

# Banking & Capital markets

Nummer 3 | april 2008

## Nederland | Wet- en regelgeving

- Wet conflictenrecht goederenrecht treedt in werking
- Tijdelijke regeling MiFID wijzigt definitie van rechten van deelneming in het Bgfo Wft
- Vrijstelling voor kredietverstrekking in combinatie met verzekering vervalt
- Wijziging Vrijstellingsregeling Wft betreffende bewindvoerders

## Nederland | Overig

- Nationaal regime MiFID
- Stand van zaken wetsvoorstel implementatie Transparantierichtlijn
- Stand van zaken wetsvoorstel Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme
- Behandeling Wet toezicht accountantsorganisaties: AFM-afdelingen mogen informatie uitwisselen
- Kabinetsreactie op rapport corporate governance
- AFM publiceert nieuwe beleidsregel deskundigheid
- Jaarverslag AFM
- DNB informeert pensioenfondsen over gevolgen ontwikkelingen financiële markten

## Internationaal | Wet- en regelgeving

### Internationaal | Overig

- Richtlijn Consumentenkrediet aangenomen
- Vragen en antwoorden over de MiFID
- Consultatie over wijziging Richtlijn kapitaaltoereikendheid en Bankenrichtlijn
- Voorstel Europese Commissie voor wijziging Finaliteitsrichtlijn en Richtlijn financiële-zekerheidsvereenkomsten
- Europese Commissie publiceert *Report on non-equities markets transparency*
- Reacties op kredietcrisis
- CESR publiceert advies over vaststellen gelijkwaardigheid GAAP derde landen
- Consultatie over uitvoeringsmaatregelen anti-witwasrichtlijn
- Publicaties CEBS
- Publicaties CEIOPS
- Publicaties IOSCO

## Persberichten

## Literatuur en jurisprudentie

## Nederland | Wet- en regelgeving

### **Wet conflictenrecht goederenrecht treedt in werking**

– De Wet conflictenrecht goederenrecht treedt op 1 mei in werking<sup>1</sup>. Deze wet bevat regels over het recht dat toepasselijk is op het goederenrechtelijke regime met betrekking tot zaken, vorderingsrechten, aandelen en giraal overdraagbare effecten.

### **Tijdelijke regeling MiFID wijzigt definitie van rechten van deelneming in het Bgfo Wft**

– Bij de implementatie van de MiFID op 1 november 2007 is de definitie van effect in de Wft gewijzigd. Deze wijziging had als onbedoeld gevolg dat verhandelbare rechten van deelneming in open-end beleggingsinstellingen niet langer onder de definitie van complex product in het Besluit gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft vielen, althans dat daarover bij marktpartijen onduidelijkheid zou kunnen bestaan.

De Tijdelijke regeling MiFID<sup>2</sup> past de definitie van rechten van deelneming die als complex product worden aangemerkt<sup>3</sup> aan aan de definitie van effect in artikel 1:1 Wft. Hierdoor zijn verhandelbare rechten van deelneming in open-end beleggingsinstellingen niet langer uitgezonderd en vallen alle verhandelbare rechten van deelneming – in closed-end en in open-end beleggingsinstellingen – onder de definitie van effect in de wet.

De regeling is op 5 april in werking getreden en werkt terug tot en met 1 november 2007. De definitieve wijziging van de definitie van complex product zal worden opgenomen in een reparatiebesluit tot wijziging van het Bgfo.

<sup>1</sup> Stb. 2008, 70 en Stb. 2008, 105 (inwerkingtreding)

<sup>2</sup> Stcrt. 2008, 65, p. 8

<sup>3</sup> Artikel 1 onderdeel d onder 2 Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft

### **Vrijstelling voor kredietverstrekking in combinatie met verzekering vervalt**

– Financiële dienstverleners zijn voor diverse producten vrijgesteld<sup>4</sup> van de adviesregels van artikel 4:23 Wft. De vrijstelling strekt zich onder andere uit tot verzekeringen ter dekking van een risico dat verband houdt met de nakoming van betalingsverplichtingen uit hoofde van een krediet.

De Vrijstellingsregeling is nu gewijzigd, en deze vrijstelling is ingetrokken. De reden hiervoor is dat een grondig advies noodzakelijk is wanneer voordelen en kosten van een verzekering zorgvuldig moeten worden afgewogen in relatie tot de risico's en kosten van het krediet. De maatregel vloeit voort uit de evaluatie van de kredietregels die het Ministerie van Financiën in 2007 heeft uitgevoerd<sup>5</sup>.

De wijziging treedt op 1 juli 2008 in werking

### **Wijziging Vrijstellingsregeling Wft betreffende bewindvoerders**

– In de Vrijstellingsregeling Wft is een vrijstelling opgenomen<sup>6</sup> van het verbod op het aantrekken van opvorderbare gelden<sup>7</sup> voor bewindvoerders die zijn ingeschreven in het register van bewindvoerders van de Raad voor Rechtsbijstand. Anders dan bewindvoerders die advocaat zijn en gebruik maken van een stichting derdengelden, vielen zij niet onder de vrijstelling van artikel 20 van de Vrijstellingsregeling.

