

Financial Markets

Nieuwsbrief

DE BRAUW
BLACKSTONE
WESTBROEK

Nieuwsbrief Financial Markets

november 2009

Nederland – Wet- en regelgeving

- Wet implementatie Richtlijn betalingsdiensten in werking getreden
- Wijziging Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft

Nederland – Overig

- Consultatie Wijzigingswet financiële markten 2011
- Consultatie Wijzigingsregeling financiële markten 2010
- Beleidsvisie aansprakelijkheid toezichthouders in internationale dimensie
- Consultatie meldingsplicht cash settled financiële instrumenten
- AFM publiceert interpretatie van het begrip “aandelen” in Hoofdstuk 5.1a Wft
- Consultatie nieuwe voorstellen hypotheke
- Banken voeren code in per 1 januari 2010

Internationaal – regelgeving

- Nieuwe Icbe-richtlijn gepubliceerd
- Verordening inzake ratingbureaus gepubliceerd

Internationaal – overig

- Voorstellen wijziging Prospectusrichtlijn
- Commissie komt met wetgevingsvoorstellen ter versterking van het financiële toezicht in Europa
- Consultatie Europese Commissie over crisisbeheersing in de Europese bankensector
- Consultatie wijziging Richtlijn financiële conglomeraten
- Publicaties CESR
- Publicaties CEBS
- CESR, CEBS en CEIOPS publiceren overzicht implementatie Anti-witwasrichtlijn
- Publicaties IOSCO

Nederland | Wet- en regelgeving

Wet implementatie Richtlijn betalingsdiensten in werking getreden

De Wet implementatie Richtlijn betalingsdiensten¹ is op 1 november in werking getreden. Hiermee is een vergunningplicht voor betaaldienstverleners opgenomen in de Wet financieel toezicht.

Daarnaast bevat de wet regels voor de relatie tussen de betaaldienstverlener en de consument. De wet wijzigt de Wft, het Burgerlijk Wetboek en de Wet inzake geldtransactiekantoren.

Ook het besluit ter implementatie van de Richtlijn betalingsdiensten is in werking getreden². Dit wijzigt de volgende AMvB's:

- Besluit bestuurlijke boetes financiële sector
- Besluit Markttoegang financiële ondernemingen
- Besluit prudentiële regels Wft
- Besluit prudentieel toezicht financiële groepen Wft
- Besluit gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft.

Ten slotte is ook de Vrijstellingsregeling Wft gewijzigd³. De richtlijn bepaalt dat lidstaten mogen besluiten om een gehele of gedeeltelijke vrijstelling

¹ Wet van 15 oktober 2009 tot wijziging van de Wet op het financieel toezicht, het Burgerlijk Wetboek en de Wet inzake geldtransactiekantoren en intrekking van de Wet op het grensoverschrijdend betalingsverkeer ter implementatie van richtlijn nr. 2007/64/EG van het Europees Parlement en de Raad betreffende betalingsdiensten in de interne markt en tot wijziging van de Richtlijnen 97/7/EG, 2002/65/EG, 2005/60/EG en 2006/48/EG, en tot intrekking van Richtlijn 97/5/EG (PbEU L 319) (Stb. 2009, 436)

² Besluit van 23 oktober 2009 tot wijziging van het Besluit bekostiging financieel toezicht, het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector, het Besluit Markttoegang financiële ondernemingen Wft, het Besluit prudentiële regels Wft, het Besluit prudentieel toezicht financiële groepen Wft en het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft ter implementatie van richtlijn 2007/64/EG van het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie van 13 november 2007 betreffende betalingsdiensten in de interne markt tot wijziging van de Richtlijnen 97/7/EG, 2002/65/EG, 2006/48/EG, en tot intrekking van Richtlijn 97/5/EG (Stb. 2009, 437)

³ Stcrt. 2009, 16444

te verlenen van de vergunningplicht. Nederland heeft ervoor gekozen gebruik te maken van de mogelijkheid tot het verlenen van een vrijstelling, maar niet voor alle betaaldiensten. Zo is het niet mogelijk een vrijstelling van de vergunningplicht te krijgen voor het verrichten van geldtransfers. Betaaldienstverleners met een vrijstelling blijven verplicht zich te laten registreren. Ook moeten zij de gelden die zij ontvangen op dezelfde wijze zekerstellen als betaalinstanties die wel over een vergunning beschikken.

Wijziging Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft

Het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft is gewijzigd in verband met de aanscherping van de regels voor provisiebetalings en beloningstransparantie⁴. De belangrijkste wijzigingen zijn:

- Naast complexe producten en hypotheeklen zijn nu ook betalingsbeschermers⁵ en uitvaartverzekeringen onder de reikwijdte van de regels voor provisiebetalings en beloningstransparantie gebracht.
- Er is een verbod opgenomen op het betalen en ontvangen van bonusprovisies. Een uitzondering geldt voor bepaalde niet-geldelijke provisies.
- Er zijn regels opgenomen betreffende de kostentransparantie voor complexe producten en hypotheeklen.

Ook het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector is aangepast. De wijzigingen treden op 1 januari 2010 in werking⁶.

