

ROZPORZĄDZENIE DELEGOWANE KOMISJI (UE) 2018/1638**z dnia 13 lipca 2018 r.**

uzupełniające rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1011 w odniesieniu do regulacyjnych standardów technicznych doprecyzowujących sposób zapewnienia adekwatności i weryfikowalności danych wejściowych, jak również procedury nadzoru wewnętrznego i weryfikacji, których posiadanie przez podmiot przekazujący dane musi zapewnić administrator kluczowego lub istotnego wskaźnika referencyjnego, jeżeli dane wejściowe są przekazywane przez jednostkę operacyjną

(Tekst mający znaczenie dla EOG)

KOMISJA EUROPEJSKA,

uwzględniając Traktat o funkcjonowaniu Unii Europejskiej,

uwzględniając rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/1011 z dnia 8 czerwca 2016 r. w sprawie indeksów stosowanych jako wskaźniki referencyjne w instrumentach finansowych i umowach finansowych lub do pomiaru wyników funduszy inwestycyjnych i zmieniające dyrektywy 2008/48/WE i 2014/17/UE oraz rozporządzenie (UE) nr 596/2014 ⁽¹⁾, w szczególności jego art. 11 ust. 5 akapit czwarty,

a także mając na uwadze, co następuje:

- (1) W art. 11 ust. 1 rozporządzenia (UE) 2016/1011 nałożono wymóg, zgodnie z którym dane wejściowe wykorzystywane do wyznaczenia wskaźnika referencyjnego muszą być wystarczające do dokładnego i wiarygodnego odzwierciedlenia rynku lub realiów gospodarczych, których pomiar jest celem danego wskaźnika referencyjnego, jak również muszą być weryfikowalne. Ponadto w przypadku, gdy dane wejściowe są przekazywane przez jednostkę operacyjną, w art. 11 ust. 3 lit. b) tego rozporządzenia zobowiązano administratora do zapewnienia, by podmiot przekazujący dane posiadał odpowiednie procedury nadzoru wewnętrznego oraz weryfikacji.
- (2) Prawidłowe wyliczenie wskaźnika referencyjnego wymaga nie tylko przekazania dokładnych wartości danych wejściowych, ale również tego, by dane te były podane wraz z jednostką miary oraz odzwierciedlały istotne cechy aktywów bazowych.
- (3) Weryfikowalność danych wejściowych wiąże się ze stopniem ich dokładności, który z kolei jest w dużej mierze zależny od rodzaju wykorzystywanych danych wejściowych. Dane wejściowe, które nie są danymi dotyczącymi transakcji ani nie pochodzą ze źródła danych regulowanych wymienionego w art. 3 ust. 1 pkt 24 rozporządzenia (UE) 2016/1011, mogą spełniać wymóg weryfikowalności, jeżeli administrator dysponuje wystarczającymi informacjami umożliwiającymi mu przeprowadzenie wystarczających kontroli tych danych. Administrator powinien być zatem zobowiązany zagwarantować, że dysponuje niezbędnymi informacjami umożliwiającymi mu przeprowadzenie odpowiednich kontroli.
- (4) Aby zapewnić adekwatność i weryfikowalność danych wejściowych, administrator powinien być zobowiązany do regularnego monitorowania danych wejściowych w stopniu odzwierciedlającym wrażliwość poszczególnych rodzajów danych wejściowych. W przypadku danych regulowanych regulacje i nadzór obowiązujące w odniesieniu do danego podmiotu dostarczającego dane zapewniają już rzetelność danych wejściowych. Tego rodzaju dane powinny być zatem objęte mniej rozbudowanymi wymogami w zakresie monitorowania. Pozostałe rodzaje danych wejściowych wymagają większego zakresu weryfikacji i powinny być objęte bardziej rozbudowanymi kontrolami; dotyczy to w szczególności danych wejściowych, które nie są danymi dotyczącymi transakcji, zwłaszcza w sytuacji, gdy są przekazywane przez jednostkę operacyjną.
- (5) W przypadku gdy dane wejściowe są przekazywane, ważnym elementem kontroli prowadzonych w ramach monitorowania jest zapewnienie, by przekazanie danych wejściowych następowało w terminie ustalonym przez administratora. Służy to zapewnieniu spójności pomiędzy danymi przekazywanymi przez różne podmioty przekazujące dane. W przypadku gdy dane wejściowe nie są przekazywane, należy również weryfikować moment, w którym dane wejściowe są uwzględniane, tak aby zapewnić spójność między różnymi danymi wejściowymi. Administrator powinien być zatem zobowiązany sprawdzić, czy dane wejściowe zostały przekazane lub wybrane z określonego źródła w ustalonym przez niego terminie.
- (6) Szczególnie ważne jest odpowiednie sprawdzenie podstawowych cech takich jak waluta, termin zapadalności i okres pozostały do upływu terminu zapadalności aktywów bazowych lub rodzaje kontrahentów określone w metodzie wyznaczania wskaźnika referencyjnego.