De regeling is op 4 april in werking getreden.

## Nederland | Overig

### **Nationaal regime MiFID**

– Het Ministerie van Financiën heeft een [concept-vrijstellingsregeling](#) gepubliceerd waarmee het nationaal regime MiFID zal worden gerealiseerd<sup>8</sup>.

<sup>4</sup> Art. 41 lid 2 Vrijstellingsregeling Wft

<sup>5</sup> TK 2007-2008, 24 515, nr. 119

<sup>6</sup> Stcrt. 2008, 64, p. 8

<sup>7</sup> Art. 3:5 lid 1 Wft

<sup>8</sup> TK 2007-2008, 31 086, nr. 16

Bij de implementatie van de MiFID bleek dat ook personen die adviseren over gecombineerde producten met een beleggingscomponent onder de reikwijdte van de MiFID kwamen te vallen. Vooral de organisatorische eisen van de MiFID zijn voor deze categorie te zwaar. Lidstaten hebben dan ook de mogelijkheid ondernemingen die beperkt beleggingsdiensten verlenen onder voorwaarden vrij te stellen van de verplichtingen van de MiFID. Dit is het nationaal regime MiFID.

Uit de concept-vrijstellingsregeling blijkt dat het nationaal regime op een aantal punten afwijkt van de regels van de MiFID:

- De beleggingsbescherming binnen het nationaal regime wordt geregeld op het zwaarste niveau dat de MiFID kent, namelijk het niveau dat voor beleggings-ondernemingen geldt wanneer zij aan niet-professionele beleggers beleggingsdiensten verlenen.
  - Er zullen onder het nationaal regime concrete vakbekwaamheidseisen gelden, die aansluiten bij de eisen die de MiFID stelt aan medewerkers van financiële dienstverleners. Producten als beleggingsverzekeringen vallen niet onder het nationaal regime. Aanbieders van dergelijke producten zullen binnenkort aan vergelijkbare vakbekwaamheidseisen moeten voldoen. Minister Bos bereidt hiertoe een regeling voor.
  - De MiFID eist dat beleggingsondernemingen een bepaald eigen vermogen moeten aanhouden of over een beroepsaansprakelijkheidsverzekering moeten beschikken. Onder het nationaal regime wordt de beroepsaansprakelijkheidsverzekering verplicht gesteld.
  - De relatie tussen de belegger en de persoon die onder het nationaal regime diensten verleent, moet worden vastgelegd in een cliëntovereenkomst.
- De MiFID-regels betreffende provisie en provisietransparantie gelden voornamelijk alleen voor de dienstverlening die betrekking heeft op het beleggingsdeel van de producten.

### **Stand van zaken wetsvoorstel implementatie Transparantierichtlijn**

– Minister Bos heeft twee nota's van wijziging bij het wetsvoorstel implementatie Transparantievoorstel ingediend<sup>9</sup>.

De eerste nota van wijziging bevat aanpassingen die verband houden met (i) de wijziging van de Wft ten gevolge van de implementatie van de MiFID, en (ii) de wijziging van de Wet toezicht financiële verslaggeving ten gevolge van de inwerkingtreding van een verordening die eisen stelt aan de gelijkwaardigheid van verslaggevingsstandaarden van derde landen<sup>10</sup>. Door de vertraging bij de implementatie moest ook de overgangsregeling in het wetsvoorstel worden aangepast.

In de tweede nota van wijziging<sup>11</sup> worden uitsluitend technische en redactionele verbeteringen in het wetsvoorstel aangebracht. In de nota naar aanleiding van het verslag gaat minister Bos in op vragen en opmerkingen van de verschillende kamerfracties over, onder andere, de gevolgen van de te late implementatie, de punten waarop het wetsvoorstel afwijkt van de Transparantierichtlijn, en de administratieve lasten en kosten van het toezicht.

De plenaire behandeling van het wetsvoorstel in de Tweede Kamer is gepland in de week van 12 mei (zie de [website](#) van de Tweede Kamer).

### **Stand van zaken wetsvoorstel Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme**

– De Wet identificatie bij dienstverlening en de Wet melding

<sup>9</sup> TK 2007-2008, 31 093, nrs. 8 en 9

<sup>10</sup> Verordening (EG) nr. 1569/2007

<sup>11</sup> TK 2007-2008, 31 093, nr. 7

ongebruikelijke transacties zullen worden gewijzigd<sup>12</sup> door implementatie van de Derde anti-witwasrichtlijn<sup>13</sup>. Vervolgens zullen deze wetten worden samengevoegd tot de Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme (Wwft)<sup>14</sup>.

Het Ministerie van Financiën heeft begin april een nota naar aanleiding van het verslag en twee nota's van wijziging met betrekking tot deze wetsvoorstellen ingediend<sup>15</sup>.

De nota's van wijziging introduceren een onderscheid tussen "identificeren" en "verifiëren van de identiteit". Daarnaast bevatten ze technische en redactionele verbeteringen. In de nota naar aanleiding van het verslag<sup>16</sup> beantwoorden de ministers Bos en Hirsch Ballin vragen over, onder meer, de risicogeorieënteerde benadering, het succes van de regelingen in de afgelopen jaren en de keuze voor een "nationale kop".

