



European Securities and
Markets Authority

Retningslinjer

for visse aspekter af kravene til compliancefunktionen ifølge MiFID II



Indholdsfortegnelse

I. Anvendelsesområde.....	3
Lovgivningsreferencer, forkortelser og definitioner	4
II. Formål.....	7
III. Overensstemmelses- og indberetningsforpligtelser	8
IV. Retningslinjer for visse aspekter af kravene til compliancefunktionen ifølge MiFID II.....	9
1. Compliancefunktionens ansvarsområder	9
2. Vejledning om organisatoriske krav til compliancefunktionen.....	16
3. Den kompetente myndigheds kontrol af compliancefunktionen.....	23
VI. Sammenligningstabel mellem 2020-retningslinjerne og 2012-retningslinjerne	24

I. Anvendelsesområde

Hvem?

1. Disse retningslinjer finder anvendelse på kompetente myndigheder og følgende deltagere på det finansielle marked:
 - (i) investeringsselskaber, når de yder investeringsservice eller udfører investeringsaktiviteter, eller når de sælger eller rådgiver kunder i forbindelse med strukturerede indlån
 - (ii) kreditinstitutter, når de udfører investeringsservice eller investeringsaktiviteter eller sælger eller rådgiver kunder i forbindelse med strukturerede indlån
 - (iii) investeringsforvaltningsselskaber, når de leverer de tjenesteydelser, der er omhandlet i artikel 6, stk. 3, i UCITS-direktivet, i overensstemmelse med artikel 6, stk. 4, i nævnte direktiv
 - (iv) forvaltere af alternative investeringsfonde (FAIF'er), når de leverer de tjenesteydelser, der er omhandlet i artikel 6, stk. 4, i FAIF-direktivet, i overensstemmelse med artikel 6, stk. 6, i nævnte direktiv.

Hvad?

2. Disse retningslinjer gælder i forbindelse med artikel 16, stk. 2, i MiFID II, og artikel 22 i den delegerede MiFID II-forordning.

Hvornår?

3. Disse retningslinjer gælder fra to måneder efter offentliggørelsen af retningslinjerne på ESMA's websted på alle EU's officielle sprog.
4. Retningslinjerne for visse aspekter af kravene til compliancefunktionen ifølge MiFID-direktivet,¹ der er udstedt i henhold til MiFID I, ophører med at finde anvendelse på samme dato.

¹ ESMA/2012/388.

Lovgivningsreferencer, forkortelser og definitioner

Henvisninger til lovgivning

<i>FAIF-direktivet</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2011/61/EU af 8. juni 2011 om forvaltere af alternative investeringsfonde og om ændring af direktiv 2003/41/EF og 2009/65/EF samt forordning (EF) nr. 1060/2009 og (EU) nr. 1095/2010 ²
<i>CRD</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2013/36/EU af 26. juni 2013 om adgang til at udøve virksomhed som kreditinstitut og om tilsyn med kreditinstitutter og investeringsselskaber, om ændring af direktiv 2002/87/EF og om ophævelse af direktiv 2006/48/EF og 2006/49/EF ³
<i>CRR</i>	Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012 ⁴
<i>ESMA-forordningen</i>	Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1095/2010 af 24. november 2010 om oprettelse af en europæisk tilsynsmyndighed (Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed), om ændring af afgørelse nr. 716/2009/EF og om ophævelse af Kommissionens afgørelse 2009/77/EF ⁵
<i>MiFID I</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2004/39/EF af 21. april 2004 om markeder for finansielle instrumenter, om ændring af Rådets direktiv 85/611/EØF, og 93/6/EØF samt Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2000/12/EF og om ophævelse af Rådets direktiv 93/22/EØF ⁶
<i>MiFID II</i>	Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU af 15. maj 2014 om markeder for finansielle instrumenter og om ændring af direktiv 2002/92/EF og direktiv 2011/61/EU ⁷

² EUT L 174 af 1.7.2011, s. 1.

³ EUT L 176 af 27.6.2013, s. 338-436

⁴ EUT L 176 af 27.6.2013, s. 1-

⁵ EUT L 331 af 15.12.2010, s. 84.

⁶ EUT L 145 af 30.4.2004, s. 1.

⁷ EUT L 173 af 12.6.2014, s. 349.

Delegeret MiFID II-forordning Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/565 af 25. april 2016 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/65/EU for så vidt angår de organisatoriske krav til og vilkårene for drift af investeringsselskaber samt definitioner af begreber med henblik på nævnte direktiv⁸

Delegeret MiFID II-direktiv Kommissionens delegerede direktiv (EU) 2017/593 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 naturalieydelse⁹

UCITS-direktivet Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2009/65/EF af 13. juli 2009 om samordning af love og administrative bestemmelser om visse institutter for kollektiv investering i værdipapirer (investeringsinstitutter)¹⁰

FAIF-direktivet Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2011/61/EU af 8. juni 2011 om forvaltere af alternative investeringsfonde og om ændring af direktiv 2003/41/EF og 2009/65/EF samt forordning (EF) nr. 1060/2009 og (EU) nr. 1095/2010¹¹

Forkortelser

ESMA Den Europæiske Værdipapir- og Markedstilsynsmyndighed

Definitioner

Selskaber Investeringselskaber (som defineret i artikel 4, stk. 1, nr. 1), i MiFID II), når de yder investeringsservice eller udøver investeringsaktiviteter, eller når de sælger eller rådgiver kunder i forbindelse med strukturerede indlån; kreditinstitutter (som defineret i artikel 4, stk. 1, nr. 1), i CRR), når de yder investeringsservice eller udøver investeringsaktiviteter, eller når de sælger eller rådgiver kunder i forbindelse med strukturerede indlån.

⁸ EUT L 87 af 31.3.2017, s. 1.

⁹ EUT L 87 af 31.3.2017, s. 500.

¹⁰ EUT L 302 af 17.11.2009, s. 32.

¹¹ EUT L 174 af 1.7.2011, s. 1.

Investeringsforvaltningsselskaber (som defineret i artikel 2, stk. 1, litra b), i UCITS-direktivet), når de leverer de tjenesteydelser, der er omhandlet i artikel 6, stk. 3, i UCITS-direktivet, i overensstemmelse med artikel 6, stk. 4, i nævnte direktiv, og FAIF'er (som defineret i artikel 4, stk. 1, litra b), i FAIF-direktivet), som er eksterne FAIF'er, når de leverer de tjenesteydelser, der er omhandlet i artikel 6, stk. 4, i FAIF-direktivet, i overensstemmelse med artikel 6, stk. 6, i nævnte direktiv.

II. Formål

5. Disse retningslinjer er baseret på artikel 16, stk. 1, i ESMA-forordningen. Formålet med disse retningslinjer er at etablere en konsekvent og effektiv tilsynspraksis i ESFS og sikre en fælles, ensartet og konsekvent anvendelse af visse aspekter af kravene til compliancefunktionen ifølge MiFID II, der omtales i punkt 2.
6. ESMA forventer ligeledes, at disse retningslinjer vil skabe større konvergens i fortolkningen af og tilsynsmetoderne for kravene til compliancefunktionen i henhold til MiFID II ved at lægge vægt på en række vigtige spørgsmål og derved styrke værdien af eksisterende standarder. Ved at bidrage til at sikre, at selskaberne overholder ensartede reguleringsmæssige standarder, forventer ESMA en tilsvarende styrkelse af investorbekskyttelsen.