⁽¹⁾ Dz.U. L 171 z 29.6.2016, s. 1.

- (7) Skuteczny nadzór wewnętrzny nad przekazywaniem danych wejściowych przez jednostkę operacyjną jest uzależniony od ustanowienia i utrzymywania odpowiednich struktur w organizacji podmiotu przekazującego dane. Struktury te powinny zazwyczaj obejmować trzy poziomy kontroli, chyba że wielkość organizacji podmiotu przekazującego dane nie pozwala na taką liczbę poziomów. Pierwszy poziom kontroli powinien obejmować procesy zapewniające skuteczną kontrolę danych wejściowych.
- (8) Przekazywanie danych wejściowych przez jednostkę operacyjną stanowi szczególne ryzyko w związku z nieodłącznym konfliktem interesów, który istnieje między komercyjną rolą jednostki operacyjnej oraz jej rolą w procesie przekazywania danych wejściowych na potrzeby wskaźnika referencyjnego. W związku z tym istotne jest, aby podmiot przekazujący dane ustanowił, utrzymywał i stosował strategię w zakresie konfliktów interesów jako elementu drugiego poziomu kontroli, jak również przeprowadzał regularne kontrole wykorzystywanych danych wejściowych. Ponadto godnym uwagi narzędziem, które może być przydatne w ujawnianiu wszelkich przypadków niewłaściwego postępowania i nadawaniu im odpowiedniego toku lub w wykrywaniu działań mogących mieć negatywny wpływ na rzetelność wskaźnika referencyjnego, jest ustanowienie procedury sygnalizowania nieprawidłowości umożliwiającej każdemu członkowi personelu zgłaszanie wszelkich przypadków niewłaściwego postępowania do odpowiedniej jednostki ds. nadzoru nad zgodnością z przepisami lub do innej właściwej jednostki wewnętrznej. Administrator powinien zatem mieć pewność, że posiadane przez podmiot przekazujący dane procedury nadzoru wewnętrznego i weryfikacji obejmują ustanowienie, utrzymywanie i stosowanie strategii w zakresie konfliktów interesów oraz ustanowienie i utrzymywanie procedury sygnalizowania nieprawidłowości.
- (9) Niniejsze rozporządzenie stosuje się do administratorów krytycznych i istotnych wskaźników referencyjnych. Zgodnie z zasadą proporcjonalności pozwala ono uniknąć nakładania nadmiernych obciążeń na administratorów istotnych wskaźników referencyjnych poprzez zezwolenie tym administratorom na podjęcie decyzji o stosowaniu wymogów dotyczących konfliktów interesów wyłącznie w odniesieniu do tych faktycznych lub potencjalnych konfliktów interesów, które są lub mogłyby okazać się istotne. Ponadto administratorzy powinni mieć przyznaną dodatkową swobodę decydowania o tym, w jaki sposób zapewniają oni istnienie procedur nadzoru wewnętrznego i weryfikacji na poziomie podmiotu przekazującego dane. W szczególności należy im zezwolić na rozluźnienie niektórych wymogów dotyczących tych procedur, przy uwzględnieniu charakteru, wielkości i złożoności organizacji podmiotu przekazującego dane.
- (10) Administratorom należy dać wystarczająco dużo czasu na zapewnienie zgodności z wymogami zawartymi w niniejszym rozporządzeniu. Niniejsze rozporządzenie powinno zatem zacząć obowiązywać po upływie dwóch miesięcy od dnia jego wejścia w życie.
- (11) Podstawę niniejszego rozporządzenia stanowi projekt regulacyjnych standardów technicznych przedstawiony Komisji przez Europejski Urząd Nadzoru Giełd i Papierów Wartościowych (ESMA).
- (12) ESMA przeprowadził otwarte konsultacje publiczne na temat projektu regulacyjnych standardów technicznych, który stanowi podstawę niniejszego rozporządzenia, dokonał analizy potencjalnych powiązanych kosztów i korzyści oraz zwrócił się o opinię do Grupy Interesariuszy z Sektora Giełd i Papierów Wartościowych powołanej zgodnie z art. 37 rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1095/2010 ⁽¹⁾,

