

DATUM: 21. 02. 2023

## Dohledové sdělení č. 1/2023

### K vyžadování a vyhodnocování informací při poskytování investičních služeb obcím a krajům

#### Použité zkratky

Obecné pokyny k vhodnosti	Obecné pokyny ESMA k některým aspektům požadavků směrnice MiFID II ohledně vhodnosti (ESMA35-43-1163)
Obecné pokyny k přiměřenosti	Obecné pokyny ESMA k některým aspektům požadavků směrnice MiFID II ohledně přiměřenosti a režimu execution only (ESMA35-43-3006)
Nařízení (EU) 2017/565	Nařízení Komise v přenesené působnosti (EU) 2017/565 ze dne 25. dubna 2016, kterým se doplňuje směrnice Evropského parlamentu a Rady 2014/65/EU, pokud jde o organizační požadavky a provozní podmínky investičních podniků a o vymezení pojmů pro účely zmíněné směrnice
Nařízení (EU) 1095/2010	Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1095/2010 ze dne 24. listopadu 2010 o zřízení Evropského orgánu dohledu (Evropského orgánu pro cenné papíry a trhy), o změně rozhodnutí č. 716/2009/ES a o zrušení rozhodnutí Komise 2009/77/ES
ZPKT	zákon č. 256/2004 Sb., o podnikání na kapitálovém trhu, ve znění pozdějších předpisů

#### 1. Účel dohledového sdělení

Účelem tohoto dohledového sdělení je vymezit základní dohledová očekávání České národní banky při plnění povinnosti poskytovatelů investičních služeb vyžádat a vyhodnotit od zákazníka relevantní informace o jeho odborných znalostech a zkušenostech v oblasti investic, příp. investičních cílech, včetně tolerance k riziku, a finančním zázemí, včetně schopnosti nést ztrátu, v případě, kdy je zákazníkem obec jakožto základní územní samosprávné společenství občanů nebo kraj. Materiál si proto klade za cíl vyjasnit základní principy relevantní právní úpravy a požadavky pro případ, kdy se poskytovatelé investičních služeb rozhodnou poskytovat investiční služby obci či kraji, resp. povinnosti v této oblasti stanovené poskytovatelům investičních služeb, které by měly být adekvátně zapracovány do jejich vnitřní předpisové základny.

## 2. Shrnutí právní úpravy

Ustanovení § 15h ZPKT ukládá poskytovatelům investičních služeb při poskytování investiční služby podle ustanovení § 4 odst. 2 písm. d) a e) téhož zákona povinnost získat od zákazníka nezbytné informace o jeho odborných znalostech a zkušenostech v oblasti investic, jeho investičních cílech, včetně tolerance k riziku, a finančním zázemí, včetně schopnosti nést ztrátu, v rozsahu podle ustanovení § 15h odst. 2 ZPKT, a tyto informace vyhodnotit.

Ustanovení § 15i ZPKT pak ukládá poskytovatelům investičních služeb při poskytování investiční služby jiné než uvedené v ustanoveních § 4 odst. 2 písm. d) a e) téhož zákona povinnost požádat zákazníka o nezbytné informace o jeho znalostech a zkušenostech v oblasti investic, v rozsahu podle ustanovení § 15i odst. 2 ZPKT, a tyto informace vyhodnotit.

Čl. 54 odst. 6 Nařízení (EU) 2017/565 pak dále stanoví, že *„pokud je zákazníkem právnická osoba [...], investiční podnik stanoví a dodržuje zásady ohledně toho, kdo bude předmětem posuzování vhodnosti a jak se bude toto posuzování provádět v praxi, a to včetně určení osoby, od níž mají být shromažďovány údaje o znalostech a zkušenostech, finanční situaci a investičních cílech. Investiční podnik takto stanovené zásady zaznamená.“* Pokud má být provedeno posouzení vhodnosti pro právnickou osobu<sup>1</sup>, *„bude posuzována finanční situace a investiční cíle této právnické osoby [...]. Hodnoceny budou znalosti a zkušenosti [...] osoby, která je oprávněna jménem příslušného zákazníka<sup>2</sup> provádět obchody.“*

Poskytovatel investičních služeb by měl dodržovat obecné pokyny Evropského orgánu pro cenné papíry a trhy.<sup>3</sup> Obecné pokyny k vhodnosti v bodě 58 podrobněji rozvádí požadavky uvedené v čl. 54 odst. 6 Nařízení (EU) 2017/565, když uvádí, že *„[p]odniky musí mít zavedenou strategii, která ex ante stanoví, jak provádět posouzení vhodnosti v případě, že zákazníkem je právnická osoba [...]. V této strategii je třeba objasnit pro každou uvedenou situaci postup a kritéria, která je třeba dodržet s cílem vyhovět požadavkům směrnice MiFID II týkajících se vhodnosti. Podnik by měl jasně předem informovat ty své zákazníky, kteří jsou právnickými osobami, [...], o tom, kdo podléhá posouzení vhodnosti, jak bude posouzení vhodnosti v praxi probíhat, a o možném dopadu posouzení na příslušné zákazníky, a to v souladu se stávající strategií.“*

Obdobně lze zmínit i Obecné pokyny k přiměřenosti, v nichž se v bodě 50 uvádí, že *„podniky by měly mít zavedenou strategii, která ex ante stanoví, jak provádět posouzení přiměřenosti v případě, že zákazníkem je právnická osoba [...]. Taková strategie by měla být vypracována v souladu s obecným pokynem č. 6 a podpůrnými obecnými pokyny v Obecných pokynech k některým aspektům požadavků směrnice MiFID II ohledně vhodnosti.“*

<sup>1</sup> Přestože čl. 54 odst. 6 Nařízení (EU) 2017/565 hovoří pouze o právnických osobách, které požádaly o zacházení jako s profesionálním zákazníkem, v souladu s podstatou uvedené povinnosti se tímto způsobem musí přistupovat ke všem právnickým osobám, bez ohledu na to, zda požádaly o zacházení jako s profesionálním zákazníkem či nikoli (což potvrzuje bod 61 Obecných pokynů k vhodnosti).

