

DECYZJA WYKONAWCZA KOMISJI (UE) 2019/1284**z dnia 29 lipca 2019 r.****w sprawie uznania ram prawnych i nadzorczych Hongkongu za równoważne z wymogami rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1060/2009 w sprawie agencji ratingowych****(Tekst mający znaczenie dla EOG)**

KOMISJA EUROPEJSKA,

uwzględniając Traktat o funkcjonowaniu Unii Europejskiej,

uwzględniając rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1060/2009 z dnia 16 września 2009 r. w sprawie agencji ratingowych ⁽¹⁾, w szczególności jego art. 5 ust. 6,

a także mając na uwadze, co następuje:

- (1) W art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 upoważniono Komisję do przyjęcia decyzji w sprawie równoważności, w przypadku gdy ramy prawne i nadzorcze państwa trzeciego gwarantują, że agencje ratingowe, które uzyskały zezwolenie lub zostały zarejestrowane w tym państwie trzecim, spełniają prawnie wiążące wymogi wynikające z tego rozporządzenia oraz podlegają skutecznemu nadzorowi i egzekwowaniu wymogów w tym państwie trzecim.
- (2) Niniejsza decyzja w sprawie równoważności ma na celu umożliwienie agencjom ratingowym z Hongkongu – o ile nie mają one znaczenia systemowego dla stabilności finansowej lub integralności rynków finansowych w jednym państwie członkowskim lub większej ich liczbie – ubiegania się o certyfikację w Europejskim Urzędzie Nadzoru Giełd i Papierów Wartościowych (ESMA). Niniejsza decyzja w sprawie równoważności daje ESMA możliwość oceny tych agencji ratingowych indywidualnie w każdym przypadku oraz przyznania im zwolnienia z niektórych wymogów organizacyjnych mających zastosowanie do agencji ratingowych działających w Unii Europejskiej, w tym z wymogu fizycznej obecności w Unii Europejskiej.
- (3) Aby ramy prawne i nadzorcze państwa trzeciego można było uznać za równoważne, muszą one spełniać co najmniej trzy warunki określone w art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009.
- (4) W dniu 28 kwietnia 2014 r. Komisja przyjęła decyzję wykonawczą 2014/249/UE ⁽²⁾, w której stwierdziła, że te trzy warunki są spełnione, i uznała ramy prawne i nadzorcze Hongkongu dotyczące agencji ratingowych za równoważne z wymogami rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 w obowiązującym wówczas brzmieniu.
- (5) Zgodnie z pierwszym warunkiem określonym w art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 agencje ratingowe w państwie trzecim muszą podlegać wymogowi uzyskania zezwolenia lub rejestracji oraz muszą również podlegać skutecznemu bieżącemu nadzorowi i egzekwowaniu wymogów. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zawierają wymóg, zgodnie z którym agencje ratingowe i ich analitycy ratingowi, którzy świadczą usługi ratingowe w Hongkongu, muszą posiadać licencję na świadczenie usług ratingowych i podlegać nadzorowi ze strony Komisji ds. Papierów Wartościowych i Kontraktów Terminowych Hongkongu (Securities and Futures Commission, SFC). Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu przyznają SFC szeroki zakres uprawnień gwarantujących tej komisji możliwość badania, czy agencje ratingowe wywiązują się ze swoich zobowiązań prawnych. SFC może nakazać zarówno osobom objętym, jak i nieobjętym regulacją przedstawienie informacji i dokumentów istotnych z punktu widzenia prowadzonego dochodzenia, w tym wykazów transakcji, dokumentów bankowych, rejestrów połączeń telefonicznych, rejestrów internetowych i informacji o beneficjentach rzeczywistych. Uprawnienie to ma zastosowanie zarówno do osób objętych dochodzeniem, jak i do tych, w przypadku których SFC ma uzasadnione powody, by sądzić, iż posiadają informacje istotne dla dochodzenia. Ponadto, jeżeli istnieje obawa przed zniszczeniem lub usunięciem materiału dowodowego, ucieczką osoby objętej dochodzeniem lub innymi problemami, SFC ma prawo dostępu do prywatnych lokali zarówno osób objętych, jak i nieobjętych regulacją na podstawie nakazu przeszukania wydanego przez organ sądowy. Ponadto SFC posiada pełny zakres uprawnień do wszczęcia postępowania karnego, cywilnego, administracyjnego i podjęcia innego rodzaju działań. Obejmuje to uprawnienia administracyjne do nakładania sankcji dyscyplinarnych wobec osób posiadających licencję lub zarejestrowanych przez SFC, nakładania ograniczeń na osoby posiadające licencję lub zarejestrowane w odniesieniu do ich działalności gospodarczej, cofnięcia lub zawieszenia licencji osoby posiadającej licencję lub rejestracji osoby zarejestrowanej oraz do udzielenia nagany, nałożenia obowiązku lub nałożenia grzywny na osobę posiadającą licencję lub osobę zarejestrowaną. SFC ma prawo zwrócić się do właściwego sądu o wydanie nakazu zaprzestania bezprawnych praktyk lub zarządzeń naprawczych. SFC prowadzi ponadto – oprócz kontroli na miejscu – także nadzór zewnętrzny w formie kontaktów z licencjonowanymi agencjami ratingowymi mających umożliwić temu organowi zrozumienie ich modeli i planów biznesowych oraz ryzyka związanego z tego rodzaju działalnością, aby móc określić i ocenić ryzyko wynikające z ich działalności. Informacje na temat

