

**VOORONTWERP VAN WET INZAKE HET
STATUUT VAN EN HET TOEZICHT OP DE
ONAFHANKELIJK VERMOGENSADVISEURS EN
INZAKE DE VERMOGENSADVIESVERLENING
DOOR GEREGLLEMENTEERDE ONDERNEMINGEN**

Memorie van toelichting

De laatste jaren heeft de sector van de financial planners, die actief zijn op het vlak van de vermogensadviesverlening, een enorme groei gekend. Een planner is een raadgever die, uitgaande van een analyse van het vermogen, de inkomsten en de doelstellingen van een cliënt, adviezen verleent over het beheer en de planning van diens vermogen in het vooruitzicht van zijn pensionering, de aankoop van een onroerend goed, de opbouw van spaartegoeden, ...

Bepaalde planners hebben momenteel het statuut van verzekeringsmakelaar. Andere planners zijn dan weer aan geen enkel statuut onderworpen. Ook de kredietinstellingen verlenen hun cliënten doorgaans dergelijk advies.

Het voorliggend ontwerp komt tegemoet aan de noodzaak om al die adviesverleners aan een statuut en aan gedragsregels te onderwerpen, teneinde bij te dragen aan een betere bescherming van de beleggers/spaarders.

Voorts wordt met het onderhavige ontwerp gevolg gegeven aan de aanbevelingen van de bijzondere parlementaire commissie belast met het onderzoek van de financiële crisis.

Dit ontwerp past in het ruimere kader van de recente hervorming van de toezichtsstructuren van de financiële sector (de zogenaamde "Twin Peaks"-hervorming). Naar aanleiding van die hervorming is immers de noodzaak aangekaart om de

**AVANT-PROJET DE LOI RELATIF AU STATUT ET
AU CONTRÔLE DES CONSEILLERS
INDÉPENDANTS EN GESTION DE PATRIMOINE ET
À LA FOURNITURE DE CONSEILS EN GESTION DE
PATRIMOINE PAR DES ENTREPRISES
RÉGLÉMENTÉES**

Exposé des motifs

Ces dernières années, le secteur des *financial planners*, actifs dans le domaine du conseil en gestion de patrimoine, a connu une très forte expansion. Un *planner* est un conseiller qui, se basant sur une analyse du patrimoine, des revenus et des objectifs du client, élabore des avis sur la gestion et la planification du patrimoine en vue de la retraite, d'une acquisition immobilière, de la constitution d'une épargne, etc....

Actuellement, certains *planners* ont un statut de courtier en assurances. D'autres ne sont soumis à aucun statut. Généralement, les établissements de crédit proposent par ailleurs de tels conseils à leur clientèle.

Le présent projet répond à la nécessité de soumettre tous ces conseillers à un statut et à des règles de conduite et ce, en vue de contribuer à une meilleure protection des investisseurs/épargnants.

Le présent projet fait par ailleurs suite aux recommandations de la Commission parlementaire spéciale chargée d'examiner la crise financière.

Ce projet s'inscrit dans le cadre plus large de la réforme récente des structures de contrôle du secteur financier (réforme dite "Twin Peaks"). C'est en effet à l'occasion de cette réforme qu'a été évoquée la nécessité de réglementer l'activité des *financial planners*

activiteit van de financial planners te reglementeren en die nieuwe bevoegdheid toe te vertrouwen aan de FSMA (die al bevoegd is voor het toezicht op de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies, op de agenten en de makelaars, en op de naleving op de gedragsregels door de financiële instellingen).

* * * * *

Het doel van het voorontwerp van wet wordt beschreven in artikel 2: *"Deze wet legt de bedrijfsvergunningvoorwaarden en de bedrijfsuitoefeningsvoorwaarden vast voor de onafhankelijk vermogensadviseurs, bepaalt de gedragsregels die de onafhankelijk vermogensadviseurs en de gereguleerde ondernemingen moeten naleven bij de vermogensadviesverlening aan niet-professionele cliënten en regelt het toezicht op de naleving van de onderhavige bepalingen en van de uitvoeringsbesluiten en -reglementen"*.

Daarna volgen een aantal definities, met als belangrijkste de definitie van het vermogensadvies: *"de gepersonaliseerde adviezen, waaronder de beleggingsadviezen,*

a) die tot doel hebben de verdere ontwikkeling en de samenstelling van het vermogen te plannen met het oog op een of meerdere van de volgende doelstellingen: sparen, fiscale optimalisatie, verwerving van vastgoed, pensioen en erfopvolging, en

b) die volledig of gedeeltelijk betrekking hebben op beleggingen of op strategieën voor beleggingen in de volgende financiële producten:

i) de beleggingsinstrumenten als bedoeld in artikel 4 van de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbidding van beleggingsinstrumenten en de toelating van

et de confier cette nouvelle compétence à la FSMA (déjà compétente pour contrôler les sociétés de gestion de portefeuille et de conseil en investissement, de même que les agents et courtiers, ainsi que pour contrôler le respect des règles de conduite par les institutions financières).

* * * * *

L'objet de l'avant-projet de loi est décrit dans son article 2 : *la présente loi fixe les conditions d'agrément et d'exercice de l'activité de conseiller indépendant en gestion de patrimoine, de même que les règles de conduite que les conseillers indépendants en gestion de patrimoine et les entreprises réglementées doivent respecter lors de la fourniture de conseils en gestion de patrimoine à des clients non professionnels, ainsi que le contrôle du respect de ces dispositions et des dispositions des arrêtés et règlements pris en vue de son exécution.*

Des définitions sont prévues, dont la plus importante est la définition des conseils en gestion de patrimoine. Il s'agit des *conseils personnalisés, en ce compris les conseils en investissement, qui :*

a) ont pour objet de planifier l'évolution et la composition d'un patrimoine en poursuivant le ou les objectifs suivants : épargne, optimisation fiscale, acquisition immobilière, retraite et succession, et qui

b) portent en tout ou en partie sur des investissements ou des stratégies d'investissement dans les produits financiers suivants :

i) les instruments de placement visés à l'article 4 de la loi du 16 juin 2006 relative aux offres publiques d'instruments de placement et aux admissions d'instruments

beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt;

ii) de producten van de takken 21, 23 en 26 die zijn ondergebracht in de groep van activiteiten "leven" in bijlage I van het koninklijk besluit van 22 februari 1991 houdende algemeen reglement betreffende de controle op de verzekeringsondernemingen;

iii) de gelddeposito's;

iv) de overeenkomsten voor aanvullend pensioen en de overeenkomsten voor pensioensparen voor zover die nog niet beoogd worden in punt i) of ii); en/of

v) goud en deviezen,

Het doel is met deze definitie alle types van advies te bestrijken die betrekking hebben op beleggingen of strategieën voor beleggingen in financiële producten (in de ruime zin van het woord, gaande van spaarrekeningen tot de meest gesofisticeerde beleggingsinstrumenten, over verzekeringsproducten van tak 21 of 23, goud en deviezen alsook contracten voor pensioensparen) voor zover deze adviezen erop gericht zijn de verdere ontwikkeling en de samenstelling van een vermogen te plannen met als doel spaargeld op te bouwen, de fiscale situatie te optimaliseren, een onroerend goed te kopen dan wel om het pensioen of de erfenis voor te bereiden. Deze definitie heeft dus betrekking op alle adviezen aangaande het beheer van het vermogen in de ruime zin die de financiële professionals aan hun retailcliënten kunnen verstrekken.

De definitie heeft betrekking op alle financiële producten, maar dan ook uitsluitend op die producten. De adviezen inzake beleggingen in vastgoed of kunstwerken vallen buiten het toepassingsgebied. Adviezen over

de placement à la négociation sur des marchés réglementés ;

ii) les produits des branches 21, 23 et 26 repris sous le groupe d'activités "vie" à l'annexe I de l'arrêté royal du 22 février 1991 portant règlement général relatif au contrôle des entreprises d'assurances ;

iii) les dépôts d'argent ;

iv) les conventions de pension complémentaire et les conventions d'épargne pension dans la mesure où elles ne sont pas déjà visées sous le point i) ou ii) ; et/ou

v) l'or et les devises ;

L'objectif de cette définition est de viser tous les types de conseils portant sur des investissements ou des stratégies d'investissement dans des produits financiers (au sens large du terme, depuis le compte épargne jusqu'à l'instrument de placement le plus sophistiqué, en passant par les produits d'assurance branche 21 ou 23, l'or et les devises ou encore les conventions d'épargne pension) lorsque ces conseils ont pour objet de planifier l'évolution et la composition d'un patrimoine dans le but de constituer une épargne, d'optimiser une situation fiscale, d'acquérir un immeuble ou encore de préparer la retraite ou la succession. Cette définition englobe donc tous les conseils visant la gestion du patrimoine au sens large, que sont susceptibles de fournir les professionnels de la finance à leurs clients retail.

Tous les produits financiers sont visés, mais uniquement ces derniers. Les conseils en placement dans des immeubles ou des œuvres d'art ne sont pas compris dans la définition. Par contre, les conseils sur des investissements dans des produits de types

beleggingen in producten van het type tak 23, met het oog op de verwerving van vastgoed, vallen dan weer wel onder de definitie.

Hoewel de financiële wetgeving, vaak in navolging van de Europese richtlijnen, de verschillende categorieën van financiële producten op fragmentarische wijze en afgestemd op het betrokken domein bestrijkt, worden er met deze wet voor het eerst beschermingsregels voor de spaarders en beleggers ingevoerd die op uniforme wijze van toepassing zijn op alle financiële producten.

Op te merken valt dat in het begrip "vermogensadvies", het begrip "beleggingsadvies" vervat is als bedoeld in artikel 46, 9°, van de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen.

"Vermogensadvies" is evenwel veel ruimer gedefinieerd dan "beleggingsadvies", zowel wat het soort advies betreft (het kunnen bv. adviezen zijn over beleggingsstrategieën, veeleer dan over welbepaalde transacties) als wat het type product betreft (het kan ook gaan om verzekeringsproducten, deposito's, beleggingsinstrumenten die geen financiële instrumenten zijn, enz.).

* * * * *

Onderhavig voorontwerp van wet strekt ertoe een statuut van onafhankelijk financial planner/onafhankelijk vermogensadviseur te creëren dat niet cumuleerbaar is met de overige financiële beroepen, noch met enig ander beroep dat belangenconflicten zou kunnen doen ontstaan (artikel 22 van het voorontwerp van wet). De onafhankelijk vermogensadviseur dient uitsluitend door zijn cliënt te worden vergoed (artikel 23 van het voorontwerp van wet). Hij is onderworpen aan gedragsregels die geënt zijn op de MiFID-regels, dit zijn de gedragsregels die, voor de verleners van

branche 23 en vue d'une acquisition immobilière sont visés.

Si la législation financière, souvent à l'instar des directives européennes, appréhende de manière fragmentée et en fonction du domaine concerné les différentes catégories de produits financiers, la présente loi instaure, pour la première fois, des règles visant la protection de l'épargnant/investisseur qui valent de manière uniforme pour tous les produits financiers.

Il convient de noter que la notion de conseil en gestion de patrimoine englobe celle de "conseil en investissement" au sens de l'article 46, 9° de la loi du 6 avril 1995 relative au statut et au contrôle des entreprises d'investissement. Elle est cependant beaucoup plus large que cette dernière, tant en ce qui concerne le type de conseil (il peut s'agir de conseils portant sur des stratégies d'investissement et non sur des transactions déterminées) qu'en ce qui concerne le type de produits (il peut également s'agir de produits d'assurances, de dépôts, d'instruments de placement autres que des instruments financiers, etc...).

* * * * *

Le présent avant-projet de loi a pour objet la création d'un statut de financial planner indépendant/conseiller indépendant en gestion de patrimoine, qui est conçu comme un statut non cumulable avec les autres professions financières, ni avec aucune autre profession susceptible de générer des conflits d'intérêts (article 22 de l'avant-projet de loi). Le conseiller indépendant en gestion de patrimoine doit être exclusivement rémunéré par son client (article 23 de l'avant-projet de loi). Il est soumis à des règles de conduite inspirées des règles "Mifid", soit les règles de conduite découlant,

beleggingsadviesdiensten, voortvloeiend uit richtlijn 2004/39/EG, i.e. de zogenaamde MiFID-richtlijn¹ (afdeling 5 van hoofdstuk II van het voorontwerp van wet).

Omdat ook gereguleerde ondernemingen (kredietinstellingen, beleggingsondernemingen, tussenpersonen, verzekeringsondernemingen, enz.) vermogensadvies mogen verlenen, is het bovendien nodig gebleken om die ondernemingen, wanneer zij dergelijk advies verlenen, aan de MiFID-gedragsregels te onderwerpen die al van toepassing zijn op de verlening van beleggingsadvies (artikel 5, § 2, tweede lid, van het voorontwerp van wet). Concreet breidt het voorontwerp van wet het toepassingsgebied van de MiFID-gedragsregels die gelden bij de verstrekking van beleggingsadvies (zoals gedefinieerd in artikel 4, 2°, van het wetsontwerp, dat naar de definitie in artikel 46, 9°, van de wet van 6 april 1995 verwijst), dus uit tot de vermogensadviesverlening door de gereguleerde ondernemingen.

Aangezien op de onafhankelijk vermogensadviseurs gedragsregels van toepassing zullen zijn die geënt zijn op die MiFID-gedragsregels, zal een vorm van *level playing field* ontstaan wat de bescherming van de cliënten betreft, ongeacht of die zich tot een onafhankelijk vermogensadviseur dan wel tot een gereguleerde onderneming richten. Enkel de onafhankelijk vermogensadviseurs zullen hun cliënten echter de garanties kunnen bieden die inherent zijn aan hun onafhankelijkheid (nl. dat zij uitsluitend door hun cliënten worden vergoed en dat hun statuut niet

pour les prestataires de services de conseil en investissement, de la directive 2004/39/CE, dite directive "Mifid"² (section 5 du chapitre II de l'avant-projet de loi).

Parce que des conseils en gestion de patrimoine peuvent également être fournis par des entreprises réglementées (établissements de crédit, entreprises d'investissement, intermédiaires, entreprises d'assurances, etc...), il a par ailleurs paru nécessaire de soumettre ces entreprises, lorsqu'elles fournissent de tels conseils, aux règles de conduite "Mifid" déjà applicables à la prestation de conseils en investissement (article 5, §2, alinéa 2 de l'avant-projet de loi). Concrètement, l'avant-projet de loi emporte donc une extension de l'application des règles de conduite "Mifid" déjà applicables en cas de prestation de services de conseil en investissement (tel que défini à l'article 4, 2° du projet de loi, qui renvoie à la définition figurant à l'article 46, 9° de la loi du 6 avril 1995) à la prestation, par les entreprises réglementées, de services de conseil en gestion de patrimoine.

Compte tenu du fait que des règles de conduite inspirées de ces règles de conduite "Mifid" seront applicables aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine, une forme de *level playing field* sera dès lors assurée en termes de protection du client, selon que celui-ci s'adresse à un conseiller indépendant en gestion de patrimoine ou à une entreprise réglementée. Seuls les premiers seront cependant en mesure d'offrir à leurs clients les garanties propres à leur indépendance (rémunération exclusive par leurs clients, absence de cumul avec d'autres statuts).

¹ 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.

² Directive 2004/39/CE du Parlement européen et du Conseil du 21 avril 2004 concernant les marchés d'instruments financiers, modifiant les directives 85/611/CEE et 93/6/CEE du Conseil et la directive 2000/12/CE du Parlement européen et du Conseil et abrogeant la directive 93/22/CEE du Conseil.

cumuleerbaar is met andere statuten).

Voor de gereglementeerde ondernemingen die al aan de zogenaamde MiFID-gedragsregels onderworpen zijn als zij beleggingsadvies verlenen (kredietinstellingen en beleggingsondernemingen), zou de uitbreiding van die gedragsregels tot de vermogensadviesverlening niet al te belastend moeten zijn.

Voor de onafhankelijk vermogensadviseurs impliceert het feit dat ook de gereglementeerde ondernemingen aan gedragsregels onderworpen zijn wanneer zij vermogensadvies verlenen, dat concurrentie kan worden vermeden die zij als oneerlijk zouden kunnen ervaren in het licht van de inspanningen die zij al verzocht worden te leveren op het vlak van de onafhankelijkheid.

* * * * *

Het voorontwerp van wet strekt ertoe een wettelijk statuut van onafhankelijk financial planner/onafhankelijk vermogensadviseur te creëren.

De FSMA zal bevoegd worden voor de verlening van een vergunning aan en voor het doorlopend toezicht op de onafhankelijk vermogensadviseurs. Om een vergunning te verkrijgen, moeten de onafhankelijk vermogensadviseurs aan verschillende voorwaarden voldoen die met name betrekking hebben op de betrouwbaarheid, de bekwaamheid en de passende ervaring van de bestuurders en effectieve leiders alsook op het minimumkapitaal, de passende organisatie en het onderschrijven van een beroepsaansprakelijkheidsverzekering.