III. Overensstemmelses- og indberetningsforpligtelser

Status for retningslinjerne

7. I henhold til artikel 16, stk. 3, i ESMA-forordningen skal de kompetente myndigheder og selskaber bestræbe sig mest muligt på at efterleve disse retningslinjer.
8. De kompetente myndigheder, som disse retningslinjer gælder for, bør efterleve dem ved at indarbejde dem i deres nationale retlige rammer og/eller tilsynssystemer, også hvor særlige retningslinjer primært er rettet mod selskaber. I dette tilfælde bør de kompetente myndigheder gennem deres tilsyn sikre, at selskaberne efterkommer retningslinjerne.

Indberetningskrav

9. De kompetente myndigheder, som disse retningslinjer finder anvendelse på, skal senest to måneder efter datoen for udstedelsen af retningslinjerne på ESMA's websted på alle officielle EU-sprog, underrette ESMA om, hvorvidt de i) efterlever eller ii) ikke efterlever, men agter at efterleve, eller iii) ikke efterlever og ikke agter at efterleve retningslinjerne.
10. I tilfælde af manglende efterlevelse skal de kompetente myndigheder ligeledes underrette ESMA senest to måneder efter datoen fra offentliggørelsen af retningslinjerne på ESMA's websted på alle officielle EU-sprog om årsagerne til, at de ikke har efterlevet retningslinjerne.
11. En indberetningsskabelon er tilgængelig på ESMA's websted. Når skabelonen er udfyldt, skal den sendes til ESMA.
12. Selskaber er ikke forpligtede til at meddele, om de følger disse retningslinjer.

IV. Retningslinjer for visse aspekter af kravene til compliancefunktionen ifølge MiFID II

13. Som led i dens ansvar for at sikre, at selskabet overholder sine forpligtelser i henhold til MiFID II, skal den øverste ledelse sørge for, at compliancefunktionen opfylder de krav, der er fastsat i artikel 22 i den delegerede MiFID II-forordning.

1. Compliancefunktionens ansvarsområder

Vejledning om vurdering af compliancerisici

(Artikel 22, stk. 1, og stk. 2, andet afsnit, i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 1

14. I overensstemmelse med artikel 22, stk. 2, i den delegerede MiFID II-forordning skal compliancefunktionen som led i sine opgaver foretage en risikovurdering for at sikre, at compliancerisici overvåges grundigt. Compliancefunktionen skal udarbejde et risikobaseret overvågningsprogram på grundlag af denne overensstemmelsesvurdering med henblik på at fastlægge dets prioriteter og fokus for overvågnings-, rådgivnings- og bistandsaktiviteterne.
15. Resultaterne af vurderingen af compliancerisikoen bør anvendes til at fastlægge arbejdsprogrammet for compliancefunktionen og til at allokere funktionens ressourcer effektivt. Vurderingen af compliancerisikoen bør revideres regelmæssigt og om nødvendigt ajourføres for at sikre, at målene, fokuset og omfanget af overvågningen af overholdelsen og rådgivningsaktiviteterne forbliver gyldige.
16. Ved fastlæggelsen af den compliancerisiko, som selskabet står over for, kræves det i artikel 22, stk. 1, andet afsnit, i den delegerede MiFID II-forordning, at compliancefunktionen tager hensyn til alle aspekter af den investeringservice, de aktiviteter og de accessoriske tjenesteydelser, som selskabet leverer. Dette bør omfatte de typer af finansielle instrumenter, der handles og distribueres, kategorierne af selskabets kunder, distributionskanalerne og, hvor det er relevant, koncernens interne organisation.
17. I vurderingen af compliancerisici bør der tages hensyn til de gældende forpligtelser i henhold til MiFID II, nationale gennemførelsesbestemmelser og de politikker, procedurer, systemer og kontrolforanstaltninger, der gennemføres i selskabet på området for investeringservice og -aktiviteter. I vurderingen bør der også tages hensyn til resultaterne af kontrolaktiviteter og relevante interne eller eksterne revisionsresultater.
18. De afdækkede risici bør gennemgås regelmæssigt og på ad hoc-basis, når det er nødvendigt for at sikre, at der tages hensyn til eventuelle nye risici (f.eks. som følge af nye forretningsområder eller andre ændringer i selskabets struktur eller i de gældende lovgivningsmæssige rammer).

Vejledning om compliancefunktionens kontrolforpligtelser

(Artikel 22, litra a), og stk. 2, andet afsnit, i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 2

19. Målet for det risikobaserede kontrolprogram bør være at evaluere, om selskabets virksomhed drives i overensstemmelse med dets forpligtelser i henhold til MiFID II, og om dets interne politikker og procedurer, organisation og kontrolforanstaltninger fortsat er effektive og hensigtsmæssige til at sikre, at compliancerisikoen kontrolleres grundigt.
20. Hvis et selskab er en del af en koncern, ligger ansvaret for compliancefunktionen hos hvert enkelt selskab i koncernen. Et selskab bør derfor sikre, at dets compliancefunktion til stadighed er ansvarlig for at kontrollere dets egen compliancerisiko. Dette omfatter situationer, hvor et selskab outsourcer complianceopgaver til et andet selskab inden for koncernen. Compliancefunktionen hos hvert selskab bør dog tage hensyn til den koncern, det indgår i — f.eks. gennem et tæt samarbejde med revisionsansvarlige, juridiske og regulatoriske medarbejdere samt compliancemedarbejdere i andre dele af koncernen.
21. Den risikobaserede tilgang til compliance bør danne grundlag for at bestemme de rette værktøjer og metodologier, som compliancefunktionen skal benytte, samt omfanget af kontrolprogrammet og hyppigheden af de kontrolaktiviteter, compliancefunktionen udfører (som kan være tilbagevendende, ad hoc og/eller løbende). Compliancefunktionen bør også sørge for, at dens kontrolaktiviteter ikke kun er administrative, men at den også kontrollerer, hvordan regler og procedurer gennemføres i praksis, f.eks. gennem inspektioner på stedet hos de operative forretningsenheder. Compliancefunktionen bør også se på omfanget af de kontroller, der skal foretages.
22. Egnede kontrolværktøjer og -metoder, der kan bruges af compliancefunktionen, omfatter (men er ikke begrænset til):
 - (a) brug af aggregerede risikomålinger (f.eks. risikoindikatorer)
 - (b) brug af (yderligere) rapporter, der sikrer ledelsens opmærksomhed, og som dokumenterer væsentlige afvigelser mellem konkrete resultater og forventninger (en undtagelsesrapport), eller situationer, der kræver løsning (en problemlog)
 - (c) målrettet handelsovervågning, observation af procedurer, skrivebordskontroller, interview med relevante medarbejdere og/eller, hvor det er nødvendigt, og efter compliancefunktionens skøn, i forhold til en relevant stikprøve af selskabets kunder.
23. Kontrolprogrammet bør afspejle ændringer i selskabets risikoprofil, som f.eks. kan opstå på grund af væsentlige begivenheder såsom virksomhedsopkøb, ændringer i IT-systemet eller organisationsændringer. Det bør også udvides til gennemførelse og virkning af de afhjælpende foranstaltninger, som selskabet træffer som reaktion på overtrædelser af MiFID II, tilknyttede delegerede retsakter eller gennemførelsesretsakter og/eller eventuelle nationale gennemførelsesbestemmelser hertil.

