



SENNI&PARTNERS  
STUDIO LEGALE



## *Where are we at with Brexit? Financial Markets and Services*

Avv. Tommaso Senni  
Webinar 12 novembre 2020

# I criteri di «attrazione» del diritto italiano

- Servizi di investimento: residenza del cliente/*prospect*
- Attività bancaria: art. 115 TUB - il Titolo VI TUB (trasparenza) si applica alle attività svolte nel territorio della Repubblica

# L'attività della banca insediata in un paese terzo: la licenza «LPS»

*servizi bancari*

- organizzazione «temporanea» sul territorio italiano
- **interferenze con servizi di investimento:** promozione surrettizia di servizi di investimento? (*core business*; separazione) -> elusione dell'obbligo di costituire una *branch* in Italia per lo svolgimento di servizi di investimento a clienti *retail* e *opt-in*?
- possibilità di **collaborare con intermediari autorizzati in Italia**
- *review* e modifica del *set* contrattuale e precontrattuale (es. Codice del Consumo)
- categorie di clienti «destinatari» -> analogia con le categorie previste dal TUF?
- *cross border policies* + *test* interni (periodici)

# L'attività della banca insediata in un paese terzo: la «*reverse solicitation*»

servizi di  
investimento

- elevato rischio di abuso
- approccio restrittivo delle Autorità di vigilanza
- elementi a sfavore: (i) *desk* dedicato al mercato italiano; (ii) significativi volumi sviluppati con clientela italiana (rispetto al totale); (iii) presenza fisica in Italia; (iv) sito *web* con informazioni «mirate»
- la consulenza di investimento

L'ultimo *alert*  
delle Autorità di vigilanza italiane...

# L'ultimo *alert* di Consob

servizi di  
investimento

- «richiamo di attenzione» del 26/3/20 e comunicazione del 23/7/20: la soluzione dipende dal tipo di clientela

➔ ❖ **SCENARIO 1** - La Commissione EU rilascia il giudizio di equivalenza entro il 31.12.20:

- gli intermediari UK che operano con *clienti professionali di diritto/controparti qualificate* dovranno iscriversi a Registro ESMA e potranno operare in libera prestazione di servizi
- chi opera con *clienti professionali su richiesta/clienti retail* dovrà stabilire una succursale in Italia

➔ ❖ **SCENARIO 2** - La Commissione EU non rilascia il giudizio di equivalenza entro il 31.12.20

obbligo di richiedere autorizzazione, in assenza della quale no operatività, *a prescindere dalla categoria di clientela*

# L'ultimo *alert* di Banca d'Italia

servizi bancari

• Comunicazione di *aprile 2020*

- ❖ **BANCHE** - autorizzazione (LPS o *branch*) prima del 31.12.2020
- ❖ **SPECIFICHE ATTIVITA'**: **SERVIZI DI INVESTIMENTO** - come sopra (Consob)
- ❖ **ISTITUTI DI MONETA ELETTRONICA** - se già succursale, stessa disciplina banche; se LPS, obbligo di cessare
- ❖ **ISTITUTI DI PAGAMENTO** - obbligo di cessare (opzione di trasferire attività ad ente autorizzato in Italia)
- ❖ **SOCIETA' DI GESTIONE** - obbligo di cessare (opzione di trasferire attività ad ente autorizzato in Italia)

# L'attività della banca insediata in un paese terzo: la partecipazione al sistema SEPA

## POSSIBILI SCENARI

1. Il Regno Unito esce dall'UE ma rimane nello Spazio Economico Europeo
2. Il Regno Unito esce dall'UE e dallo Spazio Economico Europeo ma sottoscrive con l'UE un *free trade agreement*, che soddisfa i requisiti di «*functional equivalence*»
3. Il Regno Unito esce dall'UE e dallo Spazio Economico Europeo e senza sottoscrivere alcun *free trade agreement*



# Conseguenze sui contratti in essere

- Art. 166 TUF (abusivismo). Nel caso della Brexit: «abusivismo sopravvenuto»?
- reato »*di pericolo presunto*» - tutela sia l'*interesse pubblico* (concorrenza), sia l'*interesse privato* (affidamento degli investitori)
- solo se l'attività è svolta in via professionale/nei confronti del pubblico o *anche occasionale*?
- possibilità per il cliente di *costituirsì parte civile* e di richiedere la *rifusione dei danni subiti* (ma: onere della prova stringente, indipendente dalla prova della responsabilità penale)
- possibile concorso con il reato di *truffa*
- nullità assoluta del contratto per contrarietà a norme imperative



# Scenari futuri

- *proroga del periodo transitorio* ormai impossibile (30.6)
- incognita del *giudizio di equivalenza* tra i sistemi di regolamentazione e vigilanza
- *non c'è più tempo per completare l'iter* di autorizzazione entro il 31.12.20
- restano validi i *memoranda di intesa con l'ESMA* (es. febbraio 2019 - cooperazione e scambio di informazioni tra FCA, ESMA e autorità degli Stati membri)
- conseguenze sui *contratti in essere*
- l'opzione di *trasferire le attività/asset* ad intermediari autorizzati in Italia
- *obblighi dichiarativi/fiscali* in relazione al conto corrente (dichiarazione nel quadro RW se saldo medio annuale > 5.000 euro + pagamento IVA FE); regolarizzazione dell'omessa dichiarazione



SENNI&PARTNERS  
STUDIO LEGALE

*Grazie per l'attenzione*

*[tommaso.senni@sa-law.it](mailto:tommaso.senni@sa-law.it)*

*[www.sennipartners.com](http://www.sennipartners.com)*

