

Bekendtgørelse [xxxx-xx-xx] nr. [xxx] om produktgodkendelsesprocedurer¹⁾

I medfør af § 96, stk. 2 og § 258, stk. 1, i lov om fondsmæglerselskaber og investeringsservice og –aktiviteter nr. [xxx] af [dato]. [måned] 2021 og § 7, stk. 6, og § 26, stk. 4, i lov om finansielle rådgivere, investeringsrådgivere og boligkreditformidlere, jf. lovbekendtgørelse nr. 379 af 2. april 2020, fastsættes:

Kapitel 1

Anvendelsesområde og definitioner

Anvendelsesområde

§ 1. Denne bekendtgørelse gælder for følgende virksomheder, jf. dog stk. 2-7:

- 1) Pengeinstitutter, realkreditinstitutter og fondsmæglerselskaber, der yder eller udfører investeringsservice og -aktiviteter som nævnt i bilag 1 i lov om fondsmæglerselskaber og investeringsservice og –aktiviteter.
- 2) Investeringsforvaltningsselskaber og forvaltere af alternative investeringsfonde der yder investeringsservice som nævnt i bilag 1 i lov om fondsmæglerselskaber og investeringsservice og -aktiviteter.
- 3) Filialer her i landet af kreditinstitutter og investeringsselskaber, der er meddelt tilladelse til at yde eller udøve investeringsservice eller -aktiviteter med eller uden accessorisk tjenesteydelser i et land uden for Den Europæiske Union, som Unionen ikke har indgået aftale med på det finansielle område.

Stk. 2. § 6, stk. 3, § 7, stk. 2 og §§ 14-19 finder anvendelse for investeringsrådgivere og finansielle rådgivere omfattet af lov om finansielle rådgivere, investeringsrådgivere og boligkreditformidlere.

Stk. 3. §§ 4 og 14 finder anvendelse for investeringsselskaber og kreditinstitutter, der er meddelt tilladelse til investeringsservice eller -aktiviteter i et andet land inden for Den Europæiske Union eller i et land, som Unionen har indgået aftale med på det finansielle område, og som udøver virksomhed her i landet gennem en filial eller en tilknyttet agent etableret her i landet.

Stk. 4. §§ 4 og 14 finder anvendelse for administrationsselskaber, der er meddelt tilladelse til investeringsservice i et andet land inden for Den Europæiske Union eller i et land, som Unionen har indgået aftale med på det finansielle område, og som udøver virksomhed her i landet gennem en filial.

Stk. 5. §§ 4 og 14 finder anvendelse for grænseoverskridende tjenesteydelser med investeringsservice og -aktiviteter med eller uden accessoriske tjenesteydelser udøvet her i landet af investeringsselskaber og kreditinstitutter, der er meddelt tilladelse i et land uden for Den Europæiske Union, som Unionen ikke har indgået aftale med på det finansielle område.

Stk. 6. Bekendtgørelsen finder ikke anvendelse, når den investeringsservice, som en virksomhed yder, vedrører obligationer uden andre indbyggede derivater end en make-whole klausul.

Stk. 7. Bekendtgørelsen finder ikke anvendelse, når de finansielle instrumenter udelukkende markedsføres eller distribueres til godkendte modparter.

Definitioner

§ 2. I denne bekendtgørelse forstås ved:

- 1) Virksomhed: De virksomheder, der er nævnt i § 1, stk. 1-5.
- 2) Distributør: En virksomhed, der udbyder eller anbefaler et finansielt instrument, et struktureret indlån eller en tjenesteydelse til en kunde.
- 3) Produktudvikler: En virksomhed, der skaber, udvikler eller udsteder et finansielt instrument eller et struktureret indlån, herunder når den rådgiver virksomheder om lancering af nye finansielle instrumenter eller strukturerede indlån.
- 4) "Make-whole klausul": En klausul, der har til formål at beskytte investoren ved at sikre, at udstederen i tilfælde af førtidig indløsning af en obligation er forpligtet til at betale den investor, der besidder obligationen, et beløb svarende til summen af nettonutidsværdien af de forventede resterende kuponbetalinger indtil udløb og hovedstolen af den obligation, der skal indløses.

Kapitel 2

Generelle krav om produktgodkendelsesprocedurer og produktstyringsordninger

§ 3. En produktudvikler skal etablere og anvende en procedure for godkendelse af et finansielt instrument eller et struktureret indlån og væsentlige tilpasninger af eksisterende finansielle instrumenter eller strukturerede indlån, før disse udbydes til kunder.