24. Compliancefunktionens kontrolaktiviteter bør også tage hensyn til:
- (a) forretningsområdets forpligtelse til at overholde lovmæssige krav
 - (b) det første kontrolniveau i selskabets forretningsområder (dvs. de operative enheders kontrol i modsætning til det andet niveau, hvor kontrollen udføres af compliance) og
 - (c) vurderinger fra risikostyringsfunktionen, den interne revisionsfunktion eller andre kontrolfunktioner inden for investeringservice og -aktiviteter.
25. Vurderinger foretaget af andre kontrolfunktioner bør samordnes med de kontrolaktiviteter, der udføres af compliancefunktionen, samtidig med at de forskellige funktioners uafhængighed og mandat respekteres.
26. Compliancefunktionen bør spille en rolle i forhold til kontrol af klagebehandlingsprocessen, og den bør betragte klager som en kilde til relevante oplysninger i forbindelse med sit generelle kontrolansvar. Dette kræver ikke, at compliancefunktionen spiller en rolle med hensyn til at bestemme resultatet af klager. I den henseende bør selskaber give compliancefunktionen adgang til alle klager, som selskabet modtager fra kunder.

Vejledning om indberetningsforpligtelser i forbindelse med compliancefunktionen

(Artikel 16, stk. 2, i MiFID II, artikel 21, stk. 1, litra e), stk. 2, litra c), og stk. 3, litra b), artikel 25, stk. 2 og stk. 3, og artikel 26, stk. 3 og stk. 7, i den delegerede MiFID II-forordning, artikel 9, stk. 6 og stk. 7, og artikel 10, stk. 6 og stk. 8, i det delegerede MiFID II-direktiv)

Retningslinje 3

27. De obligatoriske compliancerapporter i henhold til artikel 22, stk. 2, litra c), og stk. 3, litra c), og artikel 25, stk. 2 og stk. 3, i den delegerede MiFID II-forordning er egnede værktøjer til at sikre den nødvendige ledelseskontrol. De obligatoriske compliancerapporter bør dække alle et selskabs forretningsenheder, der arbejder med levering af investeringservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser. Dækker rapporten ikke alle disse aktiviteter i selskabet, bør årsagerne hertil klart anføres.
28. De obligatoriske compliancerapporter bør bl.a. indeholde oplysninger om følgende forhold, hvor det er relevant:
- (a) Generelle oplysninger:
 - oplysninger om tilstrækkeligheden og effektiviteten af selskabets politikker og procedurer, der har til formål at sikre, at selskabet og dets medarbejdere opfylder forpligtelserne i henhold til MiFID II
 - relevante ændringer og udvikling i de gældende krav i den periode, som rapporten dækker
 - et resumé af compliancefunktionens struktur, herunder det samlede personale, dets kvalifikationer og rapporteringsveje og i de efterfølgende rapporter enhver ændring heraf

(b) Metode til overvågning og revision

- hvordan compliancefunktionen overvåger udviklingen og revisionen af forpligtelserne i henhold til MiFID II, og hvordan eventuelle risici for, at selskabet eller dets medarbejdere ikke overholder disse forpligtelser, identificeres på et tidligt tidspunkt
- et resumé af inspektioner på stedet eller administrativ kontrol udført af compliancefunktionen
- et resumé af de planlagte overvågningsaktiviteter med henblik på den efterfølgende kontrol

(c) Undersøgelsesresultater

- et resumé af de vigtigste resultater af gennemgangen af politikkerne og procedurer, herunder de risici, der er identificeret inden for rammerne af compliancefunktionens overvågningsaktiviteter
- overtrædelser og mangler i selskabets organisation og complianceproces
- antallet af klager, der er modtaget i den undersøgte periode, hvis de ikke allerede er indberettet via andre kilder. Hvis der som følge af gennemgangen af kundernes klager konstateres specifikke compliance- eller risikoproblemer i forbindelse med de politikker eller procedurer, som selskabet har vedtaget for levering af investeringsservice og -aktiviteter, bør disse aspekter specifikt indberettes

(d) Foranstaltninger, der er truffet

- et resumé af de foranstaltninger, der er truffet for at imødegå enhver væsentlig risiko for, at selskabet eller dets medarbejdere ikke overholder forpligtelserne i henhold til MiFID II
- foranstaltninger, som er eller vil blive truffet for at sikre overholdelse af ændrede gældende krav
- reaktion på modtagne klager og udbetalinger foretaget på grundlag af klagen, hvis de ikke allerede er indberettet via andre kilder. Foranstaltninger vedrørende specifikke compliance- eller risikospørgsmål, der er afdækket i forbindelse med de politikker eller procedurer, som selskabet har vedtaget for ydelse af investeringsservice og -aktiviteter som følge af gennemgangen af kundernes klager

(e) Andre

- andre væsentlige compliancespørgsmål, der er opstået siden den sidste rapport
- oversigt over den væsentlige korrespondance med kompetente myndigheder
- oplysninger om enhver afvigelse fra den øverste ledelses side fra vigtige anbefalinger eller vurderinger fra compliancefunktionen
- oplysninger vedrørende enhver afvigelse fra princippet om, at de øvrige forretningsenheder ikke må udstede instrukser eller på anden måde påvirke compliancemedarbejdere og deres aktiviteter