⁽¹⁾ Dz.U. L 302 z 17.11.2009, s. 1.

⁽²⁾ Decyzja wykonawcza Komisji 2014/249/UE z dnia 28 kwietnia 2014 r. w sprawie uznania ram prawnych i nadzorczych Hongkongu za równoważne z wymogami rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 1060/2009 w sprawie agencji ratingowych (Dz. U. L 132 z 3.5.2014, s. 76).

licencjonowanych agencji ratingowych gromadzone są za pośrednictwem danych zgłaszanych do SFC, w tym m. in. zbadanych rocznych sprawozdań finansowych i rocznych sprawozdań z przeglądów kontrolnych. SFC prowadzi również postępowania w sprawie skarg oraz naruszeń zgłaszanych przez same agencje ratingowe. Ustalenia dotyczące współpracy zawarte pomiędzy ESMA a SFC przewidują wymianę informacji w zakresie środków egzekwowania prawa i środków nadzorczych zastosowanych wobec agencji ratingowych prowadzących działalność transgraniczną.

- (6) Zgodnie z drugim warunkiem określonym w art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 agencje ratingowe w państwie trzecim muszą podlegać prawnie wiążącym przepisom, które są równoważne z przepisami określonymi w art. 6–12 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 i w załączniku I do tego rozporządzenia. W ramach prawnych i nadzorczych Hongkongu ustanowiono szczegółowe wymogi dotyczące ładu korporacyjnego. Rada dyrektorów i pracownicy odpowiedzialni za działalność objętą regulacjami ponoszą główną odpowiedzialność za zagwarantowanie utrzymania odpowiednich norm postępowania i przestrzegania właściwych procedur przez agencję ratingową. Agencje ratingowe muszą mieć dwóch pracowników odpowiedzialnych za działalność objętą regulacjami, którzy muszą być zatwierdzeni przez SFC, a co najmniej jednym z nich musi być dyrektor wykonawczy w rozumieniu hongkońskiego rozporządzenia w sprawie papierów wartościowych i kontraktów terminowych. Obowiązują szeroko zakrojone przepisy dotyczące konfliktów interesów, zobowiązujące agencje ratingowe do wykrywania i eliminowania przypadków konfliktu interesu lub zarządzania takimi przypadkami oraz do stosowania rozwiązań organizacyjnych zapewniających, aby interesy gospodarcze agencji nie miały wpływu na niezależność i dokładność jej ratingów kredytowych, jak również dotyczące wymogów organizacyjnych, w tym w zakresie outsourcingu, prowadzenia rejestrów i poufności. Jeżeli chodzi o wymogi organizacyjne, agencje ratingowe muszą spełniać wymogi dotyczące m.in. zasad i procedur służących zapewnieniu przestrzegania obowiązków prawnych oraz istnienia stałej i skutecznej komórki ds. nadzoru zgodności z prawem. Agencje ratingowe są również zobowiązane do ustanowienia komórki ds. przeglądu odpowiedzialnej za okresowe przeglądy metod i modeli ratingowych oraz ich istotnych zmian. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zawierają szeroki wachlarz wymogów dotyczących ujawniania informacji, takich jak wymóg podawania ratingów do wiadomości publicznej oraz wymóg podawania co roku do wiadomości publicznej informacji na temat działalności w zakresie ratingu i świadczenia usług pomocniczych. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu uznaje się zatem za równoważne z wymogami rozporządzenia w sprawie agencji ratingowych w odniesieniu do zarządzania konfliktami interesów, wymogów organizacyjnych, jakości ratingów i metod ratingowych, wymogu ujawniania ratingów kredytowych oraz obowiązku powszechnego i okresowego ujawniania informacji na temat działalności w zakresie ratingu kredytowego. Powinny one zatem zapewniać równoważną ochronę, jeżeli chodzi o rzetelność i przejrzystość agencji ratingowych, prawidłowe zarządzanie agencjami ratingowymi oraz wiarygodność ich działalności w zakresie ratingu kredytowego.
