

EMIR-verplichtingen voor niet-financiële tegenpartijen: bevindingen van de FSMA na onderzoek van de revisorenverslagen over het boekjaar 2018-2019

Het reglement van de FSMA van 9 februari 2017 over de medewerking van bedrijfsrevisoren aan het toezicht op de naleving van de EMIR-verordening door niet-financiële tegenpartijen, schrijft voor dat bedrijfsrevisoren controles verrichten aan de hand van 'Agreed Upon Procedures' die in overleg met de FSMA zijn uitgewerkt. In dit kader hebben de revisoren inmiddels voor de derde maal hun verslagen voorgelegd aan de FSMA.

De FSMA heeft die verslagen geanalyseerd. Daarbij werd opgemerkt dat de algemene tendens van verbetering zich heeft doorgezet. De FSMA spoort de ondernemingen en hun revisoren aan om zich te blijven inzetten zodat de tekortkomingen die nog werden vastgesteld, kunnen worden verholpen.

In het onderstaande overzicht leest u de voornaamste bevindingen van de FSMA. Daarnaast lichten wij toe wat de FSMA verwacht van de ondernemingen en hun revisoren, alsook van de partijen waaraan bepaalde taken zijn uitbesteed om te voldoen aan de EMIR-verplichtingen.

1.1 Bevindingen en algemene verwachtingen van de FSMA

Bij de ondernemingen die beantwoorden aan een van de criteria als vastgelegd in het FSMA-reglement, is de toepassing van de overeengekomen EMIR-procedures verplicht. Die ondernemingen en hun revisoren moeten dan ook alles in het werk stellen om deze procedures uit te voeren.

1.1.1 Ten aanzien van de revisoren

Bevindingen	Verwachtingen van de FSMA
Tijdens de vorige boekjaren werd geoordeeld dat sommige ondernemingen niet (volledig) voldeden aan de EMIR-verplichtingen omdat het verslag van hun revisor onduidelijk of onvolledig was. Hoewel er nog steeds onduidelijke of onvolledige verslagen zijn, is er in het algemeen zeker een verbetering merkbaar. Dit draagt in grote mate bij aan een correcte beoordeling van de naleving van de EMIR-verplichtingen door de niet-financiële tegenpartijen.	Net als voorheen raadt de FSMA de revisoren aan om, desgevraagd, volledige en nauwkeurige beschrijvingen te verstrekken, alsook om duidelijk aan te geven of zij een bepaalde procedure al dan niet hebben toegepast, en zo ja, om het resultaat hiervan te vermelden.
Soms meldt de revisor problemen, zonder aan te geven of de onderneming ze heeft opgelost.	Als de onderneming het probleem heeft opgelost, raadt de FSMA de revisor aan om de voorgenomen of uitgewerkte oplossing te beschrijven . Een

	<p>dergelijke vermelding kan een positieve invloed hebben op de beoordeling door de FSMA.</p> <p>Sommige revisoren vermelden in hun verslag telkens het antwoord dat de leiding van de onderneming heeft geformuleerd op de opmerkingen die zij hebben gegeven naar aanleiding van hun controle. De FSMA vindt dit een goede praktijk en vraagt aan alle revisoren om aldus te werk te gaan.</p>
<p>Hoewel op dit vlak algemeen gezien een verbetering merkbaar is, verrichten sommige revisoren geen controles als de informatie niet bij de onderneming zelf aanwezig is of als de onderneming er niet in slaagt de informatie te verkrijgen van de partij waaraan zij bepaalde taken heeft uitbesteed.</p>	<p>De FSMA verwacht van de revisoren dat zij alles in het werk stellen om de controle te kunnen uitvoeren. Dat bepaalde taken zijn uitbesteed of dat de informatie niet bij de onderneming zelf aanwezig is, is op zich onvoldoende reden om geen controle te verrichten.</p> <p>Van de ondernemingen waaraan bepaalde taken zijn uitbesteed, verwacht de FSMA dat zij de bevestigingsbrieven van de revisoren tijdig en volledig beantwoorden.</p>