PRZYJMUJE NINIEJSZE ROZPORZĄDZENIE:

Artykuł 1

Zakres

Niniejsze rozporządzenie nie dotyczy administratorów pozaistotnych wskaźników referencyjnych ani nie stosuje się do tych administratorów.

Artykuł 2

Zapewnienie adekwatności i weryfikowalności danych wejściowych

1. Administrator wskaźnika referencyjnego zapewnia posiadanie przez siebie dostępu do wszystkich informacji niezbędnych do umożliwienia mu kontroli następujących kwestii w odniesieniu do wszelkich danych wejściowych, które wykorzystuje na potrzeby wskaźnika referencyjnego, o ile kwestie te mają zastosowanie do określonych danych wejściowych:

- a) czy dostawca danych jest upoważniony do przekazywania danych wejściowych w imieniu podmiotu przekazującego dane zgodnie z wszelkimi wymogami dotyczącymi upoważnienia na podstawie art. 15 ust. 2 lit. b) rozporządzenia (UE) 2016/1011;
- b) czy dane wejściowe są przekazywane przez podmiot przekazujący dane bądź są pobierane ze źródła określonego przez administratora w ustalonym przez administratora terminie;

⁽¹⁾ Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1095/2010 z dnia 24 listopada 2010 r. w sprawie ustanowienia Europejskiego Urzędu Nadzoru (Europejskiego Urzędu Nadzoru Giełd i Papierów Wartościowych), zmiany decyzji nr 716/2009/WE i uchylenia decyzji Komisji 2009/77/WE (Dz.U. L 331 z 15.12.2010, s. 84).

- c) czy dane wejściowe są przekazywane przez podmiot przekazujący dane w formacie określonym przez administratora;
 - d) czy źródło danych wejściowych jest jednym ze źródeł wymienionych w art. 3 ust. 1 pkt 24 rozporządzenia (UE) 2016/1011;
 - e) czy źródło danych wejściowych jest wiarygodne;
 - f) czy dane wejściowe spełniają wymogi określone w metodzie wyznaczania wskaźnika referencyjnego, w szczególności wymogi dotyczące waluty lub jednostki miary, okresu zapadalności oraz rodzajów kontrahentów;
 - g) czy zgodnie z metodą spełnione są wszelkie odpowiednie progi dotyczące ilości danych wejściowych oraz wszelkie odpowiednie normy dotyczące jakości danych wejściowych;
 - h) czy hierarchia wykorzystania poszczególnych rodzajów danych wejściowych jest stosowana zgodnie z metodą;
 - i) czy jakakolwiek swoboda uznania lub ocena stosowana przy przekazywaniu danych wejściowych jest stosowana zgodnie z jasnymi zasadami określonymi w metodzie oraz zgodnie ze strategiami, których ustanowienie jest wymagane zgodnie z kodeksem postępowania dotyczącym danego wskaźnika referencyjnego.
2. Administratorzy regularnie przeprowadzają kontrole, o których mowa w ust. 1. Administratorzy kluczowych wskaźników referencyjnych przeprowadzają kontrole, o których mowa w ust. 1 lit. a), b), c) i d), przed każdą publikacją wskaźnika referencyjnego lub przed każdym przypadkiem publicznego udostępnienia wskaźnika referencyjnego.

