

I. DISPOSICIONS GENERALS**COMISSIÓ NACIONAL DEL MERCAT DE VALORS**

6658 *Circular 3/2013, de 12 de juny, de la Comissió Nacional del Mercat de Valors, sobre el desplegament de determinades obligacions d'informació als clients als quals es presten serveis d'inversió, en relació amb l'avaluació de la conveniència i la idoneïtat dels instruments financers.*

La disposició final tercera de la Llei 9/2012, de 14 de novembre, de reestructuració i resolució d'entitats de crèdit, ha introduït determinades modificacions a la Llei 24/1988, de 28 de juliol, del mercat de valors (LMV), i ha donat caràcter imperatiu a algunes recomanacions que la Comissió Nacional del Mercat de Valors ja havia transmès com a bones pràctiques a les entitats que presten serveis d'inversió. Entre altres canvis, ha modificat l'apartat 3 de l'article 79 bis d'aquesta Llei per tal de facultar la Comissió Nacional del Mercat de Valors per requerir que, en la informació que es lliuri als inversors amb caràcter previ a l'adquisició d'un instrument del mercat de valors i en la seva publicitat, s'inclouin totes les advertències relatives a l'instrument financer que consideri necessàries i, en particular, les que destaquin que es tracta d'un producte no adequat per a inversors no professionals a causa de la seva complexitat.

Les modificacions també afecten l'esmentat article 79 bis en els seus apartats 6 i 7 relatius, respectivament, a l'avaluació de la idoneïtat i la conveniència. En concret, quant a l'avaluació de la idoneïtat, la nova redacció del text legal estableix que les entitats han de proporcionar al client per escrit o mitjançant un altre suport durador una descripció de com s'ajusten les recomanacions que facin a les característiques i els objectius de l'inversor. Aquesta descripció, atenent el que preveu la Llei, s'ha de referir als tres components de l'avaluació de la idoneïtat, és a dir, l'adequació del producte als coneixements i l'experiència del client, a la seva situació financera i objectius d'inversió així com als principals riscos en què pot incórrer l'inversor (risc de mercat, de liquiditat i de crèdit) sobre els quals, d'acord amb l'article 64 del Reial decret 217/2008, de 15 de febrer, sobre el règim jurídic de les empreses de serveis d'inversió i altres entitats que presten serveis d'inversió, s'ha d'informar.

Pel que fa a l'avaluació de la conveniència, la Llei concreta que les entitats han de lliurar una còpia al client del document que reculli l'avaluació feta i faculta la Comissió Nacional del Mercat de Valors perquè estableixi en quins termes el client ha d'expressar de manera manuscrita que ha estat advertit per l'entitat que el producte que adquireix no li és convenient, o que no n'ha pogut avaluar la conveniència per falta d'informació.

Adicionalment, també es faculta la CNMV per establir els termes en què s'ha de mantenir el registre de clients i productes no adequats com a conseqüència d'haver-se realitzat una avaluació amb resultat negatiu. A això es dedica la norma cinquena de la Circular. En compliment del deure d'actuar en interès dels clients, aquest registre s'ha de mantenir amb la finalitat, entre d'altres, de contribuir al fet que no se'ls ofereixin, de manera personalitzada, productes la conveniència dels quals hagi estat avaluada prèviament amb resultat negatiu.

En conseqüència, la nova redacció de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, estableix noves obligacions per a les entitats i facultat la CNMV per especificar els termes en què les entitats han d'advertir els clients, les expressions manuscrites concretes que s'han d'obtenir juntament amb la signatura del client i els requisits per al manteniment del registre de clients i productes no adequats.

Aquesta Circular té per objecte desenvolupar les noves matèries incorporades a la Llei del mercat de valors relatives a l'avaluació de la idoneïtat i la conveniència dels productes i serveis que s'ofereixen o adquireixen els inversors. En concret, la Circular estableix com a manera d'acreditar el compliment de l'obligació d'informació de les

recomanacions i l'avaluació feta que les entitats obtinguin una còpia signada pels clients de la documentació lliurada. D'altra banda, defineix la redacció de les advertències que en cada cas ha de signar l'inversor i, juntament amb la rúbrica, el text específic que ell mateix ha d'escriure.