Stk. 2. Produktgodkendelsesproceduren skal tilrettelægges, så den afspejler den potentielle risiko for kunden ved anvendelsen af det finansielle instrument eller det strukturerede indlån og disses kompleksitet.

§ 4. En produktudvikler skal sikre, at de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån er udformet således, at de opfylder behovene hos en afgrænset målgruppe af kunder og sikre, at strategien for distribution af de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån er i overensstemmelse med den afgrænsede målgruppe.

Stk. 2. Produktudvikleren skal tage rimelige skridt til at sikre, at de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån distribueres til den afgrænsede målgruppe.

§ 5. Produktgodkendelsesproceduren skal angive en afgrænset målgruppe af kunder for hvert finansielt instrument eller struktureret indlån og sikre, at alle relevante risici for denne målgruppe vurderes, og at den tilsigtede distributionsstrategi passer til den afgrænsede målgruppe.

§ 6. En virksomhed skal etablere og anvende en produktstyringsordning, hvorefter

virksomheden regelmæssigt, og under hensyntagen til forhold, der væsentligt kan påvirke den potentielle risiko ved produktet for den afgrænsede målgruppe, skal gennemgå de finansielle instrumenter og strukturerede indlån, som virksomheden udbyder, og vurdere, om disse produkter fortsat opfylder målgruppens behov, og om den tilsigtede distributionsstrategi fortsat er hensigtsmæssig.

Stk. 2. Virksomheden skal regelmæssigt revurdere sine produktgodkendelsesprocedurer og produktstyringsordninger, ajourføre dem og træffe passende foranstaltninger, så ordningerne fortsat er robuste og formålstjenlige.

Stk. 3. Stk. 1 og 2 gælder også for en distributør, der leverer tjenesteydelser i forbindelse med udbud af eller rådgivning om finansielle instrumenter og strukturerede indlån.

§ 7. En produktudvikler skal stille alle relevante oplysninger om det finansielle instrument eller strukturerede indlån til rådighed for enhver distributør af instrumentet eller indlånet, herunder oplysninger om passende distributionskanaler, produktgodkendelsesprocedure og vurderingen af målgruppen.

Stk. 2. En distributør, der udbyder eller anbefaler et finansielt instrument eller et struktureret indlån, som distributøren ikke selv har produceret, skal indhente og anvende oplysningerne, der er nævnt i stk. 1, hos produktudvikleren.

Kapitel 3

Særlige regler for produktudviklere

Organisatoriske krav m.v.

§ 8. En produktudvikler skal sikre, at

- 1) produktudviklerens medarbejdere, der deltager i produktionen af et finansielt instrument eller struktureret indlån, har de nødvendige kvalifikationer til at forstå karakteristika og risici for det pågældende produkt,
- 2) produktudviklerens ledelsesorgan har den faktiske kontrol over virksomhedens produktstyringsordning,
- 3) produktudviklerens compliancefunktion overvåger udviklingen og den periodiske gennemgang af produktstyringsordninger for at mindske risikoen for, at produktudvikleren ikke overholder forpligtelserne i medfør af kapitel 2 og dette kapitel, og
- 4) compliancerapporterne til produktudviklerens ledelsesorgan systematisk omfatter oplysninger om de finansielle instrumenter og strukturerede indlån, som produktudvikleren producerer.

Stk. 2. En produktudvikler, der samarbejder med andre om at producere et finansielt instrument eller struktureret indlån, skal opstille en oversigt over parternes respektive ansvarsområder i en skriftlig aftale.

§ 9. En produktudvikler skal sikre, at der foreligger procedurer for at forebygge,

identificere og håndtere interessekonflikter ved produktion af et finansielt instrument eller et struktureret indlån.

Stk. 2. Produktudvikleren skal ved udformningen af et finansielt instrument eller et struktureret indlån sikre, at udformningen af det finansielle instrument, herunder dets karakteristika, hverken har negative virkninger for slutkunder eller medfører problemer med markedsintegritet ved at gøre det muligt for produktudvikleren at afbøde eller afhænde sine egne risici eller eksponering for produktets eller indlånets underliggende aktiver, hvis produktudvikleren i forvejen er i besiddelse af de underliggende aktiver for egen regning.