De plenaire behandeling van het wetsvoorstel in de Tweede Kamer is gepland in de week van 19 mei (zie de [website](#) van de Tweede Kamer).

### **Behandeling Wet toezicht**

**accountantsorganisaties: AFM-afdelingen mogen informatie uitwisselen** – De AFM kan informatie die zij in het kader van het toezicht op accountantsorganisaties heeft verkregen, gebruiken voor haar toezicht op grond van de Wft.

De AFM krijgt deze bevoegdheid alleen in gevallen waarin zij een overtreding vermoedt waarvoor zij normaliter een boete oplegt en openbaar maakt. Voor dit doel moet zij een zelfstandige toetsingsfunctionaris aanstellen, die per geval bekijkt of er informatie tussen AFM-afdelingen mag worden uitgewisseld.

Dit blijkt uit de [derde nota van wijziging](#)<sup>17</sup> bij het wetsvoorstel tot wijziging van de Wet toezicht accountantsorganisaties. Hiermee is het oorspronkelijke voorstel van wet op dit punt afgezwakt. Het Ministerie van Financiën had voorgesteld de AFM in alle gevallen de bevoegdheid te geven informatie over mogelijke fraude uit te wisselen. Na bezwaren van verschillende partijen heeft minister Bos voorwaarden verbonden aan deze bevoegdheid.

### **Kabinetsreactie op rapport corporate governance**

– In zijn [reactie](#) op het rapport van de Monitoring Commissie Corporate Governance laat het kabinet weten verheugd te zijn over het hoge nalevingspercentage van de Corporate Governance Code door beursvennootschappen. De naleving van de codebepalingen op het punt van bestuurdersbezoldiging laat in de ogen van het kabinet echter te wensen over. Minister Bos en staatssecretaris De Jager zullen daarom met nieuwe maatregelen komen om excessieve beloningen te ontmoedigen. Eerder dit jaar heeft het Ministerie van Financiën een [concept-wetsvoorstel](#) naar aanleiding van het advies van de Commissie Frijns gepubliceerd<sup>18</sup>. Minister Bos hoopt in juni een wetsvoorstel bij de Tweede Kamer te kunnen indienen.

### **AFM publiceert nieuwe beleidsregel deskundigheid**

– De AFM heeft de vereiste bestuurlijke en leidinggevende vaardigheden voor ondernemingsbestuurders en andere beleidsbepalers op financiële markten bekend gemaakt. Zij heeft deze vastgelegd in haar nieuwe beleidsregel deskundigheid<sup>19</sup>. Uit de beleidsregel blijkt dat een beleidsbepaler minimaal twee jaar ervaring moet hebben in leidinggeven, administratieve organisatie en

<sup>12</sup> Kamerstukken 31 237

<sup>13</sup> Richtlijn 2005/60/EG

<sup>14</sup> Kamerstukken 31 238

<sup>15</sup> TK 2007-2008, 31 237, nr. 7 en

TK 2007-2008, 31 238, nr. 6

<sup>16</sup> TK 2007-2008, 31 237, nr. 6

<sup>17</sup> TK 2007-2008, 31 270

<sup>18</sup> Zie de Nieuwsbrief B&CM nr. 1 | 2008

<sup>19</sup> Beleidsregel Deskundigheid dagelijks beleidsbepalers artikel 4:9 en 5:29 Wft; Stcrt. 2008, 69, p. 22

interne controle, waarvan minimaal één jaar aaneengesloten. Beleidsbepalers van kleine financiële ondernemingen moeten één jaar aaneengesloten ervaring hebben. De ervaring mag niet ouder zijn dan tien jaar (de bestaande eis is vijf jaar).

De eisen voor bestuurlijke vaardigheden blijven vrijwel ongewijzigd.

Anders dan de bestaande beleidsregel geldt de nieuwe beleidsregel niet alleen voor beleggingsondernemingen, beheerders en bewaarders van beleggingsinstellingen en beleggingsmaatschappijen zonder een aparte beheerder, maar ook voor financiële dienstverleners, marktexploitanten en aan beleggingsondernemingen verbonden agenten.

**Jaarverslag AFM** – De AFM heeft haar [jaarverslag 2007](#) gepubliceerd.

### **DNB informeert pensioenfondsen over gevolgen ontwikkelingen financiële markten**

– In een [brief](#) aan de pensioenfondsen vraagt DNB aandacht voor de negatieve ontwikkelingen op de aandelenmarkten en de daling van de rentestand. DNB schrijft dat ten gevolge hiervan een groot deel van de pensioenfondsen in het eerste kwartaal met een daling van de dekkingsgraad is geconfronteerd. Ook in 2007 vertoonden de financiële markten al een volatiel beeld.

Dit bevestigt volgens DNB nog eens het belang van een goed onderbouwd premie-, toeslag- en beleggingsbeleid gericht op de langere termijn en op een dekkingsgraad die dergelijke ontwikkelingen kan doorstaan.