En virtut d'això, el Consell de la Comissió Nacional del Mercat de Valors, en la reunió de 12 de juny de 2013, en ús de les facultats conferides, d'acord amb el Consell d'Estat i amb l'informe previ del Comitè Consultiu i del Banc d'Espanya, ha disposat:

Norma primera. *Objecte.*

Aquesta Circular té per objecte dictar les normes necessàries per al desplegament de les obligacions d'informació que preveu l'article 79 bis de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, del mercat de valors.

Norma segona. *Àmbit d'aplicació.*

Aquesta Circular és aplicable a les entitats següents que prestin serveis d'inversió a Espanya:

a) Empreses de serveis d'inversió que esmenta l'article 64 de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, incloses les persones físiques que tinguin la condició d'empreses d'assessorament financer.

b) Entitats que esmenta l'article 65 de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, autoritzades per a la prestació de determinats serveis d'inversió i serveis auxiliars.

c) Les entitats estrangeres següents:

1) Sucursals d'empreses de serveis d'inversió, de societats gestores d'institucions d'inversió col·lectiva i d'entitats de crèdit.

2) Empreses de serveis d'inversió i entitats de crèdit d'estats membres de la Unió Europea que operin en règim de lliure prestació de serveis a Espanya mitjançant agents establerts a Espanya.

3) Empreses de serveis d'inversió, societats gestores d'institucions d'inversió col·lectiva i entitats de crèdit d'estats no membres de la Unió Europea que prestin serveis d'inversió a Espanya sense sucursal.

Norma tercera. *Obligacions d'informació en el procés d'avaluació de la idoneïtat.*

1. Les entitats que avaluin la idoneïtat amb l'objectiu de prestar el servei d'assessorament en matèria d'inversió als seus clients han de proporcionar per escrit o mitjançant un altre suport durador una descripció de com s'ajusta la recomanació feta a les característiques i els objectius de l'inversor cada vegada que efectuïn una recomanació. La recomanació ha de ser coherent amb tots els aspectes avaluats al client i la descripció s'ha de referir almenys als termes en què s'hagi classificat el producte o servei d'inversió tant des del punt de vista del risc de mercat, de crèdit i de liquiditat, com de la seva complexitat, així com a l'avaluació de la idoneïtat feta al client en els seus tres components. Quan es tracti d'inversors professionals l'entitat pot ometre aquesta explicació pel que fa als coneixements i l'experiència així com a la seva situació financera, en aquest últim cas, llevat que es tracti d'un client dels que enumera la lletra e) de l'article 78 bis.3 de la Llei 24/1988, de 28 de juliol. La descripció pot ser abreujada quan es facin recomanacions sobre un mateix tipus o família de productes de manera reiterada.

Als efectes d'aquesta Circular es considera que un producte és d'un mateix tipus o pertany a una mateixa família de productes quan la complexitat de les seves característiques i la naturalesa dels seus riscos siguin similars tenint en compte almenys els riscos de mercat, liquiditat i crèdit.

2. L'entitat ha d'acreditar el compliment de l'obligació d'informació a què es refereix aquesta norma, i a aquests efectes ho pot fer obtenint una còpia signada pel client del document lliurat en el qual ha de figurar la data en què es duu a terme aquest lliurament,

a través del registre de la comunicació al client per mitjans electrònics, o per qualsevol altre mitjà que sigui fefaent.