Stk. 3. Produktudvikleren skal analysere potentielle interessekonflikter og navnlig vurdere, om det finansielle instrument eller det strukturerede indlån skaber en situation, hvor der kan opstå negative virkninger for slutkunderne, hvis de

- 1) eksponeres modsatrettet den eksponering, som produktudvikleren tidligere selv havde, eller
- 2) eksponeres modsatrettet den eksponering, som produktudvikleren ønsker at have efter salget af produktet.

Stk. 4. Produktudvikleren skal inden lanceringen af det finansielle instrument eller strukturerede indlån vurdere, om instrumentet eller indlånet vil true de finansielle markeders velordnede funktion eller stabilitet.

Afgrænsning af målgruppe

§ 10. En produktudvikler skal afgrænse en målgruppe på et tilstrækkeligt detaljeret niveau for hvert finansielt instrument og struktureret indlån og præcisere de typer af kunder, hvis behov, karakteristika og investeringsformål det finansielle instrument eller strukturerede indlån er foreneligt med.

Stk. 2. Produktudvikleren skal i sin vurdering bl.a. undersøge, om risiko- og afkastprofilen for det finansielle instrument eller strukturerede indlån er i overensstemmelse med målgruppens risiko- og afkastprofil, og om udformningen af instrumentet eller indlånet er motiveret af elementer, der er til fordel for kunden, og ikke af en forretningsmodel, der beror på dårlige resultater for kunderne for at være rentabel.

Stk. 3. Produktudvikleren, der producerer finansielle instrumenter eller strukturerede indlån, som distribueres via andre virksomheder, skal foretage målgruppeafgrænsningen og vurderingen som nævnt i stk. 1 og 2, på grundlag af produktudviklerens teoretiske viden om og tidligere erfaring med instrumentet eller indlånet eller lignende produkter, de finansielle markeder og de potentielle slutkunders behov, karakteristika og investeringsformål.

Stk. 4. Samarbejder flere produktudviklere om produktion af et finansielt instrument eller struktureret indlån, er det kun nødvendig at afgrænse én målgruppe for det pågældende instrument eller indlån.

Stk. 5. Produktudvikleren skal desuden afgrænse enhver gruppe af kunder, hvis behov, karakteristika og investeringsformål, som produktet ikke er forenelig med.

Gebyrstruktur

§ 11. En produktudvikler skal overveje en gebyrstruktur for det finansielle instrument eller strukturerede indlån, der som minimum sikrer, at

- 1) omkostningerne og gebyrerne for instrumentet eller indlånet er forenelige med målgruppens behov, investeringsformål og karakteristika,
- 2) gebyrerne ikke underminerer instrumentets eller indlånets forventede afkast, og
- 3) gebyrstrukturen for instrumentet eller indlånet er tilstrækkelig gennemskuelig for målgruppen.

Scenarieanalyse

§ 12. En produktudvikler skal foretage en scenarieanalyse af sine finansielle instrumenter eller strukturerede indlån med henblik på vurdering af risikoen for dårlige resultater for slutkunderne, som instrumentet eller indlånet kan forårsage, og de omstændigheder, hvorunder sådanne resultater kan forekomme.

Stk. 2. Produktudvikleren skal vurdere produktet ud fra negative scenarier, jf. stk. 1, herunder i forhold til bl.a. følgende omstændigheder:

- 1) Markedsforholdene forværres.
- 2) Produktudvikleren eller en tredjemand, der deltager i instrumentets eller indlånets konstruktion eller funktion, er udsat for finansielle vanskeligheder, eller andre modpartsrisici viser sig.
- 3) Instrumentet eller indlånet bliver ikke kommercielt levedygtigt.
- 4) Efterspørgslen efter instrumentet eller indlånet er meget højere end forventet, hvilket lægger pres på produktudviklerens ressourcer eller på markedet for det underliggende instrument.

Løbende vurdering af finansielle instrumenter eller strukturerede indlån

§ 13. En produktudvikler skal regelmæssigt gennemgå de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån, som produktudvikleren konstruerer, under hensyntagen til begivenheder, som materielt kan påvirke de potentielle risici for den afgrænsede målgruppe. Produktudvikleren skal herunder vurdere, om produktet fortsat opfylder målgruppens behov, karakteristika og investeringsformål, og om det distribueres til kunder, hvis behov, karakteristika og målsætninger ikke er forenelige med produktet. Produktudvikleren bestemmer hyppigheden af vurderingen på baggrund af relevante faktorer, herunder de anvendte investeringsstrategiers kompleksitet og innovative karakter.