Nederland | Overig

⁴ Besluit van 16 september 2009, houdende opneming in het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft van een verplichting voor aanbieders om transparantie te bieden ten aanzien van de kosten in verband met complexe producten en hypotheeklen en een verbod op bonusprovisies voor aanbieders en bemiddelaars en wijziging van het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector (Stb. 2009, 401)

⁵ Verzekeringen ter dekking van het risico dat de verzekeringnemer betalingsverplichtingen uit hoofde van een overeenkomst inzake krediet niet kan nakomen

⁶ Stb. 2009, 458

Consultatie Wijzigingswet financiële markten 2011

Het Ministerie van Financiën is een consultatie begonnen over de [Wijzigingswet financiële markten 2011](#). Het concept bevat zowel inhoudelijke als technische niet-inhoudelijke wijzigingen van de Wft. Enkele inhoudelijke wijzigingen zijn:

- Beleggingsondernemingen kunnen niet langer toegang tot de markt krijgen met een collectieve vergunning. Ook de aangesloten ondernemingen moeten op alle vergunningsvereisten worden getoetst. Voor beleggingsondernemingen die de markt betreden, of al hebben betreden, met een vergunning van DNB en uit dien hoofde zijn uitgezonderd van de vergunningplicht, blijft wel de mogelijkheid in stand om via een aanwijzing te worden behandeld alsof ze een collectieve vergunning hebben
- De toezichthouder die een vergunning verleent, toetst voortaan ook de deskundigheid van de leden van de raad van commissarissen. De deskundigheid van zittende commissarissen wordt getoetst wanneer zij worden herbenoemd. Ook krijgen de toezichthouders met betrekking tot deze groep commissarissen de bevoegdheid een onderzoek in te stellen wanneer relevante feiten of omstandigheden daartoe redelijke aanleiding geven.
- In de Pensioenwet, de Wet verplichte beroepspensioenregeling, de Wft en de Wet toezicht trustkantoren wordt een bepaling opgenomen die inhoudt dat de betrouwbaarheid van een (kandidaat) (mede)beleidsbepaler voor de toepassing van de desbetreffende wet buiten twijfel staat wanneer dat eenmaal door DNB of de AFM voor de toepassing van enige andere wet is vastgesteld.
- Er wordt verduidelijkt dat vergunninghoudende kredietinstellingen met een zetel in een staat die geen lidstaat is, wél vallen onder het verbod op het gebruik van het woord “bank”. Zij mogen in Nederland dus niet zonder meer het woord “bank” gebruiken.
- Artikel 4:45 Wft bevat een rangregeling, die inhoudt dat het vermogen van een

beleggingsfonds uitsluitend dient tot voldoening van vorderingen die voortvloeien uit schulden die verband houden met het beheer en het bewaren van het beleggingsfonds en van vorderingen die voortvloeien uit de rechten van deelneming in het beleggingsfonds. Deze regeling wordt ook van toepassing op subfondsen.

- De Wet inzake de geldtransactiekantoren wordt ingetrokken.

Daarnaast wijzigt het voorstel een aantal andere wetten:

- Pensioenwet
- Wet verplichte beroepspensioenregeling
- Wet toezicht trustkantoren
- Sanctiewet 1977
- Wet handhaving consumentenbescherming
- Wet toezicht accountantsorganisaties
- Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme
- Wet op de economische delicten.

De consultatie loopt tot 4 januari 2010. De geplande inwerkingtreding van de wet is 1 juli 2011.

Consultatie Wijzigingsregeling financiële markten 2010

Het Ministerie van Financiën heeft een [consultatie](#) gehouden over de Wijzigingsregeling financiële markten 2010. De regeling wijzigt de Vrijstellingsregeling Wft, de Uitvoeringsregeling Wft en de Uitvoeringsregeling Wet ter voorkoming van witwassen en het financieren van terrorisme. De wijzigingen zijn vooral van technische aard.

Wijziging van de vrijstelling voor aanbiedingen met een tegenwaarde minder dan EUR 2,5 miljoen

Artikel 53 lid 2 Vrijstellingsregeling Wft regelt de vrijstelling van de bepalingen van hoofdstuk 5.1 Wft voor effecten die deel uitmaken een aanbieding waarbij de totale tegenwaarde van de aanbieding, berekend over een periode van twaalf maanden, minder dan EUR 2,5 miljoen bedraagt. Het artikel wordt als volgt gewijzigd:

- Er wordt verduidelijkt dat met de berekening van de totale tegenwaarde van de aanbieding niet alleen de totale tegenwaarde in Nederland,

- maar de totale tegenwaarde binnen de Europese Economische Ruimte wordt bedoeld.
- Daarnaast geldt de vrijstelling van hoofdstuk 5.1 voortaan niet meer per categorie en klasse effect, maar slechts per categorie effect. De reikwijdte van de vrijstelling wordt hiermee ingeperkt. Het Ministerie van Financiën wil hiermee meer aansluiten bij de door andere lidstaten gehanteerde interpretatie van de Prospectusrichtlijn.
 - Er is een nieuw derde lid ingevoegd, dat bepaalt dat bij de berekening van het bedrag van de vrijstelling als bedoeld in het tweede lid, aanbiedingen van groepsmaatschappijen bij elkaar worden opgeteld.
 - Het vierde lid (nieuw) wordt aangepast naar aanleiding van de Wijzigingswet financiële markten 2010. Het bepaalt dat aanbieders in reclame-uitingen en documenten waarin de aanbieding of de toelating in het vooruitzicht wordt gesteld, moeten vermelden dat ingevolge de wet geen verplichting bestaat tot het algemeen verkrijgbaar stellen van een prospectus dat is goedgekeurd door de AFM terzake van de aanbieding of toelating en dat op de aanbieding of toelating geen toezicht wordt uitgeoefend door de AFM.

Net als de Wijzigingswet financiële markten 2010⁷ heeft de wijzigingsregeling een beoogde inwerkingtredingsdatum van 1 januari 2010.