**Internationaal | Regelgeving**

**Internationaal | Overig**

**Richtlijn Consumentenkrediet aangenomen** – Na het Europees Parlement heeft nu ook de Raad van de Europese Unie [ingestemd](#) met de wijziging van de Richtlijn consumentenkrediet.

De aanpassing van de richtlijn moet leiden tot een betere bescherming van consumenten.

De richtlijn heeft betrekking op persoonlijke leningen van EUR 200 tot EUR 75.000 met een looptijd langer dan een maand.

De richtlijn moet nog worden gepubliceerd en zal in 2010 moeten zijn geïmplementeerd.

**Vragen en antwoorden over de MiFID** – De Europese Commissie heeft haar [lijst](#) met veelgestelde vragen over de MiFID aangevuld met twaalf nieuwe vragen en antwoorden. Ook CESR heeft antwoorden op [veelgestelde vragen](#) over de MiFID gepubliceerd. Op deze manier wil het comité bevorderen dat marktpartijen snel en efficiënt antwoord krijgen op vooral praktische vragen. Anders dan de richtlijnen en aanbevelingen van CESR zijn de antwoorden niet bindend. Wel kunnen rechters ze gebruiken bij de uitleg van de MiFID en de uitvoeringsmaatregelen en kunnen ze houvast bieden omtrent de te verwachten handelwijze van toezichthouders.

### **Consultatie over wijziging Richtlijn kapitaaltoereikendheid en Bankenrichtlijn**

– De Europese Commissie heeft aanpassingen van de Bankenrichtlijn en de Richtlijn kapitaaltoereikendheid<sup>20</sup> voorgesteld.

De wijzigingen betreffen:

- grote posities van kredietinstellingen
- hybride instrumenten
- de manier waarop het toezicht geregeld is
- ontheffingen voor coöperatieve banken

Daarnaast wil de Commissie enkele technische wijzigingen aanbrengen.

Reacties op het [consultatiedocument](#) kunnen tot 16 juni naar de Europese Commissie worden gestuurd.

**Voorstel Europese Commissie voor wijziging Finaliteitsrichtlijn en Richtlijn financiële-zekerheidsvereenkomsten** – De Europese

<sup>20</sup> Richtlijn 2006/48/EG respectievelijk 2006/49/EG

Commissie heeft een [voorstel](#) aangenomen om de Finaliteitsrichtlijn<sup>21</sup> en de Richtlijn financiëlezekerheidsovereenkomsten<sup>22</sup> aan te passen aan de ontwikkelingen op de financiële markten en in het toezicht. Zo moeten afwikkeling tijdens de nachtelijke uren en afwikkeling tussen gekoppelde systemen ook onder de bescherming van de Finaliteitsrichtlijn vallen. De reikwijdte van beide richtlijnen moet worden uitgebreid tot nieuwe categorieën activa, te weten kredietvorderingen die beleenbaar zijn voor krediettransacties van centrale banken. Ten slotte wil de Commissie de toepassing van beide richtlijnen vereenvoudigen.

**Europese Commissie publiceert *Report on non-equities markets transparency*** – De Europese Commissie heeft onderzocht of de reikwijdte van de bepalingen in de MiFID over transparantie voor en na de handel moet worden uitgebreid tot de obligatiemarkten en andere niet-aandelenmarkten. De conclusie van de Commissie is dat dit niet nodig is, nu de bestaande nationale regelingen op dit gebied naar behoren functioneren. Wel roept de Commissie marktpartijen op te bewerkstelligen dat particuliere beleggers op eenvoudige wijze toegang hebben tot de koersen van obligaties. Het [rapport](#) van de Commissie is gebaseerd op een onderzoek van CESR, een advies van ESME, en reacties die zij ontving op haar consultatie en tijdens een openbare hoorzitting.

### Reacties op kredietcrisis

*Bazels Comité komt met verzwaring Bazel II*  
In reactie op de huidige kredietcrisis gaat het Bazels Comité de regels voor banktoezicht

---

<sup>21</sup> Richtlijn 98/26/EG van het Europees Parlement en de Raad van 19 mei 1998 betreffende het definitieve karakter van de afwikkeling van betalingen en effectentransacties in betalings- en afwikkelingssystemen

<sup>22</sup> Richtlijn 2002/47/EG van het Europees Parlement en de Raad van 6 juni 2002 betreffende financiëlezekerheidsovereenkomsten

[aanscherpen](#). Het comité bereidt hiertoe een wijziging voor van het op 1 januari in werking getreden Bazel II akkoord.

Banken zullen meer kapitaalreserves moeten aanhouden om hun leningen af te dekken. Ook moeten zij hun risicomanagement verbeteren en beter uitleggen hoe zij bepaalde beleggingen waarderen.

In juni zal het comité concept-aanbevelingen publiceren die de tekortkomingen van Bazel II zouden moeten herstellen. De nieuwe regels moeten in september in werking treden.

Het Bazels Comité volgt hiermee de aanbevelingen van het [Financial Stability Forum](#). Tijdens zijn laatste bijeenkomst heeft het Financial Stability Forum ook een rapport over [Credit Risk Transfer](#) besproken, dat het Joint Forum op zijn verzoek heeft opgesteld.