De onafhankelijkheid van de onafhankelijk vermogensadviseurs wordt gewaarborgd door het feit dat zij uitsluitend vergoed worden door hun cliënten; er geldt voor hen

Pour les entreprises réglementées qui sont déjà soumises aux règles de conduite "Mifid" lors de la prestation de services de conseils en investissement (établissements de crédit et entreprises d'investissement), l'extension de ces règles de conduite à la prestation de conseils en gestion de patrimoine ne devrait pas représenter une charge importante.

Pour les conseillers indépendants en gestion de patrimoine, le fait que les entreprises réglementées soient soumises, elles aussi, à des règles de conduite lorsqu'elles fournissent des conseils en gestion de patrimoine permettra d'éviter une concurrence qu'ils pourraient juger déloyale compte tenu des efforts qu'il leur est déjà demandé de fournir en termes d'indépendance.

* * * * *

L'avant-projet de loi vise à créer un statut légal de financial planner indépendant/conseiller indépendant en gestion de patrimoine.

La FSMA sera chargée de l'agrément et du contrôle continu des conseillers indépendants en gestion de patrimoine. Leur agrément est soumis à différentes conditions tenant notamment à l'honorabilité, l'aptitude et expérience adéquate des administrateurs et dirigeants effectifs, au capital minimal, à l'organisation adéquate et à la souscription d'une assurance couvrant la responsabilité professionnelle.

L'indépendance des conseillers indépendants en gestion de patrimoine se traduit dans le fait qu'ils sont exclusivement rémunérés par leurs clients; il leur est interdit de percevoir

een absoluut verbod om commissies in ontvangst te nemen van emittenten van producten die zij adviseren. Daar staat tegenover dat de wet hun het recht verleent om de titel "onafhankelijk vermogensadviseur" of "onafhankelijk financial planner/onafhankelijk financieel planner" te voeren.

Het nieuwe statuut is zo ontworpen dat het niet cumuleerbaar is met andere beroepen indien hierdoor belangenconflicten zouden kunnen ontstaan: de onafhankelijk vermogensadviseurs (net als hun leiders, de verbonden of geassocieerde ondernemingen of tevens hun medewerkers) mogen niet het statuut hebben van tussenpersoon in bank- en beleggingsdiensten, kredietinstelling, beleggingsonderneming, vastgoedmakelaar, enz. De onafhankelijk vermogensadviseurs mogen evenmin beleggingsinstrumenten uitgeven.

Dat betekent dat de cliënten van een onafhankelijk vermogensadviseur zich voor de uitvoering van het verstrekte advies (opening van een rekening, plaatsen van beursorders, verwerving van rechten van deelneming in bevak) moeten wenden tot gereguleerde ondernemingen.

De onafhankelijk vermogensadviseurs moeten, in hun relaties met hun cliënten, gedragsregels naleven die in ruime mate gemodelleerd zijn op de zogenaamde MiFID-gedragsregels: de plicht om hun cliënt te informeren, de toepassing van de "know your customer"-regel, de verplichting om gepersonaliseerd advies te verstrekken waarbij wordt uitgegaan van de specifieke situatie van de cliënt, het naleven van regels tot voorkoming en beheer van belangenconflicten, enz. Deze regels zijn vervat in afdeling 5 van hoofdstuk II van het voorontwerp van wet. Daarnaast worden echter een aantal gedragsregels opgelegd die

des commissions de la part des émetteurs des produits qu'ils conseillent. En contrepartie, la loi leur accorde le droit de porter le titre "conseiller indépendant en gestion de patrimoine" ou "*indépendant financial planner*".

Ainsi conçu, le nouveau statut n'est pas cumulable avec d'autres professions susceptibles de générer des conflits d'intérêts : les conseillers indépendants en gestion de patrimoine (de même que leurs dirigeants, les entreprises liées ou associées ou encore leurs collaborateurs) ne pourront revêtir par ailleurs un statut d'intermédiaire en services bancaires et services d'investissement, d'établissement de crédit, d'entreprise d'investissement, d'agent immobilier, etc.... Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne pourront pas non plus émettre des instruments de placement.

Ceci signifie que pour la mise en œuvre des conseils fournis par les conseillers indépendants en gestion de patrimoine (ouverture de comptes, introduction des ordres de bourse, acquisition de parts de Sicav), leurs clients doivent s'adresser à des entreprises réglementées.

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine sont tenus, dans leurs relations avec leurs clients, de respecter des règles de conduite largement inspirées des règles de conduite dites "Mifid" : obligation d'information du client, application de la règle "know your customer", obligation de conseil personnalisé tenant compte de la situation propre au client, règles de prévention et de gestion des conflits d'intérêts, etc... Ces règles figurent dans la section 5 du chapitre II de l'avant-projet de loi. Certaines règles de conduite plus spécifiques à l'activité de financial planning indépendant sont cependant prévues, telle

meer specifiek zijn afgestemd op de activiteit van onafhankelijk vermogensadviesverlening, zoals de verplichting om de adviezen te baseren op een zo breed mogelijke analyse van de markt of de verplichting om de cliënt een verslag te overhandigen.

De MiFID-gedragsregels zullen - bij uitbreiding - van toepassing zijn op de gereglementeerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen aan hun retailcliënten (artikel 5, § 2, tweede lid).

Aangezien hun activiteit beperkt blijft tot het verstrekken van advies, mogen de onafhankelijk vermogensadviseurs geen fondsen of effecten in bezit houden die toebehoren aan hun cliënten.

Het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur is zodanig opgesteld dat het in aanmerking komt voor de optionele vrijstelling waarin artikel 3 van de MiFID-richtlijn voorziet: de lidstaten hebben de mogelijkheid om niet te eisen dat personen die uitsluitend beleggingsadvies verlenen aan hun cliënten, zouden beschikken over een voorafgaande vergunning als beleggingsonderneming. Deze vrijstelling kan evenwel enkel worden verleend indien er op nationaal niveau een reglementering bestaat. En dat is precies de bedoeling van het voorliggend voorontwerp van wet: een statuut en gedragsregels invoeren voor de financial planners die ondernemingen zijn die vermogensadvies verlenen aan hun cliënten, waarbij zij mogen gaan tot "beleggingsadvies" in de zin van artikel 46, 9°, van de wet van 6 april 1995, zijnde gepersonaliseerde aanbevelingen over een of meer transacties in financiële instrumenten. De onafhankelijk vermogensadviseurs mogen daarentegen geen beleggingsdiensten verlenen die verband houden met het in ontvangst nemen en doorgeven van orders, het vermogensbeheer, het uitbrengen van een openbaar bod, een vaste overname, kortom, alle activiteiten die strikt zijn

une obligation de baser les avis sur une analyse aussi large que possible du marché ou encore une obligation de fournir un compte-rendu au client.

Les règles de conduite "Mifid" seront quant à elles applicables - par extension - aux entreprises réglementées qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine à leurs clients retail (article 5, §2, alinéa 2).

Leur activité se limitant à du conseil, les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne pourront détenir des fonds ou des titres appartenant à leurs clients.

Ainsi conçu, ce statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine bénéficie de l'exemption optionnelle prévue à l'article 3 de la directive Mifid, qui permet aux Etats membres de ne pas soumettre à un agrément préalable en qualité d'entreprise d'investissement les personnes qui se limitent à fournir à leurs clients des conseils en investissement. Cette exemption suppose cependant l'existence d'une réglementation au niveau national. Tel est l'objet du présent avant-projet : soumettre à un statut et à des règles de conduite les financial planners qui sont des entreprises qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine à leurs clients, ces conseils pouvant aller jusqu'aux "conseils en investissement" au sens de l'article 46, 9° de la loi du 6 avril 1995, soit des recommandations personnalisées en ce qui concerne une ou plusieurs transactions portant sur des instruments financiers. Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne pourront par contre pas prester les services d'investissement tenant à la réception/transmission d'ordres, à la gestion de fortune, au placement d'offres publiques, à la prise ferme, qui sont des activités réservées aux seules entreprises d'investissement et établissements de crédit.

voorbehouden aan de beleggingsondernemingen en de kredietinstellingen. Zij zullen bovendien enkel beleggingsadvies mogen verlenen over effecten en rechten van deelneming in ICB's.

Onverminderd het feit dat de onafhankelijk vermogensadviseurs in aanmerking komen voor de vrijstelling als bedoeld in artikel 3 van de MiFID-richtlijn, beschikken zij niet over een Europees paspoort dat hun zou toelaten om activiteiten te verrichten in andere lidstaten. Op Europees niveau is het statuut van onafhankelijk vermogensadviseurs niet geharmoniseerd. Toch voorziet het voorontwerp van wet op grond van de vrijheden ingevolge het Verdrag van de Europese Unie zelf, met name het vrij verkeer van personen en de vrijheid van vestiging, in de mogelijkheid voor buitenlandse onafhankelijk vermogensadviseurs om een bijkantoor op te richten in België, en vice versa in de mogelijkheid voor onafhankelijk vermogensadviseurs naar Belgisch recht, om werkzaamheden te verrichten in het buitenland.

* * * * *

In de huidige situatie verlenen de beleggingsondernemingen, de kredietinstellingen, hun agenten en de verzekeringsmakelaars aan hun cliënten adviezen van diverse aard over de wijze waarop zij hun vermogen het best kunnen beheren. Naast het invoeren van een statuut van onafhankelijk vermogensadviseur, strekt dit voorontwerp van wet ertoe deze activiteit van financial planning door de gereglementeerde ondernemingen te onderwerpen aan soortgelijke gedragsregels als opgelegd aan de onafhankelijk vermogensadviseurs. Concreet zullen de gereglementeerde ondernemingen verder diensten van financial planning kunnen aanbieden op voorwaarde dat zij, bij de vermogensadviesverlening, de zogenaamde

Il ne pourront par ailleurs fournir des conseils en investissement que sur des valeurs mobilières et des parts d'OPC.

Nonobstant le fait que les conseillers indépendants en gestion de patrimoine bénéficieront de l'exemption prévue à l'article 3 de la directive Mifid, ils ne disposeront pas d'un passeport européen leur permettant de prester des activités dans d'autres Etats membres. Le statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine constitue un statut non harmonisé au niveau européen. Cependant, sur la base des libertés découlant du Traité sur l'Union européenne lui-même, notamment, la libre circulation des personnes et la liberté d'établissement, l'avant-projet de loi autorise l'établissement de succursales en Belgique par des conseillers indépendants en gestion de patrimoine étrangers, de même que la possibilité, pour des conseillers indépendants en gestion de patrimoine de droit belge, de prester des activités à l'étranger.

* * * * *

Actuellement, les entreprises d'investissement, les établissements de crédit, leurs agents et les courtiers en assurances fournissent à leur clientèle des conseils de natures diverses quant à la manière de gérer au mieux leur patrimoine. Outre la mise en place d'un statut pour les conseillers indépendants en gestion de patrimoine, l'objectif du présent avant-projet est de soumettre cette activité de financial planning au sein des entreprises réglementées à des règles de conduite similaires à celles imposées aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine. Concrètement, les entreprises réglementées pourront continuer à rendre des services de financial planning, moyennant l'application, lors de la fourniture de conseils en gestion de

MiFID-gedragsregels toepassen die gelden bij de verlening van beleggingsadvies. Die gereglementeerde ondernemingen zullen evenwel niet de titel van onafhankelijk vermogensadviseur mogen voeren.

Met het begrip "gereglementeerde onderneming" worden met name de kredietinstellingen en de beleggingsondernemingen bedoeld, maar eveneens de verzekeringsondernemingen, de verzekeringsmakelaars, de beheervennootschappen van instellingen voor collectieve belegging (en de instellingen voor collectieve belegging zelf voor zover het zelfbeheerde instellingen zijn), alsook de instellingen voor bedrijfspensioenvoorziening die bepaalde adviezen verstrekken in het kader van de commercialisering van hun producten.

Deze transversale toepassing van gedragsregels op alle ondernemingen die vermogensadvies verstrekken aan retailcliënten (ongeacht hun statuut), heeft tot doel een *level playing field* te creëren wat de bescherming van de cliënten betreft. De kredietinstellingen en de beleggingsondernemingen zijn reeds onderworpen aan de MiFID-gedragsregels voor het beleggingsadvies dat zij verstrekken. Op dit ogenblik zijn de verzekeringsondernemingen en de verzekeringsmakelaars daarentegen nog niet onderworpen aan gedragsregels wanneer zij advies verlenen aan hun cliënten. In dit verband wordt gewezen op artikel 28ter van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten dat de Koning machtigt om de MiFID-regels uit te breiden tot de verzekeringssector. Ten aanzien van de ondernemingen uit die sector kan de inwerkingtreding van artikel 5, § 2, tweede lid, van de wet (uitbreiding van de MiFID-gedragsregels tot de vermogensadviesverlening door de

patrimoine, des règles de conduite dites "Mifid" applicables à la prestation de conseils en investissement. Ces entreprises réglementées ne pourront cependant pas porter le titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine.

La notion d'"entreprises réglementées" vise notamment les établissements de crédit et les entreprises d'investissement, mais également les entreprises d'assurances, les courtiers en assurances, les sociétés de gestion d'organismes de placement collectif (et les organismes de placement collectif eux-mêmes dans la mesure où ils sont autogérés), de même que les institutions de retraite professionnelle qui fournissent certains conseils dans le cadre de la commercialisation de leurs produits.

Cette application transversale de règles de conduite à toutes les entreprises qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine à des clients retail (quel que soit leur statut) vise à assurer un *level playing field* en termes de protection des clients. Les établissements de crédit et les entreprises d'investissement sont déjà soumis aux règles de conduite "Mifid" dans le cadre de la fourniture de conseils en investissement. Par contre, actuellement, les entreprises d'assurances et les courtiers en assurances ne sont pas encore soumis à ces règles de conduite lorsqu'ils fournissent des conseils à leurs clients. Pour rappel, l'article 28ter de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers habilite la Roi à étendre les règles Mifid au secteur des assurances. A l'égard des entreprises de ce secteur, l'entrée en vigueur de l'article 5, §2, alinéa 2 de la loi (qui opère l'extension des règles de conduite Mifid à la fourniture de conseils en gestion de patrimoine par les entreprises réglementées) peut dès lors être différée par arrêté royal, de manière à pouvoir la faire coïncider avec

gereguleerde ondernemingen) bijgevolg bij koninklijk besluit worden uitgesteld, zodat die kan samenvallen met de tenuitvoerlegging van de voormelde machtiging.

* * * * *

Het vermogensadvies zal kunnen worden verstrekt via twee kanalen: hetzij door de onafhankelijk vermogensadviseurs, hetzij door de gereguleerde ondernemingen, met andere woorden, voornamelijk door de kredietinstellingen en de beleggingsondernemingen maar eveneens door de verzekeringsondernemingen, de verzekeringstussenpersonen en de tussenpersonen in bank- en beleggingsdiensten.

Een onafhankelijk vermogensadviseur zal ervoor moeten zorgen dat zijn adviezen gebaseerd zijn op een zo breed mogelijke analyse van de markt. Het enige voorbehoud, opgelegd door artikel 3 van de MiFID-richtlijn, is dat als hij beleggingsadvies verleent aan zijn cliënten (in de zin van artikel 46, 9°, van de wet van 6 april 1995), dit advies enkel betrekking mag hebben op effecten en rechten van deelneming in ICB's (niet op andere complexere financiële instrumenten zoals futures of swaps).

De verzekeringsondernemingen zullen aan hun cliënten vermogensadvies verstrekken over levensverzekeringsproducten (mits zij een vergunning hebben voor dergelijke takken). Een verzekeringsonderneming zal daarentegen nooit beleggingsadvies mogen verlenen in de zin van artikel 46, 9°, van de wet van 6 april 1995. Deze activiteit is voorbehouden aan de beleggingsondernemingen, de kredietinstellingen en de onafhankelijk vermogensadviseurs.

Wat de kredietinstellingen betreft, zal het

la mise en œuvre de l'habilitation précitée.

* * * * *

La fourniture de conseils en gestion de patrimoine pourra avoir lieu par le biais de deux canaux : soit par des conseillers indépendants en gestion de patrimoine, soit par des entreprises réglementées, c'est-à-dire principalement les établissements de crédit et les entreprises d'investissement, mais également les entreprises d'assurances, les intermédiaires en assurances, les intermédiaires en services bancaires et en services d'investissement.

Un conseiller indépendant en gestion de patrimoine devra veiller à ce que ses conseils reposent sur une analyse aussi large que possible du marché. La seule réserve imposée par l'article 3 de la directive Mifid est que s'il fournit des conseils en investissement à ses clients (au sens de l'article 46, 9° de la loi du 6 avril 1995 susmentionnée), ces conseils ne pourront porter que sur des valeurs mobilières et sur des parts d'OPC (pas sur d'autres instruments financiers plus complexes comme les futures ou les swaps).