Beleidsvisie aansprakelijkheid toezichthouders in internationale dimensie

In juli heeft het Molengraaff Instituut voor Privaatrecht een [rapport](#) gepubliceerd over de vraag of verschillen in nationale aansprakelijkheidsregimes aanleiding kunnen geven tot extra risico's voor de AFM en DNB, en daarmee tot negatieve gevolgen voor de financiële sector in Nederland. De conclusie van de onderzoekers was dat Nederland weliswaar als enige van de onderzochte landen geen wettelijke beperking kent van de aansprakelijkheid van de financiële toezichthouders, maar dat de potentiële extra internationale aansprakelijkheidsrisico's zeer

beperkt zijn, omdat de Nederlandse rechter in de praktijk heel terughoudend is met het aannemen van aansprakelijkheid van financiële toezichthouders. In 2006 concludeerde de [Commissie-Van Dam](#) al dat van aansprakelijkheid een gezonde prikkel uitgaat en dat een redelijk handelend toezichthouder naar Nederlands recht geen onaanvaardbaar aansprakelijkheidsrisico loopt.

Minister Bos schrijft in een [brief](#) aan de Tweede Kamer dat hij deze conclusies onderschrijft. Over de onderzochte IPR-kwesties merkt hij op dat de onderzoekers geconstateerd hebben dat toekomstige IPR-wetgeving ertoe zou kunnen leiden dat bij rechtszaken met een internationale dimensie buitenlands recht van toepassing zou kunnen zijn op de vraag naar de aansprakelijkheid van de Nederlandse financiële toezichthouder jegens buitenlandse benadeelden. Minister Bos is van oordeel dat het toezicht dat de financiële toezichthouders uitoefenen moet worden beschouwd als het uitoefenen van overheidsgezag, bij uitstek een terrein dat is overgelaten aan de soevereiniteit van de staat om wiens overheidsgezag het gaat. Hij acht het daarom niet gelukkig dat vreemd recht van toepassing zou worden op de aansprakelijkheid van de financiële toezichthouders en zal de Staatscommissie IPR verzoeken te adviseren over het voornemen om te bewerkstelligen dat ook in de toekomst Nederlands recht van toepassing zal zijn in zaken als deze.

Consultatie meldingsplicht cash settled financiële instrumenten

Het Ministerie van Financiën heeft een [consultatie](#) gehouden over een voorstel tot wijziging van de Wft ter uitbreiding van de meldingsplicht substantiële zeggenschap- en kapitaalbelangen met economische longposities. Het gaat om financiële instrumenten die de houder ervan een economische waarde bieden die afhankelijk is van de waardeverandering van aandelen in een beursvennootschap (longposities), zonder dat de houder juridisch een aanspraak op de (onderliggende) aandelen kan maken. Voorbeelden zijn *contracts for differences* en *total return equity swaps*. Voor dergelijke financiële

⁷ Kamerstukken 2009/2010, 32 036

instrumenten bestaan nu geen specifieke meldingsverplichtingen.

Omdat de mogelijkheid bestaat dat de betrokken contractspartijen overgaan tot afwikkeling in aandelen, kunnen de desbetreffende vennootschap, haar aandeelhouders en de markt worden geconfronteerd met een aandeelhouder die een belang in een uitgevende instelling heeft opgebouwd zonder dat daarvan melding is gedaan op grond van de transparantieplichtingen. Uit andere Europese landen zijn daarvan voorbeelden bekend. Dit heeft er onder meer toe geleid dat de Britse en de Franse toezichthouder maatregelen hebben getroffen om deze instrumenten bij de meldingsdrempels te betrekken.

Het Ministerie van Financiën heeft het concept-wetsvoorstel en de concept-memorie van toelichting gepubliceerd op zijn website.

AFM publiceert interpretatie van het begrip “aandelen” in Hoofdstuk 5.1a Wft

De AFM heeft een [interpretatie](#) gepubliceerd van het begrip “aandelen” in hoofdstuk 5.1a van de Wft:

“De invoering van de Transparantierichtlijn heeft tot enige onduidelijkheid geleid over de invulling van het begrip “aandelen” in Hoofdstuk 5.1a van de Wft. Invulling van dit begrip is onder meer van belang voor het kunnen beantwoorden van vragen van en met betrekking tot uitgevende instellingen over:

- welke lidstaat de lidstaat van herkomst is in de zin van de Transparantierichtlijn;
- of een lidstaat van herkomst mag worden gekozen;
- of een tussentijdse verklaring als bedoeld in artikel 5:25e Wft algemeen verkrijgbaar dient te worden gesteld.

Onder “aandelen” in Hoofdstuk 5.1a Wft dienen niet alleen gewone en preferente aandelen te worden verstaan. Aandelen dient in dit hoofdstuk te worden uitgelegd als “effecten met een aandelenkarakter” zoals gedefinieerd in artikel 5:1, onderdeel d Wft en zoals van toepassing in Hoofdstuk

5.1 Wft en voortvloeiend uit de Prospectusrichtlijn.

Hierdoor vallen naast gewone en preferente aandelen onder ‘aandelen’ in Hoofdstuk

5.1a Wft ook:

- certificaten van aandelen;
- verhandelbare deelnemingsrechten in closed-end beleggingsinstellingen;
- depositary interests;
- andere waardebewijzen (zoals convertibles, warrants en depositary receipts) waarmee door uitoefening van daaraan verbonden rechten, door conversie of omruiling aandelen of met aandelen gelijk te stellen verhandelbare waardebewijzen kunnen worden verworven. Voorwaarde daarbij is dat zij zijn uitgegeven door de instelling of een groepsmaatschappij die ook de onderliggende effecten heeft uitgegeven.

De achtergrond hiervan is dat Overweging 6 van de Transparantierichtlijn stelt dat het van vitaal belang is de samenhang tussen die Richtlijn en de Prospectusrichtlijn te waarborgen.

Nederland als lidstaat van herkomst

Uitgevende instellingen die effecten met een aandelenkarakter hebben uitgegeven die zijn toegelaten tot een gereguleerde markt, hebben Nederland als lidstaat van herkomst indien de uitgevende instelling:

- zetel in Nederland heeft; dan wel
- zetel heeft in een staat die geen lidstaat is en overeenkomstig artikel 10 Prospectusrichtlijn het jaarlijks document bij de AFM dient in te dienen.

