

Lleis

Correcció d'errata de l'1-8-2024 relativa a l'articulat de la Llei 7/2024, del 27 de maig, sobre organització i funcionament de les entitats operatives del sistema financer i l'abús de mercats, publicada al BOPA núm. 69, del 19 de juny del 2024, en no figurar el contingut dels articles 12, 12 bis i 12 ter

Vist que s'ha constatat un error d'omissió en l'articulat de la Llei 7/2024, del 27 de maig, sobre organització i funcionament de les entitats operatives del sistema financer i l'abús de mercats, publicada al BOPA núm. 69, del 19 de juny del 2024, en no figurar el contingut dels articles 12, 12 bis i 12 ter, es publica la seva transcripció als efectes escaients:

"Article 12. Protecció dels actius dels clients

1. Les entitats operatives del sistema financer, quan tinguin a la seva disposició actius dels seus clients, han d'adoptar mesures raonables per protegir els drets dels seus clients sobre els instruments financers i els fons que els confien, impedir-ne la utilització indeguda i establir registres que permetin distingir els actius de cada client i els propis. Per això, els instruments financers i l'efectiu de clients han d'estar dipositats en un compte o en comptes diferents d'aquells en els quals es dipositin els instruments financers i l'efectiu pertanyents a la mateixa entitat, mitjançant comptes amb diferent denominació en la comptabilitat del tercer o altres mesures equivalents amb les quals s'aconsegueixi el mateix nivell de protecció dels actius dels clients.

2. Excepte les entitats bancàries, que poden mantenir dipòsits i altres fons reemborsables dels seus clients d'acord amb la legislació vigent, la resta d'entitats operatives del sistema financer que rebin efectiu de clients l'han de dipositar ràpidament en un banc central, en una entitat bancària andorrana, en una entitat bancària pertanyent a un país de l'OCDE, en un OIC de mercat monetari habilitat o en una entitat bancària pertanyent a un país que estigui subjecte a uns estàndards de regulació i supervisió que l'AFA consideri equivalents als vigents a Andorra.

3. En tot cas, les entitats operatives del sistema financer que siguin dipositàries o custòdies o dipositin en tercers instruments financers o efectiu, han de complir els requisits següents:

a) Mantenir tots els registres i els comptes que siguin necessaris per permetre'ls, en qualsevol moment i sense demora, distingir els actius d'un client dels actius d'altres clients, i dels seus propis actius.

b) Mantenir els registres i els comptes de forma que se'n garanteixin l'exactitud i, en especial, la correspondència amb els instruments financers i l'efectiu dels clients i que puguin utilitzar-se com a pista d'auditoria.

c) Adoptar les mesures raonables per garantir que els instruments financers o l'efectiu dels clients rebuts provinents de la liquidació de l'ordre executada s'assignin al compte del client d'acord amb els estàndards de liquidació del mercat corresponent.

d) Conciliar regularment els seus comptes i registres interns amb els dels tercers en poder dels quals estiguin aquells actius, ja sigui en un compte individual, en un compte global o en un compte òmnibus.

e) Adoptar mesures organitzatives adequades per gestionar amb cura i diligència els actius dels clients i/o els drets relacionats amb aquests actius, d'acord amb les seves instruccions estrictes o, si no n'hi ha, en les millors condicions possibles.



f) Adoptar mesures organitzatives adequades per minimitzar el risc de pèrdua o disminució del valor dels actius dels clients, o dels drets relacionats amb aquests actius, com a conseqüència d'una mala utilització dels actius, frau, administració deficient, manteniment inadequat de registres o negligència.

g) Adoptar les mesures necessàries per garantir que els fons de clients dipositats en un banc central, una entitat bancària o un banc autoritzat en un tercer país o un OIC de mercat monetari habilitat es mantinguin en un compte o comptes identificats per separat d'aquells en què es mantinguin els fons pertanyents a l'entitat operativa del sistema financer.

4. Les entitats operatives del sistema financer, quan tinguin a la seva disposició actius dels seus clients, han d'establir per escrit la política i els procediments per garantir la protecció d'aquests actius d'acord amb el volum i la complexitat d'activitats vinculades a l'administració i la custòdia d'actius dels clients. Aquesta política ha d'incloure informació sobre els procediments de selecció i d'avaluació continuada dels dipositaris o custodis on es dipositen els actius dels clients i els factors que es prenen en consideració a l'hora de seleccionar-los i mantenir-los. Finalment, les entitats han de posar a disposició dels clients que ho sol·licitin un document actualitzat que contingui la relació dels dipositaris i custodis on es dipositen els actius dels clients.

