

## EMIR-verplichtingen voor niet-financiële tegenpartijen: bevindingen van de FSMA na onderzoek van de revisorenverslagen over het boekjaar 2017-2018

Op 9 februari 2017 heeft de FSMA een reglement uitgebracht over de medewerking van bedrijfsrevisoren aan het toezicht op de naleving van de EMIR-verordening door niet-financiële tegenpartijen. Conform dit reglement verrichten de bedrijfsrevisoren controles aan de hand van 'Agreed Upon Procedures' (AUP's) die in overleg met de FSMA zijn uitgewerkt. Inmiddels hebben de bedrijfsrevisoren voor de tweede maal hun verslagen hieromtrent voorgelegd aan de FSMA.

De FSMA heeft die verslagen geanalyseerd. In het onderstaande overzicht leest u de voornaamste bevindingen van de FSMA en een toelichting van wat de FSMA precies verwacht van de ondernemingen en hun revisoren, alsook van de partijen waaraan de naleving van bepaalde EMIR-verplichtingen is uitbesteed.

### 1.1 Algemene bevindingen en verwachtingen van de FSMA

#### 1.1.1 Ten aanzien van de revisoren

Bevindingen	Verwachtingen van de FSMA
Het vorige boekjaar bleken sommige ondernemingen niet (volledig) te voldoen aan de EMIR-verplichtingen omdat het verslag van hun revisor onduidelijk of onvolledig was. De verslagen over 2017-2018 zijn in het algemeen nauwkeuriger en vollediger. Dit draagt in grote mate bij tot een betere beoordeling van de naleving door de niet-financiële tegenpartijen van de EMIR-verplichtingen.	Net als voorheen raadt de FSMA de <b>revisoren</b> 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 aangepakt, raadt de FSMA de <b>revisor</b> aan om de voorgenomen of uitgewerkte oplossing te beschrijven. Dit vermelden kan de beoordeling van de FSMA overigens positief beïnvloeden.  Sommige revisoren vermelden in hun verslag het antwoord dat de leiding van de onderneming heeft geformuleerd op de opmerkingen die zij hebben gegeven na hun controle. De FSMA vindt dit een goed initiatief en vraagt de <b>revisoren</b> om dit te blijven doen.

<p>Hoewel op dit punt 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 ze te verkrijgen van de partij waaraan taken zijn uitbesteed.</p>	<p>De FSMA verwacht van de <b>revisoren</b> dat zij alles in het werk stellen om de controle te kunnen uitvoeren. Dat taken zijn uitbesteed of dat de informatie niet bij de onderneming zelf aanwezig is, is onvoldoende reden om geen controle te verrichten.</p> <p>Van de ondernemingen waaraan de naleving van bepaalde verplichtingen is 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>De rapportageplicht voor transacties is een essentiële EMIR-verplichting. De FSMA verwacht van de <b>ondernemingen</b> 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 <b>ondernemingen</b> 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 <a href="#">Q&amp;A EMIR</a> 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>Volgens de huidige regelgeving moeten <b>ondernemingen</b> die enkel intragroepstransacties verrichten alle EMIR-verplichtingen naleven.</p> <p>Verwacht wordt dat de herwerkte versie van EMIR, EMIR REFIT, in het voorjaar van 2019 wordt goedgekeurd. Hierin wordt gepreciseerd op welke voorwaarden intragroepsderivatencontracten kunnen worden vrijgesteld van bepaalde verplichtingen.</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 <b>revisoren</b> een beschrijving van de procedures en de controles die de ondernemingen verrichten 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 <b>ondernemingen</b> 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. De onderneming blijft immers de eindverantwoordelijke voor de naleving van de EMIR-verplichtingen.</p> <p>Dit geldt ook voor groepen waar alle EMIR-verplichtingen gebundeld worden bij één onderneming van de groep. De FSMA verwacht bijzondere waakzaamheid als taken worden uitbesteed aan een partij die gevestigd is in een land buiten het toepassingsgebied van EMIR.</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 betref het de rapportage van transacties maar soms de risico-inperkingstechnieken.</p>	<p>De FSMA verwacht van de <b>revisoren</b> 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 zij de controles uitvoeren, hetzij bij de partij 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

Bevindingen	Verwachtingen van de FSMA
<p>Zich baserend op bepaalde opvattingen, beschouwen een aantal ondernemingen sommige stock options niet als derivaten. Volgens hen vallen die derivaten dan ook niet onder EMIR.</p>	<p>De FSMA wijst erop dat stock options in beginsel onder EMIR vallen. Vooral het feit dat de tegenpartijen of de begunstigden natuurlijke personen zijn, is niet relevant (in de rapportage van de contracten moet naar hen worden verwezen met geanonimiseerde codes).</p>