Deze uitgevende instellingen moeten voldoen aan de transparantieplichtingen van Hoofdstuk 5.1a Wft. Dit betekent dat zij onder meer verplicht zijn een tussentijdse verklaring als bedoeld in artikel 5:25e Wft te publiceren en aan de AFM te sturen.”

Consultatie nieuwe voorstellen hypotheke

De AFM heeft nieuwe voorstellen ontwikkeld voor de verstrekking van hypotheke. Deze moeten consumenten beschermen tegen te grote betalingsrisico's bij de financiering van hun woning. De AFM stelt daarom voor de bestaande inkomensnorm op onderdelen aan te passen. Ook voorzien de plannen in een nieuwe schuldrichtlijn, waarbij in het advies over een hypotheek ook de maximaal gewenste verhouding tussen de schuld en de waarde van de woning wordt meegenomen.

Banken voeren code in per 1 januari 2010

Het bestuur van de Nederlandse Vereniging van Banken heeft de Code Banken vastgesteld. De code is een vorm van zelfregulering, tot stand gekomen op basis van het rapport van de Adviescommissie Toekomst Banken (Commissie Maas). Enkele punten uit de code zijn:

- Maximering van de variabele beloning. Voor bankbestuurders geldt dat een variabele beloning niet meer mag bedragen dan 100% van het vaste inkomen.
- Introductie van een moreel-ethische verklaring (een eed) voor bankiers.
- Meer aandacht voor deskundigheid en permanente educatie (bankiersexamen).

De code geldt voor alle banken in Nederland en zal wettelijk worden verankerd.

Internationaal | Regelgeving

Nieuwe Icbe-richtlijn gepubliceerd

De nieuwe Icbe-richtlijn is gepubliceerd in het Publicatieblad⁸ en treedt op 7 december in werking.

De richtlijn introduceert het paspoort voor beheermaatschappijen, en het *key information document*, dat het vereenvoudigd prospectus van icbe's vervangt. Daarnaast wordt de kennisgevingsprocedure vereenvoudigd. Zo komt er een geharmoniseerd kennisgevingsdossier, is

⁸ Richtlijn 2009/65/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 tot coördinatie van de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen betreffende bepaalde instellingen voor collectieve belegging in effecten (icbe's) (PB 2009, L 302/82)

de lidstaat van ontvangst niet bevoegd om aanvullende documenten of wijzigingen te verlangen, worden de wachttijden korter, komen er eenvoudiger eisen voor de vertaling en mag het dossier langs elektronische weg worden toegezonden.

De bestaande Icbe-richtlijn⁹ wordt op 1 juli 2011 ingetrokken. De lidstaten moeten de richtlijn uiterlijk op 30 juni 2011 hebben geïmplementeerd.

Verordening inzake ratingbureaus gepubliceerd

Op 7 december treedt de Verordening inzake ratingbureaus in werking¹⁰.

De nieuwe regels moeten belangenconflicten bij de *ratings* tegengaan, de kwaliteit van de beoordelingen verhogen en de transparantie vergroten. Zo moeten de kredietbeoordelaars onafhankelijke specialisten benoemen in hun adviesraad en komt er een systeem voor de registratie van *credit rating agencies*. Ook kunnen onder strikte voorwaarden *credit ratings* uit derde landen worden gebruikt.

Internationaal | Overig

Voorstellen wijziging Prospectusrichtlijn

De Europese Commissie heeft voorstellen gepubliceerd tot wijziging van de Prospectusrichtlijn en de Transparantierichtlijn. De belangrijkste voorgestelde wijzigingen zijn:

- Informatieverplichtingen die momenteel overlappen met de transparantievoorschriften voor uitgevende instellingen worden ingetrokken. Het jaarlijks informatiedocument wordt afgeschaft.
- De definitie van "gekwalificeerde beleggers" in de EU-prospectusrichtlijn wordt afgestemd op die van "professionele beleggers" in de MiFID. Daarmee wordt het beleggingsondernemen en kredietinstellingen toegestaan natuurlijke

⁹ Richtlijn 85/611/EEG van de Raad van 20 december 1985 tot coördinatie van de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen betreffende bepaalde instellingen voor collectieve belegging in effecten (icbe's)

¹⁰ Verordening (EG) Nr. 1060/2009 van het Europees Parlement en de Raad van 16 september 2009 inzake ratingbureaus (PB 2009, L 302/1)

personen of rechtspersonen die zij als professionele cliënten of in aanmerking komende tegenpartijen beschouwen¹¹, in het kader van onderhandse plaatsingen van effecten als gekwalificeerde beleggers te behandelen.

- Er komen duidelijkere vrijstellingen van de verplichting om een prospectus te publiceren als bedrijven via bemiddelaars verkopen (“*retail cascades*”) en voor aandelenplannen voor werknemers.
- De geldigheidsduur van een prospectus, basisprospectus en registratiedocument wordt verlengd tot 24 maanden, mits deze documenten naar behoren worden aangevuld.
- Er komt meer duidelijkheid over het tijdstip waarop de prospectusplicht eindigt en over de termijn die beleggers hebben om hun eerdere aanvaardingen in te trekken wanneer een prospectus tijdens een aanbieding wordt aangevuld.
- De bevoegde autoriteit van de lidstaat van herkomst stelt de uitgevende instelling voortaan in kennis van het feit dat zij een goedkeuringsverklaring heeft verstrekt aan de bevoegde autoriteit van de lidstaat van ontvangst.
- Bij een emissie van effecten zonder aandelenkarakter kan het land van herkomst vrij gekozen worden.
- De informatieverplichting voor bepaalde soorten effecten wordt verlicht. De Commissie noemt hierbij kleine bedrijven, kleine kredietinstellingen, claimemissies en overheidsgarantieregelingen. De Commissie zal de Prospectusverordening op dit punt wijzigen.