Les entreprises d'assurances fourniront à leurs clients des conseils en gestion de patrimoine relativement à des produits d'assurances-vie (à condition d'être agréées pour ce type de branches). Une entreprise d'assurance ne pourra, par contre, jamais fournir des conseils en investissement au sens de l'article 46, 9° de la loi du 6 avril 1995. Seuls les entreprises d'investissement, les établissements de crédit et les conseillers indépendants en gestion de patrimoine pourront le faire.

S'agissant des établissements de crédit, les

vermogensadvies betrekking hebben op beleggingsinstrumenten (inclusief de financiële instrumenten) en bankproducten (deposito's). Het gamma financiële producten zal eventueel ook worden uitgebreid tot bepaalde verzekeringsproducten indien de betrokken kredietinstelling samenwerkt met een verzekeringsonderneming (volgens een zogenaamd "bankverzekeringsmodel").

Wat de tussenpersonen in bank- en beleggingsdiensten betreft, dringt een onderscheid zich op tussen de agenten en de makelaars. De agenten verstrekken, in voorkomend geval, vermogensadvies in naam en voor rekening van de beleggingsonderneming of de kredietinstelling waarmee zij een exclusiviteitsband hebben. De bankmakelaars mogen dan weer van meet af aan bepaalde vormen van vermogensadvies verlenen, maar het voor eigen rekening verstrekken van "beleggingsadvies" in de zin van de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen zal pas mogelijk zijn na de inwerkingtreding van artikel 120 van het koninklijk besluit van 27 april 2007 tot omzetting van de MiFID-richtlijn. Artikel 120 van dat koninklijk besluit, dat op een door de Koning vastgestelde datum in werking zal treden, vervangt immers artikel 12, § 1, tweede lid, van de wet van 22 maart 2006, en strekt er met name toe het voor makelaars in bank- en beleggingsdiensten mogelijk te maken om, voor eigen rekening, beleggingsadviesdiensten te verstrekken met betrekking tot effecten en rechten van deelneming ICB's. Krachtens die (toekomstige) bepaling van de wet van 22 maart 2006 kan de Koning specifieke organisatorische en gedragsregels opleggen aan de makelaars in bank- en beleggingsdiensten die, voor eigen rekening, beleggingsadviesdiensten verstrekken.

conseils en gestion de patrimoine porteront sur les instruments de placement (en ce compris des instruments financiers) et les produits bancaires (dépôts). La panoplie des produits financiers examinés s'étendra éventuellement également à certains produits d'assurances si l'établissement de crédit concerné collabore avec une entreprise d'assurances (selon un modèle dit de "bancassurance").

S'agissant des intermédiaires en services bancaires et en services d'investissement, une distinction s'impose entre les agents et les courtiers. Les agents fournissent, le cas échéant, des conseils en gestion de patrimoine au nom et pour le compte de l'entreprise d'investissement ou de l'établissement de crédit avec lequel ils ont un lien d'exclusivité. Les courtiers bancaires, quant à eux, peuvent d'ores et déjà fournir certains conseils en gestion de patrimoine, mais la fourniture pour compte propre de "conseils en investissement" au sens de la loi du 6 avril 1995 relative au statut et au contrôle des entreprises d'investissement, ne sera possible qu'une fois entré en vigueur l'article 120 de l'arrêté royal du 27 avril 2007 visant à transposer la directive Mifid. L'article 120 de cet arrêté royal, qui entrera en vigueur à une date déterminée par le Roi remplace en effet l'article 12, § 1er alinéa 2, de la loi du 22 mars 2006 en vue, notamment, de permettre à un courtier en services bancaires et en services d'investissement d'offrir pour son propre compte des services de conseil en investissement concernant des valeurs mobilières et des parts d'OPC. Cette (future) disposition de la loi du 22 mars 2006 prévoit que le Roi peut imposer des règles d'organisation spécifiques ainsi que des règles de conduite aux courtiers en services bancaires et en services d'investissement qui offriront pour leur propre compte des services de conseil en investissement.

Dit, Dames en Heren, is de algemene draagwijdte van het ontwerp van wet.

Telle est, Mesdames, Messieurs, la portée générale du projet de loi.

De Minister van Financiën,

Le Ministre des Finances ,

Steven VANACKERE

De Minister van Consumenten,

Le Ministre des Consommateurs,

Johan VANDE LANOTTE

* * * * *

* * * * *

Commentaar bij de artikelen

Commentaire des articles

HOOFDSTUK I

CHAPITRE Ier

Artikel 1

Article 1^{er}

Dit artikel preciseert dat de wet een aangelegenheid regelt als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet. Het is een monocameraal wetsontwerp.

Cet article précise que la loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution. Il s'agit d'une loi de type monocaméral

Art. 2

Art. 2

Artikel 2 beschrijft het doel van de wet.

Cet article décrit l'objet de la loi.

De wet voert een (nieuw) statuut in van onafhankelijk vermogensadviseur en regelt daarnaast eveneens de vermogensadviesverlening door de gereguleerde ondernemingen, zoals onder meer de kredietinstellingen en de beleggingsondernemingen. Het is de bedoeling dat de cliënt een soortgelijke bescherming geniet ongeacht de onderneming tot wie hij zich richt: verplichte informatieverstrekking, advies op maat, beheer van eventuele belangenconflicten, enz. Als de cliënt zich tot een onafhankelijk vermogensadviseur wendt, krijgt hij daarenboven de waarborg dat hij handelt met een gesprekspartner die volledig onafhankelijk is ten aanzien van de andere actoren in de financiële sector.

Art. 3

In dit artikel wordt het toepassingsgebied van de wet afgebakend: de wet is van toepassing op de ondernemingen die op Belgisch grondgebied aan niet-professionele cliënten vermogensadvies verlenen als gewone professionele activiteit, zelfs aanvullend of bijkomend.

Ondernemingen die *occasioneel* vermogensadvies verstrekken, ook al is dat voor hen een bijkomende dienst in het kader van een andere professionele activiteit, vallen daarentegen niet in het toepassingsgebied van de wet. Zo is het bijvoorbeeld mogelijk dat er bij gelegenheid, in de marge van een andere beroepsactiviteit, bepaalde adviezen worden verstrekt (door ziekenfondsen, vzw's, OCMW's, vakbonden, enz.) die mogelijk onder de ruime definitie van vermogensadvies (zie art. 4, 1°) vallen. Het is geenszins de bedoeling om het strikt occasioneel verstrekken van dergelijke adviezen aan de vereisten van deze wet te onderwerpen.

Bovendien worden een aantal personen,

La loi règle le statut (nouveau) de conseiller indépendant en gestion de patrimoine, mais elle réglemente également la fourniture de conseils en gestion de patrimoine par les entreprises réglementées, comme par exemple les établissements de crédit et les entreprises d'investissement. Quelle que soit l'entreprise à laquelle il s'adresse, le client bénéficiera de garanties similaires : obligations d'information, conseils personnalisés, gestion des éventuels conflits d'intérêts, etc... Le client qui s'adresse à un conseiller indépendant en gestion de patrimoine aura en outre la garantie d'avoir un interlocuteur totalement indépendant des autres acteurs du secteur financier.

Art. 3

Cet article décrit le champ d'application de la loi : la loi s'applique aux entreprises qui fournissent sur le territoire belge des conseils en gestion de patrimoine à des clients non professionnels à titre d'activité habituelle, même accessoire ou complémentaire.

A l'inverse, ceux qui fournissent *ponctuellement* des conseils en gestion de patrimoine, fût-ce à titre accessoire dans le cadre d'une autre activité professionnelle ne rentrent pas dans le champ d'application de la loi. Ainsi, il peut arriver que certains conseils, susceptibles de rentrer dans la définition large des conseils en gestion de patrimoine (cfr art. 4, 1°), soient ponctuellement fournis en marge d'une autre activité professionnelle (par des mutuelles, des ASBL, des CPAS, des syndicats, etc...). L'objectif n'est pas de soumettre la fourniture de tels conseils, strictement ponctuels, aux exigences prévues dans la présente loi.

La loi exclut par ailleurs de son champ

ondernemingen en instellingen door de wet buiten haar toepassingsgebied geplaatst. Het is hun dan ook niet toegestaan om de titel te voeren van onafhankelijk vermogensadviseur als beschermd door artikel 7.

Zo zijn de adviseurs die in dienst zijn van een en dezelfde familie, uitgesloten uit het toepassingsgebied van de wet.

Daarnaast worden ook de personen die (als gewone professionele activiteit) bijkomend vermogensadvies verlenen in het kader van een andere professionele activiteit (niet bedoeld in artikel 22, § 2), buiten het toepassingsgebied van de wet geplaatst, op voorwaarde dat zij bij het uitoefenen van hun hoofdactiviteit een bij wet opgelegde deontologische code naleven die het verlenen van vermogensadvies niet verbiedt. Hierbij wordt in het bijzonder gedacht aan advocaten en notarissen, maar ook aan boekhouders, accountants en fiscaal adviseurs. Deze uitsluiting moet hun toelaten om op occasionele basis vermogensadvies te blijven verlenen in de marge van hun hoofdactiviteit als advocaat, notaris, boekhouder of fiscaal adviseur. Het verlenen van vermogensadvies moet weliswaar bijkomstig blijven. Dit betekent met andere woorden dat een persoon die van opleiding boekhouder is, maar als voornaamste professionele activiteit vermogensadvies verstrekt, een vergunning moet aanvragen bij de FSMA (conform artikel 5).

Er dient te worden opgemerkt dat de vastgoedmakelaars, die nochtans aan een deontologische code onderworpen zijn, niet voor deze uitzondering in aanmerking komen (hun activiteiten worden immers geïsoleerd door artikel 22, § 2, van dit voorontwerp van wet) omwille van het risico op belangenconflicten tussen hun bemiddelingsactiviteiten op het gebied van vastgoed en het verlenen van vermogensadvies. Om diezelfde reden mag

d'application un certain nombre de personnes, entreprises ou institutions. Celles-ci doivent cependant respecter la protection du titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine, telle que prévue à l'article 7.

Ainsi, les conseillers qui sont au service d'une seule et même famille sont exclus du champ d'application de la loi.

Sont également exclues du champ d'application de la loi les personnes qui fournissent (de manière habituelle) des conseils en gestion de patrimoine à titre accessoire dans le cadre d'une autre activité professionnelle (non visée à l'article 22, §2) à condition que celle-ci soit régie par un code déontologique requis par la loi et que ce code n'exclue pas la fourniture de conseils en gestion de patrimoine. On pense par exemple aux avocats et aux notaires, mais cette disposition est également susceptible de viser les comptables, experts-comptables et conseillers fiscaux. Cette exception leur permettra de continuer à fournir des conseils en gestion de patrimoine à titre accessoire, en marge de leur activité principale d'avocat, notaire, comptable ou conseiller fiscal. Les conseils en gestion de patrimoine devront demeurer l'accessoire de cette activité principale. Autrement dit, un comptable de formation dont l'activité principale serait de fournir des conseils en gestion de patrimoine devra obtenir un agrément auprès de la FSMA (conformément à l'article 5).

On relèvera que les agents immobiliers, pourtant régis par un code déontologique, ne peuvent pas bénéficier de cette exception (leur activité est en effet visée à l'article 22, §2 du présent avant-projet de loi) eu égard au risque de conflits d'intérêts entre leurs activités d'intermédiation immobilière et la fourniture de conseils en gestion de patrimoine. Pour cette même raison, le cumul entre le statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine et

het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur, krachtens artikel 22, § 2, van dit voorontwerp van wet, niet met het statuut van vastgoedmakelaar worden gecumuleerd.

Art. 4

Bepaalde van de in de wet gebruikte begrippen worden in dit artikel gedefinieerd.

De eerste definitie, die centraal staat in dit voorontwerp, is de definitie van "vermogensadvies". Hoewel die definitie het beleggingsadvies omvat in de zin de MiFID-richtlijn (die "beleggingsadvies" definieert als het doen van gepersonaliseerde aanbevelingen aan een cliënt, al dan niet op diens verzoek, met betrekking tot één of meer transacties die verband houden met financiële instrumenten), is zij in wezen veel ruimer: zij behelst eveneens het gepersonaliseerde advies over andere financiële producten zoals levensverzekeringsovereenkomsten, deposito's, goud, deviezen, enz. Op te merken valt dat er ook sprake kan zijn van vermogensadvies als het advies enkel betrekking heeft op bepaalde financiële producten (bijvoorbeeld uitsluitend op levensverzekeringsovereenkomsten).

Vermogensadvies blijft niet beperkt tot adviesverlening over welbepaalde transacties. Er kunnen ook adviezen met een ruimere reikwijdte worden verstrekt die betrekking hebben op beleggingsstrategieën (adviezen inzake portefeuillediversificatie). Dergelijke adviezen moeten een of meerdere van de volgende doelstellingen beogen: sparen, fiscale optimalisatie, verwerving van vastgoed, voorbereiding van pensioen en/of erfopvolging.

Advies over de verwerving van vastgoed wordt enkel als vermogensadvies beschouwd indien wordt geadviseerd om te beleggen in financiële producten (bijvoorbeeld als

celui d'agent immobilier est interdit en vertu de l'article 22, §2 du présent avant-projet de loi).

Art. 4

Cette disposition définit certains termes utilisés dans la loi.

La première définition, qui est tout à fait centrale, est celle de "conseils en gestion de patrimoine". Cette définition englobe les conseils en investissement au sens de la directive Mifid (c'est-à-dire les "conseils en investissement" sont des recommandations personnalisées à un client, à sa demande ou non, en ce qui concerne une ou plusieurs transactions portant sur des instruments financiers), mais elle est en fait bien plus large : elle couvre également les conseils personnalisés portant sur d'autres produits financiers, tels que des contrats d'assurances-vie, des dépôts, de l'or, des devises, etc... Il convient de noter qu'il peut être question de conseils en gestion de patrimoine même quand ces conseils ne portent que sur certains produits financiers (uniquement des contrats d'assurance vie, par exemple).

Les conseils en gestion de patrimoine ne se limitent pas à des conseils portant sur des transactions déterminées. Il peut s'agir de conseils portant plus largement sur des stratégies d'investissement (conseils en matière de diversification d'un portefeuille). Ces conseils doivent poursuivre un ou plusieurs des objectifs suivants : l'épargne, l'optimisation fiscale, l'acquisition immobilière, la préparation de la retraite et/ou de la succession.

Des conseils portant sur des acquisitions immobilières sont visés par la définition uniquement lorsqu'ils impliquent des investissements dans des produits financiers

geadviseerd wordt om een tak 23-verzekering te onderschrijven teneinde de aankoop van een gebouw te financieren). Personen die zich beperken tot het verlenen van advies over de aankoop van vastgoed als dusdanig worden dus niet geviseerd door de wet.

De vermogensadviseurs die uitsluitend advies verlenen over de aankoop van kunstwerken, buiten het toepassingsgebied van de wet.

Het gemeenschappelijk kenmerk van de vermogensadviesactiviteiten is immers dat zij betrekking hebben op financiële producten.

Wanneer onafhankelijk vermogensadviseurs hun cliënten, in het kader van de vermogensadviesverlening, daarentegen *andere adviezen* verlenen dan vermogensadvies *sensu stricto* (bv. advies over vastgoedbeleggingen of over beleggingen in kunstwerken), zullen zij, met betrekking tot die adviezen, de in deze wet vermelde gedragsregels moeten naleven (zie ter zake artikel 25, § 1, tweede lid).

De "family officers" vallen daarentegen wel onder de wet wanneer zij vermogensadvies verstrekken. In dit verband wordt er nogmaals op gewezen dat de personen die uitsluitend diensten verlenen voor een en dezelfde familie zijn uitgesloten van het toepassingsgebied van de wet (zie in die verband artikel 3, § 3, eerste lid, c)).

Tot slot wordt aangestipt dat adviezen die verleend worden in het kader van collectief schuldbeheer, niet onder de definitie van vermogensadvies vallen.

Het begrip "beleggingsinstrument" dat in de definitie van "vermogensadvies" wordt gebruikt, wordt op zijn beurt gedefinieerd in de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbidding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot

(par exemple, des conseils visant à la souscription d'un contrat d'assurance de la branche 23 en vue de financer une acquisition d'immeuble). Les personnes qui se limitent à conseiller des acquisitions immobilières en tant que telles ne sont donc pas visées.

Les conseillers en gestion de patrimoine qui limitent leurs conseils à des acquisitions d'œuvres d'art ne sont pas non plus visés.

Le dénominateur commun des conseils en gestion de patrimoine est en effet qu'ils portent sur des produits financiers.

Par contre, lorsque des conseillers indépendants en gestion de patrimoine donneront à leurs clients, dans le cadre de la fourniture de conseils en gestion de patrimoine, *d'autres conseils* que des conseils en gestion de patrimoine *sensu stricto* (comme par exemple, des conseils portant sur des investissements immobiliers ou sur des placements en oeuvres d'art), ils devront respecter, pour ces conseils-là, les règles de conduite prévues dans la présente loi (voy. à cet égard l'article 25, §1, alinéa 2).