### Maatregelen CESR

In zijn reactie op het rapport van het Financial Stability Forum kondigt [CESR](#) een aantal maatregelen aan om het vertrouwen in de markten te versterken. Zo wil het comité bewerkstelligen dat nationale toezichthouders meer gaan samenwerken bij het onderzoeken van mogelijke gevallen van marktmisbruik en zal het de conclusies in zijn [advies over markttransparantie](#) opnieuw bekijken. Ook zal CESR regelmatig verslag doen aan het Financial Stability Forum over mogelijke risico's op de financiële markten.

### CESR publiceert advies over vaststellen gelijkwaardigheid GAAP derde landen

– In een [advies](#) aan de Europese Commissie schrijft CESR dat Amerikaanse en Japanse Generally Accepted Accounting Principles (GAAP) als gelijkwaardig aan IFRS kunnen worden beschouwd. Een beslissing over de gelijkwaardigheid van Chinese GAAP kan de Commissie beter uitstellen tot er meer bekend is over de vraag hoe Chinese uitgevende instellingen de nieuwe Chinese verslaggevingsstandaarden toepassen.

Daarnaast heeft CESR een [concept-advies](#) aan de Europese Commissie gepubliceerd over de gelijkwaardigheid van Canadese en Zuid-Koreaanse GAAP.

Wanneer de Europese Commissie besluit dat de GAAP van een land gelijkwaardig kunnen worden geacht aan IFRS, mogen uitgevende instellingen uit dit land deze gebruiken voor de financiële informatie die zij op grond van de Prospectusrichtlijn in een prospectus moeten opnemen en voor hun financiële verslaggeving krachtens de Transparantierichtlijn. Tot 1 januari 2009 geldt een overgangsregime.

**Consultatie over uitvoeringsmaatregelen anti-witwasrichtlijn** – Op grond van Europese regelgeving<sup>23</sup> moet bij geldovermakingen informatie over de betaler worden gevoegd. De door CESR, CEBS en CEIOPS in het leven geroepen *Anti Money Laundering Task Force* (“AMLTF”) heeft zich gebogen over de vraag wat er moet gebeuren wanneer dergelijke informatie ontbreekt of onvolledig is. De AMLTF heeft verschillende mogelijkheden uiteengezet in een [consultatiedocument](#). Marktpartijen kunnen tot 26 juni op de voorstellen reageren.

**Publicaties Committee of European Banking Supervisors** – Op de website van het Committee of European Banking Supervisory (CEBS) zijn de volgende publicaties beschikbaar:

- [Advice on the review of the large exposures regime](#)
- [Recommendations to address the consequences of the differences in sectoral rules on the calculation of own funds of financial conglomerates](#)
- [Proposal for a common EU definition of Tier 1 hybrids](#)

---

<sup>23</sup> Verordening (EG) Nr. 1781/2006 van het Europees Parlement en de Raad van 15 november 2006 betreffende bij geldovermakingen te voegen informatie over de betaler

**Publicaties CEIOPS** – Committee of European Insurance and Occupational Pensions Supervisors heeft een [protocol](#) gepubliceerd betreffende de samenwerking tussen de nationale toezichthouders op het gebied van verzekeringen.

### Publicaties IOSCO

#### *Consultatie over aanpassingen gedragscode voor kredietbeoordelaars*

Onder andere naar aanleiding van de recente kredietcrisis houdt de *International Organization of Securities Commissions* (IOSCO) een consultatie over nieuwe gedragsregels voor kredietbeoordelaars. In het [consultatiedocument](#) geeft zij een analyse van de rol van kredietbeoordelaars op de markten voor *structured finance*. Daarnaast doet zij voorstellen voor aanpassingen van haar gedragscode voor kredietbeoordelaars. Marktpartijen kunnen tot en met 25 april op het voorstel reageren.

#### *Herziene versie van de Objectives and principles of securities regulation*

IOSCO heeft een herziene versie van haar [Objectives and principles of securities regulation](#) gepubliceerd. De vorige versie dateerde uit 2003. De leden van IOSCO – onder wie de AFM – laten zich bij het vaststellen van nieuwe regels en het bepalen van hun beleid zo veel mogelijk leiden door de *Principles and Objectives*.

### Persberichten

**Onderzoek inzake A.W. Kist afgerond** – Op verzoek van de AFM heeft H.J. Biemond, advocaat en voormalig officier van justitie, onderzoek gedaan naar mogelijke handel met voorwetenschap door oud-AFM-bestuurder A.W. Kist. De resultaten van het onderzoek zijn vervolgens voorgelegd aan het Openbaar Ministerie.

Uit een [persverklaring](#) van de AFM blijkt dat het OM van oordeel is dat Kist weliswaar voorwetenschap had toen hij opdracht gaf aandelen te verkopen, maar dat aannemelijk is dat deze voorwetenschap geen enkele rol heeft gespeeld bij de totstandkoming van de transactie. Ook schrijft het OM dat op geen enkele wijze is gebleken dat er een integriteitsprobleem zou zijn. Een eventuele aangifte in dit of een vergelijkbaar geval zou niet leiden tot enige vorm van vervolging.