1.1.2 Ten aanzien van de ondernemingen

Bevindingen	Verwachtingen van de FSMA
<p>De ondernemingen schieten vooral tekort in hun verplichting om transacties te rapporteren.</p>	<p>Transacties rapporteren is een essentiële EMIR-verplichting. De FSMA verwacht van de ondernemingen dat zij zich blijven inspannen om hun derivatentransacties correct te rapporteren.</p>
<p>Meestal komen de problemen aan het licht bij herstructureringen (fusies, overnames) of wijzigingen in het beheer van de derivatencontracten (zoals een overdracht van de contracten, een verandering van transactieregister).</p>	<p>De FSMA benadrukt dat de ondernemingen het transactieregister tijdig moeten informeren over een herstructurering of over wijzigingen in het beheer van de derivatencontracten, conform de procedure die beschreven is in vraag TR 40 van de Q&A EMIR van ESMA.</p>

1.2 Specifieke aandachtspunten

1.2.1 Intragroepstransacties en uitbestedingen

Bevindingen	Verwachtingen van de FSMA

<p>Een aantal ondernemingen die enkel intragroepstransacties verrichten, komen hun EMIR-verplichtingen niet na (rapportering van transacties, clearingdrempel, risico-inperkingstechnieken).</p>	<p>Ook al verrichten ondernemingen enkel intragroepstransacties zijn zij verplicht om alle EMIR-verplichtingen na te leven.</p> <p>Zij kunnen aan de FSMA hun voornemen kenbaar maken om hun intragroepstransacties niet meer te rapporteren als voldaan is aan de voorwaarden van EMIR REFIT. Melden zij dit niet, of maakt de FSMA hier bezwaar tegen, dan moeten die intragroepstransacties gerapporteerd worden.</p>
<p>Sommige ondernemingen passen geen risico-inperkingstechnieken toe als transacties op geautomatiseerde wijze worden toegekend aan twee partijen binnen eenzelfde groep (bv. bij spiegelcontracten).</p>	<p>De FSMA begrijpt dat de risico's in een dergelijke geautomatiseerde omgeving beperkter zijn. Toch verwacht zij van de revisoren een beschrijving van de procedures en de controles die de onderneming verricht op de gegevensinput en de goede werking van de systemen.</p>
<p>Bepaalde ondernemingen die taken om te voldoen aan de EMIR-verplichtingen hebben uitbesteed, zowel binnen als buiten hun groep, controleren niet of die taken goed zijn uitgevoerd door de partij die ze op zich heeft genomen.</p>	<p>Van de ondernemingen die taken om te voldoen aan de EMIR-verplichtingen uitbesteden, zowel binnen als buiten hun groep, verwacht de FSMA dat zij geregeld de nodige controles verrichten om na te gaan of de uitbestede taken ook daadwerkelijk en nauwgezet worden uitgevoerd. Behalve bij automatische delegatie van de rapportering van bepaalde contracten vanaf 18 juni 2020, blijft de onderneming verantwoordelijk voor de naleving van haar EMIR-verplichtingen.</p> <p>Dit geldt ook voor groepen die alle EMIR-verplichtingen bundelen en toevertrouwen aan één enkele onderneming van de groep. De FSMA verwacht bijzondere waakzaamheid als de taken worden toevertrouwd aan een partij die gevestigd is in een land dat buiten het toepassingsgebied van EMIR valt.</p>
<p>Sommige revisoren passen geen AUP's toe als taken om te voldoen aan de EMIR-verplichtingen zijn uitbesteed, binnen of buiten de groep. Meestal betreft het de melding van transacties maar soms ook de risico-inperkingstechnieken.</p>	<p>De FSMA verwacht van de revisoren dat ze de AUP's ook toepassen als de onderneming taken om te voldoen aan de EMIR-verplichtingen heeft uitbesteed.</p>

	<p>In dat geval moeten de revisoren de controles uitvoeren, hetzij bij de entiteit waaraan de taken zijn uitbesteed, hetzij rechtstreeks bij het transactieregister. Een transactieregister is immers verplicht om deze informatie door te geven aan de rapportageplichtigen.</p>
--	---

1.2.2 Stock options

Bevinding	Verwachtingen van de FSMA
<p>Zich baserend op bepaalde opvattingen die de ronde doen, beschouwen sommige ondernemingen bepaalde stock options niet als derivaten. Volgens hen vallen die derivaten dan ook niet onder EMIR.</p>	<p>De FSMA wijst erop dat elk financieel instrument dat behoort tot een van de categorieën in deel C van bijlage 1 van de MiFID II-richtlijn, onderworpen is aan de EMIR-verplichtingen. Vooral het feit dat de tegenpartijen of de begunstigen natuurlijke personen zijn, is niet relevant (in de rapportage van de contracten moet naar hen worden verwezen met geanonimiseerde codes).</p>