- hvis et selskab gør brug af undtagelsen for at undgå at udpege en complianceansvarlig, hvis eneste ansvar i selskabet er compliancefunktionen, vurdering af om ordningerne fortsat er hensigtsmæssige for at minimere interessekonflikter.
29. I det afsnit af rapporten, der dækker selskabets produktstyringsordninger, bør compliancefunktionen også, hvor det er relevant for selskabets situation (f.eks. under hensyntagen til dets rolle som producent og/eller distributør af produktet), som minimum involvere sig i:
- (a) compliancefunktionens rolle med hensyn til at deltage i udarbejdelsen, overvågningen og gennemgangen af selskabets produktstyringspolitikker og -procedurer
 - (b) alle emner, der kræves i henhold til artikel 22, stk. 2, i den delegerede MiFID II-forordning, vedrørende compliancefunktionens overvågning af selskabets produktstyring (f.eks. compliancefunktionens konklusioner vedrørende selskabets produktstyringspolitikker og -procedurer, brud og mangler, foranstaltninger, der er eller vil blive truffet for at afhjælpe sådanne mangler).
 - (c) på et systematisk grundlag, oplysninger om de finansielle instrumenter, som selskabet fremstiller/distribuerer, herunder oplysninger om distributionsstrategien i henhold til artikel 9, stk. 6, og artikel 10, stk. 8, i det delegerede MiFID II-direktiv, dvs. som minimum:
 - antallet og arten af de produkter, der fremstilles eller distribueres (alt efter hvad der er relevant), herunder deres respektive målmarkeder og andre oplysninger fra den respektive produktgodkendelsesproces, som er nødvendige for at vurdere produktets compliancerisiko, navnlig i forhold til selskabets produktstyringspolitik (f.eks. produktets kompleksitet, produktrelaterede interessekonflikter, navnlig relevante data fra scenarieanalysen, cost-benefit-forholdet), med særligt fokus på nye typer af produkter, der fremstilles eller distribueres i rapporteringsperioden, samt de produkter, hvis karakteristika er blevet væsentligt ændret i løbet af denne periode.
 - (for fabrikanter) som en del af oplysningerne om den respektive distributionsstrategi: de respektive distributører med særligt fokus på nye distributører
 - om produkterne distribueres uden for deres (positive) målmarked, og i hvilket omfang
- med henblik på at vurdere, om selskabets produktstyringsordninger fungerer efter hensigten. Med henblik herpå kan compliancefunktionen se nærmere på arbejde, rapporter eller metoder fra selskabets funktion eller medarbejdere, der arbejder på produktstyringsordninger. Når der f.eks. rapporteres om virksomhedens produktstyringsordninger, kan oplysningerne ifølge proportionalitetsprincippet om enklere og mere almindelige produkter være mindre dybtgående, mens produkter, der er kendetegnet ved kompleksitet/risikoelementer eller andre relevante karakteristika (f.eks. illikviditet og innovation), bør beskrives nærmere.
30. Med forbehold af proportionalitetsprincippet bør selskaberne foretrække en organisation, hvor compliancefunktionen og klagehåndteringsfunktionen er behørigt adskilt. Hvis

selskabets compliancefunktion også fungerer som dets klageforvaltningsfunktion, bør compliance-rapporten behandle ethvert problem, der opstår som følge af gennemførelsen af de ordninger, som selskabet har indført for at vurdere, minimere og håndtere eventuelle interessekonflikter mellem de to funktioner, herunder navnlig eventuelle fejl, der måtte være konstateret med hensyn til selskabets overholdelse af dets forpligtelser til at behandle klager.

31. Compliancefunktionen bør se på behovet for supplerende rapporteringsveje til en eventuel compliancefunktion på koncernniveau.
32. De kompetente myndigheder kan anvende forskellige tilgange til tilsyn med indberetningsforpligtelserne for compliancefunktionen. Som eksempel kan nævnes, at nogle kompetente myndigheder kræver, at selskaber sender dem compliancefunktionsrapporter regelmæssigt eller ad hoc, mens andre også kræver, at den øverste ledelse sender den en kommenteret version af rapporten med forklaringer på compliancefunktionens resultater. Disse fremgangsmåder giver de kompetente myndigheder en førstehåndsindsigt i et selskabs complianceaktiviteter og eventuelle brud på gældende lovgivning.

Vejledning om compliancefunktionens rådgivningsforpligtelser

(Artikel 22, stk. 2, litra b), og artikel 27, stk. 3, i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 4

33. Selskaberne bør sikre, at compliancefunktionen opfylder sit ansvar for rådgivning og bistand, herunder støtte til medarbejder- og lederuddannelse; daglig bistand til medarbejdere og ledelse og deltagelse i fastlæggelsen af politikker og procedurer i selskabet (f.eks. selskabets aflønningspolitik eller selskabets produktstyringspolitikker og -procedurer).
34. Selskaberne bør fremme og styrke en "compliancekultur" i hele selskabet, som bør støttes af den øverste ledelse. Formålet med compliancekulturen er ikke blot at etablere det overordnede miljø, hvor compliancespørgsmål bliver behandlet, men også at engagere medarbejderne i princippet om at forbedre investorbeskyttelsen og bidrage til det finansielle systems stabilitet.
35. Selskabet skal sikre, at dets medarbejdere har tilstrækkelig uddannelse¹². Compliancefunktionen bør understøtte forretningsenhederne inden for investeringservice og -aktiviteter (dvs. alle medarbejdere, der direkte eller indirekte yder investeringservice eller udfører investeringsaktiviteter) i gennemførelsen af den relevante uddannelse. Uddannelse og anden støtte bør især, men ikke udelukkende, fokusere på:

¹² Se Retningslinjer for vurdering af viden og kompetence; ESMA71-1154262120-153 EN (rev)

- (a) selskabets interne regler og procedurer og dets organisatoriske struktur inden for investeringservice og -aktiviteter samt
 - (b) MiFID II, de delegerede retsakter og gennemførelsesretsakter, nationale gennemførelsesretsakter, gældende standarder, retningslinjer og andre vejledninger fastsat af ESMA og de kompetente myndigheder samt andre tilsyns- og lovkrav, der kan være relevante og eventuelle ændringer hertil.
36. Uddannelse bør foregå regelmæssigt, og behovsbaseret uddannelse bør foregå, når det er nødvendigt. Uddannelse bør gennemføres, hvor det er relevant — f.eks. for hele selskabets personale som helhed, for bestemte forretningsenheder eller for enkeltpersoner.
 37. Uddannelse bør udvikles løbende, således at den tager hensyn til alle relevante ændringer (f.eks. ny lovgivning, nye standarder eller retningslinjer, der udstedes af ESMA og kompetente myndigheder, samt ændringer i selskabets forretningsmodel).
 38. Compliancefunktionen bør i samarbejde med ledelsesteamet, som har det endelige ledelsesansvar, overvåge, om medarbejderne inden for investeringservice og -aktiviteter har det nødvendige kendskab og anvender selskabets politikker og procedurer korrekt.
 39. Compliancemedarbejderne bør også yde bistand til medarbejdere fra de operative enheder i deres daglige aktiviteter og stå til rådighed til at besvare spørgsmål, der opstår i forbindelse med den daglige forretningsaktivitet.
 40. Selskaberne bør sørge for, at compliancefunktionen er involveret i udviklingen af de relevante regler og procedurer i selskabet inden for investeringservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser (f.eks. selskabets aflønningspolitik eller produktstyringspolitikker og -procedurer). I den forbindelse bør compliancefunktionen have mulighed for f.eks. at levere compliance-ekspertise og -rådgivning til forretningsenheder om alle strategiske beslutninger eller nye forretningsmodeller eller om iværksættelsen af en ny reklamestrategi på investeringservice- og -aktivitetsområdet. Hvis compliancefunktionens rådgivning ikke følges, bør compliancefunktionen dokumentere dette i overensstemmelse hermed og fremlægge det i sine compliancerapporter (eventuelt som ad hoc-rapporter, hvis det er nødvendigt).
 41. Selskaberne bør sørge for, at compliancefunktionen er involveret i alle væsentlige ændringer af selskabets organisation inden for investeringservice og -aktiviteter samt accessoriske tjenesteydelser. Dette omfatter beslutningsprocessen, når nye forretningsområder eller nye finansielle produkter godkendes, samt fastlæggelse af personaleaflønningspolitikker. I den forbindelse bør compliancefunktionen få ret til at deltage i produktgodkendelsesprocessen for producenter og distributører i det omfang det er nødvendigt. Den øverste ledelse bør derfor tilskynde forretningsenhederne til at rådføre sig med compliancefunktionen om deres virksomhed.