Stk. 2. Uanset stk. 1 skal produktudvikleren altid revurdere et finansielt instrument eller struktureret indlån inden yderligere udstedelse eller relancering af instrumentet eller indlånet, hvis produktudvikleren har kendskab til begivenheder, som materielt kan påvirke potentielle risici for kunderne. Herunder skal det vurderes, om det finansielle instrument fungerer efter hensigten.

Stk. 3. Produktudvikleren skal identificere afgørende begivenheder, som vil påvirke de potentielle risici eller det finansielle instruments eller strukturerede indlåns forventede

afkast, herunder

- 1) overskridelse af en tærskel, som vil påvirke instrumentets eller indlånets afkastprofil, eller
- 2) solvenssituationen for visse udstedere, hvis værdipapirer eller sikkerhedsstillelser kan påvirke instrumentets eller indlånets præstationsniveau.

Stk. 4. Indtræffer begivenheder som nævnt i stk. 1-3, skal produktudvikleren træffe passende foranstaltninger, der kan omfatte:

- 1) Levering af alle relevante oplysninger om begivenheden og dens konsekvenser for det finansielle instrument eller strukturerede indlån til kunderne eller til distributørerne af instrumentet eller indlånet, hvis produktudvikleren ikke selv udbyder eller anbefaler produktet direkte til kunderne.
- 2) Ændring af produktgodkendelsesproceduren.
- 3) Ophør af yderligere udstedelse af det finansielle instrument eller strukturerede indlån.
- 4) Ændring af det finansielle instrument eller strukturerede indlån for at undgå urimelige kontraktvilkår.
- 5) Vurdering af, om distributionskanaler er hensigtsmæssige, hvis produktudvikleren får kendskab til, at de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån ikke sælges som planlagt.
- 6) Kontakt til distributøren for at drøfte en ændring af distributionsprocessen.
- 7) Ophør af forholdet til distributøren.
- 8) Orientering af Finanstilsynet.

Kapitel 4

Særlige regler for distributører

§ 14. En distributør skal forstå de finansielle instrumenter eller strukturerede indlån og vurdere disses opfyldelse af behovene hos de kunder, som distributøren yder investeringsservice, bl.a. under hensyntagen til den afgrænsede målgruppe.

Stk. 2. Distributøren skal sikre, at kunder kun udbyder eller anbefaler finansielle instrumenter eller strukturerede indlån, når dette er i kundens interesse.

Organisatoriske krav

§ 15. En distributør, der distribuerer finansielle instrumenter eller strukturerede indlån, skal sikre, at

- 1) relevante medarbejdere har de nødvendige kvalifikationer til at forstå karakteristika og risici for instrumenter eller indlån, som virksomheden udbyder eller anbefaler, de tjenesteydelser, som virksomheden leverer, og den afgrænsede målgruppes behov, karakteristika og målsætninger,
- 2) distributørens ledelsesorgan har den faktiske kontrol over distributørens produktstyringsordning,
- 3) distributørens compliancefunktion overvåger udviklingen og den periodiske gennemgang af produktstyringsordninger for at mindske risikoen for, at

- distributøren ikke overholder sine forpligtelser i medfør af § 5 og dette kapitel, og
- 4) compliancerapporterne til distributørens ledelsesorgan systematisk omfatter oplysninger om de produkter, som distributøren udbyder eller anbefaler, og de tjenesteydelser, som distributøren leverer.

§ 16. Samarbejder flere virksomheder om distribution af et finansielt instrument, struktureret indlån eller en tjenesteydelse, har den virksomhed, der har det direkte kundeforhold, det endelige ansvar for at opfylde forpligtelser fastsat i dette kapitel om produktgodkendelse og produktstyring, jf. dog stk. 2.

Stk. 2. En virksomhed, der fungerer som mellemed, skal

- 1) sikre, at relevante produktoplysninger sendes fra produktudvikleren til distributøren, der har den direkte kundekontakt,
- 2) stille oplysninger til rådighed for produktudvikleren om produktsalg til brug for produktudviklerens overholdelse af sine produktstyringsordninger, og
- 3) lade produktstyringsforpligtelserne omfatte produktudviklere i det omfang, at det er relevant i forhold til den leverede tjeneste.

