

FSMA_2022_20 dd. 22/06/2022

Bepaalde aspecten in verband met de eisen inzake passendheid en execution-only: tenuitvoerlegging door de FSMA

Toepassingsveld:

De richtsnoeren die in dit document aan bod komen, zijn van toepassing op de volgende ondernemingen (hierna “de gereglementeerde ondernemingen”):

- de kredietinstellingen naar Belgisch recht wanneer zij andere beleggingsdiensten en –activiteiten verrichten [*] dan vermogensbeheer en beleggingsadvies, of wanneer zij gestructureerde deposito’s verkopen, behalve voor de bijkantoren die zij in een andere lidstaat van de Europese Economische Ruimte (EER) hebben gevestigd [**];
- de beleggingsondernemingen naar Belgisch recht wanneer zij andere beleggingsdiensten en –activiteiten verrichten [*] dan vermogensbeheer en beleggingsadvies, of wanneer zij gestructureerde deposito’s verkopen, behalve voor de bijkantoren die zij in een andere EER-lidstaat hebben gevestigd [**];
- de in België gevestigde bijkantoren van beleggingsondernemingen en kredietinstellingen wanneer zij andere beleggingsdiensten en –activiteiten verrichten [*] dan vermogensbeheer en beleggingsadvies, of wanneer zij gestructureerde deposito’s verkopen, voor zover die beleggingsondernemingen en kredietinstellingen ressorteren onder het recht van een Staat die geen lid is van de EER;
- de externe beheerders van alternatieve beleggingsfondsen naar Belgisch recht, wanneer zij diensten verrichten als bedoeld in artikel 3, 43°, d), van de wet van 19 april 2014 betreffende de alternatieve instellingen voor collectieve belegging en hun beheerders, behalve voor de bijkantoren die zij in een andere EER-lidstaat hebben gevestigd [**].

Deze richtsnoeren zijn eveneens van toepassing op de volgende gereglementeerde ondernemingen:

- de in België gevestigde bijkantoren van kredietinstellingen en beleggingsondernemingen die onder het recht van een andere EER-lidstaat ressorteren, wat hun andere beleggingsdiensten en –activiteiten betreft dan het beleggingsadvies en het vermogensbeheer en de verkoop van gestructureerde deposito’s op Belgisch grondgebied [***];
- de in België gevestigde bijkantoren van externe beheerders van buitenlandse alternatieve beleggingsfondsen, in verband met de verstrekking op Belgisch grondgebied van de diensten als bedoeld in artikel 3, 43°, d), van de wet van 19 april 2014 betreffende de alternatieve instellingen voor collectieve belegging en hun beheerders [***];

[*] I.e. de beleggingsdiensten en activiteiten die worden opgesomd in deel A van bijlage I bij Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten voor financiële instrumenten en tot wijziging van Richtlijn 2002/92/EG en Richtlijn 2011/61/EU (herschikking).

[**] Deze uitzondering geldt niet voor de organisatorische vereisten.

[***] Verordening (EU) Nr. 600/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten in financiële instrumenten en tot wijziging van Verordening (EU) nr. 648/2012.

[****] Behalve met betrekking tot de organisatorische vereisten.

- de beleggingsondernemingen die ressorteren onder het recht van Staten die geen lid zijn van de EER (met uitzondering van de ondernemingen naar het recht van een derde Staat die bij ESMA zijn geregistreerd conform de artikelen 46 tot 49 van Verordening 600/2014 [***]), en die in België rechtsgeldig andere beleggingsdiensten [*] mogen verrichten dan vermogensbeheer en beleggingsadvies dan wel gestructureerde deposito's mogen verkopen, voor de transacties die zij op Belgisch grondgebied verrichten.

Samenvatting/Doelstelling:

Dit document handelt over de richtsnoeren van de Europese Autoriteit voor Effecten en Markten (hierna "ESMA") betreffende bepaalde aspecten van de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only.

Geachte mevrouw,

Geachte heer,

Krachtens artikel 16 van de ESMA-verordening¹ kan ESMA richtsnoeren tot de bevoegde autoriteiten of de financiële marktdeelnemers richten met het oog op het invoeren van consistente, efficiënte en effectieve toezichtpraktijken binnen het Europees systeem voor financieel toezicht, en met het oog op het verzekeren van de gemeenschappelijke, uniforme en consistente toepassing van het recht van de Europese Unie.

Lid 3 van datzelfde artikel 16 preciseert het volgende: *“bevoegde autoriteiten en financiëlemarktdeelnemers spannen zich tot het uiterste in om aan die richtsnoeren (...) te voldoen”* en *“Binnen twee maanden nadat een richtsnoer (...) is gegeven, bevestigt elke bevoegde autoriteit of zij aan dat richtsnoer (...) voldoet of voornemens is (...) op te volgen. Wanneer een bevoegde autoriteit daaraan niet voldoet of niet voornemens is (...) op te volgen, stelt zij de Autoriteit daarvan in kennis, met opgave van de redenen”*.