42. Selskaberne bør sikre, at compliancefunktionen er involveret i al væsentlig ikke-rutinepræget korrespondance med kompetente myndigheder på investeringservice- og -aktivitetsområdet.

2. Vejledning om organisatoriske krav til compliancefunktionen

Vejledning om compliancefunktionens effektivitet

(Artikel 21, stk. 1, litra d), og artikel 22, stk. 3, litra a), i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 5

43. Selskaberne bør i deres allokering af passende menneskelige og øvrige ressourcer til compliancefunktionen tage hensyn til omfanget og typerne af de investeringstjenester, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser, de iværksætter.
44. Antallet af medarbejdere, der er nødvendige til at varetage compliancefunktionens opgaver, afhænger i vid udstrækning af arten af investeringservice, investeringsaktiviteter samt accessoriske og andre tjenesteydelser, som selskabet leverer. Hvis et selskabs forretningsenheds aktiviteter udvides væsentligt, bør selskabet sørge for, at compliancefunktionen på samme måde udvides i fornødent omfang med henblik på ændringer i selskabets compliancerisiko. Den øverste ledelse bør jævnligt kontrollere, om antallet af medarbejdere og deres ekspertise stadig er tilstrækkeligt til at opfylde compliancefunktionens opgaver.
45. Ud over menneskelige ressourcer bør der bevilges tilstrækkelige IT-ressourcer til compliancefunktionen.
46. Såfremt selskabet fastsætter budgetter for bestemte funktioner eller enheder, bør compliancefunktionen have tildelt et budget, der svarer til størrelsen af den compliancerisiko, selskabet er udsat for. Den complianceansvarlige bør konsulteres, før der træffes beslutning om budgettet. Alle beslutninger om betydelige budgetnedskæringer bør dokumenteres skriftligt og indeholde detaljerede forklaringer.
47. Compliancemedarbejderne skal til enhver tid have adgang til alle relevante oplysninger til deres opgaver, og selskaberne bør give adgang til alle relevante databaser og registre (såsom optagelser af telefonsamtaler og elektronisk kommunikation som omhandlet i artikel 76 i den delegerede MiFID II-forordning). Med henblik på at have et permanent overblik over selskabets områder, hvor der kan opstå følsomme eller relevante oplysninger, bør den complianceansvarlige have adgang til alle relevante informationssystemer i selskabet samt alle interne eller eksterne revisionsrapporter eller anden rapportering til den øverste ledelse eller den eventuelle tilsynsfunktion. Hvor det er relevant, bør den complianceansvarlige også kunne deltage i den øverste ledelses eller den eventuelle tilsynsfunktionens møder. Hvis denne rettighed ikke gives, bør dette dokumenteres og forklares skriftligt. Den complianceansvarlige bør have tilbundsgående viden om selskabets organisation, virksomhedskultur og beslutningsprocesser med henblik på at kunne afdække, hvilke møder det er vigtigt at deltage i.

48. Det er især vigtigt, at selskabet indfører de nødvendige ordninger for at sikre en effektiv udveksling af oplysninger mellem compliancefunktionen og andre kontrolfunktioner (f.eks. intern revision og risikostyring) samt med interne eller eksterne revisorer.

Vejledning om compliancefunktionens færdigheder, viden, sagkundskab og kompetence

(Artikel 21, stk. 1, litra d), og artikel 22, stk. 3, litra a) og b), i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 6

49. Selskabets compliancemedarbejdere skal have de færdigheder, den viden og sagkundskab, der er nødvendig for at varetage deres forpligtelser i henhold til artikel 21, stk. 1, litra d), i den delegerede MiFID II-forordning. Endvidere skal compliancefunktionen have den nødvendige kompetence i henhold til artikel 22, stk. 3, litra a), i den delegerede MiFID II-forordning. Selskaberne bør navnlig tage hensyn til disse krav, når de udpeger den complianceansvarlige. Den complianceansvarlige bør under hensyntagen til den funktion og de opgaver, der er tildelt denne, udvise høje faglige etiske standarder og personlig integritet.
50. For at sikre, at compliancefunktionen har den nødvendige kompetence til at udføre sine opgaver, bør selskabets øverste ledelse støtte den i varetagelsen af disse opgaver. Kompetence indebærer at have tilstrækkelig sagkundskab og relevante personlige færdigheder og kan styrkes ved, at selskabet i sin compliancepolitik eksplicit anerkender compliancefunktionens specifikke autoritet.
51. Alle compliancemedarbejdere bør som minimum have kendskab til MiFID II og de dermed forbundne delegerede retsakter og gennemførelsesretsakter, de nationale gennemførelseslove og -bestemmelser, samt alle gældende standarder og retningslinjer, der er udstedt af ESMA og de kompetente myndigheder, for så vidt de er relevante for udførelsen af deres complianceopgaver. Compliancemedarbejdere bør regelmæssigt modtage undervisning for at ajourføre deres viden. En højere grad af sagkundskab er nødvendig hos den udpegede complianceansvarlige.
52. Den complianceansvarlige bør have tilstrækkelig bred viden og erfaring og et tilstrækkeligt højt niveau af sagkundskab til at kunne påtage sig ansvaret for compliancefunktionen som helhed og sikre, at den er effektiv. For at demonstrere den nødvendige viden og/eller erfaring kan der overvejes forskellige muligheder på nationalt plan i den pågældende medlemsstat. Nogle kompetente myndigheder giver tilladelse til eller godkender den udpegede complianceansvarlige efter en vurdering af den complianceansvarliges kvalifikationer. Denne vurdering kan omfatte en analyse af den complianceansvarliges cv samt en samtale med den udpegede person, og/eller en eksamen, der skal bestås. Denne form for godkendelsesproces kan bidrage til at styrke compliancefunktionens position i selskabet og i forhold til tredjeparter. I henhold til andre lovgivningsmæssige tiltag skal ansvaret for vurdering af den complianceansvarliges kvalifikationer udelukkende ligge hos selskabets øverste ledelse. Den øverste ledelse vurderer den fremtidige complianceansvarliges kvalifikationer inden udnævnelsen.

Hvorvidt selskabet korrekt opfylder kravene i artikel 21, stk. 1, litra d), og artikel 22, stk. 3, litra a) og b), vurderes herefter i forbindelse med den generelle kontrol af selskabets overholdelse af de relevante MiFID-krav.