De Commissie streeft ernaar dat de wijzigingen in 2010 van kracht worden, na goedkeuring door het Europees Parlement en de Raad van de Europese Unie.

Commissie komt met wetgevingsvoorstellen ter versterking van het financiële toezicht in Europa

De Europese Commissie heeft haar goedkeuring gehecht aan een belangrijk pakket [wetgevingsvoorstellen](#) waarmee wordt beoogd het toezicht op de financiële sector in Europa te versterken.

Het doel van deze betere samenwerkingsregelingen is de financiële stabiliteit in de gehele Europese Unie op duurzame wijze te versterken, te garanderen dat overal in de Europese Unie dezelfde technische basisregels consequent worden toegepast en gehandhaafd, en de aanwezige systeemrisico's in een vroeg stadium te onderkennen. Ook moeten de nieuwe regels bewerkstelligen dat efficiënter wordt samengewerkt in noodsituaties en bij het oplossen van meningsverschillen tussen toezichthouders. De wetgeving voorziet in de instelling van een nieuw Europees Comité voor systeemrisico's (ECSR). Dit comité moet de risico's aan het licht brengen die het financiële stelsel als geheel raken en heeft als kritieke functie in een vroeg stadium risicowaarschuwingen uit te brengen waarop vervolgens snel moet worden gereageerd. Daarnaast voorziet het voorstel in de oprichting van een Europees Stelsel van Financiële Toezichthouders (ESFT), dat is samengesteld uit de nationale toezichthouders en drie nieuwe Europese toezichthoudende autoriteiten voor respectievelijk het bankwezen, het effectenbedrijf en verzekeringen en bedrijfspensioenen¹².

Consultatie Europese Commissie over crisisbeheersing in de Europese bankensector

De Europese Commissie is een [consultatie](#) begonnen over Europese regels voor crisisbeheersing in de bankensector. De Commissie legt een aantal vragen voor aan marktpartijen, onder meer (i) of een dergelijk regime alleen zou moeten gelden voor spaarbanken, en (ii) of het alleen van toepassing zou moeten zijn op systeemkritische banken.

¹¹ overeenkomstig bijlage II, deel II, van de MiFID

¹² European Banking Authority (EBA), European Securities and Markets Authority (ESMA) en European Insurance and Occupational Pensions Authority (EIOPA)

Consultatie wijziging Richtlijn financiële conglomeraten

De Europese Commissie houdt een [consultatie](#) over een wijziging van de Richtlijn financiële conglomeraten¹³. Deze richtlijn voorziet in aanvullend toezicht op kredietinstellingen, verzekeringsondernemingen en beleggingsondernemingen in een financieel conglomeraat. De voorgestelde wijzigingen hebben onder meer betrekking op de reikwijdte van het aanvullend toezicht en de drempels die worden gehanteerd om vast te stellen of een groep een financieel conglomeraat is.

Publicaties CESR

Nieuwe versie FAQ's Prospectusrichtlijn

CESR heeft een nieuwe versie van de [Frequently asked questions regarding prospectuses](#) gepubliceerd. De nieuwe vragen gaan over (i) het recht van beleggers om hun aanvaarding in te trekken wanneer zij aanvaard hebben effecten te kopen of op effecten in te schrijven voordat het document ter aanvulling van het prospectus is gepubliceerd, en (ii) de verklaring die nodig is wanneer een uitgevende instelling een winstprognose of raming wil opnemen in het registratiedocument.

Nieuwe versie FAQ's Transparantierichtlijn

CESR heeft een nieuwe versie van de [Frequently asked questions regarding the Transparency Directive](#) gepubliceerd. De nieuwe vragen gaan over de kennisgeving en bekendmaking van belangrijke deelnemingen.

CESR-consultatie over definitie "beleggingsadvies" in de MiFID

CESR is een [consultatie](#) begonnen om meer duidelijkheid te krijgen over de vraag wat er wel en niet onder de definitie van "beleggingsadvies" in de MiFID valt. De definitie luidt:

"Beleggingsadvies: het doen van gepersonaliseerde aanbevelingen aan een cliënt, hetzij op diens verzoek hetzij op

initiatief van de beleggingsonderneming, met betrekking tot één of meer transacties die met financiële instrumenten verband houden." ¹⁴

Bij het verstrekken van beleggingsadvies moet een beleggingsonderneming aan een aantal specifieke verplichtingen voldoen. Zo is zij onder meer verplicht "de nodige informatie [in te winnen], betreffende de kennis en ervaring van de cliënt of potentiële cliënt op beleggingsgebied met betrekking tot de specifieke soort product of dienst, zijn financiële situatie en zijn beleggingsdoelstellingen, teneinde de cliënt of potentiële cliënt de voor hem geschikte beleggingsdiensten en financiële instrumenten te kunnen aanbevelen".¹⁵

Omdat in sommige gevallen niet duidelijk is of een "gepersonaliseerde aanbeveling" wordt gedaan, heeft CESR een test ontworpen. Deze geeft in vijf stappen meer duidelijkheid over de vraag of in een bepaalde situatie sprake is van beleggingsadvies. De consultatie loopt tot 14 december.