Par contre, les "family officers", en ce qu'ils fournissent des conseils en gestion de patrimoine, sont visés par la présente loi. Il convient toutefois de rappeler que ceux qui presteraient leurs services au bénéfice d'une seule et même famille sont exclus du champ d'application de la loi (voy. à cet égard l'article 3, § 3, alinéa 1er, c)).

On relèvera enfin que des conseils fournis dans le cadre de la gestion collective de dettes ne relèvent pas de la définition de "conseils en gestion de patrimoine".

La notion d'instrument de placement, utilisée dans la définition des conseils en gestion de patrimoine, est, quant à elle, définie dans la loi du 16 juin 2006 relative aux offres publiques d'instruments de placement et aux admissions d'instruments de placement à la

de verhandeling op een gereguleerde markt. Dit begrip omvat alle financiële instrumenten in de zin van artikel 2, 1° van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten.

De definitie van "vermogensadvies" betreft ook de adviesverlening over verzekeringsproducten van takken 21, 23 en 26, d.w.z. :

- de levensverzekeringen die niet verbonden zijn met beleggingsfondsen (tak 21),
- de levensverzekeringen, bruidsschat- en geboorteverzekeringen die verbonden zijn met beleggingsfondsen (tak 23), en
- de kapitalisatieverrichtingen (tak 26).

Tot slot slaat de definitie van "vermogensadvies" ook op de adviesverlening over "overeenkomsten voor pensioensparen" (die de derde pijler van de pensioenen vormen). Die overeenkomsten hebben doorgaans de vorm van rechten van deelneming in instellingen voor collectieve belegging of in gemeenschappelijke beleggingsfondsen, dan wel van tak 21- of tak 23-verzekeringen. Als zij in die rechtsvormen gecommmercialiseerd worden, vallen zij reeds onder punt i) (beleggingsinstrumenten) of punt ii) (levensverzekeringsproducten) van de definitie van "vermogensadvies".

De "niet-professionele cliënten" worden gedefinieerd als de personen die niet worden beoogd in bijlage A, I van het koninklijk besluit van 3 juni 2007, waarin de personen worden opgelijst die automatisch als een professionele cliënt worden beschouwd voor de toepassing van de MiFID-reglementering, waaronder met name de Belgische Staat, de Nationale Bank van België en de supranationale instellingen, maar eveneens de kredietinstellingen, de

négociation sur des marchés réglementés. Tous les instruments financiers au sens de l'article 2, 1° de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers sont inclus dans cette notion.

La définition des conseils en gestion de patrimoine englobe également les conseils portant sur des produits d'assurances des branches 21, 23 et 26, soit:

- les assurances sur la vie non liées à des fonds d'investissement (branche 21),
- les assurances sur la vie, assurances de nuptialité et de natalité liées à des fonds d'investissement (branche 23), et
- les opérations de capitalisation (branche 26).

La définition des conseils en gestion de patrimoine couvre enfin les conseils portant sur des "conventions d'épargne pension" (formant le 3ème pilier en matière de pension). Ces conventions prennent généralement la forme de parts dans des organismes de placement collectif ou dans des fonds communs de placement, ou encore de contrats d'assurances de la branche 21 ou 23. Commercialisées sous ces formes juridiques, elles sont alors déjà visées sous les points i) (instruments de placement) ou ii) (produits d'assurance-vie) de la définition des conseils en gestion de patrimoine.

Les "clients non professionnels" sont définis comme étant les personnes non visées à l'annexe A, I de l'arrêté royal du 3 juin 2007, qui énumère des personnes considérées automatiquement comme clients professionnels pour l'application de la réglementation Mifid, soit notamment l'Etat belge, la Banque nationale de Belgique, les organisations supranationales, mais aussi les établissements de crédit, les entreprises d'assurances, les entreprises

verzekeringsondernemingen, de beleggingsondernemingen, de instellingen voor collectieve belegging, de grote ondernemingen, enz. Dit betekent dan ook dat alle natuurlijke personen en alle KMO's als niet-professionele cliënten in de zin van deze wet zullen worden beschouwd.

Deze definitie van de "niet-professionele cliënten" maakt het mogelijk het toepassingsgebied van de wet af te bakenen, omdat de ondernemingen die uitsluitend vermogensadvies verlenen aan professionele cliënten (institutionele beleggers of grote ondernemingen), niet in het toepassingsgebied van de voorliggende wet vallen.

Ook de "gereguleerde ondernemingen" worden gedefinieerd. De ondernemingen die als "gereguleerde onderneming" worden gekwalificeerd, mogen, binnen de grenzen van hun statuut, vermogensadvies verlenen zonder over een vergunning als onafhankelijk vermogensadviseur te beschikken. Zij zullen, in het kader van die activiteit, echter de zogenaamde MiFID-gedragsregels moeten naleven die van toepassing zijn op de verstrekking van beleggingsadvies (artikel 5, § 2, tweede lid, van dit voorontwerp van wet).

De definitie van "gereguleerde ondernemingen" omvat meer bepaald de kredietinstellingen en de beleggingsondernemingen, maar ook de verzekeringsondernemingen, de beheervennootschappen van instellingen voor collectieve belegging (evenals de instellingen voor collectieve belegging zelf voor zover het zelfbeheerde instellingen zijn) en de instellingen voor bedrijfspensioenvoorziening die uiteraard bepaalde adviezen mogen verlenen in het kader van de commercialisering van hun producten.

Bij de tussenpersonen in bank- en

d'investissement, les organismes de placement collectif, les grandes entreprises, etc... Toutes les personnes physiques et toutes les PME seront donc considérées comme des clients non professionnels au sens de la présente loi.

Cette définition des "clients non professionnels" permet de délimiter le champ d'application de la loi car les entreprises qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine exclusivement à des clients professionnels (investisseurs institutionnels ou des grandes entreprises) ne sont pas visées par la présente loi.

Les entreprises réglementées sont également définies. Les entreprises qualifiées d'"entreprises réglementées" peuvent, dans les limites de leur statut, fournir des conseils en gestion de patrimoine sans devoir demander leur agrément en tant que conseiller indépendant en gestion de patrimoine. Elles devront cependant, dans le cadre de cette activité, appliquer les règles de conduite dites "Mifid" applicables au conseil en investissement (article 5, §2, alinéa 2 du présent avant-projet de loi).

Sont notamment compris dans la définition des entreprises réglementées les établissements de crédit et les entreprises d'investissement, mais également les entreprises d'assurances, les sociétés de gestion d'organismes de placement collectif (et les organismes de placement collectif eux-mêmes dans la mesure où ils sont autogérés), de même que les institutions de retraite professionnelle qui peuvent évidemment fournir certains conseils dans le cadre de la commercialisation de leurs produits.

S'agissant des intermédiaires en services

beleggingsdiensten dringt een onderscheid zich op tussen de agenten en de makelaars. De agenten zullen, in voorkomend geval, vermogensadvies verstrekken in naam en voor rekening van de kredietinstelling of beleggingsonderneming waaraan zij exclusief gebonden zijn. De bankmakelaars mogen nu al bepaalde vormen van vermogensadvies verlenen, maar zullen "beleggingsdiensten" in de zin van de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen pas voor eigen rekening mogen verstrekken na de inwerkingtreding van artikel 120 van het koninklijk besluit van 27 april 2007 tot omzetting van de MiFID-richtlijn. Artikel 120 van dat koninklijk besluit, dat op een door de Koning vastgestelde datum in werking zal treden, vervangt immers artikel 12, § 1, tweede lid, van de wet van 22 maart 2006, en strekt er met name toe het voor makelaars in bank- en beleggingsdiensten mogelijk te maken om, voor eigen rekening, beleggingsadviesdiensten te verstrekken met betrekking tot effecten en rechten van deelneming in ICB's. Krachtens die (toekomstige) bepaling van de wet van 22 maart 2006 kan de Koning specifieke organisatorische en gedragsregels opleggen aan de makelaars in bank- en beleggingsdiensten die, voor eigen rekening, beleggingsadviesdiensten verstrekken.

Tot slot heeft een aantal bepalingen van de wet betrekking op de medewerkers van de onafhankelijk vermogensadviseur. Zo definieert artikel 4 van de wet wat, voor de toepassing van die bepalingen, onder "medewerkers" moet worden verstaan. Het gaat meer bepaald om de personen die tewerkgesteld zijn met een arbeidsovereenkomst, maar ook om de medewerkers met de hoedanigheid van zelfstandige in de zin van de sociale wetgeving.

bancaires et en services d'investissement, une distinction s'impose entre les agents et les courtiers. Les agents fourniront, le cas échéant, des conseils en gestion de patrimoine au nom et pour le compte de l'entreprise d'investissement ou de l'établissement de crédit avec lequel ils sont dans un lien d'exclusivité. Les courtiers bancaires, quant à eux, peuvent d'ores et déjà fournir certains conseils en gestion de patrimoine, mais la fourniture pour compte propre de "conseils en investissement" au sens de la loi du 6 avril 1995 relative au statut et au contrôle des entreprises d'investissement, ne sera possible qu'une fois entré en vigueur l'article 120 de l'arrêté royal du 27 avril 2007 visant à transposer la directive Mifid. L'article 120 de cet arrêté royal, qui entrera en vigueur à une date déterminée par le Roi remplace en effet l'article 12, § 1er alinéa 2, de la loi du 22 mars 2006 en vue, notamment, de permettre à un courtier en services bancaires et en services d'investissement d'offrir pour son propre compte des services de conseil en investissement concernant des valeurs mobilières et des parts d'OPC. Cette (future) disposition de la loi du 22 mars 2006 prévoit que le Roi peut imposer des règles d'organisation spécifiques ainsi que des règles de conduite aux courtiers en services bancaires et en services d'investissement qui offrent pour leur propre compte des services de conseil en investissement.

Enfin, plusieurs dispositions de la loi visent les collaborateurs du conseiller indépendant en gestion de patrimoine. L'article 4 de la loi définit ce qu'il faut entendre par "collaborateurs" pour l'application de ces dispositions. Il s'agit des personnes engagées dans le cadre d'un contrat de travail, mais également des collaborateurs ayant la qualité de travailleur indépendant au sens de la législation sociale.

HOOFDSTUK II

Statuut van onafhankelijk vermogensadviseur: bedrijfsvergunningsvoorwaarden, bedrijfsuitoefeningsvoorwaarden, onafhankelijkheidsvereiste en gedragsregels

Afdeling 1

Vergunning, register en bescherming van de titel van onafhankelijk vermogensadviseur

Art. 5

Krachtens paragrafen 1 en 2 van dit artikel zijn er twee mogelijke kanalen voor het verlenen van vermogensadvies: hetzij door onafhankelijk vermogensadviseurs, hetzij door gereguleerde ondernemingen, m.a.w. hoofdzakelijk kredietinstellingen en beleggingsondernemingen, maar ook verzekeringsondernemingen, verzekeringsstussenpersonen, tussenpersonen in bank- en beleggingsdiensten, enz. Bij de vermogensadviesverlening moeten die gereguleerde ondernemingen erop toezien de zogenaamde MiFID-gedragsregels na te leven (i.e. de regels bedoeld in de artikelen 26 tot 28ter van de wet van 2 augustus 2002 en de krachtens die artikelen goedgekeurde regels) die van toepassing zijn op de verstrekking van beleggingsadvies (de plicht om de cliënt te informeren, de toepassing van de "know your customer"-regel, de voorkoming van belangenconflicten, enz.). Dit ontwerp maakt de draagwijdte van die MiFID-gedragsregels dus ruimer dan het beleggingsadvies *sensu stricto*.

Voor de gereguleerde ondernemingen kunnen er evenwel, ingevolge hun statuut, beperkingen zijn opgelegd aan het verlenen van vermogensadvies. Zo dient er bij de tussenpersonen in bank- en

CHAPITRE II

Statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine : conditions d'agrément et d'exercice de l'activité, exigence d'indépendance et règles de conduite

Section 1ère

Agrément, registre et protection du titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine

Art. 5

En vertu des paragraphes 1 et 2 de cet article, la fourniture de conseils en gestion de patrimoine peut se faire par le biais de deux canaux : soit via des conseillers indépendants en gestion de patrimoine, soit via des entreprises réglementées, c'est-à-dire principalement les établissements de crédit et les entreprises d'investissement, mais également les entreprises d'assurances, les intermédiaires en assurances, les intermédiaires bancaires, etc... Lors de la fourniture de conseils en gestion de patrimoine, ces entreprises réglementées devront veiller à appliquer les règles de conduite dites "Mifid" (soit les règles prévues aux articles 26 à 28ter de la loi du 2 août 2002 et les règles adoptées en vertu de ces articles) qui sont applicables à la fourniture de conseils en investissement (obligation d'information, principe "know your customer", prévention des conflits d'intérêts, etc...). Le présent projet emporte ainsi une extension de la portée de ces règles de conduite "Mifid" au-delà des conseils en investissement *sensu stricto*.

S'agissant de ces entreprises réglementées, des limites à la fourniture de conseils en gestion de patrimoine peuvent cependant découler de leur statut. Ainsi, en ce qui concerne les intermédiaires en services

beleggingsdiensten een onderscheid te worden gemaakt tussen de agenten en de makelaars. De agenten verstrekken, in voorkomend geval, vermogensadvies in naam en voor rekening van de kredietinstelling of beleggingsonderneming waarvoor zij exclusief optreden. De makelaars mogen daarentegen voor eigen rekening vermogensadvies verstrekken maar, in de huidige stand van de wetgeving, mogen zij niet voor eigen rekening beleggingsadvies verlenen. Zij zullen immers pas gemachtigd zijn om voor eigen rekening beleggingsadvies te verlenen na de inwerkingtreding van artikel 120 van het koninklijk besluit van 27 april 2007 (zie ter zake de commentaar bij artikel 4 hierboven). Wij wijzen er eveneens op dat de Koning in dit verband specifieke organisatorische en gedragsregels kan opleggen aan de makelaars.

Paragrafen 3 en 4 van dit artikel beschrijven de procedure voor het verlenen van een vergunning als onafhankelijk vermogensadviseur.

Art. 7

Een van de doelstellingen die deze wet nastreeft, is de titel van onafhankelijk vermogensadviseur of "independant financial planner / onafhankelijk financieel planner" (de term "financial planner" wordt vrij courant gebruikt in de sector) voor te behouden aan de onafhankelijk vermogensadviseurs die op geldige wijze een vergunning hebben verkregen van de FSMA en in die hoedanigheid zijn ingeschreven in het register dat zij bijhoudt. Dat is de doelstelling van artikel 7.

Deze titel moet borg staan voor de onafhankelijkheid van de vergunninghouders. Hun onafhankelijkheid wordt meer bepaald gewaarborgd doordat zij uitsluitend vergoed worden door hun

bancaires et en services d'investissement, une distinction s'impose entre les agents et les courtiers. Les agents fournissent, le cas échéant, des conseils en gestion de patrimoine au nom et pour le compte de l'entreprise d'investissement ou de l'établissement de crédit avec lequel ils sont dans un lien d'exclusivité. De leur côté, les courtiers sont habilités à fournir pour compte propre des conseils en gestion de patrimoine, mais, dans l'état actuel de la réglementation, ils ne peuvent pas aller jusqu'à fournir pour compte propre des conseils en investissement. Ils ne seront en effet habilités à fournir pour compte propre des conseils en investissement que lorsque l'article 120 de l'arrêté royal du 27 avril 2007 sera entré en vigueur (voy. le commentaire de l'article 4 ci-dessus). Dans ce cadre, rappelons que le Roi peut imposer aux courtiers des règles d'organisation spécifiques, ainsi que des règles de conduite.

Les 3^{ème} et 4^{ème} paragraphes de cette disposition décrivent la procédure d'agrément des conseillers indépendants en gestion de patrimoine.

Art. 7

Un des objectifs poursuivis par la présente loi est que le titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine ou de "independant financial planner" (le terme "financial planner" étant assez couramment utilisé dans le secteur) soit réservé à des conseillers indépendants, dûment agréés par la FSMA et inscrits, à ce titre, au registre tenu par elle. Tel est l'objet de l'article 7.

Ce titre constituera un label d'indépendance ; l'indépendance de ces personnes étant notamment assurée par le fait qu'elles sont exclusivement rémunérées par leurs clients ou encore par l'interdiction de tout cumul de

cliënten en hun werkzaamheden niet mogen cumuleren met het exploiteren van een gereguleerde onderneming.

De gereguleerde ondernemingen (kredietinstellingen, beleggingsondernemingen, enz.) mogen weliswaar, binnen de grenzen van hun statuut, vermogensadvies verlenen aan hun retailcliënten (op voorwaarde dat zij de MiFID-gedragsregels naleven), maar zij mogen niet de titel voeren van onafhankelijk vermogensadviseur of "independant financial planner/onafhankelijk financieel planner". Bovendien mogen zij, als zij reclame maken voor vermogensadviesverlening of vermogensplanning, geen gebruik maken van de bepaling "onafhankelijk".

leur activité avec l'exploitation d'une entreprise réglementée.