53. Den complianceansvarlige bør demonstrere den faglige erfaring, der er nødvendig for at kunne vurdere de naturlige compliancerisici og interessekonflikter i selskabets forretningsaktiviteter. Den nødvendige faglige erfaring kan bl.a. være erhvervet i operationelle stillinger, i andre kontrolfunktioner eller i tilsynsfunktioner. I nogle medlemsstater tages der kun hensyn til erhvervs erfaring, hvis den er erhvervet i en minimumsperiode, og forudsat at den ikke er forældet.
54. Den complianceansvarlige bør have særlig viden om selskabets forskellige aktiviteter. Den relevante nødvendige sagkundskab kan være forskellig fra ét selskab til et andet, da arten af de vigtigste compliancerisici, selskaberne står over for, er forskellige. En nyansat complianceansvarlig kan derfor have behov for supplerende specialviden med fokus på selskabets specifikke forretningsmodel, selv om den pågældende tidligere har været complianceansvarlig for et andet selskab.

Vejledning om compliancefunktionens varighed

(Artikel 22, stk. 2, første afsnit, i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 7

55. I henhold til artikel 22, stk. 2, i den delegerede MiFID II-forordning skal selskaber sikre, at compliancefunktionen til stadighed udfører sine opgaver og varetager sine ansvarsområder. Selskaberne bør derfor indføre passende ordninger for at sikre, at den complianceansvarliges ansvarsområder varetages, når denne er fraværende, og passende ordninger til at tilse, at compliancefunktionens ansvarsområder varetages løbende. Disse ordninger bør nedfældes skriftligt.
56. Selskabet bør — f.eks. gennem interne procedurer og stedfortræderordninger — sikre, at compliancefunktionens ansvarsområder stadig varetages på passende vis under den complianceansvarliges fravær.
57. Compliancefunktionens ansvar, kompetencer og myndighed bør fastsættes i en "compliancepolitik" eller andre generelle politikker eller interne regler, der tager hensyn til omfanget og arten af selskabets investeringsservice og -aktiviteter. Det bør omfatte oplysninger om compliancefunktionens kontrolprogram og rapporteringsopgaver samt information om compliancefunktionens risikobaserede tilgang til kontrolaktiviteter. Relevante lovændringer bør straks afspejles gennem tilpasning af disse politikker/regler.
58. Compliancefunktionen bør til stadighed udføre sine aktiviteter, ikke kun under bestemte omstændigheder. Det kræver regelmæssig kontrol på grundlag af et kontrolskema. Kontrolaktiviteterne bør regelmæssigt dække alle centrale investeringsservice- og aktivitetsområder under hensyntagen til compliancerisiko i forbindelse med

forretningsområdet. Compliancefunktionen bør kunne reagere hurtigt på uforudsete begivenheder og derved om nødvendigt ændre fokus for sine aktiviteter inden for en kort tidshorizont.

Vejledning om compliancefunktionens uafhængighed

(Artikel 22, stk. 3, litra b), d) og e), i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 8

59. Selskaberne bør tilse, at compliancefunktionen indtager en position i den organisatoriske struktur, der sikrer, at den complianceansvarlige og andre compliancemedarbejdere handler uafhængigt, når de udfører deres opgaver.
60. Mens den øverste ledelse har ansvaret for at oprette en hensigtsmæssig complianceorganisation og for at kontrollere effektiviteten af den organisation, der er etableret, bør den complianceansvarliges funktioner udføres uafhængigt af den øverste ledelse og andre enheder i selskabet. Især bør selskabets organisation sikre, at andre forretningsenheder ikke kan udstede instruktioner eller på anden vis påvirke compliancemedarbejderne og deres aktiviteter, og compliancefunktionen bør gennemføre en passende eskaleringsproces for den øverste ledelse.
61. På områder hvor den øverste ledelse afviger fra vigtige anbefalinger eller vurderinger fra compliancefunktionen, bør den complianceansvarlige dokumentere dette og fremlægge det i compliancerapporterne.

Retningslinje vedrørende proportionaliteten med hensyn til compliancefunktionens effektivitet

(Artikel 22, stk. 4, i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 9

62. Selskaberne bør beslutte, hvilke foranstaltninger, herunder organisatoriske foranstaltninger og ressourceniveau, der er bedst egnede til at sikre compliancefunktionens effektivitet under selskabets særlige forhold.
63. Ved beslutningen af, om kravene i artikel 22, stk. 3, litra d) og e), i den delegerede MiFID II-forordning er forholdsmæssige, og om deres compliancefunktion fortsat er effektiv, bør selskaberne som minimum tage hensyn til følgende kriterier:
 - a) de former for investeringsservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser samt andre forretningsaktiviteter, selskabet yder (bl.a. dem, som ikke vedrører investeringsservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser)
 - b) samspillet mellem investeringsservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser samt øvrige forretningsaktiviteter, selskabet udfører

- c) omfanget og antallet af investeringstjenester, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser (i absolutte tal og i forhold til andre forretningsaktiviteter), selskabets samlede balance og indkomst fra provisioner og gebyrer samt anden indtægt i forbindelse med leveringen af investeringservice, investeringsaktiviteter og accessoriske tjenesteydelser
 - d) typer af finansielle instrumenter, kunderne får tilbudt
 - e) selskabets typer af målgrupper (professionelle, detail, godkendte modparter)
 - f) antal beskæftigede
 - g) om selskabet er en del af en økonomisk koncern, jf. artikel 2, nr. 11, i CRD
 - h) tjenesteydelser leveret gennem et kommercielt netværk såsom tilknyttede agenter eller afdelinger
 - i) grænseoverskridende aktiviteter leveret af selskabet
 - j) spørgsmålet om, hvordan IT-systemerne er organiseret, og hvor avancerede de er.
64. De kompetente myndigheder kan også finde disse kriterier nyttige, når de skal beslutte, hvilke typer af selskaber der kan blive omfattet af proportionalitetsundtagelsen i henhold til artikel 22, stk. 4, i den delegerede MiFID II-forordning.
65. Et selskab kan f.eks. falde ind under proportionalitetsundtagelsen, hvis udførelsen af de nødvendige complianceopgaver ikke kræver en fuldtidsstilling på grund af arten, omfanget og kompleksiteten af selskabets forretninger samt arten og omfanget af den investeringservice, de investeringsaktiviteter og de accessoriske tjenesteydelser, det tilbyder.
66. Selv om der altid skal udpeges en complianceansvarlig, kan det være uforholdsmæssigt for nogle selskaber (f.eks. små selskaber med begrænsede og ikke-komplekse aktiviteter og/eller begrænsede mængder) at udpege en særskilt complianceansvarlig, der ikke har andre funktioner. Hvis et selskab benytter undtagelsen (som bør vurderes og begrundes fra sag til sag), bør interessekonflikter mellem de opgaver, der udføres af relevante personer, minimeres mest muligt.
67. Et selskab, der ikke i henhold til proportionalitetsprincippet har pligt til at opfylde alle kravene i artikel 22, stk. 3, i den delegerede MiFID II-forordning, kan kombinere den juridiske funktion og compliancefunktionen. Et selskab, der er større eller har mere komplekse aktiviteter, bør dog normalt undgå en sådan kombination, hvis det kan underminere compliancefunktionens effektivitet.
68. Hvis et selskab benytter proportionalitetsundtagelsen, bør det registrere, hvordan dette er berettiget, så den kompetente myndighed kan vurdere det.