- (7) Zgodnie z trzecim warunkiem określonym w art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 system regulacyjny państwa trzeciego musi zapobiegać ingerencji organów nadzoru i innych organów publicznych w tym państwie w treść ratingów kredytowych i w metody ratingowe. Nie istnieją przepisy prawne, który upoważniałyby SFC lub jakikolwiek inny organ publiczny do wpływania na treść ratingów kredytowych lub metody ratingowe.
- (8) Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu nadal spełniają trzy warunki określone pierwotnie w art. 5 ust. 6 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009. Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 462/2013 ⁽³⁾ wprowadzono jednak dodatkowe wymogi dla agencji ratingowych zarejestrowanych w Unii, zaostrzając tym samym ramy prawne i nadzorcze, którym podlegają. Te dodatkowe wymogi obejmują prawnie wiążące przepisy mające zastosowanie do agencji ratingowych i dotyczące perspektyw ratingowych, zarządzania konfliktami interesów, wymogów w zakresie poufności, jakości metod ratingowych oraz prezentacji i ujawniania ratingów kredytowych.
- (9) Zgodnie z art. 2 akapit drugi pkt 1 lit. b) rozporządzenia (UE) nr 462/2013 te dodatkowe wymogi mają zastosowanie do celów oceny równoważności ram prawnych i nadzorczych państwa trzeciego od dnia 1 czerwca 2018 r.
- (10) W tym kontekście w dniu 13 lipca 2017 r. Komisja zwróciła się o poradę do ESMA w sprawie równoważności ram prawnych i nadzorczych między innymi Hongkongu z tymi dodatkowymi wymogami wprowadzonymi rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 oraz o jego opinię co do istotności ewentualnych różnic.
- (11) W swojej opinii technicznej z dnia 17 listopada 2017 r. ESMA stwierdził, że ramy prawne i nadzorcze Hongkongu dotyczące agencji ratingowych zawierają wystarczające przepisy, które spełniają dodatkowe wymogi wprowadzone rozporządzeniem (UE) nr 462/2013.
- (12) Rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 wprowadzono – w art. 3 ust. 1 lit. w) rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 – definicję „perspektywy ratingowej” i rozszerzono zakres stosowania niektórych wymogów mających zastosowanie do ratingów kredytowych na perspektywy ratingowe. Chociaż w ramach prawnych i nadzorczych Hongkongu nie uznano wprost perspektyw ratingowych za pozycję odrębną i różną od ratingu kredytowego, SFC oczekuje – zważywszy na szeroki zakres terminu „rating kredytowy” w rozumieniu ram prawnych i nadzorczych Hongkongu – że przy tworzeniu perspektyw ratingowych przestrzegane będą te same wymogi, które mają zastosowanie do ratingów kredytowych.

⁽³⁾ Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 462/2013 z dnia 21 maja 2013 r. zmieniające rozporządzenie (WE) nr 1060/2009 w sprawie agencji ratingowych (Dz.U. L 146 z 31.5.2013, s. 1).