De leur côté, les entreprises réglementées (établissements de crédit, entreprises d'investissement, etc...) peuvent, certes, dans les limites de leur statut, fournir des conseils en gestion de patrimoine à leurs clients retail (à condition de respecter les règles de conduite "Mifid"), mais elles ne peuvent porter le titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine ou de "independant financial planner". Par ailleurs, si elles font la promotion d'une activité de conseil en gestion de patrimoine ou de planification patrimoniale, elles ne peuvent y accoler le qualificatif "indépendant".

Afdeling 2

Vergunningsvoorwaarden

Art. 8 tot 11

Deze artikelen leggen de onafhankelijk vermogensadviseurs een aantal vereisten op: zij moeten in de vorm van een handelsvennootschap zijn opgericht, hun hoofdbestuur moet in België gevestigd zijn, zij moeten over een volstort kapitaal van 75.000 euro beschikken en hun controlerende aandeelhouders moeten over de vereiste kwaliteiten beschikken.

Het vereiste met betrekking tot een minimumkapitaal is ingevoerd opdat enkel een vergunning zou worden verleend aan ernstige gesprekspartners die een zekere bedrijfscontinuïteit kunnen garanderen.

Art. 12

De FSMA gaat na of de bestuurders en effectieve leiders van de vennootschap blijk geven van de nodige betrouwbaarheid en beschikken over de vereiste bekwaamheid en

Section 2

Conditions d'agrément

Art. 8 à 11

Ces articles posent un certain nombre d'exigences applicables aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine: ils doivent être constitués sous la forme d'une société commerciale, leur administration centrale doit se trouver en Belgique, leur capital doit être entièrement libéré à concurrence de 75.000 euros, les actionnaires de contrôle de la société doivent présenter les qualités requises.

L'exigence d'un capital minimal a été prévue dans le souci de n'agréer que des interlocuteurs sérieux et garantissant une certaine continuité de l'entreprise.

Art. 12

La FSMA vérifiera l'honorabilité, l'aptitude et l'expérience professionnelle des administrateurs et des dirigeants effectifs de la société.

beroepservaring.

Er wordt verwezen naar artikel 19 van de bankwet, als vervangen door artikel 24 van de wet van 6 april 2010, dat een aantal misdrijven opsomt die automatisch leiden tot een verbod op beroepsuitoefening voor een periode van 10 of 20 jaar naargelang het geval. Voor de leiders van de vennootschap mag in geen enkel geval een dergelijk verbod gelden.

Art. 13

De onafhankelijk vermogensadviseur moet beschikken over de nodige middelen in menselijk en materieel opzicht, alsook over een passende boekhoudkundige en administratieve organisatie. Daarnaast moet hij tevens kunnen beschikken over een organisatie die hem in staat stelt om de reglementeringen na te leven waaraan hij is onderworpen (bijvoorbeeld de witwaswetgeving), alsook om mogelijke belangenconflicten tussen hem en zijn cliënten of tussen zijn cliënten onderling optimaal te beheersen.

Art. 14

De onafhankelijk vermogensadviseurs moeten een verzekering onderschrijven die de beroepsaansprakelijkheid dekt van de onderneming, haar bestuurders, haar effectieve leiders en haar medewerkers. De Koning is gemachtigd om de vorm en de inhoud van deze verplichting vast te leggen.

Afdeling 3

Bedrijfsuitoefeningsvoorwaarden

Art. 15

De in de artikelen 8 tot 14 vermelde vergunningsvoorwaarden moeten te allen tijde worden nageleefd door de onafhankelijk vermogensadviseurs. Als de FSMA vaststelt dat dit niet gebeurt, kan zij de

Il est renvoyé à l'article 19 de la loi bancaire, tel que remplacé par l'article 24 de la loi du 6 avril 2010, qui énumère un certain nombre d'infractions emportant une interdiction professionnelle automatique d'une durée de 10 ou 20 ans selon le cas. Aucun dirigeant de la société ne pourra faire l'objet d'une telle interdiction.

Art. 13

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine devront disposer des ressources nécessaires sous l'angle humain et matériel, ainsi que d'une organisation comptable et administrative adéquate. Ils devront également disposer d'une organisation leur permettant d'assurer le respect des réglementations auxquelles ils sont soumis (par exemple, la réglementation anti-blanchiment), ou encore d'assurer une gestion optimale des conflits d'intérêts pouvant surgir entre eux et leurs clients ou entre leurs clients.

Art. 14

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine devront souscrire une assurance couvrant la responsabilité professionnelle de l'entreprise, de même que celle de ses administrateurs, dirigeants effectifs et collaborateurs. Le Roi peut préciser la forme et le contenu de cette obligation.

Section 3

Conditions d'exercice de l'activité

Art. 15

Les conditions d'agrément prévues aux articles 8 à 14 devront être respectées en permanence par les conseillers indépendants en gestion de patrimoine. La FSMA pourra mettre en oeuvre la procédure de

in artikel 36 vermelde herstelprocedure in werking stellen.

Art. 16

Dit artikel stelt dat elke wijziging in de controlerende aandeelhoudersgroep ter controle moet worden voorgelegd aan de FSMA. De FSMA dient een advies te geven over de voorgenomen wijzigingen, in voorkomend geval na zelf de Nationale Bank van België te hebben geraadpleegd. De onafhankelijk vermogensadviseur zal het advies van de FSMA niet naast zich kunnen neerleggen.

Art. 17

Dit artikel schrijft voor dat elke wijziging in de leiding van de onderneming ter controle moet worden voorgelegd aan de FSMA. De FSMA dient een advies te geven over de voorgenomen wijzigingen, in voorkomend geval na zelf de Nationale Bank van België te hebben geraadpleegd. Als de wijziging betrekking heeft op een effectieve leider, zal de onafhankelijk vermogensadviseur het advies van de FSMA niet naast zich kunnen neerleggen.

Art. 18

De MiFID-richtlijn laat de lidstaten toe om een vrijstelling te verlenen van het statuut van beleggingsonderneming voor de ondernemingen die hun activiteiten beperken tot het verstrekken van beleggingsadvies over rechten van deelneming in instellingen voor collectieve belegging en/of effecten, mits de activiteiten van deze ondernemingen op nationaal niveau gereguleerd zijn (artikel 3.1 van Richtlijn 2004/39/EG). Welnu, het zijn precies die activiteiten die door deze wet worden gereguleerd. Dit verklaart de beperking die artikel 18, § 1, oplegt: als de onafhankelijk vermogensadviseur

redressement prévue à l'article 36 si elle constate que cette obligation n'est pas respectée.

Art. 16

Cet article soumet toute modification de l'actionariat de contrôle au contrôle de la FSMA. La FSMA est appelée à rendre un avis sur les changements envisagés, le cas échéant après avoir elle-même consulté la Banque nationale de Belgique. Le conseiller indépendant en gestion de patrimoine ne pourra pas passer outre l'avis de la FSMA.

Art. 17

Cet article soumet toute modification de la direction de l'entreprise au contrôle de la FSMA. La FSMA est appelée à rendre un avis sur les changements envisagés, le cas échéant après avoir elle-même consulté la Banque nationale de Belgique. S'il s'agit d'un dirigeant effectif, le conseiller indépendant en gestion de patrimoine ne pourra pas passer outre l'avis de la FSMA.

Art. 18

La directive "Mifid" autorise les Etats membres à exempter du statut d'entreprise d'investissement les entreprises qui limitent leurs activités à la fourniture de conseils en investissement portant sur des parts d'organismes de placement collectif et/ou sur des valeurs mobilières, à condition que ces entreprises soient réglementées au niveau national (article 3.1 de la directive 2004/39/CE). Tel est précisément l'objet de la présente loi. Ceci explique la restriction figurant à l'article 18, §1^{er}: lorsqu'il fournira des conseils en investissement au sens de la directive Mifid (c'est-à-dire lorsqu'il fournira à ses clients des recommandations

beleggingsadvies verleent in de zin van de MiFID-richtlijn (m.a.w. als hij gepersonaliseerde aanbevelingen verstrekt aan zijn cliënten over een of meerdere transacties in financiële instrumenten) mag hij enkel transacties aanraden in effecten of rechten van deelneming in instellingen voor collectieve belegging. Hij zal dus geen transacties kunnen aanraden in optiecontracten of CFD's (contract for difference). We wijzen er evenwel op dat de onafhankelijk vermogensadviseur ook andere financiële producten zal kunnen adviseren dan de financiële instrumenten (verzekeringsovereenkomsten, pensioenspaarplannen, deviezen, deposito's, enz.) die niet onder deze beperking ingevolge de MiFID-richtlijn vallen.

Artikel 3.1 van de MiFID-richtlijn bepaalt tevens dat de ondernemingen waaraan niet het statuut van beleggingsonderneming is toegekend, op geen enkel ogenblik fondsen of effecten van hun cliënten mogen bijhouden. Bijgevolg bepaalt artikel 18, § 2, dat het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur een "cashless" statuut is.

De onafhankelijk vermogensadviseur mag overigens geen enkel mandaat noch enige volmacht hebben op de rekeningen van zijn cliënten. Eenzelfde verbod is opgelegd door de wet van 22 maart 2006 betreffende de bemiddeling in bank- en beleggingsdiensten en de distributie van financiële instrumenten.

Art. 19

De onafhankelijk vermogensadviseurs zijn onderworpen aan de witwasreglementering. De wet van 11 januari 1993 tot voorkoming van het gebruik van het financiële stelsel voor het witwassen van geld en de financiering van terrorisme wordt bijgevolg aangepast om ook op de onafhankelijk vermogensadviseurs van toepassing te zijn (zie artikel 43).

personnalisées en ce qui concerne une ou plusieurs transactions portant sur des instruments financiers), le conseiller indépendant en gestion de patrimoine ne pourra recommander que des transactions portant sur des valeurs mobilières ou des parts d'organismes de placement collectif. Il ne pourra pas, par contre, recommander des transactions portant sur des contrats d'options ou sur des CFD (contract for difference). Rappelons cependant que le conseiller indépendant en gestion de patrimoine pourra également conseiller d'autres produits financiers que les instruments financiers (contrats d'assurances, plans de pension, devises, dépôts, etc...) qui ne sont pas concernés par cette restriction issue de la directive Mifid.

L'article 3.1 de la directive Mifid exige également que ces entreprises exemptées du statut d'entreprise d'investissement ne puissent à aucun moment détenir des fonds ou des titres de leurs clients. Le paragraphe 2 de l'article 18 dispose dès lors que le statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine est un statut "cashless".

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne peuvent par ailleurs disposer d'aucun mandat, ni d'aucune procuration sur un compte de leurs clients. On retrouve une interdiction du même type dans la loi du 22 mars 2006 relative à l'intermédiation en services bancaires et en services d'investissement.

Art. 19

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine sont soumis à la réglementation "anti-blanchiment". La loi du 11 janvier 1993 relative à la prévention de l'utilisation du système financier aux fins du blanchiment de capitaux et du financement du terrorisme est donc modifiée afin de viser également les conseillers indépendants en gestion de patrimoine (voir l'article 43).

Art. 20

De onafhankelijk vermogensadviseurs moeten bijdragen in de werkingskosten van de FSMA. De Koning zal de modaliteiten van die bijdrage vaststellen.

Art. 21

Het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur werd niet geharmoniseerd op Europees niveau. Een onafhankelijk vermogensadviseur beschikt dus niet over een paspoort dat hem zou toelaten zich in andere lidstaten te vestigen of er vrij diensten te verlenen.

Op grond van het vrij verkeer van diensten staat artikel 21 een vergunninghoudende onafhankelijk vermogensadviseur evenwel toe om zijn activiteiten uit te breiden tot andere staten, ongeacht of die lid zijn van de Europese Economische Ruimte, op voorwaarde dat de uitoefening van dergelijke activiteiten geen nadelige gevolgen heeft voor de organisatie of financiële gezondheid van de Belgische onderneming.

Afdeling 4

Onafhankelijkheid

Art. 20

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine doivent contribuer aux frais de fonctionnement de la FSMA. Le Roi précisera les modalités de cette contribution.

Art. 21

Le statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine n'a pas fait l'objet d'une harmonisation au niveau européen. Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne bénéficient donc pas d'un passeport qui leur permettrait de s'établir dans d'autres Etats membres ou d'y prester librement des services.

Au nom de la libre circulation des services, l'article 21 autorise néanmoins les conseillers indépendants en gestion de patrimoine agréés par la FSMA à étendre leurs activités dans d'autres Etats, qu'ils soient membres ou non de l'Espace économique européen, à condition que l'exercice de telles activités n'ait pas de répercussions préjudiciables sur l'organisation ou la santé financière de l'entreprise belge.

Section 4

Indépendance

Art. 22

In principe mag de onafhankelijk vermogensadviseur zijn activiteit van vermogensadviesverlening cumuleren met andere activiteiten. Het verlenen van vermogensadvies mag overigens als nevenactiviteit worden verricht. De cumulatie is evenwel enkel toegestaan als (1) de onafhankelijk vermogensadviseur hierdoor niet geconfronteerd wordt met een belangenconflict, (2) dit niet schadelijk dreigt te zijn voor zijn reputatie en (3) hij zijn verschillende activiteiten op organisatorisch en boekhoudkundig vlak gescheiden houdt. Bovendien wordt bepaald dat de onafhankelijk vermogensadviseur, bij de uitoefening van die andere professionele activiteiten, moet vermijden om, in zijn contacten met het publiek, naar zijn statuut te verwijzen, tenzij die contacten enkel notoriteit beogen. Op te merken valt dat een identieke regel geldt voor de tussenpersonen in bank- en beleggingsdiensten krachtens de wet van 22 maart 2006 die hun statuut organiseert.

Op de toegestane cumulatie zijn er echter een aantal uitzonderingen die in artikel 22, § 2, worden opgesomd, en die erop gericht zijn de onafhankelijkheid van het beroep ten aanzien van de andere financiële beroepen zo goed mogelijk te waarborgen.

De cumulatie met een statuut van gereguleerde onderneming (beleggingsonderneming, kredietinstelling, makelaar, enz.) of met de uitgifte of de verkoop van beleggingsinstrumenten is dus verboden. Door dit verbod kan een onafhankelijk vermogensadviseur slechts één pet op hebben in de financiële sector: hij dient zijn cliënten van advies maar commercialiseert daarnaast geen financiële producten, hij voert geen orders uit, treedt niet op als tussenpersoon tussen zijn cliënten en de kredietinstellingen of

Art. 22

En principe, le conseiller indépendant en gestion de patrimoine peut cumuler son activité de conseil en gestion de patrimoine avec d'autres activités. L'activité de conseil en gestion de patrimoine peut d'ailleurs être exercée à titre complémentaire. Le cumul n'est cependant permis que si (1) il ne place pas le conseiller indépendant en gestion de patrimoine en situation de conflit d'intérêts, (2) il ne risque pas de compromettre sa réputation et (3) les différentes activités sont séparées sur le plan organisationnel et comptable. Il est par ailleurs prévu que dans l'exercice de ces autres activités professionnelles, le conseiller indépendant en gestion de patrimoine doit éviter de faire référence, dans ses contacts avec le public, à son statut, si ce n'est pour assurer sa notoriété. Il convient de noter qu'une règle identique s'applique aux intermédiaires en services bancaires et en services d'investissement en vertu de la loi du 22 mars 2006 organisant leur statut.

Cette autorisation de cumul connaît cependant un série d'exceptions énumérées au paragraphe 2 de l'article 22, dont l'objectif est d'assurer l'indépendance maximale de la profession par rapport aux autres professions financières.

Tout cumul avec un statut d'entreprise réglementée (entreprise d'investissement, établissement de crédit, courtier, etc...) ou avec l'émission ou la vente d'instruments de placement est ainsi interdit. Cette interdiction permet d'assurer que les conseillers indépendants en gestion de patrimoine n'aient qu'une seule casquette dans le secteur financier : ils conseillent leurs clients, mais ne commercialisent pas, par ailleurs, de produits financiers, n'exécutent pas d'ordres, ne sont pas intermédiaires entre leurs clients et les établissements de

verzekeringsondernemingen, enz.

Let wel: een onafhankelijk vermogensadviseur mag zijn activiteit niet cumuleren met de exploitatie van een gereguleerde onderneming, wat echter niet wegneemt dat een gereguleerde onderneming vermogensadvies mag verstrekken aan haar cliënten (mits hun statuut dit toelaat). Een gereguleerde onderneming mag evenwel niet de titel van onafhankelijk vermogensadviseur voeren. Het label "onafhankelijk" is immers uitdrukkelijk voorbehouden aan de vermogensadviseurs die een vergunning hebben verkregen conform hoofdstuk II van het voorontwerp van wet.