Retningslinjer for kombination af compliancefunktionen med andre interne kontrolfunktioner

(Artikel 22, stk. 3, litra d), i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 10

69. Et selskab bør foretrække en organisation, hvor kontrolfunktionerne er behørigt adskilt. Det kan være acceptabelt at kombinere compliancefunktionen med andre kontrolfunktioner, hvis dette ikke påvirker compliancefunktionens effektivitet og uafhængighed negativt. En sådan kombination bør dokumenteres med angivelse af årsagerne til kombinationen, således at de kompetente myndigheder kan vurdere, om kombinationen af funktionerne er hensigtsmæssig under de givne omstændigheder. Hvis en intern revisionsfunktion er blevet oprettet og vedligeholdes i investerings-selskabet i overensstemmelse med artikel 24 i den delegerede MiFID II-forordning, må en sådan funktion dog ikke kombineres med andre kontrolfunktioner, såsom compliancefunktionen, jf. artikel 24.
70. Compliancemedarbejderne bør normalt ikke inddrages i de aktiviteter, de kontrollerer. Imidlertid kan en kombination af compliancefunktionen med andre kontrolenheder på samme niveau (såsom forebyggelse af hvidvaskning af penge) være acceptabel, såfremt det ikke skaber interessekonflikter eller skader compliancefunktionens effektivitet.
71. Om medarbejdere fra andre kontrolfunktioner også varetager complianceopgaver, bør også være en relevant overvejelse ved fastsættelse af det relevante antal medarbejdere, der er nødvendige til compliancefunktionen.
72. Hvad enten compliancefunktionen kombineres med andre kontrolfunktioner eller ej, bør den koordinere sine aktiviteter med andet-niveau kontrolaktiviteter, der udføres af andre enheder med ansvar for andre kontrolfunktioner
73. Hvis den complianceansvarlige ikke er udpeget som den enkelte medarbejder, jf. artikel 7 i det delegerede MiFID II-direktiv, bør både den medarbejder, der er omhandlet i artikel 7 i det delegerede MiFID II-direktiv, og den complianceansvarlige handle uafhængigt, og den complianceansvarlige bør ikke føre tilsyn med og/eller udstede instrukser til den enkelte medarbejder, der er omhandlet i artikel 7 i det delegerede MiFID II-direktiv.
74. Hvis compliancefunktionen kombineres med andre kontrolfunktioner som angivet i punkt 69, eller hvis den også er ansvarlig for andre opgaver (f.eks. bekæmpelse af hvidvaskning af penge), bør selskabet sørge for, at den til enhver tid afsætter tilstrækkelige ressourcer til overholdelse af MiFID-direktivet.

Retningslinjer for outsourcing af compliancefunktionen

(Artikel 22 og artikel 31 i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 11

75. Selskaberne bør sørge for, at alle gældende krav til compliancefunktionen er opfyldt, hvis alle eller dele af compliancefunktionen outsources.
76. De krav til outsourcing af afgørende eller vigtige funktioner, der er fastsat i artikel 16, stk. 5, i MiFID II, og artikel 31 i Kommissionens delegerede MiFID II-forordning, gælder fuldt ud for outsourcing af compliancefunktionen.

77. Selskaberne kan kun outsource opgaver, men ikke ansvar: Selskaber, der ønsker at udføre outsourcing, forbliver fuldt ansvarlige for de outsourcete opgaver. Med andre ord skal, som anført i artikel 31, stk. 2, litra e), i den delegerede MiFID II-forordning, muligheden for at kontrollere outsourcete opgaver og styre de risici, der er forbundet med outsourcingen, altid bevares af det selskab, der påbegynder outsourcingen.
78. Selskabet bør foretage en due diligence-vurdering, før der vælges en serviceudbyder med henblik på at sikre, at kravene i artikel 22 og 31 i den delegerede MiFID II-forordning er opfyldt. Selskabet bør sørge for, at tjenesteyderen har den nødvendige kompetence, de nødvendige ressourcer, den nødvendige sagkundskab og den nødvendige adgang til alle relevante oplysninger med henblik på at varetage den outsourcete compliancefunktion effektivt. Omfanget af due diligence-vurderingen bør afhænge af arten, omfanget og kompleksiteten af samt risikoen ved de opgaver og processer, der outsources.
79. Selskaberne bør også sikre, at selv når compliancefunktionen helt eller delvist outsources, bevarer funktionen sin permanente natur dvs., at den tjenesteyder, som opgaven er outsourcet til, skal være i stand til at varetage funktionen løbende og ikke kun under bestemte omstændigheder.
80. Selskaberne bør kontrollere, om tjenesteyderen udfører sine opgaver på passende vis, hvilket omfatter kontrol med de leverede tjenesteydelsers kvalitet og kvantitet. Den øverste ledelse har ansvaret for at føre løbende tilsyn og kontrol med de outsourcete opgaver og bør have de nødvendige ressourcer og den nødvendige sagkundskab til at kunne varetage dette ansvar. Den øverste ledelse kan udpege en bestemt person til at føre tilsyn og kontrol med den outsourcete funktion på ledelsens vegne.
81. Outsourcing af compliancefunktionen inden for en koncern fører ikke til en lavere grad af ansvar hos den øverste ledelse i de enkelte selskaber i koncernen. Dog kan en centraliseret compliancefunktion for hele koncernen i nogle tilfælde give den complianceansvarlige bedre adgang til information og gøre funktionen mere effektiv, især hvis enhederne deler lokaler.
82. I overensstemmelse med proportionalitetsprincippet i artikel 22, stk. 4, i den delegerede MiFID II-forordning kan et selskab, hvis det på grund af arten, omfanget og kompleksiteten af sine forretninger og arten og omfanget af investeringsservice og -aktiviteter ikke overholder artikel 22, stk. 3, litra d), i den delegerede MiFID II-forordning (dvs. at dets compliancemedarbejdere også er involveret i udførelsen af tjenesteydelser eller aktiviteter, som de kontrollerer), anse outsourcing af compliancefunktionens opgaver for at være en hensigtsmæssig tilgang.
83. Under alle omstændigheder bør outsourcing af compliancefunktionen ikke i) underminere dens kvalitet og uafhængighed, ii) skabe unødige yderligere operationelle risici, iii) forringe den interne controls aktiviteter eller iv) forringe selskabets og den relevante kompetente myndigheds evne til at føre tilsyn med overholdelsen af de gældende krav.

84. Outsourcing af alle eller en del af compliancefunktionens opgaver til enheder uden for EU kan potentielt vanskeliggøre kontrollen og tilsynet med compliancefunktionen og bør derfor underkastes en nærmere kontrol.
85. Hvis outsourcingordningen vedrørende compliancefunktionen bringes til ophør, bør selskaberne sikre compliancefunktionens kontinuitet ved enten at tilbageføre den til selskabet eller outsource den til en anden udbyder.