5. Quan les mesures per salvaguardar els drets dels clients no siguin suficients, l'AFA pot fixar les mesures que les entitats operatives del sistema financer hagin d'adoptar per complir les obligacions de salvaguarda dels actius dels clients.

6. Si la legislació aplicable del país en què estiguin dipositats els instruments financers o fons dels clients impedeix que les entitats operatives del sistema financer compleixin el que disposen els apartats 1 i 3.g) d'aquest article, l'AFA, mitjançant un comunicat tècnic, ha d'establir requisits que tinguin un efecte equivalent en termes de protecció dels drets dels clients.

En aquest cas, les entitats operatives del sistema financer han d'informar els seus clients que no es beneficiaran de les disposicions previstes per aquesta Llei.

7. El Govern, a proposta del ministeri encarregat de les finances, ha d'elaborar el reglament aplicable que estableixi les disposicions relatives al dipòsit d'instruments financers de clients i al dipòsit dels fons de clients, i les disposicions relatives als requisits organitzatius concrets que s'exigeixin a les entitats operatives del sistema financer que efectuïn serveis d'inversió i serveis auxiliars.

Article 12 bis. *Utilització d'instruments financers de clients*

1. Les entitats operatives del sistema financer no poden dur a terme acords per a operacions de finançament de valors en relació amb els instruments que tinguin en possessió per compte del client, o utilitzar aquests instruments financers per al seu propi compte o per compte d'un altre client de l'entitat operativa del sistema financer, llevat que es compleixin les condicions següents:

a) El client ha d'haver donat el seu consentiment exprés previ a l'ús dels instruments en condicions específiques, demostrat clarament per escrit i formalitzat mitjançant la seva signatura o un mecanisme alternatiu equivalent.

b) La utilització dels instruments financers del client esmentat ha de restringir-se a les condicions específiques i acceptades pel client.

2. Les entitats operatives del sistema financer no poden dur a terme acords per a operacions de finançament de valors, pel que fa a instruments financers que tinguin en possessió per compte del client, en un compte global o compte òmnibus mantingut per un tercer, o utilitzar aquests instruments financers d'una altra manera pel seu propi compte o per compte d'un altre client de l'entitat operativa del sistema financer, llevat que, a més de les condicions establertes en l'apartat 1, es compleixi almenys una de les condicions següents:

a) Cada un dels clients que tinguin dipositats els instruments financers en un compte global o compte òmnibus ha d'haver donat el seu consentiment exprés previ de conformitat amb la lletra a) de l'apartat 1.



- b) L'entitat operativa del sistema financer ha de disposar de sistemes i controls que garanteixin que només s'utilitzin els instruments financers que pertanyin a clients que hagin donat el seu consentiment exprés previ de conformitat amb la lletra a) de l'apartat 1.
3. Els registres de les entitats operatives del sistema financer han d'incloure dades del client conforme a les instruccions que s'hagin utilitzat en els instruments financers, així com el nombre d'instruments financers utilitzats pertanyents a cada client que hagi donat el seu consentiment, per tal de permetre l'atribució correcta de les possibles pèrdues.
4. Queda prohibida la constitució de penyores o altres drets de garantia real o la subscripció d'acords de compensació sobre els instruments financers o sobre els fons de clients que permetin a un tercer disposar d'aquests instruments o fons per recuperar deutes que no pertoquen al client o a la prestació de serveis al client, excepte quan així ho exigeixi la legislació aplicable en la jurisdicció del país en què es mantinguin els fons o instruments financers del client. Quan drets de garantia real, de penyora o de compensació siguin atorgats per l'empresa respecte als instruments financers o els fons de clients, o quan l'entitat hagi estat informada que s'atorguen, aquests drets s'han de registrar en els contractes dels clients i en els comptes propis de l'empresa, per deixar clar l'estat de propietat dels actius dels clients, en particular en cas d'insolvència.
5. Les entitats operatives del sistema financer han de posar la informació relativa als instruments financers i els fons dels clients a disposició de les entitats següents: autoritats competents, administradors concursals designats i els responsables de la resolució d'entitats inviables. La informació que s'ha de facilitar ha d'incloure el següent:
- a) Els comptes i els registres interns associats en els quals s'identifiquin amb facilitat els saldos dels fons i instruments financers mantinguts per a cada client.
 - b) El lloc en què les entitats operatives del sistema financer mantenen els fons dels clients i els detalls dels comptes en què són mantinguts aquests fons i dels acords pertinents amb aquestes entitats.
 - c) El lloc en què les entitats operatives del sistema financer mantenen els instruments financers, els detalls dels comptes oberts a tercers i dels acords pertinents amb aquests tercers, així com els detalls dels acords pertinents amb aquestes entitats operatives del sistema financer.
 - d) Les dades detallades dels tercers que duguin a terme qualsevol tasca (externalitzada) associada i de qualsevol tasca externalitzada.
 - e) Les principals persones de l'empresa que intervinguin en els processos associats, inclosos els encarregats de la supervisió dels requisits de l'empresa en relació amb la salvaguarda dels actius dels clients.
 - f) Els acords pertinents per establir la propietat dels clients respecte als actius.
6. Les entitats operatives del sistema financer han d'adoptar les mesures apropiades per impedir l'ús no autoritzat dels instruments financers dels clients per compte propi o per compte de qualsevol altra persona, en particular:
- a) La subscripció d'acords amb clients sobre les mesures que han d'adoptar les entitats operatives del sistema financer en el cas que el client no disposi d'una provisió suficient en el seu compte en la data de liquidació, com la presa en préstec dels valors corresponents en nom del client o el tancament de la posició.
 - b) El seguiment acurat per part de l'entitat operativa del sistema financer de la seva capacitat prevista per al lliurament en la data de liquidació i la posada en pràctica de mesures correctives si no pot efectuar aquest lliurament.
 - c) El seguiment acurat i la prompta sol·licitud dels valors no lliurats pendents en la data de liquidació i amb posterioritat.
7. Les entitats operatives del sistema financer han d'adoptar mecanismes específics respecte a tots els clients per garantir que el prestatari dels instruments financers dels clients proporcioni la garantia real