In het verleden volgde het OM bij voorkenniszaken de uitleg van de wetgever. Er hoefde geen sprake te zijn van enig verband tussen de voorwetenschap en de verrichte transactie om het verbod van handelen met voorkennis te overtreden.

Met zijn conclusie in de zaak-Kist lijkt het OM hiervan terug te komen en toch te menen dat er een verband moet zijn tussen voorwetenschap en transactie. Nu het standpunt van het OM niet als zodanig is gepubliceerd en het onderzoek niet openbaar was, is echter onduidelijk of het standpunt ook bij toekomstige vervolgingen gehanteerd zal worden (Mieke van Schuppen in Het Financieele Dagblad d.d. 24 april 2008).

**Strenger toezicht AFM op bankcijfers** – De AFM zal er strenger op toezien dat Nederlandse banken bij hun cijferrapportage open zijn over eventuele schade die ze hebben opgelopen door de kredietcrisis.

Dat zei bestuursvoorzitter van de AFM Hans Hoogervorst tijdens een seminar over de crisis. Hoogervorst wees erop dat het momenteel niet altijd makkelijk is om de waarde van bepaalde producten vast te stellen. Als voorbeeld noemde hij de CDO's (NRC Handelsblad d.d. 22 april 2008).

**Fiod zoekt witwassen via verkoop vastgoed** – De Fiod-ECD voert de bestrijding van witwassen structureel op. De opsporingsdienst heeft sinds begin dit jaar twee gespecialiseerde

antiwitwasteams in dienst. Het gaat in totaal om veertig man.

De bedoeling is dat witwassen als zelfstandig fenomeen in relatie tot de financiële sector wordt opgespoord. De teams in Haarlem en Amsterdam hebben de opdracht “zo snel mogelijk twintig witwazzaken op te starten, waaronder grote hoogwaardige”.

De verhoogde aandacht voor witwassen past in het kabinetsbeleid om financiële fraude harder aan te pakken. Het OM en de Belastingdienst geven de komende jaren “hoge prioriteit” aan “het aanpakken van criminele investeringen, witwassen en andere malversaties in de vastgoedmarkt” (Het Financieele Dagblad d.d. 26 maart 2008).

**Aanpassing toezicht in VS kost jaren** – De regering-Bush heeft een verregaand voorstel gedaan om het toezicht op het financiële stelsel te hervormen. De huidige lappendeken is niet bestand tegen de kredietcrisis.

Het voorstel heeft vooral betrekking op de periode na de kredietcrisis, maar de regering en centrale banken bestrijden ook de huidige problemen. Zo krijgen Amerikanen een eenmalig bedrag van USD 600 per persoon om de consumentenbestedingen aan te jagen, worden banken en hypotheekverstrekkers gered en wordt de geldmarkt met miljardeninjecties gered. Voor de korte termijn wil de Amerikaanse Minister van Financiën Paulson de Federal Reserve ook toegang geven tot hedgefondsen, private equity en verzekeraars. Zo zou het risico van een kredietcrisis tijdig kunnen worden ingeschat.

Voor de middellange termijn wil Paulson onder andere de toezichthouder op spaargeld en leningen opheffen en onderbrengen bij de toezichthouder op het bankwezen.

Op de lange termijn moeten er drie toezichthouders overblijven: de Fed als toezichthouder voor stabiele markten, een commissie voor toezicht op de financiële sector en een toezichthouder voor de zakelijke markt,

die ook de consumentenbelangen beschermt (NRC Handelsblad d.d. 1 april 2008).

**EU-landen voelen niets voor centraal banktoezicht** – Europa krijgt geen “supertoezichthouder” voor banken, zoals de VS. In plaats daarvan krijgt elke grote bank haar eigen toezichthouder. Dit hebben de EU-ministers van Financiën besloten tijdens een informeel overleg in Slovenië. Alleen Italië pleitte voor één centrale toezichthouder. De toezichthouders gaan nauwer samenwerken bij het houden van toezicht op financiële instellingen met grensoverschrijdende activiteiten.

Wanneer een bank “significante activiteiten” heeft in land A en land B, moeten de toezichthouders uit die landen een “college van toezichthouders” vormen voor de desbetreffende bank. De Ministeries van Financiën, de centrale banken en de eventuele andere toezichthouders uit die landen moeten concrete afspraken maken, bijvoorbeeld om geen mededelingen te doen over problemen bij de bank zonder elkaar te raadplegen. Ook moeten ze beveiligde telefoonlijnen en computersystemen aanleggen om met elkaar te kunnen overleggen (NRC Handelsblad d.d. 7 april 2008).