Publicaties uitvoeringsmaatregelen icbe's

CESR heeft de Europese Commissie geadviseerd over de vorm en inhoud van het [key information document](#) (KID), dat op termijn het vereenvoudigd prospectus van icbe's zal vervangen. Het KID zou niet meer dan twee pagina's moeten beslaan en een duidelijke opsomming moeten geven van de kosten, risico's en verwachte opbrengsten. Daarnaast heeft CESR advies uitgebracht over uitvoeringsmaatregelen betreffende het [paspoort voor beheermaatschappijen](#). Een dergelijk paspoort maakt het mogelijk om beleggingsfondsen die in één lidstaat een vergunning hebben, op afstand te laten beheren door beheermaatschappijen die in een andere lidstaat gevestigd zijn.

Ten slotte houdt CESR een consultatie over uitvoeringsmaatregelen van de nieuwe Icberechtlijn¹⁶: *measures relating to mergers of UCITS*,

¹³ Richtlijn 2002/87/EG

¹⁴ Artikel 4(1) van de MiFID

¹⁵ artikel 19.4 van de MiFID

¹⁶ Richtlijn 2009/65/EG

master-feeder UCITS structures and cross-border notification of UCITS ([consultatie](#))

Overige publicaties

- *Inducements: Good and poor practices* ([consultatie](#))
- *Trade Repositories in the European Union* ([consultatiedocument](#))
- *Measures adopted by CESR Members on short selling* ([update](#))
- *A common definition of European money market funds*. CESR overweegt een eensluidende definitie van geldmarktfonds in te voeren, die gebaseerd is op de definitie die gebruikt wordt in de uitvoeringsrichtlijn van de MiFID¹⁷ ([consultatie](#))
- *The Use of a Standard Reporting Format for Financial Reporting of Issuers Having Securities Admitted to Trading on Regulated Markets* ([call for evidence](#)).
- *Consultation on registration, mediation and other related issues regarding the certification and assessment of CRA's systemic importance* ([consultatie](#))
- *CESR data on prospectuses approved and passported (January 2009 to June 2009)*

Publicaties CEBS

- *Advice to the European Commission on the review of the Financial Conglomerates Directive* ([advies](#))
- *Disclosure guidelines: lessons learnt from the financial crisis* ([consultatie](#))
- *Advice on the effectiveness of a minimum retention requirement for securitisations* ([advies](#))
- *Work programme* for 2010. Zie ook het gezamenlijke [work programme](#) van CESR, CEBS en CEIOPS.

CESR, CEBS en CEIOPS publiceren overzicht implementatie Anti-witwasrichtlijn

Het [Compendium paper](#) on the supervisory implementation practices across EU Member States of the Third Money Laundering Directive

[2005/60/EC] geeft een overzicht van de manier waarop de Anti-witwasrichtlijn in de verschillende lidstaten is geïmplementeerd. Het gaat vooral om de bepalingen betreffende *customer due diligence* en cliëntidentificatie. Daarnaast brengt het in kaart wat de verschillen zijn in de aanpak van de verschillende nationale toezichthouders.

Publicaties IOSCO

- [Report](#) on Special Purpose Entities
- Transparency of structured finance products ([consultatie](#))
- Regulatory [standards](#) for funds of hedge funds
- Transparency of Firms that Audit Public Companies ([consultatie](#))
- Unregulated Financial Markets and Products ([rapport](#))
- Auditor Communications ([consultatie](#))
- Exploration of Non-Professional Ownership Structures for Audit Firms ([consultatie](#))

¹⁷ 2006/73/EG

Literatuur en jurisprudentie oktober-november 2009

JOR

- Rechtbank Rotterdam 13 februari 2009, AWB 08/2435 – JOR 2009/225 (*financiële dienstverlening zonder vergunning; betrouwbaarheidstoetsing; met noot mr. G.P. Roth onder JOR 2009/227*)
- Voorzieningenrechter College van Beroep voor het bedrijfsleven 31 maart 2009, AWB 09/291 – JOR 2009/226 (*financiële dienstverlening zonder vergunning; betrouwbaarheidstoetsing; met noot mr. G.P. Roth onder JOR 2009/227*)
- Rechtbank Rotterdam 27 april 2009, AWB 08/2782 – JOR 2009/227 (*financiële dienstverlening zonder vergunning; betrouwbaarheidstoetsing onder art. 15 Bgfo; met noot mr. G.P. Roth*)
- College van Beroep voor het bedrijfsleven 4 mei 2009, AWB 08/257 – JOR 2009/228 (*boeteoplegging door AFM; uitleg van wettelijke bepaling; verwoording van beleid of bestuurlijk rechtsoordeel? met noot mr. J.A.F. Peters*)
- College van Beroep voor het bedrijfsleven 19 mei 2009, AWB 07/437 – JOR 2009/229 (*bedrijfsmatig uitoefenen levensverzekeringsbedrijf zonder vergunning; met noot mr. V.H. Affourtit en mr. J.F. de Groot*)
- College van Beroep voor het bedrijfsleven 20 mei 2009, AWB 08/619 – JOR 2009/230 (*waarborgfonds kan worden gekwalificeerd als schadeverzekeraar in de zin van de Wtv 1993 en de Wft; geen verklaring ex art. 2 Besluit vrijgestelde onderlinge waarborgmaatschappijen 1994; negatief betrouwbaarheidsoordeel; met noot mr. C.W.M. Lieverse*)
- Rechtbank Rotterdam 25 mei 2009, AWB 08/3417 BC-T2 – JOR 2009/231 (*aanbieden van beleggingsobjecten; beroep tegen afwijzing vergunningaanvraag ongegrond; beheerste en integere uitoefening bedrijf niet gewaarborgd; met noot prof. mr. drs. C.M. Grundmann-van de Krol onder JOR 2009/232*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 2 juli 2009, AWB 09/1623 VBC-T2 – JOR 2009/232 (*aanbieden van beleggingsobjecten; doorlopende overtreding van art. 2:55 Wft; toewijzing verzoek om voorlopige voorziening, inhoudende schorsing deel aanwijzing AFM; met noot prof. mr. drs. C.M. Grundmann-van de Krol*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 6 juli 2009, AWB 09/2114 BC-T2 – JOR 2009/233 (*oneerlijke handelspraktijk; bestuursrechtelijke handhaving op grond van de Wet handhaving consumentenbescherming; met noot prof. mr. drs. C.M. Grundmann-van de Krol*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 8 juli 2009, AWB 09/1571 BC-T2 – JOR 2009/234 (*openbaarmakingsplicht; overtreding van art. 5:59 lid 1 (oud) Wft; met noot mr. G.T.J. Hoff*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 30 juni 2009, AWB 09/1497 BC – JOR 2009/261 (*overtreding van art. 4:23 Wft en art. 115 Bgfo door bank; afwijzing verzoek om schorsing besluit tot publicatie boeteoplegging*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 2 juli 2009, AWB 09-1351 – JOR 2009/262 (*financiële dienstverlening; overtreding van art. 4:23 Wft; afwijzing verzoek om schorsing publicatie boeteoplegging*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 17 juli 2009, AWB 09/1982 – JOR 2009/263 (*afwijzing verzoek om schorsing heffingsbesluiten van AFM en DNB*)
- Hof 's-Gravenhage 21 juli 2009, 209537 – JOR 2009/264 (*weigering afgifte verklaring van geen bezwaar niet onrechtmatig; met noot mr. G.P. Roth*)
- Voorzieningenrechter rechtbank Rotterdam 7 april 2009, KG ZA 08-909 – JOR 2009/266 (*bankgarantie; performance bond met forumkeuze Hongaarse rechter ten aanzien van voorlopige en bewarende maatregelen; performance bond houdt naar Hongaars recht borgstelling in en geen bankgarantie; met noot mr. R.I.V.F. Bertrams*)