- (13) W celu wzmocnienia postrzegania niezależności agencji ratingowych wobec ocenianych podmiotów rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 rozszerzono – w art. 6 ust. 4, art. 6a i art. 6b rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 – zakres stosowania przepisów dotyczących konfliktów interesów na konflikty powodowane przez akcjonariuszy lub wspólników posiadających znaczący udział w kapitale agencji ratingowej. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zobowiązują agencje ratingowe do ustanowienia odpowiednich i skutecznych mechanizmów w celu zapobiegania konfliktom interesów, identyfikowania, eliminowania i ujawniania ich oraz zarządzania nimi oraz w celu zagwarantowania, że na agencje nie wpływają utrzymywane przez nie stosunki gospodarcze. Chociaż w przepisach prawa Hongkongu nie ma wyraźnego odniesienia do akcjonariuszy, jeżeli istnieje potencjalny konflikt interesów, agencja ratingowa ma zakaz realizacji danego zlecenia.
- (14) Rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 wprowadzono nowe przepisy mające na celu zapewnienie, aby informacje poufne wykorzystywano wyłącznie do celów związanych z działalnością w zakresie ratingu kredytowego i chroniono przed oszustwem, kradzieżą lub niewłaściwym wykorzystaniem. W tym celu w art. 10 ust. 2a rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 zobowiązano agencje ratingowe do traktowania wszystkich ratingów kredytowych, perspektyw ratingowych i dotyczących ich informacji jako informacji wewnętrznych do czasu ich upublicznienia. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zobowiązują agencje ratingowe – w drodze szczegółowych wymogów – do przyjęcia procedur i mechanizmów służących ochronie informacji poufnych dotyczących emitentów. Wdrożono zatem wiarygodne ramy służące ochronie przed niewłaściwym wykorzystaniem informacji poufnych.
- (15) Rozporządzenie (UE) nr 462/2013 ma na celu zwiększenie poziomu przejrzystości i jakości metod ratingowych. Rozporządzeniem tym wprowadzono – w sekcji D podsekcja I pkt 3 załącznika I do rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 – obowiązek, zgodnie z którym agencje ratingowe muszą zapewnić ocenianemu podmiotowi możliwość wskazania ewentualnych błędów merytorycznych przed publikacją ratingu kredytowego lub perspektywy ratingowej. W ramach prawnych i nadzorczych Hongkongu większy nacisk kładzie się na obowiązek niezwłocznego podawania informacji o ratingu do wiadomości uczestników rynku, nie przewidziano natomiast w nich szczególnego wymogu informowania ocenianego podmiotu przez agencje ratingowe o ratingu kredytowym przed jego publikacją. Agencje ratingowe muszą natomiast – gdy jest to wykonalne i stosowne – informować oceniany podmiot wyłącznie o informacjach o krytycznym znaczeniu oraz o głównych przesłankach, na których opierać się będzie rating.
- (16) Rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 wprowadzono – w art. 8 ust. 5a, ust. 6 lit. aa) i ab) i ust. 7 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 – odpowiednie gwarancje mające zapewnić, by jakiegokolwiek zmiany metod ratingowych nie skutkowały mniej rygorystycznymi metodami. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu przewidują wymóg, zgodnie z którym agencje ratingowe muszą w pełni podawać do wiadomości publicznej wszelkie istotne zmiany w stosowanych przez nie metodach. Ponadto ramy te zobowiązują agencje ratingowe do ujawniania tych istotnych zmian – gdy jest to wykonalne i stosowne – zanim wejdą one w życie. W przypadku jakiegokolwiek zmian w metodach, modelach lub podstawowych założeniach ratingowych stosowanych przy sporządzaniu jakiegokolwiek ratingów kredytowych agencja ratingowa ma obowiązek niezwłocznie ujawnić prawdopodobny zakres ratingów kredytowych, na które zmiany będą miały wpływ, z zastosowaniem tych samych środków komunikacji, których użyto w przypadku rozpowszechniania odnośnych ratingów kredytowych.
- (17) Rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 zaostrzono wymogi dotyczące prezentacji i ujawniania ratingów kredytowych. Zgodnie z art. 8 ust. 2 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 i sekcją D podsekcja I pkt 2a w załączniku I do tego rozporządzenia do ujawnionych metod ratingowych, modeli i podstawowych założeń ratingowych agencja ratingowa dołącza jasne i łatwo zrozumiałe wytyczne wyjaśniające założenia, parametry, ograniczenia i niewiadome dotyczące modeli i metod ratingowych stosowanych w ratingach kredytowych. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zawierają wymogi mające zagwarantować, że agencje ratingowe przekazują wystarczające wytyczne, aby umożliwić użytkownikom ratingów kredytowych ich zrozumienie. Istnieje również wymóg przekazywania przez agencję ratingową organowi nadzoru co sześć miesięcy informacji dotyczących jej działalności.
- (18) W celu wzmocnienia konkurencji i ograniczenia zakresu konfliktów interesów w sektorze agencji ratingowych rozporządzeniem (UE) nr 462/2013 wprowadzono – w sekcji E podsekcja II załącznika I do rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 – wymóg, zgodnie z którym opłaty pobierane przez agencje ratingowe za ratingi kredytowe i usługi dodatkowe powinny być niedyskryminujące i oparte na rzeczywistych kosztach. Agencje ratingowe zobowiązano w nim do ujawniania niektórych informacji finansowych. Ramy prawne i nadzorcze Hongkongu zobowiązują agencje ratingowe do przechowywania dokumentacji dotyczącej prowadzonej działalności zgodnie z wszystkimi wymogami ustawowymi przez określony okres, podawania do wiadomości publicznej ogólnego charakteru ustaleń dotyczących wynagrodzeń zawieranych z ocenianymi podmiotami oraz zgłaszania łącznej kwoty dochodu z tytułu świadczenia usług w zakresie ratingu kredytowego, a także nadają organowi nadzoru uprawnienie do żądania tych informacji. Jeżeli chodzi o środki służące ochronie klientów i gwarantujące ich sprawiedliwe traktowanie, istnieje ogólny wymóg sprawiedliwego traktowania klientów.
- (19) W ocenie systemu regulacyjnego państwa trzeciego Komisja kieruje się zasadą proporcjonalności i podejściem opartym na analizie ryzyka. W świetle przeanalizowanych łącznie czynników oraz opinii technicznej wydanej przez ESMA ramy prawne i nadzorcze Hongkongu dotyczące agencji ratingowych spełniają warunki określone w art. 5 ust. 6 akapit drugi rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 i nadal należy je uznawać za równoważne z ramami prawnymi i nadzorczymi ustanowionymi tym rozporządzeniem.