## Literatuur en jurisprudentie april 2008

### Rechtspraak van de Week

- Hoge Raad 22 februari 2008, nr. C06/254HR, RvdW 2008/263 (*afstand van eigendomsvoorbehoud jegens bank/pandnemer; uitleg in pandakte opgenomen verklaring*)
- Hoge Raad 28 maart 2008, nr. C07/155HR, RvdW 2008/362 (*effectenlease; toestemming van andere echtgenoot vereist? koop op afbetaling bij gebreke van stoffelijk object?*)

### JOR

- Hof 's-Hertogenbosch 23 oktober 2007, C0501718 - JOR 2008/70 (*zorgplicht bank; bank heeft niet tijdig het doelrisicoprofiel als bedoeld in art. 28 NR 1999 opgesteld*)
- Hof 's-Hertogenbosch 27 november 2007, C0500039, LJN BC1140 – JOR 2008/71 (*effectenlease; huurkoop; beroep op vernietigingsgrond*)
- Rechtbank Zutphen 5 december 2007, HA ZA 07-515, LJN BC0975 – JOR 2008/72 (*zorgplicht notaris strekt niet zo ver dat hij particulieren die hem inschakelen om een hypotheekakte te passeren, behoedt voor rechtsbetrekkingen met krediet- of beleggingsinstellingen die niet over de vereiste vergunningen beschikken*)
- Rechtbank Amsterdam 12 december 2007, HA ZA 06-3624, LJN BC1803 – JOR 2008/73 (*zorgplicht bank; misbruik overschrijvingsformulieren voor eigen rekening en risico tot moment waarop bank mededeling van verlies, diefstal of misbruik heeft ontvangen*)
- Rechtbank Utrecht 19 december 2007, HA ZA 06-920, LJN BC0868 – JOR 2008/74 (*aandelenlease; zorgplicht bank*)
- Rechtbank 's-Gravenhage 9 januari 2008, HA ZA 06-2477 – JOR 2008/75 (*effectenbemiddeling zonder vergunning is onrechtmatig jegens beleggers*)
- Rechtbank 's-Gravenhage 12 september 2007, HA ZA 06-3733 – JOR 2008/77 (*faillissementspauliana; samenhang tussen rechtshandelingen kan leiden tot benadeling van schuldeisers; wetenschap van benadeling*)
- Hof 's-Gravenhage 25 september 2007, 04/1718, LJN BB6934 – JOR 2008/79 (*wanprestatie door opzettelijk onttrekken van zaken aan stil pandrecht; onrechtmatige daad van bank door daarvan te profiteren*)
- Rechtbank Amsterdam 9 januari 2008, HA ZA 07-1426, LJN BC2666 – JOR 2008/82 (*bank heeft betalingsopdrachten van failliet uitgevoerd in weerwil van gelegd derdenbeslag; met noot mr. A. Steneker*)
- Hoge Raad 18 januari 2008, C06/111HR, LJN BB5067 – JOR 2008/83 (*aansprakelijkheid advocaat voor advies bij opstellen overeenkomst; driepartijenovereenkomst bij dreigend faillissement van een der partijen; ontbindende voorwaarde in overeenkomst kan daaraan het paulianeuze en onrechtmatige karakter niet ontnemen; met noot mr. I. Spinath*)
- Hof 's-Gravenhage 28 februari 2008, 06/236, LJN BC5392 – JOR 2008/102 (*beleggingsadvies; bij een dekkingstekort geldt uitsluitend art. 28 lid 2 NR 1999 en niet art. 28 leden 3 en 4 NR 1999; met noot mr. F.M.A. 't Hart onder JOR 2008/103*)
- Hof 's-Gravenhage 28 februari 2008, 06/889 – JOR 2008/103 (*effectenbevoorschotting; art. 28 leden 3 en 4 NR 1999 ziet niet op beleggen met geleend geld; met noot mr. F.M.A. 't Hart*)
- Hof 's-Gravenhage 28 februari 2008, 04/1624 – JOR 2008/104 (*effectenkrediet; vraag of bank zorgplicht heeft geschonden door beleggers niet aan dekkingsvoorschriften te houden*)

- Voorzieningenrechter rechtbank Amsterdam 6 maart 2008, KG ZA 08-209 – JOR 2008/105 (*marktmanipulatie; afwijzing vordering tot verbod van publicatie opgelegde boete*)
- Rechtbank 's-Gravenhage 11 april 2007, HA ZA 06-2752 – JOR 2008/110 (*stil pandrecht; verrekening in het zicht van faillissement; met noot mr. E. Loesberg*)
- Rechtbank Utrecht 6 februari 2008, HA ZA 07-562, LJN BC3686 – JOR 2008/117 (*indien kredietverstrekker afstand doet van pandrecht in kader van vrijwillige verkoop en de opbrengst met instemming van de verkoper rechtstreeks aan zich laat voldoen, is art. 54 Fw niet van toepassing; vordering gaat door betaling teniet en niet door verrekening; met noot mr. A. Steneker*)

### **Ondernemingsrecht**

- Bestrijding van marktmisbruik: de rol van de vennootschap nader bekeken / mr. E.W.A. van de Weert – Ondernemingsrecht 2008, 42
- Eigen voorwetenschap en aanverwante kwesties / mr. Roan Lamp – Ondernemingsrecht 2008, 43
- Voorontwerp Insolventiewet / R.J. van Galen – Ondernemingsrecht 2008, 45
- Rechtsvergelijking binnen de Wft: enkele toezichtspunten / C.M. Grundmann-van de Krol – Ondernemingsrecht 2008, 58