Rechtspraak.nl

- Hoge Raad 6 oktober 2009, 08/00069 E, LJN BJ3301 (*voorwetenschap in de zin van art. 46 lid 2 Wte 1995*)

Bank- en Effectenbedrijf

- Hervorming van de Europese OTC-derivatenmarkt – B&E oktober 2009, p. 10
- Lessen en uitdagingen in het financiële systeem – B&E oktober 2009, p. 18

Bedrijfsjuridische berichten

- Voorwaarden voor topping up onder het depositogarantiestelsel / mr. J.M. van Poelgeest en mr. M. Kuilman – Bb 2009, 45

Juridisch up to Date

- Wetsvoorstel uitbreiding meldingsplicht substantiële deelnemingen / mr. O.J. Klaassen – Juridisch up to Date 2009, nr. 18, p. 9

Maandblad voor Vermogensrecht

- De tweetrapsraket van de wetsvoorstellen stille cessie en financiële zekerheidsovereenkomsten. Een bijdrage vanuit de politiek / mr. A. Broekers-Knol – MvV 2009, nr. 7/8, p. 159
- Het faillissement van een bank: goed geregeld? / prof. mr. B. Wessels – MvV 2009, nr. 7/8, p. 187
- Aansprakelijkheid van DNB: immuniteit in crisistijd? / mr. V.H. Affourtit en mr. A.C. Beck – MvV 2009, nr. 9, p. 199
- Enige aspecten van aansprakelijkheid van de financieel adviseur voor teleurstellende beleggingsresultaten / mr. E. Nederlof-Wouters van den Oudenweijer en mr. F. van der Woude – MvV 2009, nr. 9, p. 215
- Krediet(relatie) opzeggen of voortzetten? / mr. M.C.J.A. Schröder-van Waes – MvV 2009, nr. 9, p. 231
- Schade effectenlease-overeenkomsten deels vergoed. Hoge Raad doet uitspraak in drie effectenleasezaken / mr. drs. A.C.W. Pijls – MvV 2009, nr. 10, p. 250

Ondernemingsrecht

- Nogmaals: schoonheidsgebreken in het jaarverslag van de AFM / Hans Beckman – Ondernemingsrecht 2009/113
- De premiepensioeninstelling / R.H. Maatman en A. Steneker - Ondernemingsrecht 2009/114
- De toezichtsbevoegdheden van de AFM en DNB. Op zoek naar de grenzen van het schier teugelloze / mr. G.P. Roth – Ondernemingsrecht 2009/115
- Nieuw boetestelsel financiële wetgeving / prof. mr. D.R. Doorenbos – Ondernemingsrecht 2009/128
- Het wetsvoorstel corporate governance / R.G.J. Nowak – Ondernemingsrecht 2009/129
- De Nederlandsche Bank en haar President in de schijnwerpers / V.P.G. de Serière – Ondernemingsrecht 2009/130
- The credit crisis and financial regulation / René Maatman – Ondernemingsrecht 2009/134
- The credit crisis and Dutch company law / Emmanuel Lokin, Levinus Timmerman en Maarten Kroeze – Ondernemingsrecht 2009/135
- Financial crisis in financial reporting: rush hour for financial instruments / Erika Marseille – Ondernemingsrecht 2009/137
- Deposit guarantee schemes and Article 136 of the Dutch Bankruptcy Act / Robert van Galen – Ondernemingsrecht 2009/138

- Rebuilding Financial Supervision and Regulation in the US / Michael C. Schouten – Ondernemingsrecht 2009/139

Tijdschrift voor Compliance

- Jurisprudentie compliance / mr. W.J. Oostendorp – TCo 2009, nr. 4, p. 139
- Compliance Actualia / mr. R.N.M. van der Mast, mr. A.H.M. Dasselaar, N.E. Orhan LL.B, mr. ing. P.J. Lugard – TCo 2009, nr. 4, p. 142