<sup>2</sup> Právnické osoby.

<sup>3</sup> Čl. 16 odst. 3 Nařízení (EU) 1095/2010.

Zároveň čl. 21 odst. 1 Nařízení (EU) 2017/565 uvádí, že při plnění požadavků uvedených v tomto odstavci zohlední investiční podniky povahu, rozsah a složitost své podnikatelské činnosti, jakož i povahu a škálu investičních služeb a investičních činností vykonávaných v rámci této podnikatelské činnosti.

### 3. Základní principy a povinnosti při posuzování přiměřenosti či vhodnosti u obcí a krajů

#### Stanovení pravidel pro posuzování přiměřenosti a vhodnosti u právnických osob ex ante

Z výše uvedeného tak lze vyvodit, že poskytovatelé investičních služeb, kteří své služby nehodlají právnickým osobám vůbec poskytovat, nemusejí takovouto strategií vypracovávat. Poskytovatelé investičních služeb, kteří své služby nabízejí i právnickým osobám, však musejí strategií pro posuzování přiměřenosti a vhodnosti u právnických osob mít vypracovánu **předem**, přičemž v ní musejí mimo jiné popsat, jak bude posouzení přiměřenosti či vhodnosti probíhat a kdo bude předmětem posouzení, a o tomto zákazníka předem informovat.

Jelikož jsou obce a kraje právnickými osobami *sui generis*, je tedy také nezbytné v této strategii popsat, jak bude probíhat posouzení přiměřenosti a vhodnosti v případě, že zákazníkem poskytovatele bude obec či kraj, a kdo bude předmětem posouzení.

I poskytovatelé investičních služeb, kteří své služby poskytují právnickým osobám, resp. obcím či krajům, pouze v ojedinělých případech, sice mají podle čl. 54 odst. 6 Nařízení (EU) 2017/565 povinnost mít ex-ante připravenou strategii pro posuzování přiměřenosti a vhodnosti, avšak požadavky na podrobnost této strategie budou úměrné rozsahu, ve kterém služby právnickým osobám, resp. obcím či krajům, poskytují, neboť jim čl. 21 odst. 1 Nařízení (EU) 2017/565 umožňuje při plnění jejich organizačních požadavků zohlednit svůj obchodní model.<sup>4</sup>

#### Způsob posouzení vhodnosti a přiměřenosti u obcí a krajů

S ohledem na znění čl. 54 odst. 6 Nařízení (EU) 2017/565 ve spojení s Obecnými pokyny k vhodnosti lze dovodit, že finanční zázemí, včetně schopnosti nést ztrátu, a investiční cíle, včetně tolerance k riziku, budou posuzovány ve vztahu k právnické osobě, tedy ve vztahu k obci či kraji.

Naproti tomu znalosti a zkušenosti v oblasti investic musejí být posouzeny ve vztahu k osobě či osobám, které jsou oprávněny jménem obce či kraje provádět příslušné obchody a u nichž lze předpokládat, že o obchodech budou fakticky rozhodovat či je provádět. Při stanovení této osoby či osob je nutno vycházet z platného rozdělení kompetencí mezi jednotlivé orgány obce či kraje

<sup>4</sup> Možným příkladem zohlednění obchodního modelu by mohlo být stanovení základních principů posuzování přiměřenosti a vhodnosti (alespoň v rozsahu pravidla, že odborné znalosti a zkušenosti se zjišťují u fyzické osoby jednající jménem právnické osoby, zatímco finanční situace a investiční cíle se posuzují ve vztahu k právnické osobě) ve spojení s povinností pracovníků či vázaných zástupců obrátit se v těchto zcela výjimečných případech, kdy je zvažováno poskytnutí investiční služby právnické osobě, resp. obci či kraji, na funkci zajišťování shody s předpisy (compliance) s žádostí o stanovení dalšího postupu, tedy určení, jak bude posouzení přiměřenosti či vhodnosti probíhat a kdo bude předmětem posouzení, aby bylo možné o těchto skutečnostech zákazníka předem informovat.

a případného delegování pravomocí na konkrétní osoby. Právě rozdělení kompetencí mezi jednotlivými orgány obce či kraje nebo delegování pravomocí na konkrétní osoby bude mít v praxi často důsledek, že nebude potřeba pro účely posouzení přiměřenosti či vhodnosti zjišťovat informace o znalostech a zkušenostech všech či většiny členů zastupitelstva či rady (obce nebo kraje). Doporučený postup je podrobněji popsán v Obecných pokynech k přiměřenosti v obecném pokynu č. 6, zejména v bodech 53 a 54. Česká národní banka nad rámec tohoto doporučení považuje za přípustný také postup, kdy poskytovatel investičních služeb posoudí znalosti a zkušenosti v oblasti investic u všech osob oprávněných jednat za obec či kraj ve vztahu k investicím do investičních nástrojů a při poskytování investičních služeb bude rozlišovat, s kterým konkrétním zástupcem obce či kraje jedná, a jemu pak přizpůsobí posuzování přiměřenosti jednotlivých obchodů.