pertinent, i que l'empresa dugui a terme un seguiment de la idoneïtat continuada d'aquesta garantia i adopti les mesures necessàries per mantenir l'equilibri amb el valor dels instruments dels clients.

Article 12 ter. *Ús inapropiat dels acords de garantia financera amb canvi de titularitat*

1. S'entén per acord de garantia financera amb canvi de titularitat l'acord pel qual el garant transmet la plena propietat de la garantia financera o el ple dret de la mateixa garantia a un beneficiari als efectes de garantir les obligacions financeres principals o donar-los un altre tipus de cobertura. En particular, es consideren acords de garantia financera amb canvi de titularitat les operacions dobles o simultànies i les operacions amb pacte de recompra, en els termes següents:

- a) Les operacions dobles, també denominades simultànies, són aquelles en les quals es contracten, alhora, dos compravendes de valors de sentit contrari, realitzades ambdós amb valors d'ídèntiques característiques i pel mateix import nominal, però amb diferent data d'execució. Ambdós compravendes poden ser al comptat amb diferents dates de liquidació, a termini, o la primera al comptat i la segona a termini.
- b) Les operacions amb pacte de recompra són aquelles en què el titular dels valors els ven fins a la data d'amortització, convenint simultàniament la recompra de valors d'ídèntiques característiques i per igual valor nominal, en una data determinada i intermèdia entre la venda i la d'amortització més propera, encara que aquesta última sigui parcial o voluntària.

2. Les entitats operatives del sistema financer han de considerar degudament l'ús dels acords de garantia financera amb canvi de titularitat en el context de la relació entre l'obligació del client amb l'entitat i els actius del client subjectes a aquests acords per part de l'entitat, i ser capaços de demostrar que han dut a terme aquesta consideració i valoració.

3. En relació amb l'apartat anterior, quan les entitats operatives del sistema financer formalitzin i documentin la idoneïtat dels acords de garantia financera amb canvi de titularitat, han de tenir en compte tots els factors següents:

- a) Si existeix únicament una relació molt feble entre l'obligació del client amb l'entitat i l'ús d'aquests acords, i si la probabilitat d'una responsabilitat dels clients respecte a l'entitat és escassa o insignificant.
- b) Si l'import dels fons o els instruments financers del client subjectes a acords de garantia financera amb canvi de titularitat excedeix de molt l'obligació del client, o és fins i tot il·limitat si el client té qualsevol tipus d'obligació amb l'entitat.
- c) Si tots els instruments financers o fons dels clients se sotmeten a acords de garantia financera amb canvi de titularitat, sense considerar quina obligació manté cada client amb l'entitat.

4. En utilitzar acords de garantia amb canvi de titularitat, les entitats han d'advertir els clients professionals i les contraparts elegibles dels riscos associats i l'efecte de qualsevol acord d'aquesta índole en els instruments financers i els fons del client.

5. Les entitats operatives del sistema financer no han de subscriure acords de garantia financera amb canvi de titularitat amb clients minoristes per tal de garantir o cobrir les obligacions actuals o futures, reals, contingents o possibles de clients."

Tot el que es fa públic per a general coneixement i efectes.

Casa de la Vall, 1 d'agost del 2024

Carles Ensenyat Reig
Síndic General