Tijdschrift voor Financieel Recht

- Schuld en boete / Rob van Esch – FR 2009, nr. 7/8, p. 263
- Opeising of weigering van krediet en uitwinning van zekerheden door een bank / mr. D.A. Viëtor – FR 2009, nr. 7/8, p. 264
- De nieuwe provisieregeling voor financiële intermediairs / mr. E.P. Roelofsen – FR 2009, nr. 7/8, p. 276
- Dilemma's rond Engelse aandelen die via Euroclear Nederland worden aangehouden / mr. A.J. van der Lely – FR 2009, nr. 7/8, p. 287
- Uitspraak van de Hoge Raad in effectenlease-zaken / prof. mr. R.E. van Esch – FR 2009, nr. 7/8, p. 295
- Aansprakelijkheidsvragen rond het prospectus: van Groningen tot Rome II / mr. K. Frielink – FR 2009, nr. 7/8, p. 300
- Nieuws / mr. P.C. Leegwater, mr. drs. J.M.W.M. Franken en mr. K. van Emmerik – FR 2009, nr. 7/8, p. 306
- Het toezicht van DNB op Icesave / mr. dr. R.M. Vriesendorp-van Seumeren – FR 2009, nr. 7/8, p. 313
- Jurisprudentie Effectenrecht / mr. F.R.H. van der Leeuw en mr. M.R. Hosemann – FR 2009, nr. 7/8, p. 315
- Kaarttransacties temidden van de betaaldiensten / mr. H.J. Bodifée – FR 2009, nr. 9, p. 325
- De concept-richtlijn inzake beheerders van alternatieve beleggingsinstellingen; *work in progress* / mr. L.J. Silverentand, mr. F.W.J. van der Eerden en mr. B. Bierman – FR 2009, nr. 9, p. 332
- Kostenheffingen AFM en DNB: geen cent teveel? Een korte analyse van de heffingssystematiek 'post CBB' / mr. C.A. Doets en mr. E.J.H. Vis-Osendarp – FR 2009, nr. 9, p. 343
- Nieuws / mr. P.C. Leegwater, mr. drs. J.M.W.M. Franken en mr. K. van Emmerik – FR 2009, nr. 9, p. 350
- De consultatie over de concept Beleidsregel beleggingsaanbevelingen / mr. drs. E.R. Schreuder – FR 2009, nr. 9, p. 357
- Jurisprudentie effectenrecht / mr. F.R.H. van der Leeuw en mr. M.R. Hosemann / FR 2009, nr. 9, p. 360

Tijdschrift voor Ondernemingsbestuur

- Misleidende berichtgeving op de beurs. Enkele aspecten van causaal verband en schade / mr. drs. A.C.W. Pijls – Tijdschrift voor Ondernemingsbestuur 2009-5, p. 131

Vennootschap & Onderneming

- Juridische fusie/splitsing van banken en de gevolgen daarvan voor bestaande bankhypotheken / mr. R. Fluit – V&O 2009, nr. 9, p. 165
- Het wetsvoorstel corporate governance en het consultatiedocument melding zeggenschap financiële instrumenten / mr. H.U. van Heyningen Nanninga – V&O 2009, nummer 10, p. 206

WPNR

- Syndicaatsleningen: veel eenvoudiger als vennootschap. Het syndicaat als stille vennootschap / mr. M.L. Tuil – WPNR 2009/6812

Capital Markets Law Journal

- Legal impact of the financial crisis: a brief list / Philip R. Wood – CMLJ 2009, vol. 4, no. 4, p. 436
- Liquidity risk management – policy conflict and correction / George Walker – CMLJ 2009, vol. 4, no. 4, p. 451
- If securitization is dead, why do so many government schemes use it? / Kevin Ingram – CMLJ 2009, vol. 4, no. 4, p. 462
- Regulating Credit Rating Agencies: the new US and EU law – important steps or much ado about nothing? / Thomas M.J. Möllers – CMLJ 2009, vol. 4, no. 4, p. 477

International Financial Law Review

- Greenshoes in Europe. Are banks abusing stabilisation? / Nicholas Pettifer – IFLR/September 2009, p. 26
- Let's clear the way for CDS / Elizabeth Fournier – IFLR/October 2009, p. 22

Journal of International Banking Law & Regulation

- Banking Professional Conflicts of Interest in European Securities Markets / Javier W. Ibáñez – J.I.B.L.R. 2009, issue 9, p. 443
- The Role of Regulation and Supervision in Crisis Prevention and Management: a Critique of Recent European Reflections / Phoebus Athanassiou – J.I.B.L.R. 2009, issue 10, p. 501
- Consequences and Responses to the Madoff Fraud / Dr Tracey A. Anderson, Dr H. Lane David, Dr Mark A. Fox – J.I.B.L.R. 2009, issue 11, p. 548
- The Governance of Derivatives in Islamic Finance / Andreas A. Jobst and Juan Solé – J.I.B.L.R. 2009, issue 11, p. 556

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

Francine Schlingmann

T + 31 20 577 1564

E francine.schlingmann@debrauw.com

Joost Schutte

T +31 20 577 1688

E joost.schutte@debrauw.com

Marnix Somsen

T +31 20 577 1628

E marnix.somsen@debrauw.com

Amsterdam

Claude Debussylaan 80

Postbus 75084

1070 AB Amsterdam

T +31 20 577 1771

F +31 20 577 1775

Londen

5th Floor, East Wing

10 King William Street

Londen EC4N 7TW

Verenigd Koninkrijk

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

**Deze publicatie geeft
hoofdpunten weer. De
inhoud is niet noodzakelijk
volledig en is geen juridisch
advies.**

Indien u deze nieuwsbrief niet
meer wenst te ontvangen,
word u verzocht contact op te
nemen met de afdeling
Marketing in Amsterdam of
stuur een e-mail aan:
unsubscribe@debrauw.com