Bovendien mag de onafhankelijk vermogensadviseur zijn statuut niet cumuleren met het statuut van hypotheekonderneming, noch met de activiteit van tussenpersoon bij hypothecair krediet. Op dit ogenblik is er geen vergunning vereist voor het uitoefenen van de activiteit van tussenpersoon bij hypothecair krediet. De wet van 4 augustus 1992 legt evenwel een aantal verplichtingen op aan de tussenpersonen bij hypothecair krediet. Zij machtigt de Koning trouwens om hen te onderwerpen aan een toezichtsstatuut.

Dit cumulatieverbod geldt eveneens voor de bestuurders en effectieve leiders van de onderneming die vermogensadvies verleent, voor haar medewerkers, voor haar controlerende aandeelhouders, alsook voor alle verbonden of geassocieerde vennootschappen in de zin van het Wetboek van Vennootschappen.

Eenzelfde natuurlijke persoon zal dan ook geen twee vennootschappen kunnen bezitten waarbij de ene vennootschap onafhankelijk financial planning aanbiedt en de tweede, bijvoorbeeld, verzekeringsbemiddeling.

crédit ou les entreprises d'assurances, etc...

Rappelons néanmoins que si le conseiller indépendant en gestion de patrimoine ne peut cumuler son activité avec l'exploitation d'une entreprise réglementée, ceci n'empêche pas, par contre, les entreprises réglementées de fournir à leurs clients des conseils en gestion de patrimoine (à condition que leur statut le leur permette). Les entreprises réglementées ne pourront cependant pas porter le titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine ; le label d'indépendance étant formellement réservé aux conseillers agréés conformément au chapitre II de l'avant-projet de loi.

Par ailleurs, le conseiller indépendant en gestion de patrimoine ne peut cumuler son statut avec le statut d'entreprise hypothécaire, ni avec l'activité d'intermédiaire en crédit hypothécaire. Actuellement, cette activité d'intermédiation en crédit hypothécaire n'est pas soumise à un agrément. La loi du 4 août 1992 impose néanmoins certaines obligations aux intermédiaires en crédit hypothécaire. Elle habilite par ailleurs le Roi à les soumettre à un statut de contrôle.

Ces interdictions de cumul s'appliquent également aux administrateurs et aux dirigeants effectifs de l'entreprise de conseil en gestion de patrimoine, à ses collaborateurs, à ses actionnaires de contrôle, de même qu'à toute société liée ou associée au sens du Code des sociétés.

Une même personne physique ne pourrait dès lors pas détenir deux sociétés, l'une exerçant une activité de financial planning indépendant et la seconde, par exemple, une activité d'intermédiation en assurances.

Art. 23

De onafhankelijk vermogensadviseur mag enkel en alleen door zijn cliënten vergoed worden voor het vermogensadvies dat hij verleent. Met deze regel onderscheiden de onafhankelijk vermogensadviseurs zich in het bijzonder van de verzekeringstussenpersonen of de tussenpersonen in bank- en beleggingsdiensten die doorgaans commissies krijgen op de producten die zij bij hun cliënten plaatsen.

De onafhankelijk vermogensadviseur moet echter wel nog een aantal voordelen kunnen genieten. Zo moet hij bijvoorbeeld nog kunnen deelnemen aan informatieve seminars die georganiseerd worden door de gereguleerde ondernemingen, of de financiële analyses die zij maken nog kunnen ontvangen. Deze niet-geldelijke voordelen laten de onafhankelijk vermogensadviseur immers toe om zijn kennis aan te vullen, wat zijn cliënten ten goede komt. Als hij dergelijke voordelen geniet, is hierover volledige transparantie voor zijn cliënten geboden. Niet-geldelijke voordelen die niet rechtstreeks bijdragen tot een verbetering van de dienstverlening, zullen door de onafhankelijk vermogensadviseur moeten worden geweigerd.

Afdeling 5

Gedragsregels

Dit hoofdstuk handelt over de gedragsregels die de onafhankelijk vermogensadviseurs moeten naleven. Hoewel die regels gemodelleerd zijn op de MiFID-gedragsregels, zijn zij toch afgestemd op de activiteiten van de onafhankelijk vermogensadviseur.

Bovendien bepaalt het ontwerp dat, als de onafhankelijk vermogensadviseurs, hun

Art. 23

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine doivent, pour leurs activités de conseil en gestion de patrimoine, être exclusivement rémunérés par leurs clients. Cette caractéristique les distinguera notamment des intermédiaires en assurances ou en services bancaires et en services d'investissement qui perçoivent généralement des commissions sur les produits qu'ils placent auprès de leurs clients.

Néanmoins, les conseillers indépendants en gestion de patrimoine doivent pouvoir bénéficier, par exemple, de séminaires d'informations organisés par les entreprises réglementées ou encore recevoir les analyses financières qu'elles réalisent. Ces avantages non monétaires permettent en effet aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine d'enrichir leurs connaissances au bénéfice de leurs clients. Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine devront cependant assurer une transparence totale vis-à-vis de leurs clients quant aux avantages de ce type dont ils viendraient à bénéficier. Les avantages non monétaires qui ne contribuent pas directement à l'amélioration des services prestés devront, quant à eux, être refusés.

Section 5

Règles de conduite

Ce chapitre comporte les règles de conduite que doivent respecter les conseillers indépendants en gestion de patrimoine. Ces règles sont inspirées des règles de conduite "Mifid", mais elles sont cependant calibrées sur l'activité de financial planning indépendant.

Le projet prévoit par ailleurs que si les conseillers indépendants en gestion de

cliënten, in het kader van de vermogensadviesverlening, *andere adviezen* verlenen dan vermogensadvies *sensu stricto* (bv. advies over vastgoedbeleggingen of beleggingen in kunstwerken), zij, met betrekking tot die adviezen, de in deze wet vermelde gedragsregels zullen moeten naleven.

Er wordt aan herinnerd dat de MiFID-gedragsregels door de gereguleerde ondernemingen zullen moeten worden nageleefd wanneer zij vermogensadvies verlenen.

Alle ondernemingen die vermogensadvies verlenen aan niet-professionele cliënten, zullen, met andere woorden, aan soortgelijke gedragsregels onderworpen zijn, ongeacht of zij het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur dan wel van gereguleerde onderneming hebben.

De meeste gedragsregels in deze afdeling zijn dus geënt op de zogenaamde MiFID-gedragsregels, die van toepassing zijn op de verleners van beleggingsadvies. Toch is ook in aanvullende gedragsregels voorzien die speciaal voor de vermogensadviesverlening zijn uitgewerkt, zoals de verplichting om de cliënt een verslag te overhandigen of de verplichting om de adviezen op een zo breed mogelijke analyse van de markt te baseren.

Art. 24

Artikel 24, § 1, bevat een regel die nauw aansluit bij die in artikel 27, § 1, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (verplichting om zich op loyale, billijke en professionele wijze voor de belangen van de cliënten in te zetten). De doelstelling van deze bepaling is die regel uit

patrimoine donnent à leurs clients, dans le cadre de la fourniture de conseils en gestion de patrimoine, *d'autres conseils* que des conseils en gestion de patrimoine *sensu stricto* (comme par exemple, des conseils portant sur des investissements immobiliers ou dans des oeuvres d'art), ils devront respecter, pour ces conseils-là, les règles de conduite prévues dans la présente loi.

Rappelons que les règles de conduite "Mifid" devront, quant à elles, être respectées par les entreprises réglementées lorsqu'elles fourniront des conseils en gestion de patrimoine.

Autrement dit, toutes les entreprises qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine à des clients non professionnels, seront soumises à des règles de conduite similaires, que ces entreprises revêtent le statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine ou un statut d'entreprise réglementée.

La plupart des règles figurant dans cette section sont donc inspirées des règles de conduite dites "Mifid" qui s'appliquent aux prestataires de services de conseil en investissement. Des règles de conduite complémentaires ont cependant été prévues, spécialement conçues pour l'activité de conseil en gestion de patrimoine, comme l'obligation de fournir un compte-rendu au client ou l'obligation de baser ses conseils sur une analyse aussi large que possible du marché

Art. 24

L'article 24, paragraphe 1^{er} alinéa 1er comporte une règle semblable à celle figurant à l'article 27, § 1er, de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers (obligation d'agir d'une manière honnête, équitable et professionnelle qui sert au mieux les intérêts des clients). L'objectif est

te breiden tot de onafhankelijk vermogensadviseurs.

Het tweede lid bepaalt dat, als de onafhankelijk vermogensadviseurs, hun cliënten, in het kader van de vermogensadviesverlening, *andere adviezen* verlenen dan vermogensadvies *sensu stricto* (bv. advies over vastgoedbeleggingen of beleggingen in kunstwerken), zij, met betrekking tot die adviezen, de in deze wet vermelde gedragsregels moeten naleven. Advies over vastgoedbeleggingen of beleggingen in kunstwerken vormen geen "vermogensadvies" in de zin van de wettelijke definitie. Het ontwerp breidt evenwel de in de wet vermelde gedragsregels tot dergelijk advies uit wanneer dat in het ruimere kader van het vermogensadvies wordt verstrekt.

Artikel 24, § 2, legt de onafhankelijk vermogensadviseurs de verplichting op om hun adviezen te baseren op een zo breed mogelijke analyse van de markt.

Zo zal een onafhankelijk vermogensadviseur, alvorens adviezen te verlenen over transacties in bepaalde producten, de situatie van zijn cliënten dus moeten onderzoeken in het licht van de volledige waaier aan financiële producten waarvan sprake in artikel 4, 1°, b). Het enige voorbehoud - opgelegd door artikel 3 van de MiFID-richtlijn - is dat, als hij beleggingsadvies verleent aan zijn cliënten, dat enkel op effecten en rechten van deelneming in ICB's mag slaan (en dus niet op andere, complexere financiële instrumenten zoals futures of swaps).

De regel in artikel 24, § 3, van de wet (alle informatie die aan cliënten wordt verstrekt, inclusief publicitaire mededelingen, moet correct, duidelijk en niet misleidend zijn) is

ici d'étendre cette règle aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine.

L'alinéa 2 prévoit quant à lui que si des conseillers indépendants en gestion de patrimoine donnent à leurs clients, dans le cadre de la fourniture de conseils en gestion de patrimoine, *d'autres conseils* que des conseils en gestion de patrimoine *sensu stricto* (comme par exemple, des conseils portant sur des investissements immobiliers ou des investissements en oeuvres d'art), ils doivent respecter, pour ces conseils-là, les règles de conduite prévues dans la présente loi. Les conseils portant sur des investissements immobiliers ou des oeuvres d'art ne constituent pas des "conseils en gestion de patrimoine" au sens de la définition légale, mais le projet étend néanmoins les règles de conduite prévues à ces conseils lorsqu'ils sont fournis dans le cadre plus large des conseils en gestion de patrimoine.

L'article 24, paragraphe 2 impose, quant à lui, aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine de baser leurs conseils sur une analyse du marché aussi large que possible.

Ainsi, avant de fournir des conseils portant sur des transactions dans des produits déterminés, un conseiller indépendant en gestion de patrimoine devra donc examiner la situation de ses clients au regard de la panoplie complète des produits financiers visés à l'article 4, 1°, b). La seule réserve - imposée par l'article 3 de la directive Mifid - est que s'il fournit des "conseils en investissement" à ses clients, ses conseils ne pourront porter que sur des valeurs mobilières et sur des parts d'OPC (pas sur d'autres instruments financiers plus complexes comme les futures ou les swaps).

La règle prévue à l'article 24, paragraphe 3 de la loi (caractère correct, clair et non trompeur des informations transmises aux clients, en ce compris celles à caractère

geënt op de regel in artikel 27, § 2, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten. Doelstelling is dus een identieke regel te hebben voor de onafhankelijk vermogensadviseurs, wetende dat de gereguleerde ondernemingen, wanneer zij vermogensadvies verlenen, de regel moeten naleven waarvan sprake in artikel 27, § 2, van de wet van 2 augustus 2002 (krachtens artikel 5, § 2, tweede lid, van het wetsontwerp).

Art. 25

Deze bepaling legt de verplichting op om de cliënten een aantal basisgegevens te verstrekken, vóór hun vermogensadvies mag worden verleend (identiteit, statuut, soort vermogensadvies, ...).

Een soortgelijke verplichting is terug te vinden in artikel 11 van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot bepaling van nadere regels tot omzetting van de MiFID-richtlijn (dat van toepassing zal zijn op de gereguleerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen).

Zo moet de onderneming haar cliënt informeren over haar statuut van onafhankelijk vermogensadviseur.

Onafhankelijk vermogensadviseurs worden door hun cliënten vergoed. Dat vereiste is eigen aan hun statuut. Zij moeten de tarieven die zij voor hun adviesverlening aanrekenen (uurtarief, vast bedrag of ander tarief), dan ook duidelijk aan de cliënt meedelen vóór zij tot adviesverlening overgaan.

Bovendien zullen zij hun cliënten moeten informeren over de verplichting om eventuele ontvangen commissies door te storten, het verbod om geldmiddelen van

publicitaire) est calquée sur celle figurant à l'article 27, § 2 de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers. L'objectif est donc d'avoir une règle identique pour les conseillers indépendants en gestion de patrimoine, sachant que les entreprises réglementées devront quant à elles, lorsqu'elles fourniront des conseils en gestion de patrimoine respecter la règle figurant à l'article 27, §2 de la loi du 2 août 2002 (en vertu de l'article 5, §2, alinéa 2 du projet de loi).

Art. 25

Cette disposition impose la fourniture d'un certain nombre d'informations de base aux clients, lesquelles constituent un préalable à la fourniture de conseils en gestion de patrimoine (identité, statut, type de conseils fournis, etc...).

On retrouve une obligation similaire à l'article 11 de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant les règles et modalités visant à transposer la directive Mifid (lequel sera applicable aux entreprises réglementées qui fourniront des conseils en gestion de patrimoine).

L'entreprise doit ainsi informer son client sur son statut de conseiller indépendant en gestion de patrimoine.

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine sont rémunérés par leurs clients. Il s'agit là d'une exigence propre à leur statut. En conséquence, les tarifs des conseils (tarif horaire, forfait ou autre) doivent être clairement annoncés au client avant la fourniture des conseils.

Ils devront également informer leurs clients quant à l'obligation de rétrocession des éventuelles commissions perçues, quant à l'interdiction de détention de fonds de clients

hun cliënten bij te houden en het verbod om andere beleggingsdiensten te verstrekken dan de verlening van beleggingsadvies. De cliënt moet zich er dus van bewust zijn dat hij, voor de uitvoering van het hem verleende vermogensadvies, een beroep zal moeten doen op een gereguleerde onderneming.

De onafhankelijk vermogensadviseurs zullen ook moeten bevestigen dat hun adviezen gebaseerd zijn op een zo breed mogelijke analyse van de markt.

Art. 26

Dit artikel verplicht de onafhankelijk vermogensadviseur om vooraf informatie in te winnen over de persoonlijke situatie van haar cliënten. Die informatie kan worden ingewonnen op de manier die de onafhankelijk vermogensadviseur het meest geschikt acht, waarbij hij er wel moet op toezien een bewijsstuk te bewaren in het dossier dat hij conform artikel 31 zal moeten samenstellen.

Een soortgelijk vereiste is terug te vinden in artikel 27, § 4, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten. De te verzamelen informatie wordt echter explicieter en gedetailleerder toegelicht.

Er wordt op gewezen dat artikel 27, § 4, van de wet van 2 augustus 2002 van toepassing zal zijn op de gereguleerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen (krachtens de uitbreiding van het toepassingsgebied van die regel door artikel 5, § 2, tweede lid, van dit ontwerp).

Art. 27

Dit artikel legt de verplichting op om met elke cliënt een schriftelijke overeenkomst te

et quant à l'interdiction de prester d'autres services d'investissement que le conseil en investissement. Le client doit donc être conscient qu'il devra s'adresser à une entreprise réglementée pour la mise en œuvre des conseils en gestion de patrimoine qui lui auront été fournis.

Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine devront également confirmer à leurs clients que leurs avis reposent sur une analyse aussi large que possible du marché.

Art. 26

Cet article impose au conseiller indépendant en gestion de patrimoine de recueillir préalablement des informations sur la situation personnelle de ses clients. Cette collecte d'information pourra avoir lieu de la manière que le conseiller indépendant en patrimoine juge la plus appropriée, sachant qu'il devra veiller à conserver un document probant dans le dossier qu'il devra constituer conformément à l'article 31.

On retrouve une exigence similaire à l'article 27, § 4, de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers. Les informations à recueillir sont cependant explicitées avec plus de détails.

Rappelons que l'article 27, §4 de la loi du 2 août 2002 sera, quant à lui, applicable aux entreprises réglementées fournissant des conseils en gestion de patrimoine (en vertu de l'extension du champ d'application de cette règle, tel qu'opérée par l'article 5, §2, alinéa 2 du présent projet).

