

WIJ **W**ILLEM **A**LEXANDER,
BIJ DE GRATIE GODS,
KONING DER NEDERLANDEN,
PRINS VAN ORANJE-NASSAU,
ENZ. ENZ. ENZ.

**Besluit van
tot wijziging van het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft,
het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector en het Besluit marktmisbruik
Wft ter implementatie van Richtlijn (EU) 2021/338 van het Europees Parlement
en de Raad van 16 februari 2021 tot wijziging van Richtlijn 2014/65/EU wat
betreft informatievereisten, productgovernance en positielimieten, en
Richtlijnen 2013/36/EU en (EU) 2019/78 wat betreft de toepassing daarvan op
beleggingsondernemingen, om bij te dragen aan het herstel van de covid-19
crisis (PbEU 2021, L 68) (Besluit implementatie richtlijn herstpakket
beleggingsondernemingen)**

Op de voordracht van Onze Minister van Financiën van [• ...], [• kenmerk], directie Financiële Markten;

Gelet op Richtlijn 2021/338/EU van het Europees Parlement en de Raad van 16 februari 2021 tot wijziging van Richtlijn 2014/65/EU wat betreft informatievereisten, productgovernance en positielimieten, en Richtlijnen 2013/36/EU en (EU)2019/78/EU wat betreft de toepassing daarvan op beleggingsondernemingen, om bij te dragen aan het herstel van de covid-19 crisis (PbEU 2021, L 68) en de artikelen 1:81, tweede lid, 4:14, tweede lid, aanhef en onderdeel c, 4:15, tweede lid, aanhef en onderdeel b, onder 2, 4:20, eerste en derde lid, onderdeel b, artikel 4:23, zesde lid, onderdeel e, 4:90, tweede lid, en 5:68, eerste en vierde lid, van de Wet op het financieel toezicht; De Afdeling advisering van de Raad van State gehoord (advies van [•...], nr. [•...]); Gezien het nader rapport van Onze Minister van Financiën van [• ...], [• kenmerk], directie Financiële Markten;

Hebben goedgevonden en verstaan:

ARTIKEL I

Het **Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft** wordt gewijzigd als volgt:

A

Artikel 32, achtste lid, komt te luiden:

8. Dit artikel is niet van toepassing op:

- a. beheerders van een beleggingsinstelling die rechten van deelneming in een beleggingsinstelling aanbieden aan professionele beleggers, beheerders van een icbe, en financiële dienstverleners die verzekeringen van grote risico's aanbieden of samenstellen en in de markt verkrijgbaar stellen;
- b. beleggingsondernemingen die obligaties zonder andere ingebedde afgeleide instrumenten dan een make-whole-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 aanbieden of samenstellen;
- c. financiële ondernemingen die financiële instrumenten uitgeven, ontwikkelen, samenstellen en uitsluitend aanbieden aan in aanmerking komende tegenpartijen.

B

Aan artikel 32a wordt een lid toegevoegd, luidende:

3. Dit artikel is niet van toepassing op beleggingsondernemingen die:

- a. obligaties zonder andere ingebedde afgeleide instrumenten dan een make-whole-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 aanbieden of samenstellen en in de markt verkrijgbaar stellen; of
- b. financiële instrumenten uitgeven, ontwikkelen, samenstellen en uitsluitend aanbieden aan in aanmerking komende tegenpartijen.

C

Aan artikel 32b wordt een lid toegevoegd, luidende:

10. Dit artikel is niet van toepassing op beleggingsondernemingen die:

- a. obligaties zonder andere ingebedde afgeleide instrumenten dan een make-whole-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 distribueren; of
- b. financiële instrumenten uitsluitend aan in aanmerking komende tegenpartijen distribueren.

D

Na artikel 49a wordt een artikel ingevoegd, luidende:

Artikel 49.0b

1. Een beleggingsonderneming verstrekt de ingevolge deze afdeling en de artikelen 4:25a, eerste lid, onderdeel a, en 4:25b, eerste en tweede lid, van de wet aan de cliënt te verstrekken informatie via een andere duurzame drager dan papier.