Norma quarta. *Obligacions d'informació en el procés d'avaluació de la conveniència.*

1. Les entitats que avaluin els coneixements i l'experiència dels clients en prestar-los un servei d'inversió diferent de l'assessorament en matèria d'inversió o de gestió de carteres, han de lliurar al client una còpia del document que reculli l'avaluació feta. L'avaluació ha de ser coherent amb tota la informació proporcionada pel client o disponible per l'entitat i utilitzada en l'avaluació. Aquesta documentació s'ha de lliurar cada vegada que es faci l'avaluació d'un tipus o família de productes determinats.

L'entitat ha d'acreditar el compliment de l'obligació d'informació a què es refereix aquesta norma, i a aquests efectes ho pot fer obtenint una còpia signada pel client del document lliurat en el qual ha de figurar la data en què es duu a terme aquest lliurament, a través del registre de la comunicació al client per mitjans electrònics, o per qualsevol altre mitjà que sigui fefaent.

2. Quan l'avaluació no es pugui fer perquè el client no proporcioni informació suficient, l'entitat l'ha d'advertir que la deficiència d'informació li impedeix determinar si el servei d'inversió o el producte és adequat per a ell. L'advertència ha de tenir el contingut següent:

«L'informem que ateses les característiques d'aquesta operació XXX (s'ha d'identificar l'operació), ZZZ (denominació de l'entitat que presta el servei d'inversió) està obligada a avaluar la seva conveniència per a vostè; és a dir, avaluar si, segons el nostre parer, vostè disposa de coneixements i experiència necessaris per comprendre la naturalesa i els riscos de l'instrument sobre el qual vol operar. Atès que no ha proporcionat les dades necessàries per dur a terme l'avaluació esmentada, vostè perd aquesta protecció establerta per als inversors detallistes. Atès que no s'ha dut a terme l'avaluació esmentada, l'entitat no es pot formar una opinió respecte de si aquesta operació és convenient per a vostè o no.»

3. Quan l'operació es faci sobre un instrument de caràcter complex, l'entitat ha d'obtenir la signatura per part del client del text anterior unida a una expressió manuscrita per ell mateix que ha de dir:

«Aquest és un producte complex i per falta d'informació no ha pogut ser avaluat com a convenient per a mi.»

L'advertència i l'expressió manuscrita han de formar part de la documentació contractual de l'operació fins i tot quan es formalitzin en un document separat de l'ordre de compra.

4. Quan un cop realitzada l'avaluació l'entitat consideri que el servei o producte no és adequat per al client, li ho ha d'advertir. L'advertència ha de tenir el contingut següent:

«L'informem que ateses les característiques d'aquesta operació XXX (s'ha d'identificar l'operació), ZZZ (denominació de l'entitat que presta el servei d'inversió) està obligada a avaluar la seva conveniència per a vostè.

En la nostra opinió aquesta operació no és convenient per a vostè. Una operació no és convenient quan el client no té els coneixements i l'experiència necessaris per comprendre la naturalesa i els riscos de l'instrument financer sobre el qual ha d'operar.»

Quan l'operació es faci sobre un instrument de caràcter complex, l'entitat ha d'obtenir la signatura per part del client del text anterior unida a una expressió manuscrita que ha de dir:

«Aquest producte és complex i es considera no convenient per a mi.»

L'advertència i l'expressió manuscrita han de formar part de la documentació contractual de l'operació fins i tot quan es formalitzin en un document separat de l'ordre de compra.

5. Quan l'entitat presti un servei relatiu a instruments de caràcter complex diferent de l'assessorament en matèria d'inversió o de gestió de carteres i vulgui incloure en la documentació que ha de signar l'inversor una manifestació en el sentit que no li ha prestat el servei d'assessorament en matèria d'inversió, ha d'obtenir juntament amb la signatura del client una expressió manuscrita que ha de dir:

«No he estat assessorat en aquesta operació.»

Norma cinquena. Registre actualitzat de clients avaluats i productes no adequats.

1. Amb l'objectiu de facilitar l'activitat supervisora tant de la CNMV com dels òrgans de control intern, les entitats han de mantenir un registre actualitzat de clients avaluats i productes no adequats que ha de reflectir, per a cada client, els productes la conveniència dels quals hagi estat avaluada prèviament amb resultat negatiu. Això sense perjudici que les entitats puguin fer totes les avaluacions als clients que considerin oportunes.