Art. 27

Cette disposition impose la signature d'une convention écrite avec les clients.

sluiten.

Als bijlage bij die overeenkomst moet de lijst worden opgenomen van de niet-geldelijke voordelen die de vermogensadviseur tijdens de voorbije twaalf maanden heeft ontvangen. Deze verplichting moet samen worden gelezen met artikel 23, § 2, dat de onafhankelijk vermogensadviseurs verplicht om elk niet-geldelijk voordeel afkomstig van uitgevende instellingen of gereguleerde ondernemingen te weigeren, tenzij die rechtstreeks tot een verbetering van de dienstverlening leiden. Ter zake is echter volledige transparantie vereist. Die voordelen moeten dus in de overeenkomst met de cliënt worden vermeld.

Art. 28

Deze bepaling bevat een verplichting voor de onafhankelijk vermogensadviseurs om informatie te verstrekken, die geënt is op artikel 27, § 3, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten. De inhoud van de te verstrekken informatie is echter aangepast om beter rekening te kunnen houden met de behoeften van de cliënten inzake "financial planning". Bedoeling hier is de cliënt te informeren over de aard van het verleende advies, de financiële producten waarop dat advies betrekking heeft, de voorgestelde beleggingsstrategieën, ..., zodat hij over de vereiste basiskennis beschikt om de adviezen die nadien zullen worden verstrekt, beter te kunnen begrijpen. Deze verplichting houdt dus een didactische opdracht in voor de personen die vermogensadvies verlenen. Zij dienen algemene informatie te verstrekken over de financiële producten, de risico's, de kosten, enz. Die informatie kan in gestandaardiseerde vorm worden verstrekt, bv. in een handleiding of glossarium, en dit in tegenstelling tot het vermogensadvies zelf dat gepersonaliseerd moet zijn (zie in dat

Cette convention devra comporter en annexe la liste des avantages non monétaires perçus par le conseiller au cours des douze derniers mois. Cette obligation doit être lue conjointement avec l'article 23, § 2, qui impose aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine de refuser tout avantage non monétaire de la part des émetteurs ou des entreprises réglementées sauf s'il a pour conséquence directe d'améliorer le service presté. Une transparence totale est cependant exigée à cet égard. Ces avantages devront donc être mentionnés dans la convention conclue avec le client.

Art. 28

Cette disposition impose aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine une obligation d'information inspirée de l'article 27, § 3, de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers. Le contenu des informations devant être fournies a cependant été adapté afin de mieux tenir compte des besoins des clients en financial planning. Il s'agit ici d'informer le client sur le type de conseils fournis, sur les produits financiers sur lesquels portent ces conseils, sur les stratégies d'investissement proposées, etc... afin que le client dispose d'une connaissance de base lui permettant ensuite de mieux comprendre les conseils qui lui seront fournis. Cette obligation impose ainsi une mission didactique aux personnes qui fournissent des conseils en gestion de patrimoine. Ils devront assurer la fourniture d'informations à caractère général sur les produits financiers, les risques, les coûts, etc... Ces informations pourront être fournies sous une forme standardisée, tel un manuel ou un glossaire, à la différence des conseils en gestion de patrimoine eux-mêmes qui devront quant à eux être personnalisés (voy.

verband artikel 30).

Elke substantiële wijziging van de verstrekte informatie moet ter kennis worden gebracht van de cliënt. Een soortgelijke verplichting is terug te vinden in artikel 10, § 6, van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot bepaling van nadere regels tot omzetting van de MiFID-richtlijn.

Er wordt op gewezen dat de MiFID-bepalingen waarop deze verplichtingen zijn gemodelleerd, van toepassing zullen zijn op de geregementeerde ondernemingen die vermogenadvies verlenen (krachtens de uitbreiding van het toepassingsgebied van die bepalingen door artikel 5, § 2, tweede lid, van dit ontwerp).

Art. 29

Conform artikel 26 moet informatie over de persoonlijke situatie van de cliënt (inkomsten, beroep, enz.), zijn doelstellingen en zijn behoeften worden verzameld door de onafhankelijk vermogensadviseur vooraleer deze hem vermogensadvies mag verstrekken. Met die informatie moet op passende wijze rekening worden gehouden bij de adviesverlening zelf. Dat is de doelstelling van artikel 29, § 1.

Artikel 29, § 2, verplicht de onderneming om haar cliënten mee te delen waar de prospectussen (en andere documenten waarvan de publicatie verplicht is) over de producten in verband waarmee zij advies verstrekt, verkrijgbaar zijn. Een soortgelijk vereiste is terug te vinden in artikel 12, § 3, van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot bepaling van nadere regels tot omzetting van de MiFID-richtlijn. De verplichting is echter uitgebreid tot elk ander document dan het prospectus waarvan de publicatie wettelijk verplicht is.

Er moet worden opgemerkt dat artikel 12, §

à cet égard l'article 30).

Toute modification substantielle des informations fournies devra être communiquée au client. On retrouve une obligation similaire à l'article 10, § 6, de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant les règles et modalités visant à transposer la directive Mifid.

Rappelons que les dispositions "Mifid" dont ces obligations sont inspirées seront, quant à elles, applicables aux entreprises réglementées fournissant des conseils en gestion de patrimoine (en vertu de l'extension du champ d'application de ces dispositions, tel qu'opérée par l'article 5, §2, alinéa 2 du présent projet).

Art. 29

Conformément à l'article 26, des informations sur la situation personnelle du client (revenus, profession, etc..), de même que sur ses objectifs et ses besoins, doivent être recueillies par le conseiller indépendant en gestion de patrimoine préalablement à la fourniture des conseils. Ces informations devront être dûment prises en compte lors de la fourniture des conseils eux-mêmes. Tel est l'objectif de l'article 29, paragraphe 1^{er}.

Le paragraphe 2 de l'article 29 impose à l'entreprise d'indiquer à ses clients où ils peuvent se procurer les prospectus (et autres documents dont la publication est obligatoire) relatifs aux produits qu'elle conseille. On retrouve une exigence semblable à l'article 12, § 3, de l'arrêté royal du 3 juin 2007 portant les règles et modalités visant à transposer la directive Mifid. L'obligation a cependant été élargie à tout autre document que le prospectus dont la publication est rendue légalement obligatoire.

Notons que l'article 12, §3 de l'arrêté royal

3, van het koninklijk besluit van 3 juni 2007, waarop deze bepaling geënt is, van toepassing zal zijn op de gereglementeerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen (krachtens de uitbreiding van het toepassingsgebied van die bepaling door artikel 5, § 2, tweede lid, van dit ontwerp).

Art. 30

Artikel 30 legt de verplichting op om de cliënt een verslag te overhandigen.

In een bijlage bij het verslag moet detailinformatie worden gegeven over de ontvangen vergoedingen, commissies en andere voordelen. Dit vereiste garandeert volledige transparantie over de ontvangen vergoedingen en stelt de cliënt in staat te verifiëren of de in artikel 23, § 2, vermelde doorstortingsverplichting is nageleefd.

Art. 31

Dit artikel legt de verplichting op om voor elke cliënt een eigen dossier samen te stellen.

Een soortgelijke verplichting is terug te vinden in artikel 27, § 7, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten. Deze laatste bepaling zal van toepassing zijn op de gereglementeerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen (krachtens de uitbreiding van het toepassingsgebied van die bepaling door artikel 5, § 2, tweede lid, van dit ontwerp).

Art. 32

Dit artikel omvat een regeling met betrekking tot de preventie en het beheer van belangenconflicten die geënt is op de regeling van artikel 79 en volgende van het koninklijk besluit van 3 juni 2007 tot bepaling van nadere regels tot omzetting van de MiFID-richtlijn. Die MiFID-bepalingen zullen

du 3 juin 2007 dont la présente disposition s'inspire sera, quant à lui, applicable aux entreprises réglementées fournissant des conseils en gestion de patrimoine (en vertu de l'extension du champ d'application de cette disposition, tel qu'opérée par l'article 5, §2, alinéa 2 du présent projet).

Art. 30

L'article 30 impose la fourniture d'un compte-rendu au client.

Le compte-rendu devra comporter en annexe le détail des commissions, rémunérations ou autres avantages perçus. Cette exigence assure la transparence totale quant aux rémunérations perçues et permettra au client de vérifier le respect de l'obligation de rétrocession figurant à l'article 23, §2.

Art. 31

Cette disposition impose la constitution d'un dossier propre à chaque client.

On retrouve une exigence similaire à l'article 27, § 7, de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers. Cette disposition sera, quant à elle, applicable aux entreprises réglementées fournissant des conseils en gestion de patrimoine (en vertu de l'extension du champ d'application de cette disposition, tel qu'opérée par l'article 5, §2, alinéa 2 du présent projet).

Art. 32

Cet article comporte un dispositif de prévention et de gestion des conflits d'intérêts inspiré de celui prévu aux articles 79 et suivants de l'arrêté du 3 juin 2007 portant les règles et modalités visant à transposer la directive Mifid. Ces dispositions "Mifid" seront, quant à elles, applicables aux

van toepassing zijn op de gereglementeerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen (krachtens de uitbreiding van het toepassingsgebied van die bepalingen door artikel 5, § 2, tweede lid, van dit ontwerp).

Voor onafhankelijk vermogensadviseurs is het gevaar voor belangenconflicten in beginsel beperkt, omdat zij die activiteit niet mogen cumuleren met de exploitatie van een gereglementeerde onderneming of de uitgifte van beleggingsinstrumenten voor eigen rekening of voor rekening van derden.

Art. 33

Op grond van de in artikel 33 vermelde machtiging zal de Koning bepaalde wettelijke vereisten kunnen verduidelijken (bv. in verband met de aan de cliënt te verstrekken informatie over producten waarop de adviesverlening betrekking heeft, en de door de cliënt te verstrekken informatie over zijn doelstellingen en behoeften).

Krachtens voornoemde machtiging, zal de Koning ook de voorschriften kunnen aanpassen met betrekking tot de voor de verstrekking van vermogensadvies geldende gedragsregels, opdat deze verder in ruime mate zouden blijven aansluiten bij de MiFID-gedragsregels.

HOOFDSTUK IV

Vermogensadviesverlening door bijkantoren van ondernemingen die ressorteren onder het recht van andere Staten

Art. 34

Vermogensadviesverlening is niet geharmoniseerd op Europees niveau, behalve in die zin dat vermogensadvies ook beleggingsadvies omvat. Ondernemingen met het statuut van onafhankelijk vermogensadviseur beschikken dus niet over

entreprises réglementées fournissant des conseils en gestion de patrimoine (en vertu de l'extension du champ d'application de des dispositions, tel qu'opérée par l'article 5, §2, alinéa 2 du présent projet).

Dans le chef des conseillers indépendants en gestion de patrimoine, le risque de conflits d'intérêts se trouvera en principe réduit compte tenu de l'interdiction de cumul avec l'exploitation d'une entreprise réglementée ou avec l'émission d'instruments de placement pour compte propre ou pour compte de tiers.

Art. 33

L'habilitation prévue à l'article 33 permettra au Roi de préciser certaines exigences prévues dans la loi (par exemple en ce qui concerne les informations devant être fournies au client relativement aux produits faisant l'objet des conseils, ou encore en ce qui concerne les informations devant être fournies par le client concernant ses objectifs et ses besoins).

Cette habilitation permettra également au Roi d'adapter le dispositif des règles de conduite applicables à la fourniture de conseils en gestion de patrimoine afin que celles-ci demeurent largement calquées sur les règles de conduite "Mifid".

CHAPITRE IV

Fourniture de conseils en gestion de patrimoine par des succursales d'entreprises relevant du droit d'autres Etats

Art. 34

La fourniture de conseils en gestion de patrimoine n'a pas fait l'objet d'une harmonisation au niveau européen, sauf dans la mesure où elle englobe la prestation de services de conseil en investissement. Le statut de conseiller indépendant en gestion

een paspoort op grond waarvan zij zich in andere lidstaten zouden mogen vestigen of daar aan vrije dienstverlening zouden mogen doen.

Krachtens hoofdstuk IV van de wet is het buitenlandse vennootschappen (die al dan niet onder het recht van een andere lidstaat van de Europese Economische Ruimte ressorteren) niettemin toegestaan om in België vermogensadvies te verlenen, hoewel het enkele voorwaarden koppelt aan die grensoverschrijdende activiteit.

Eerst en vooral zullen in België, onverminderd de mogelijkheid voor de gereguleerde ondernemingen om in België beleggingsadvies te verstrekken in vrije dienstverrichting, enkel de bijkantoren van buitenlandse ondernemingen vermogensadvies mogen verlenen. Aangezien er geen sprake is van Europese harmonisatie, zou het onmogelijk kunnen blijken de bescherming van de cliënten te garanderen bij grensoverschrijdende vermogensadviesverlening in België zonder permanente vertegenwoordiging op Belgisch grondgebied. Er moet immers worden op toegezien dat de cliënten op dezelfde manier worden beschermd, ongeacht de lidstaat van herkomst van de vermogensadviseur op wie zij een beroep doen.

Dankzij een stabiele aanwezigheid in België, via de vestiging van een bijkantoor, zal de FSMA op efficiënte wijze toezicht kunnen uitoefenen op de activiteiten die op Belgisch grondgebied worden verricht. Met andere woorden, onverminderd de mogelijkheid voor de gereguleerde ondernemingen om in België beleggingsadvies te verstrekken in het kader van het vrij verrichten van diensten, zullen buitenlandse ondernemingen geen vermogensadvies mogen verlenen via een website die zich tot het Belgische publiek richt.

de patrimoine ne bénéficie donc pas d'un passeport qui permettrait aux entreprises concernées de s'établir dans d'autres Etats membres ou d'y prester librement des services.

Le chapitre IV de la loi autorise néanmoins des sociétés étrangères (relevant ou non du droit d'un autre Etat membre de l'Espace économique européen) à fournir des conseils en gestion de patrimoine en Belgique, mais il soumet cette activité transfrontalière à un certain nombre de conditions.

Premièrement, sans préjudice de la possibilité, pour les entreprises réglementées de fournir des conseils en investissement en Belgique en libre prestation de service, seules les succursales des entreprises étrangères pourront fournir des conseils en gestion de patrimoine en Belgique. En effet, faute d'harmonisation européenne, la fourniture transfrontalière de conseils en gestion de patrimoine en Belgique, sans présence permanente sur le territoire belge, ne permettrait pas d'assurer la protection des clients. Il convient en effet de veiller à ce que ces derniers bénéficient d'une protection équivalente, quel que soit l'Etat d'origine du conseiller auquel ils s'adressent.

Une présence stable en Belgique, par la voie de l'établissement d'une succursale, permettra à la FSMA d'exercer un contrôle efficace sur les activités menées sur le territoire belge. Autrement dit, sans préjudice de la possibilité, pour les entreprises réglementées de fournir des conseils en investissement en Belgique en libre prestation de service, des entreprises étrangères ne pourront pas fournir des conseils en gestion de patrimoine via un site internet adressé au public belge.

Om in België vermogensadvies te mogen verlenen, moeten de vennootschappen naar buitenlands recht in hun Staat van herkomst overigens aan een gelijkwaardig statuut zijn onderworpen als de Belgische ondernemingen die deze activiteit verrichten. Net zoals voor de ondernemingen naar Belgisch recht dienen zich, met andere woorden, twee mogelijkheden aan : ofwel betreft het Belgische bijkantoren van ondernemingen met het statuut van gereguleerde onderneming in hun Staat van herkomst (die, op grond daarvan, vermogensadvies mogen verlenen), ofwel dient het bijkantoor bij de FSMA een vergunning als onafhankelijk vermogensadviseur aan te vragen conform hoofdstuk II. Dat is de doelstelling van § 2 van artikel 34.

Op de bijkantoren van buitenlandse ondernemingen die vermogensadvies zullen verlenen op Belgisch grondgebied, zullen dezelfde gedragsregels van toepassing zijn als op de vennootschappen naar Belgisch recht.

HOOFDSTUK V

Organisatie van het toezicht en administratieve maatregelen

Art. 35

Krachtens artikel 35, § 1, is de FSMA de bevoegde autoriteit voor het toezicht op de naleving van deze wet. Voor de onafhankelijk vermogensadviseurs gelden immers geen prudentiële vereisten die zouden kunnen rechtvaardigen dat de Nationale Bank van België bevoegd zou zijn, zoals bijvoorbeeld voor de beursvennootschappen. Het statuut van de onafhankelijk vermogensadviseurs leunt nauwer aan bij dat van de vennootschappen voor vermogensbeheer en beleggingsadvies die onder het toezicht van de FSMA staan.

