
FSMA_2012_23 dd. 19/12/2012

Diverse aspecten van de MiFID-eisen voor de compliancefunctie : tenuitvoerlegging door de FSMA

Toepassingsveld:

De richtsnoeren die hier aan bod komen, behandelen de compliancefunctie van de volgende ondernemingen vanuit het oogpunt van de naleving van de gedragsregels (hierna "de gereguleerde ondernemingen" genoemd):

- de kredietinstellingen naar Belgisch recht die beleggingsdiensten verrichten;
- de beleggingsondernemingen naar Belgisch recht;
- de in België gevestigde bijkantoren van beleggingsondernemingen en kredietinstellingen die beleggingsdiensten verrichten, voor zover die bijkantoren ressorteren onder het recht van een staat die geen lid is van de Europese Economische Ruimte;
- de beheerverenootschappen van instellingen voor collectieve belegging naar Belgisch recht, wanneer zij beleggingsdiensten verrichten;
- de in België gevestigde bijkantoren van beheerverenootschappen van instellingen voor collectieve belegging die beleggingsdiensten verrichten, voor zover die bijkantoren ressorteren onder het recht van een staat die geen lid is van de Europese Economische Ruimte.

Samenvatting/Doelstelling:

Dit document handelt over de richtsnoeren die de Europese Autoriteit voor effecten en markten (ESMA) heeft geformuleerd met betrekking tot bepaalde aspecten van de MiFID-eisen voor de compliancefunctie, en over de tenuitvoerlegging ervan door de FSMA.

Geachte mevrouw,
Geachte heer,

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

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

Lid 3 van dat artikel 16 luidt als volgt : *"Bevoegde autoriteiten en financiëlemarktdeelnemers spannen zich tot het uiterste in om aan die aanbevelingen te voldoen. Binnen twee maanden nadat een richtsnoer of aanbeveling is gegeven, bevestigt elke bevoegde autoriteit of zij aan dat richtsnoer of die aanbeveling voldoet of voornemens is die op te volgen. Wanneer een bevoegde autoriteit daaraan niet voldoet of niet voornemens is die op te volgen, stelt zij de Autoriteit daarvan in kennis, met opgave van de redenen."*

Tegen die achtergrond heeft de ESMA op 25 juni 2012 *"Richtsnoeren met betrekking tot bepaalde aspecten van de MiFID-eisen voor de compliancefunctie"* geformuleerd. Die richtsnoeren zijn gebaseerd op de richtlijn betreffende markten voor financiële instrumenten (MiFID-richtlijn)² en haar uitvoeringsrichtlijn³. Zij geven toelichting bij de zienswijze van de ESMA over de manier waarop de EU-wetgeving over de compliancefunctie zou moeten worden toegepast.

De richtsnoeren gelden voor de beleggingsondernemingen (in de zin van artikel 4, lid 1, alinea 1, van de MiFID-richtlijn), inclusief de kredietinstellingen en de beheervenootschappen van ICB's die beleggingsdiensten verrichten, alsook voor de bevoegde autoriteiten, en bekijken de compliancefunctie vanuit het oogpunt van de naleving van de gedragsregels. Om die reden vallen zij onder de uitsluitende bevoegdheid van de FSMA⁴.

Doelstelling van de richtsnoeren is de toepassing van bepaalde aspecten van de in de MiFID-richtlijn vermelde eisen voor de compliancefunctie te verduidelijken, om een gemeenschappelijke, uniforme en consistente toepassing van artikel 13 van de MiFID-richtlijn, van artikel 6 van de richtlijn tot uitvoering van de MiFID-richtlijn, en van sommige bepalingen ter zake te garanderen.

In het Belgisch recht worden de volgende artikelen geïnterpreteerd : artikel 20, § 3, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, artikel 62, § 3, van de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen, artikel 201, § 5, van de wet van 3 augustus 2012 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles, artikelen 8 tot 10 van het CBFA-reglement van 5 juni 2007 betreffende organisatorische voorschriften voor instellingen die beleggingsdiensten verrichten (hierna "het CBFA-reglement van 5 juni 2007" genoemd).

Die richtsnoeren betreffen de volgende aspecten van de MiFID-eisen voor de compliancefunctie:

- richtsnoeren met betrekking tot de verantwoordelijkheden van de compliancefunctie:
 - beoordeling van het compliancerisico;
 - toezichtsverplichtingen van de compliancefunctie;
 - rapporteringsverplichtingen van de compliancefunctie;
 - adviesverplichtingen van de compliancefunctie;

² Richtlijn 2004/39/EG van het Europees Parlement en de Raad van 21 april 2004 betreffende markten voor financiële instrumenten, tot wijziging van de Richtlijnen 85/611/EEG en 93/6/EEG van de Raad en van Richtlijn 2000/12/EG van het Europees Parlement en de Raad en houdende intrekking van Richtlijn 93/22/EEG van de Raad, en de latere versies daarvan.

³ Richtlijn 2006/73/EG van de Commissie van 10 augustus 2006 tot uitvoering van Richtlijn 2004/39/EG 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.

⁴ Artikel 45, § 1, 3°, f), van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten.

- richtsnoeren met betrekking tot de organisatorische eisen aan de compliancefunctie:
 - effectiviteit van de compliancefunctie;
 - permanent karakter van de compliancefunctie;
 - onafhankelijkheid van de compliancefunctie;
 - vrijstellingen;
 - combinatie van de compliancefunctie met andere interne controlefuncties;
 - uitbesteding van de compliancefunctie;
- richtsnoeren met betrekking tot de beoordeling van de compliancefunctie door de bevoegde instanties
 - beoordeling van de compliancefunctie door bevoegde instanties.

Volgens de FSMA wordt de toepassing van de hierna vermelde artikelen door die richtsnoeren gepreciseerd en dus zal zij die in haar toezichtsinstrumentarium integreren: artikel 20, § 3, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, artikel 62, § 3, van de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen, artikel 201, § 5, van de wet van 3 augustus 2012 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles, artikelen 8 tot 10 van het CBFA-reglement van 5 juni 2007.

* * *

Hoogachtend,
De Voorzitter,

Jean-Paul SERVAIS

Bijlage : [FSMA_2012_23-1 / ESMA-richtsnoeren met betrekking tot bepaalde aspecten van de MiFID-eisen voor de compliancefunctie \(ESMA/2012/388 - NL\)](#).