### **Tijdschrift voor Financieel Recht**

- “Open kimono” / Marnix Somsen – TFR 2008, nr. 3, p. 71
- Nieuwe spelregels in de fusie- en overnamearena door de “Antonveneta-richtlijn” / mr. drs. R.F. Hudig, mr. V.H. Dijs en mr. R.K. Pijpers – TFR 2008, nr. 3, p. 72
- Nieuws / mr. T.G.A. Alferink en mr. Z.D. Laclé – TFR 2008, nr. 3, p. 85
- Rondom het nieuws. Wetgevingsprogramma 2008: déjà vu in plaats van limited regulatory moratorium / mr. R.K. Pijpers – TFR 2008, nr. 3, p. 90
- Naar een gemeenschappelijke EU-definitie van Tier 1 hybrids / mr. W.J. Horsten – TFR 2008, nr. 3, p. 94
- Jurisprudentie Effectenrecht / mr. F.R.H. van der Leeuw en mr. M. Hosemann – TFR 2008, nr. 3, p. 97
- Geldig of ongeldig, dat is de vraag / Kitty Lieverse – TFR 2008, nr. 4, p. 107
- Zorgplicht bij beleggen met (arbeids)pensioen / mr. S.H. Kuiper – TFR 2008, nr. 4, p. 108
- De “vroeg/laatclaimers”-problematiek / mr. M.H.P. Claassen en mr. J.L. Snijders – TFR 2008, nr. 4, p. 119
- Covered Bonds: voorgestelde Nederlandse regelgeving “uncovered” / mr. C. de Ru – TFR 2008, nr. 4, p. 124
- Nieuws / mr. Z.D. Heesen-Laclé en mr. T.G.A. Alferink – TFR 2008, nr. 4, p. 135
- Rondom het nieuws. Aanbevolen aanbeveling? / mr. F.M.A. 't Hart – TFR 2008, nr. 4, p. 139
- Jurisprudentie Effectenrecht / mr. F.R.H. van der Leeuw en mr. M. Hosemann – TFR 2008, nr. 4, p. 147

### **WPNR**

- Contractuele “overdracht” en contractueel pand / mr. drs. R. Zwitser – WPNR 2008/6746

### **Juridisch up to Date**

- Marktmanipulatie en klikplicht / mr. B. Falkena – Juridisch up to Date 27 maart 2008, nr. 6, p. 24

### **Bedrijfsjuridische berichten**

- Inwerkingtreding nieuwe regels betreffende het openbaar bod op effecten / mr. M.C. Schouten – Bb 2008, 18, p. 69

### **Nederlands Juristenblad**

- Kroniek van het effectenrecht / prof. mr. S.E. Eisma en mr. F.M. Schlingmann – NJB 2008, 16, p. 1015

### **Journal of International Banking Law & Regulation**

- A Critical Assessment of the Payment Services Directive / Sideek M. Seyad – J.I.B.L.R., 2008, issue 4, p. 218

### **Overige literatuur**

- Wetgeving toezicht financiële markten 2008 / C.M. Grundmann van de Krol, Kluwer, 2007
- Het hoe en wat van de Wft: een praktische handleiding / M.J. van Westerlaak, Wegwijzers financieel advies, Kluwer, 2008
- Regelgeving wet op het financieel toezicht (Wft) / T.C.B. Homan, Berghauser, 2007
- Capital Markets Law and Compliance: The Implications of MiFID (Law Practitioner Series) by Paul Nelson (Hardcover - Jan 28, 2008)
- The Future of Finance after SEPA (The Wiley Finance Series) / Chris Skinner, John Wiley and Sons Ltd, 2008
- Future Of Investing In Europe's Markets After Mifid / Chris Skinner (ed) / John Wiley and Sons Ltd, 2007

Als u vragen hebt over of naar aanleiding van deze nieuwsbrief kunt u contact opnemen met:

Jan Willem Hoevers

+ 31 20 577 1596

[janwillem.hoevers@debrauw.com](mailto:janwillem.hoevers@debrauw.com)

Joost Schutte

T +31 20 577 1688

[joost.schutte@debrauw.com](mailto:joost.schutte@debrauw.com)

Marnix Somsen

T +31 20 577 1628

[marnix.somsen@debrauw.com](mailto:marnix.somsen@debrauw.com)

© De Brauw Blackstone Westbroek

#### **Amsterdam**

Tripolis

Burgerweeshuispad 301

Postbus 75084

1070 AB Amsterdam

T +31 20 577 1771

F +31 20 577 1775

#### **Den Haag**

Zuid-Hollandlaan 7

Postbus 90851

2509 LW Den Haag

T +31 70 328 5328

F +31 70 328 5325

#### **Londen**

5th Floor East Wing

10 King William Street

London EC4N 7TW

United Kingdom

T +44 20 7337 3510

F +44 20 7337 3520

#### **New York**

650 Fifth Avenue, 4th floor

New York, NY 10019-6108

Verenigde Staten

T +1 212 259 4100

F +1 212 259 4111

[www.debrauw.com](http://www.debrauw.com)