Par ailleurs, pour pouvoir fournir des conseils en gestion de patrimoine en Belgique, les sociétés de droit étranger devront être soumises, dans leur Etat d'origine, à un statut équivalent à celui des entreprises belges qui mènent cette activité. Autrement dit, comme pour les entreprises de droit belge, deux possibilités se présentent : soit il s'agira de succursales belges d'entreprises qui ont un statut d'entreprise réglementée dans leur Etat d'origine (et qui sont habilitées à prester des services de conseil en gestion de patrimoine en vertu de leur statut), soit la succursale devra demander son agrément en tant que conseiller indépendant en gestion de patrimoine à la FSMA conformément au chapitre II. Tel est l'objet du paragraphe 2 de l'article 34.

Les succursales d'entreprises étrangères qui offriront des conseils en gestion de patrimoine sur le territoire belge seront soumises aux mêmes règles de conduite que les sociétés de droit belge.

CHAPITRE V

Organisation du contrôle et mesures administratives

Art. 35

En vertu de l'article 35, paragraphe 1^{er}, la FSMA est l'autorité compétente pour assurer le contrôle du respect de la présente loi. Les conseillers indépendants en gestion de patrimoine ne sont en effet pas soumis à des exigences de type prudentiel qui pourraient justifier la compétence de la Banque nationale de Belgique, comme c'est le cas, par exemple, pour les sociétés de bourse. Leur statut est plus proche de celui des sociétés de gestion de portefeuille et de conseil en investissement, sous contrôle de la FSMA.

Bovendien zijn de gedragsregels die deze wet aan de onafhankelijk vermogensadviseurs oplegt, geënt op de MiFID-gedragsregels, waarvan de naleving al door de FSMA wordt gecontroleerd. Wat de gereglementeerde ondernemingen betreft die vermogensadvies verlenen, breidt artikel 5, § 2, tweede lid, zelfs het toepassingsgebied van de MiFID-regels uit. Uiteraard komt dus ook het toezicht op de naleving van deze gedragsregels, inclusief door de gereglementeerde ondernemingen, de FSMA toe.

Artikel 35, § 3, regelt de samenwerking tussen de FSMA en de NBB, enerzijds, en haar zusterinstellingen in andere Staten (al dan niet lidstaten van de Europese Economische Ruimte), anderzijds. Die samenwerking met die zusterinstellingen zal bijvoorbeeld nodig zijn wanneer bijkantoren van buitenlandse vennootschappen de FSMA om een vergunning als onafhankelijk vermogensadviseur verzoeken conform hoofdstuk IV. Ook de tegenovergestelde situatie, waarbij een Belgische onderneming haar activiteiten naar het buitenland zou willen uitbreiden, komt in artikel 21 aan bod.

Hoewel het vermogensadvies, met andere woorden, niet op Europees niveau werd geharmoniseerd (en de in die sector actieve ondernemingen dus niet over een paspoort beschikken in de Europese Economische Ruimte), kan samenwerking met de bevoegde autoriteiten van andere Staten toch noodzakelijk blijken.

Art. 36

Artikel 36 definieert de herstelprocedure bij overtreding van de bepalingen van deze wet door de onafhankelijk vermogensadviseurs. Er wordt in verschillende soorten maatregelen voorzien, gaande van de vervanging van de leiders tot de intrekking van de vergunning. Die maatregelen zijn geënt op de maatregelen waarvan sprake in

Par ailleurs, les règles de conduite que la présente loi impose aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine sont inspirées des règles de conduite "Mifid" dont la FSMA contrôle déjà le respect. S'agissant des entreprises réglementées qui offrent des conseils en gestion de patrimoine, l'article 5, §2, alinéa 2 opère même une extension du champ d'application des règles Mifid elles-mêmes. Le contrôle du respect de ces règles de conduite, en ce compris par les entreprises réglementées, incombe donc naturellement à la FSMA.

L'article 35, paragraphe 3 organise la coopération entre la FSMA et la BNB d'une part et les autorités homologues dans d'autres Etats (membres ou non de l'Espace économique européen) d'autre part. Cette coopération avec des autorités homologues sera par exemple nécessaire si des succursales de sociétés étrangères demandent un agrément en qualité de conseiller indépendant en gestion de patrimoine à la FSMA conformément au chapitre IV. Le cas inverse d'une entreprise belge qui voudrait étendre ses activités à l'étranger est quant à lui prévu à l'article 21.

Autrement dit, même si la fourniture de conseils en gestion de patrimoine n'a pas été harmonisée au niveau européen (et que les entreprises actives dans ce secteur ne bénéficient dès lors pas d'un passeport au sein de l'Espace économique européen), une coopération avec les autorités compétentes d'autres Etats peut s'avérer nécessaire.

Art. 36

L'article 36 fixe la procédure de redressement en cas de manquement aux dispositions de la présente loi par les conseillers indépendants en gestion de patrimoine. Différents types de mesures sont prévues, allant du remplacement des dirigeants à la radiation de l'agrément. Ces mesures sont inspirées de celles prévues

de wet van 6 april 1995 inzake het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen.

Art. 37

Artikel 37 maakt het de FSMA mogelijk om de uitgevende instellingen en de gereglementeerde ondernemingen te verplichten om een einde te stellen aan hun zakenrelatie met een onafhankelijk vermogensadviseur die de bepalingen van deze wet niet zou naleven.

Art. 38

De FSMA ziet toe op de naleving van de pertinente MiFID-gedragsregels door de gereglementeerde ondernemingen die vermogensadvies verlenen. Zij kan die ondernemingen ertoe aanmanen de gedragsregels na te leven en hen, in voorkomend geval, een dwangsom opleggen indien zij geen gevolg geven aan die aanmaning (zie artikel 39, § 1, 1°). Wanneer de gereglementeerde ondernemingen geen gevolg geven aan de aanmaning van de FSMA, kan deze dat feit openbaar maken (zie artikel 39, § 1, 2°).

HOOFDSTUK VI

Sancties

Afdeling 1

Administratieve sancties

Art. 40

Krachtens dit artikel kan de FSMA administratieve geldboetes opleggen aan de onafhankelijk vermogensadviseurs en de gereglementeerde ondernemingen die de bepalingen van deze wet niet naleven. De sanctieprocedure wordt vastgesteld in afdeling 3 van hoofdstuk III van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële

dans la loi du 6 avril 1995 relative au statut et au contrôle des entreprises d'investissement.

Art. 37

L'article 37 permet à la FSMA d'enjoindre les émetteurs et les entreprises réglementées de mettre fin à leurs relations professionnelles avec un conseiller indépendant en gestion de patrimoine qui ne respecterait pas les dispositions de la présente loi.

Art. 38

La FSMA veille au respect des règles de conduite "Mifid" pertinentes par les entreprises réglementées qui fournissent des conseils de financial planning. La FSMA peut mettre ces entreprises en demeure de respecter les règles de conduite et, le cas échéant, leur infliger une astreinte si elles ne donnent pas suite à une telle mise en demeure (voir l'article 39, § 1^{er}, 1°). La FSMA peut également rendre public le fait qu'aucune suite n'a été donnée à la mise en demeure (voir l'article 39, § 1^{er}, 2°).

CHAPITRE VI

Sanctions

Section 1

Sanctions administratives

Art. 40

Cette disposition permet à la FSMA d'imposer des amendes administratives aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine et aux entreprises réglementées qui ne respectent pas les dispositions de la présente loi. La procédure de sanction est fixée à la section 3 du chapitre III de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers.

diensten.

Afdeling 2

Section 2

Strafrechtelijke sancties

Sanctions pénales

Art. 41

Art. 41

Dit artikel bevat een opsomming van de bepalingen van de wet en van de gedragingen die een overtreding van de wet inhouden en strafrechtelijk strafbaar zijn. Voorbeelden van zo'n gedragingen zijn het onrechtmatig verlenen van vermogensadvies, of het onrechtmatig voeren van de titel van onafhankelijk vermogensadviseur.

Cette disposition énumère les dispositions de la loi, de même que les comportements contrevenant à la présente loi, qui sont sanctionnés pénalement. C'est par exemple le cas de la fourniture illicite de conseils en gestion de patrimoine, ou encore du port illégal du titre de conseiller indépendant en gestion de patrimoine.

De niet-naleving van de gedragsregels wordt niet strafrechtelijk bestraft, maar kan wel het voorwerp uitmaken van een administratieve sanctie (net als de niet-naleving van de MiFID-gedragsregels).

Le non respect des règles de conduite pénalement, mais est par contre susceptible de sanction administrative (à l'instar du non respect des règles de conduite Mifid).

Er dient te worden genoteerd dat strafrechtelijke sancties zouden kunnen worden opgelegd aan een gereguleerde onderneming die haar zakenrelatie met een onafhankelijk vermogensadviseur, tegen de aanmaning van de FSMA in, zou voortzetten.

Notons qu'une entreprise réglementée qui poursuivrait ses relations professionnelles avec un conseiller indépendant en gestion de patrimoine à l'encontre d'une injonction de la FSMA serait passible de sanctions pénales.

HOOFDSTUK VII

CHAPITRE VII

Wijzigingsbepalingen, inwerkingtreding en overgangsmatregelen

Dispositions modificatives, entrée en vigueur et mesures transitoires

Art. 42

Art. 42

Artikel 42, § 1, brengt een aantal wijzigingen aan in de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten.

Le paragraphe 1^{er} de l'article 42 apporte une série de modifications à la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers.

Zo is het toezicht op de onafhankelijk vermogensadviseurs een nieuwe opdracht van de FSMA die wordt toegevoegd aan de opdrachtenlijst in artikel 45, § 1, 2°, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de

Ainsi, le contrôle des conseillers indépendants en gestion de patrimoine constitue une nouvelle mission de la FSMA qui est ajoutée à la liste des missions figurant à l'article 45, §1^{er}, 2° de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier

financiële diensten.

Deze wet dient ook te worden toegevoegd aan de reglementeringen die de gereglementeerde ondernemingen die onder het prudentieel toezicht van de NBB staan, moeten naleven in verband met hun opdrachten waarop de FSMA toezicht houdt (artikel 45, § 1, 3°, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten).

De in artikel 28ter van de wet van 2 augustus 2002 bedoelde machtiging aan de Koning wordt uitgebreid, zodat zij ook voor de onafhankelijk vermogensadviseurs geldt. De Koning kan de MiFID-gedragsregels dus ook op die ondernemingen van toepassing verklaren (zoals Hij dat ook al kan doen voor de tussenpersonen in bank- of beleggingsdiensten, de verzekeringstussenpersonen of de verzekeringsondernemingen).

Krachtens deze wet (afdeling 5 van hoofdstuk II) zijn al soortgelijke gedragsregels als de MiFID-gedragsregels van toepassing op de onafhankelijk vermogensadviseurs. Toch kan het op termijn wenselijk blijken de MiFID-gedragsregels zelf *mutatis mutandis* toe te passen, wat deze machtiging aan de Koning verklaart.

Tot slot wordt de lijst uitgebreid van de beroepen bij de Raad van State die, volgens een versnelde procedure, kunnen worden ingesteld tegen beslissingen die de FSMA met toepassing van deze wet heeft genomen. Terloops wordt eraan herinnerd dat, wanneer beroep wordt ingesteld tegen een beslissing van de FSMA om een dwangsom of een administratieve geldboete op te leggen, het Hof van Beroep te Brussel ter zake automatisch bevoegd is krachtens artikel 121, § 1, 4°, van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële

et aux services financiers.

Il convient également d'ajouter la présente loi parmi les réglementations que les entreprises réglementées soumises au contrôle prudentiel de la BNB doivent respecter sous le contrôle de la FSMA (article 45, §1er, 3° de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers).

L'habilitation au Roi prévue à l'article 28ter de la loi du 2 août 2002 est, quant à elle, étendue afin d'y viser également les conseillers indépendants en gestion de patrimoine. Le Roi pourra donc déclarer les règles de conduite "Mifid" applicables à ces entreprises (comme il peut déjà le faire pour les intermédiaires en services bancaires ou en services d'investissement, pour les intermédiaires en assurances ou encore pour les entreprises d'assurances).

Des règles de conduite similaires aux règles "Mifid" seront, certes, déjà applicables conseillers indépendants en gestion de patrimoine en vertu de la présente loi (section 5 du chapitre II). Néanmoins, une application *mutatis mutandis* des règles de conduite "Mifid" elles-mêmes pourrait s'avérer préférable à terme, d'où cette habilitation royale.

Enfin, la liste des recours ouverts auprès du Conseil d'Etat selon une procédure accélérée est étendue aux recours contre les décisions prises par la FSMA en application de la présente loi. Pour rappel, les recours contre l'imposition d'astreintes ou d'amendes administratives relèveront automatiquement de la compétence de la Cour d'appel de Bruxelles en vertu de l'article 121, § 1er, 4° de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers.

diensten.

Artikel 42, § 2, machtigt de Koning om hoofdstuk III van de wet dat over de gedragsregels handelt, op te heffen. Indien de Koning de MiFID-gedragsregels tot de onafhankelijk vermogensadviseurs uitbreidt, zou het kunnen dat de in deze wet vermelde gedragsregels niet langer nodig zullen zijn om de cliënten te beschermen.

Art. 43

Deze bepaling verklaart de witwasreglementering van toepassing op de onafhankelijk vermogensadviseurs.

Art. 45

Artikel 45, § 1, machtigt de Koning om de inwerkingtreding van artikel 5, § 2, tweede lid van de wet uit te stellen voor bepaalde gereguleerde ondernemingen. Het kan effectief wenselijk blijken de inwerkingtreding van de uitbreiding van de MiFID-gedragsregels die deze bepaling voor bepaalde gereguleerde ondernemingen bevat, uit te stellen, in het bijzonder voor de ondernemingen die nog niet aan de betrokken MiFID-gedragsregels onderworpen zijn (zoals de verzekeringsondernemingen en de verzekerings tussenpersonen). Ondanks dit eventuele uitstel van de inwerkingtreding van artikel 5, § 2, tweede lid, van de wet, zullen die ondernemingen echter de andere bepalingen van de wet moeten naleven, inzonderheid artikel 7 dat de titel "onafhankelijk vermogensadviseur" voorbehoudt aan de ondernemingen die op geldige wijze een vergunning in die hoedanigheid hebben verkregen van de FSMA.

Krachtens artikel 45, § 2, kunnen de personen die momenteel financial planning aanbieden, die activiteit voortzetten tot het ogenblik waarop de FSMA zich over hun vergunningsaanvraag heeft uitgesproken,

L'article 42, paragraphe 2 de la loi habilite, quant à lui, le Roi à abroger le chapitre III de la loi comportant les règles de conduite. En effet, si le Roi étend les règles de conduite Mifid aux conseillers indépendants en gestion de patrimoine, les règles de conduite prévues dans la présente loi pourraient ne plus être nécessaires pour protéger la clientèle.

Art. 43

Cette disposition soumet les conseillers indépendants en gestion de patrimoine à la réglementation anti-blanchiment.

Art. 45

L'article 45 paragraphe 1^{er} habilite le Roi à différer l'entrée en vigueur de l'article 5, §2, alinéa 2 de la loi vis-à-vis de certaines entreprises réglementées. Il peut en effet s'avérer préférable de reporter l'entrée en vigueur de l'extension des règles de conduite "Mifid" que cette disposition contient vis-à-vis de certaines entreprises réglementées, singulièrement vis-à-vis des entreprises qui ne sont pas encore soumises auxdites règles de conduite "Mifid" (comme les entreprises d'assurances et les intermédiaires en assurances). Nonobstant cet éventuel report de l'entrée en vigueur de l'article 5, § 2, alinéa 2 de la loi ces entreprises devront néanmoins respecter les autres dispositions de la loi, et notamment son article 7 qui réserve le titre "conseiller indépendant en gestion de patrimoine" aux entreprises dûment agréées en cette qualité par la FSMA.

L'article 45, paragraphe 2 permet aux personnes qui exercent actuellement l'activité de financial planner de poursuivre celle-ci jusqu'à ce que la FSMA se soit prononcée sur leur demande d'agrément,

met dien verstande dat de gereguleerde ondernemingen de activiteit zullen kunnen blijven uitoefenen zonder dat hun een bijkomende vergunning moet worden verleend.

sachant que les entreprises réglementées pourront continuer à exercer l'activité sans devoir obtenir une autorisation supplémentaire.

De personen aan wie die voorlopige vergunning is verleend, moeten binnen zes maanden na de inwerkingtreding van de wet een volledig dossier met betrekking tot hun vergunningsaanvraag hebben ingediend. Zij beschikken dus over een termijn van zes maanden om hun onderneming in overeenstemming te brengen met deze wet (omvorming tot vennootschap, wijziging van de organisatie, reorganisatie van de activiteit, enz.).

Les personnes bénéficiant de cette autorisation provisoire devront avoir introduit un dossier complet de demande d'agrément dans les six mois de l'entrée en vigueur de la loi. Ils disposeront donc d'un délai de six mois pour mettre leur entreprise en conformité avec la présente loi (passage en société, modification de l'organisation, réorganisation de l'activité, etc...).