Tegen die achtergrond heeft ESMA op 12 april 2022 “richtsnoeren betreffende bepaalde aspecten van de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only”² opgesteld.

Die richtsnoeren zijn gebaseerd op Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten voor financiële instrumenten en tot wijziging van Richtlijn 2002/92/EG en Richtlijn 2011/61/EU (hierna “de MiFID II-richtlijn”) en op de Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/565 van de Commissie van 25 april 2016 houdende aanvulling van Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad wat betreft de door beleggingsondernemingen in acht te nemen organisatorische eisen en voorwaarden voor de bedrijfsuitoefening en wat betreft de definitie van begrippen voor de toepassing van genoemde richtlijn (hierna “de gedelegeerde MiFID-verordening”). Deze richtsnoeren hebben tot doel de toepassing van bepaalde aspecten van de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only te verduidelijken.

¹ Verordening (EU) nr. 1095/2010 van het Europees Parlement en de Raad van 24 november 2010 tot oprichting van een Europese toezichthoudende autoriteit.

² ESMA-richtsnoeren betreffende bepaalde aspecten van de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only, ESMA-35-43-3006, 12 april 2022.

Deze richtsnoeren zijn van toepassing op alle voornoemde gereguleerde ondernemingen, en dit met ingang van 6 maanden na 12 april 2022, i.e. vanaf 12 oktober 2022.

Zij hebben tot doel de toepassing van bepaalde aspecten van de eisen inzake passendheid en execution-only te verduidelijken om te zorgen voor een gemeenschappelijke, eenvormige en consistente toepassing van artikel 27ter, §§ 3 en 5, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (hierna “de wet van 2 augustus 2002”), en de artikelen 55 tot 57 van Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/565 (hierna “de Gedelegeerde MiFID II-verordening”)³.

Bovendien gelden zij met betrekking tot de organisatorische vereisten van de artikelen 25, § 1, en 26, §§ 1, 4 en 5, van de wet van 25 oktober 2016 betreffende de toegang tot het beleggingsdienstenbedrijf en betreffende het statuut van en het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies, de bepalingen van de artikelen 21, 72 en 76 van de Gedelegeerde MiFID II-verordening, en de artikelen 21, § 1, 7°, 41, § 1, 64 en 66 *juncto* 502, 510, 527 en 530 van de wet van 25 april 2014 op het statuut van en het toezicht op kredietinstellingen en beursvennootschappen.

Ten slotte zijn zij ook van toepassing in verband met de bepalingen van de artikelen 27, § 1, 27bis, §§ 2 en 6, en 27ter, §§ 1, 6 en 7, van de wet van 2 augustus 2002, voor zover deze betrekking hebben op de passendheidstoets.

Concreet behandelen de ESMA-richtsnoeren de volgende punten:

- de informatie aan cliënten over het doel van de passendheidstoets en over execution-only
- de verplichting om zijn cliënt en zijn product te kennen, met daarbij aanbevelingen in verband met:
 - o de noodzakelijke regelingen om de cliënt te begrijpen,
 - o de omvang van de bij de cliënten te verzamelen informatie (evenredigheid),
 - o de betrouwbaarheid van cliëntgegevens,
 - o het vertrouwen op actuele cliëntgegevens,
 - o de cliëntgegevens voor rechtspersonen of groepen,
 - o de noodzakelijke regelingen om beleggingsproducten te begrijpen;
- de verplichting om cliënten te voorzien van passende producten, met daarbij aanbevelingen in verband met:
 - o de noodzakelijke regelingen om een consistente passendheidstoets te waarborgen,
 - o de doeltreffendheid van waarschuwingen;
- de overige vereisten, waaronder:
 - o de kwalificaties van de medewerkers,
 - o het bijhouden van gegevens,
 - o het bepalen van situaties waarin de passendheidstoets vereist is, en
 - o de controles.

³ Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/565 van de Commissie van 25 april 2016 houdende aanvulling van Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad wat betreft de door beleggingsondernemingen in acht te nemen organisatorische eisen en voorwaarden voor de bedrijfsuitoefening en wat betreft de definitie van begrippen voor de toepassing van genoemde richtlijn.

Zij streven naar een versterking van de beleggersbescherming en naar een grotere convergentie in de toepassing en de benaderingen van het toezicht op de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only, waarbij een aantal kernpunten worden benadrukt.

De toepassing van voornoemde artikelen wordt, volgens de FSMA, door die richtsnoeren gepreciseerd. Bijgevolg zal zij die in haar toezichtsinstrumentarium en –praktijk integreren.

* * *

Hoogachtend,

De Voorzitter,

JEAN-PAUL SERVAIS

Bijlage : [FSMA 2022 20-01:Richtsnoeren betreffende bepaalde aspecten van de MiFID II-eisen inzake passendheid en execution-only \(ESMA-35-43-3006\)](#)