Artykuł 3

Procedury nadzoru wewnętrznego i weryfikacji posiadane przez podmiot przekazujący dane

1. Procedury nadzoru wewnętrznego i weryfikacji, których posiadanie przez podmiot przekazujący dane administrator musi zapewnić zgodnie z art. 11 ust. 3 lit. b) rozporządzenia (UE) 2016/1011, obejmują co najmniej następujące elementy:
- a) ustanowienie i utrzymywanie funkcji wewnętrznej służącej jako kontrola pierwszego poziomu na potrzeby przekazywania danych wejściowych i odpowiedzialnej za wykonywanie następujących obowiązków:
 - (i) przeprowadzanie skutecznych kontroli danych wejściowych przed ich przekazaniem, w tym zapewnienie zgodności z wszelkimi wymogami dotyczącymi walidacji danych wejściowych, którym podmiot przekazujący dane podlega na podstawie art. 15 ust. 2 lit. d) ppkt (iii) rozporządzenia (UE) 2016/1011, oraz dokonywanie przeglądu danych wejściowych przed ich przekazaniem pod kątem ich rzetelności i dokładności;
 - (ii) sprawdzanie, czy dostawca danych jest upoważniony do przekazywania danych wejściowych w imieniu podmiotu przekazującego dane zgodnie z wszelkimi wymogami nałożonymi na podstawie art. 15 ust. 2 lit. b) rozporządzenia (UE) 2016/1011;
 - (iii) zapewnienie, by dostęp do przekazywanych danych wejściowych był ograniczony do osób zaangażowanych w proces przekazywania danych, z wyjątkiem sytuacji, gdy taki dostęp jest niezbędny do celów audytu lub dochodzenia bądź innych celów wymaganych przez prawo;
 - b) ustanowienie i utrzymywanie funkcji wewnętrznej służącej jako kontrola drugiego poziomu na potrzeby przekazywania danych wejściowych i odpowiedzialnej za wykonywanie następujących obowiązków:
 - (i) dokonywanie przeglądu danych wejściowych po ich przekazaniu, niezależnie od przeglądu dokonywanego przez funkcję kontroli pierwszego poziomu, w celu potwierdzenia rzetelności i dokładności przekazanych danych wejściowych;
 - (ii) ustanowienie i utrzymywanie procedury sygnalizowania nieprawidłowości obejmującej odpowiednie gwarancje dla osób zgłaszających nieprawidłowości;
 - (iii) ustanowienie i utrzymywanie procedur na potrzeby wewnętrznego zgłaszania wszelkich prób manipulacji lub faktycznych manipulacji danych wejściowych, na potrzeby wszelkich przypadków nieprzestrzegania własnych zasad podmiotu przekazującego dane dotyczących wskaźników referencyjnych oraz na potrzeby dochodzeń w sprawie takich zdarzeń z chwilą ich ujawnienia;
 - (iv) ustanowienie i utrzymywanie procedur wewnętrznego zgłaszania wszelkich problemów operacyjnych w ramach procesu przekazywania danych wejściowych z chwilą zaistnienia takich problemów;
 - (v) zapewnienie regularnej fizycznej obecności członka personelu należącego do funkcji kontroli drugiego poziomu w biurach, w których zlokalizowana jest jednostka operacyjna;
 - (vi) utrzymywanie nadzoru nad stosowną komunikacją między pracownikami jednostki operacyjnej bezpośrednio zaangażowanymi w przekazywanie danych wejściowych oraz nad stosowną komunikacją między tymi pracownikami a innymi funkcjami wewnętrznymi lub podmiotami zewnętrznymi;
 - (vii) ustanowienie, utrzymywanie i stosowanie strategii w zakresie konfliktów interesów, która zapewnia:
 - identyfikowanie oraz ujawnianie administratorowi faktycznych lub potencjalnych konfliktów interesów dotyczących wszelkich pracowników jednostki operacyjnej podmiotu przekazującego dane, którzy są zaangażowani w proces przekazywania danych wejściowych,