- (20) Ze względu na pewność prawa należy przyjąć nową decyzję wykonawczą i w związku z tym należy uchylić decyzję wykonawczą 2014/249/UE.
- (21) Komisja, wspomagana przez ESMA, powinna nadal regularnie monitorować zmiany ram prawnych i nadzorczych mających zastosowanie do agencji ratingowych, zmiany na rynku oraz skuteczność współpracy w zakresie nadzoru w odniesieniu do monitorowania i egzekwowania przepisów w Hongkongu w celu zapewnienia stałego przestrzegania odnośnych wymogów.
- (22) Środki przewidziane w niniejszej decyzji są zgodne z opinią Europejskiego Komitetu Papierów Wartościowych,

PRZYJMUJE NINIEJSZĄ DECYZJĘ:

Artykuł 1

Do celów art. 5 rozporządzenia (WE) nr 1060/2009 ramy prawne i nadzorcze Hongkongu dotyczące agencji ratingowych uznaje się za równoważne z wymogami rozporządzenia (WE) nr 1060/2009.

Artykuł 2

Decyzja wykonawcza 2014/249/UE traci moc.

Artykuł 3

Niniejsza decyzja wchodzi w życie dwudziestego dnia po jej opublikowaniu w *Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej*.

Sporządzono w Brukseli dnia 29 lipca 2019 r.

W imieniu Komisji
Jean-Claude JUNCKER
Przewodniczący