Afgrænsning af målgruppe

§ 17. En distributør skal etablere passende produktstyringsordninger til sikring af, at de finansielle instrumenter, strukturerede indlån og tjenesteydelser, som distributøren ønsker at udbyde, er forenelige med en afgrænset målgruppes behov, karakteristika og investeringsformål, og at den tilsigtede distributionsstrategi er i overensstemmelse med den afgrænsede målgruppe.

Stk. 2. Ved vurderingen, jf. stk. 1, skal distributøren på passende vis identificere og vurdere omstændighederne og behovene hos de kunder, som distributøren har til hensigt at fokusere på, så kundernes interesser ikke kompromitteres som følge af kommercielt pres eller finansieringspres.

Stk. 3. Distributøren skal afgrænse målgruppen for det pågældende finansielle instrument eller strukturerede indlån, selvom målgruppen ikke er afgrænset af produktudvikler.

Stk. 4. Distributøren skal afgrænse enhver gruppe af kunder, hvis behov, karakteristika og investeringsformål det finansielle instrument, strukturerede indlån eller tjenesteydelsen ikke er forenelig med.

Stk. 5. Distributøren skal genoverveje målgruppen og/eller ajourføre produktstyringsordningerne, hvis denne bliver klar over, at den har fejlafrænset målgruppen for et bestemt produkt eller en bestemt tjenesteydelse, eller at produktet eller tjenesteydelsen ikke længere stemmer overens med den afgrænsede målgruppe, f.eks. hvis produktet bliver illikvidt eller meget volatilt som følge af markedsændringer.

Stk. 6. En distributør, der både producerer og udbyder eller anbefaler et finansielt instrument eller struktureret indlån, kan alene lave én målgruppevurdering.

Udveksling af oplysninger

§ 18. En distributør skal til brug for afgrænsningen af målgruppen og distributionsstrategien for det finansielle instrument, strukturerede indlån eller den pågældende tjenesteydelse, som distributøren ønsker at udbyde eller anbefale, indhente oplysninger om instrumentet, indlånet eller tjenesteydelsen fra produktudviklere.

Stk. 2. Distributøren skal træffe alle rimelige forholdsregler for at indhente passende og pålidelige oplysninger fra andre produktudviklere end dem, der er nævnt i stk. 1, for at sikre, at instrumentet eller indlånet distribueres i overensstemmelse med målgruppens behov, karakteristika og investeringsformål.

Stk. 3. Distributøren skal bruge oplysninger indhentet i medfør af stk. 1 og 2 og distributørens oplysninger om egne kunder til at afgrænse målgruppen og distributionsstrategien.

§ 19. En distributør skal stille oplysninger til rådighed for produktudviklere om salg og relevante oplysninger om distributørens løbende vurderinger.

Kapitel 5

Straf

§ 20. Med bøde straffes den virksomhed, der ikke efterkommer et påbud om at foretage eller undlade at foretage bestemte handlinger med henblik at overholde bestemmelser i bekendtgørelsen.

Stk. 2. Den virksomhed, der overtræder § 9, stk. 2, straffes med bøde.

Stk. 3. Der kan pålægges selskaber m.v. (juridiske personer) strafansvar efter reglerne i straffelovens 5. kapitel.

Ikrafttræden

§ 21. Bekendtgørelsen træder i kraft den 1. juli 2021.

Stk. 2. Bekendtgørelse nr. 922 af 29. juni 2017 om produktgodkendelsesprocedurer ophæves.

Finanstilsynet, den [dato]. [måned] 2021

Jesper Berg

/Sean Hove

Officielle noter

- 1) Bekendtgørelsen indeholder bestemmelser, der gennemfører dele af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter (MiFID II), EU-Tidende 2014, nr. L 173, side 349, og Kommissionens delegerede direktiv 2017/593/EU af 7. april 2016 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU for så vidt angår beskyttelse af kunders finansielle instrumenter og midler, produktstyringsforpligtelser og de regler, der finder anvendelse på levering eller modtagelse af gebyrer, provisioner eller andre penge- eller naturalieydelser, EU-Tidende 2017, nr. L 87, side 500 samt Europa-Parlamentets og Rådets direktiv (EU) 2021/338 af 16. februar 2021 om ændring af direktiv 2014/65/EU, for så vidt angår oplysningskrav, produktstyring og positionslofter, og af direktiv 2013/36/EU og (EU) 2019/878, for så vidt angår deres anvendelse på investeringsvirksomheder, med henblik på at bidrage til genopretningen efter covid-19-krisen, EU-Tidende 2021, nr. L 68, side 14.