Aquest registre, que ha de formar part del registre de clients a què fa referència la Resolució de 7 d'octubre de 2009, de la Comissió Nacional del Mercat de Valors, permet identificar la data a partir de la qual l'entitat va considerar no adequat cada tipus de producte per a cada client concret, i ha de registrar igualment, quan sigui necessari, la data a partir de la qual va deixar de considerar-se no adequat. En compliment de l'obligació de mantenir adequadament informats els clients en qualsevol moment, les entitats han de facilitar de manera gratuïta la informació sobre la seva situació particular continguda en aquest registre als clients que la sol·licitin.

2. Aquest registre s'ha de portar per mitjans informàtics que impedeixin la manipulació de la informació i en permetin la consulta d'una manera àgil i s'ha de mantenir complint els requisits que preveu l'article 32 del Reial decret 217/2008, de 15 de febrer.

Norma sisena. Compliment de les obligacions d'informació en la prestació de serveis per via electrònica o telefònica.

1. Quan la prestació del servei es faci complint els requisits previstos a aquests efectes en la normativa vigent, per via electrònica o telefònica, la informació a què es refereix aquesta Circular que les entitats han de recollir dels seus clients es pot obtenir, així mateix, a través de canals electrònics o telefònics, sempre que s'estableixin mesures eficaces que impedeixin la manipulació de la informació després d'haver dut a terme l'operació.

2. En el cas de prestació de serveis per via telefònica, l'entitat ha de conservar la gravació amb l'expressió verbal del client que correspongui en els termes que preveu la norma quarta d'aquesta Circular. La gravació s'ha de posar a disposició del client si així ho sol·licita.

3. En el cas de prestació de serveis per via electrònica, s'han d'establir els mitjans necessaris per assegurar que el client pugui teclejar l'expressió corresponent de les que assenyala la norma quarta d'aquesta Circular, amb caràcter previ a cursar l'ordre, i l'entitat ha de ser capaç d'acreditar que s'ha fet així.

Norma addicional.

1. Quan el FROB acordi la realització d'accions de gestió d'instruments híbrids de capital i de deute subordinat de les que preveu la Llei 9/2012, de 14 de novembre, de reestructuració i resolució d'entitats de crèdit, no són aplicables les obligacions d'avaluació de la conveniència que preveu l'article 79 bis, apartat 7, de la Llei 24/1988, de 28 de juliol, a causa del seu caràcter vinculant i que no és necessari el consentiment previ dels inversors.

2. Quan les accions de gestió d'instruments híbrids de capital i de deute subordinat es facin a instàncies de l'entitat emissora i amb caràcter voluntari per a l'inversor, l'entitat pot proposar a la CNMV que el contingut de l'advertència i el manuscrit a què es refereixen les normes anteriors es puguin ajustar a les característiques especials de l'operació que s'ofereix a l'inversor.

Norma transitòria.

1. Les entitats han d'obtenir dels seus clients l'expressió manuscrita a què es refereix la norma quarta des de l'entrada en vigor d'aquesta Circular. Tanmateix, el text concret de les advertències que es regulen en aquesta norma s'ha d'utilitzar a partir dels tres mesos des de l'entrada en vigor d'aquesta Circular.

2. El registre a què es refereix l'apartat 5 de la norma quarta ha d'estar operatiu, en els termes que preveu aquesta Circular, a partir dels tres mesos des de l'entrada en vigor d'aquesta Circular.

Norma final. *Entrada en vigor.*

Aquesta Circular entra en vigor als dos mesos de la seva publicació en el «Butlletí Oficial de l'Estat».

Madrid, 12 de juny de 2013.—La presidenta de la Comissió Nacional del Mercat de Valors, María Elvira Rodríguez Herrero.