3. Den kompetente myndigheds kontrol af compliancefunktionen

Retningslinjer for de kompetente myndigheders kontrol af compliancefunktionen

(Artikel 7 i MiFID II, og artikel 22 i den delegerede MiFID II-forordning)

Retningslinje 12

86. De kompetente myndigheder bør kontrollere, hvordan selskaberne har til hensigt at opfylde, gennemføre og til stadighed leve op til MiFID-kravene til compliancefunktionen. Dette bør gælde i forbindelse med tilladelsesprocessen og, efter en risikobaseret tilgang, i løbet af det løbende tilsyn.
87. I henhold til artikel 7 i MiFID II meddeler den kompetente myndighed ikke (et selskab) tilladelse, medmindre og før den er overbevist om, at ansøgeren opfylder samtlige betingelser i de bestemmelser, der vedtages i medfør af dette direktiv (MiFID II). I overensstemmelse hermed bør den kompetente myndighed vurdere, om et selskabs compliancefunktion har tilstrækkelige ressourcer og en tilstrækkelig organisation, og om der er fastlagt tilstrækkelige rapporteringsveje. Den bør forlange, at der foretages nødvendige ændringer i compliancefunktionen som betingelse for tilladelsen.
88. Endvidere bør en kompetent myndighed som led i den løbende tilsynsproces — og efter en risikobaseret tilgang — vurdere, om de foranstaltninger, selskabet har gennemført for compliancefunktionen, er tilstrækkelige, og om compliancefunktionen varetager sine ansvarsområder på passende vis. Selskaberne er ansvarlige for at fastslå, om der på grund af ændringer i deres forretningsmodel er behov for ændringer i compliancefunktionens ressourcer og organisation. De kompetente myndigheder bør også som led i deres løbende tilsyn og efter en risikobaseret tilgang vurdere og kontrollere — hvor og om nødvendigt — om disse ændringer er nødvendige og er blevet gennemført. Den kompetente myndighed bør give selskabet en rimelig tidsfrist til at foretage ændringerne. Selskabernes ændringer skal dog ikke nødvendigvis godkendes af de kompetente myndigheder.
89. Som nævnt i punkt 52 ovenfor giver nogle kompetente myndigheder tilladelse til eller godkender den udpegede complianceansvarlige efter en vurdering af den complianceansvarliges kvalifikationer.
90. I henhold til andre lovgivningsmæssige tiltag skal ansvaret for vurdering af den complianceansvarliges kvalifikationer udelukkende ligge hos selskabets øverste ledelse. Nogle medlemsstater forlanger, at selskaberne underretter de kompetente myndigheder

om udnævnelse og udskiftning af den complianceansvarlige. I nogle medlemsstater skal denne underretning også ledsages af en detaljeret redegørelse for årsagerne til udskiftningen. Dette kan hjælpe de kompetente myndigheder til at få indsigt i mulige spændinger mellem den complianceansvarlige og den øverste ledelse, hvilket kan være et tegn på mangler i compliancefunktionens uafhængighed.

91. Nogle medlemsstater forlanger, at den complianceansvarlige udfylder et årligt spørgeskema for at indsamle oplysninger om selskabets overholdelse. Spørgeskemaet er et evalueringsskema for, hvordan selskabet påtænker at udføre og overvåge sine aktiviteter. Dette evalueringsskema omfatter spørgsmål vedrørende alle de former for investeringservice, som selskabet har tilladelse til at udføre. Nogle spørgsmål vedrører også overvågning af og kontrol med den aktivitet, som virksomheden skal udføre (f.eks. hvordan kontrolfunktionerne er organiseret, hvem de rapporterer til, om nogle funktioner outsources osv., samt en række åbne felter, hvor selskabet anmodes om at beskrive relevante ændringer og udvikling i forhold til tidligere år). Svarene kan valideres af selskabets øverste ledelse og derefter sendes til den kompetente myndighed. Dette spørgeskema kunne være en standardiseret, maskinlæsbar rapport, der gør det muligt at udtrække data, indarbejde kvalitative indikatorer og markere anomalier på en ressourceeffektiv måde. Spørgeskemaet kan anvendes af de kompetente myndigheder til at overvåge selskabet og til at kræve, at selskabet vedtager en handlingsplan for at afhjælpe problemerne samt for at fastlægge prioriteterne for den kompetente myndigheds tilsyn, og kalibrerer sin risikobaserede tilgang.
92. Ovennævnte praksis kan være nyttig for andre kompetente myndigheder.

VI. Sammenligningstabel mellem 2020-retningslinjerne og 2012-retningslinjerne

2020-retningslinjerne	2012-retningslinjerne
Compliancefunktionens ansvarsområder	
Vurdering af compliancerisiko <i>Retningslinje 1</i>	Vurdering af compliancerisiko <i>Generel retningslinje 1</i>
Compliancefunktionens kontrolforpligtelser <i>Retningslinje 2</i>	Compliancefunktionens kontrolforpligtelser <i>Generel retningslinje 2</i>
Compliancefunktionens rådgivningsforpligtelser <i>Retningslinje 3</i>	Compliancefunktionens rådgivningsforpligtelser <i>Generel retningslinje 3</i>

2020-retningslinjerne	2012-retningslinjerne
Compliancefunktionens rådgivnings- og assistanceforpligtelser <i>Retningslinje 4</i>	Vejledning om compliancefunktionens rådgivningsforpligtelser <i>Generel retningslinje 4</i>
Vejledning om organisatoriske krav til compliancefunktionen	
Compliancefunktionens effektivitet <i>Retningslinje 5</i>	Compliancefunktionens effektivitet <i>Generel retningslinje 5</i>
Compliancefunktionens færdigheder, viden, sagkundskab og kompetence <i>Retningslinje 6</i>	
Compliancefunktionens effektivitet <i>Retningslinje 7</i>	Compliancefunktionens effektivitet <i>Generel retningslinje 6</i>
Compliancefunktionens uafhængighed <i>Retningslinje 8</i>	Compliancefunktionens uafhængighed <i>Generel retningslinje 7</i>
Proportionalitet med hensyn til compliancefunktionens effektivitet <i>Retningslinje 9</i>	Undtagelser <i>Generel retningslinje 8</i>

Kombination af compliancefunktionen med andre interne kontrolfunktioner <i>Retningslinje 10</i>	Compliancefunktionens overensstemmelse med andre interne kontrolfunktioner <i>Generel retningslinje 9</i>
Outsourcing af compliancefunktionen <i>Retningslinje 11</i>	Outsourcing af compliancefunktionen <i>Generel retningslinje 10</i>
Den kompetente myndigheds kontrol af compliancefunktionen	
De kompetente myndigheders kontrol af compliancefunktionen <i>Retningslinje 12</i>	De kompetente myndigheders kontrol af compliancefunktionen <i>Generel retningslinje 11</i>