- brak jakiegokolwiek bezpośredniego lub pośredniego powiązania między wynagrodzeniem dostawcy danych a wartością wskaźnika referencyjnego, wartością konkretnych dostarczonych danych lub wynikami jakiegokolwiek działalności prowadzonej przez podmiot przekazujący dane, która może prowadzić do powstania konfliktu interesów związanego z przekazywaniem danych wejściowych na potrzeby wskaźnika referencyjnego,
 - jasny podział obowiązków między pracownikami jednostki operacyjnej zaangażowanymi w przekazywanie danych wejściowych oraz pozostałymi pracownikami jednostki operacyjnej;
 - fizyczne oddzielenie pracowników jednostki operacyjnej zaangażowanych w przekazywanie danych wejściowych oraz pozostałych pracowników jednostki operacyjnej,
 - skuteczne kontrole wymiany informacji pomiędzy pracownikami jednostki operacyjnej i pozostałymi pracownikami podmiotu przekazującego dane zaangażowanymi w działalność, która może prowadzić do powstania konfliktu interesów, w zakresie w jakim wymieniane informacje mogą mieć wpływ na przekazywane dane wejściowe,
 - istnienie przepisów na potrzeby sytuacji nadzwyczajnych w przypadku tymczasowego zakłócenia kontroli dotyczących wymiany informacji, o których mowa w tiret piątym,
 - stosowanie środków uniemożliwiających jakiegokolwiek osobie wywieranie niewłaściwego wpływu na sposób, w jaki pracownicy jednostki operacyjnej zaangażowani w przekazywanie danych wejściowych wykonują swoje obowiązki;
- c) ustanowienie i utrzymywanie funkcji wewnętrznej, niezależnej od funkcji kontroli pierwszego i drugiego poziomu, służącej jako trzeci poziom kontroli na potrzeby przekazywania danych wejściowych i odpowiedzialnej za przeprowadzanie regularnych kontroli w odniesieniu do kontroli przeprowadzanych przez dwie pozostałe funkcje kontroli;
- d) procedury regulujące:
- (i) środki współpracy oraz przepływ informacji pomiędzy trzema funkcjami kontrolnymi, które są wymagane na podstawie lit. a), b) i c) niniejszego ustępu;
 - (ii) regularne składanie sprawozdań kadrze kierowniczej wyższego szczebla na temat obowiązków wykonywanych przez te trzy funkcje kontrolne;
 - (iii) przekazywanie administratorowi, na wniosek, żądanych przez administratora informacji dotyczących procedur nadzoru wewnętrznego i weryfikacji ustanowionych przez podmiot przekazujący dane.
2. Administrator może odstąpić od stosowania dowolnego z wymogów określonych w ust. 1 lit. b) ppkt (v) lub lit. b) ppkt (vii) tiret trzecie, czwarte lub szóste, przy uwzględnieniu następujących kwestii:
- a) charakteru, skali i złożoności działalności podmiotu przekazującego dane;
 - b) prawdopodobieństwa powstania konfliktu interesów między przekazywaniem danych wejściowych na potrzeby wskaźnika referencyjnego a działalnością związaną z zawieraniem transakcji lub jakąkolwiek inną działalnością podmiotu przekazującego dane;
 - c) stopnia swobody uznania związanej z procesem przekazywania danych wejściowych.

3. Uwzględniając przede wszystkim niewielki rozmiar organizacji podmiotu przekazującego dane oraz kwestie wymienione w ust. 2 lit. a), b) i c), administrator może zezwolić podmiotowi przekazującemu dane na posiadanie prostszej struktury kontroli organizacyjnej niż wymagana na podstawie ust. 1. Prostsza struktura kontroli musi jednak zapewniać wykonywanie wszystkich obowiązków wymienionych w ust. 1 lit. a), b) i c), z wyjątkiem obowiązków, w odniesieniu do których przyznano odstępstwo zgodnie z ust. 2. Przepisy ust. 1 lit. d) ppkt (i) i (ii) stosuje się w sposób odzwierciedlający prostszą strukturę kontroli.

4. Administrator istotnego wskaźnika referencyjnego może podjąć decyzję o stosowaniu wymogów określonych w ust. 1 lit. b) ppkt (vii) wyłącznie w odniesieniu do tych faktycznych lub potencjalnych konfliktów interesów, które są lub mogłyby okazać się istotne.

Artykuł 4

Wejście w życie i stosowanie

Niniejsze rozporządzenie wchodzi w życie dwudziestego dnia po jego opublikowaniu w *Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej*.

Niniejsze rozporządzenie stosuje się od dnia 25 stycznia 2019 r.

Niniejsze rozporządzenie wiąże w całości i jest bezpośrednio stosowane we wszystkich państwach członkowskich.

Sporządzono w Brukseli dnia 13 lipca 2018 r.

W imieniu Komisji
Jean-Claude JUNCKER
Przewodniczący