2. De beleggingsonderneming deelt een niet-professionele belegger mede dat hij de mogelijkheid heeft om de informatie op papier te ontvangen in plaats van via een andere duurzame drager.
3. In afwijking van het eerste lid verstrekt de beleggingsonderneming de informatie op papier en kosteloos op verzoek van een niet-professionele belegger.
4. Ten minste acht weken voordat de beleggingsonderneming het voornemen heeft om de informatie, bedoeld in het eerste lid, aan een niet-professionele belegger niet langer op papier maar op een andere duurzame drager dan papier te verstrekken, deelt de beleggingsonderneming de niet-professionele belegger mede dat hij de informatie via een andere duurzame drager dan papier zal ontvangen. Daarbij geeft de beleggingsonderneming aan dat de niet-professionele belegger de keuze heeft om de informatie op papier te blijven ontvangen of de informatie te ontvangen via een andere duurzame drager dan papier.
5. In aanvulling op het vierde lid deelt de beleggingsonderneming de bestaande niet-professionele belegger mee dat de informatie via een andere duurzame drager dan papier zal worden verstrekt indien de niet-professionele belegger niet binnen de termijn van acht weken heeft verzocht om de informatie schriftelijk te willen blijven ontvangen.

E

Artikel 58 wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste lid wordt "verlenen van een beleggingsdienst of nevendienst aan een cliënt" vervangen door "verlenen van een beleggingsdienst of nevendienst aan een niet-professionele belegger".
2. Onder vernummering van het tweede tot en met zesde lid tot derde tot en met zevende lid wordt een lid ingevoegd, luidende:
 2. Een beleggingsonderneming verstrekt voorafgaand aan het beheren van een individueel vermogen of advies over financiële instrumenten aan een professionele belegger informatie over alle kosten en bijbehorende lasten.

F

Artikel 68c wordt als volgt gewijzigd:

1. In het eerste tot en met derde lid wordt telkens "cliënt" vervangen door "niet-professionele belegger".
2. In het tweede lid wordt "cliënten" vervangen door "niet-professionele beleggers".
3. Er wordt een lid toegevoegd, luidende:
4. Het eerste tot en met derde lid is van overeenkomstige toepassing op een professionele belegger, indien de professionele belegger richting de beleggingsonderneming heeft aangegeven de rapporten en informatie, bedoeld in het eerste en derde lid, te willen ontvangen. De beleggingsonderneming legt dit vast in een register.

G

Artikel 80.0a wordt als volgt gewijzigd:

ondernemingen Wft wordt "80.0a, eerste en tweede lid" vervangen door "80.0a, eerste tot en met derde lid".

6. In de opsomming van artikelen uit het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft wordt in de numerieke volgorde het volgende artikelnummer met bijbehorende boetecategorie ingevoegd:

49.0b 2

2

ARTIKEL III

Het **Besluit marktmisbruik Wft** wordt als volgt gewijzigd:

A

Het opschrift van paragraaf 6.1 komt te luiden:

§ 6.1. Bepalingen ter uitvoering van artikel 5:68, eerste en vierde lid, van de wet.

B

In artikel 22, tweede lid, wordt "Een onderneming als bedoeld in artikel 5:68, eerste lid, van de wet" vervangen door "Een onderneming als bedoeld in artikel 5:68, eerste en vierde lid, van de wet".

ARTIKEL IV

Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag na de datum van uitgifte van het Staatsblad waarin het wordt geplaatst.

ARTIKEL V

Dit besluit wordt aangehaald als: Besluit implementatie richtlijn herstelpakket beleggingsondernemingen.

Lasten en bevelen dat dit besluit met de daarbij behorende nota van toelichting in het Staatsblad zal worden geplaatst.

De Minister van Financiën,

NOTA VAN TOELICHTING

Algemeen

§ 1. Inleiding

Deze algemene maatregel van bestuur strekt tezamen met de Implementatiewet richtlijn herstpakkett beleggingsondernemingen tot implementatie van Richtlijn (EU) 2021/338 van het Europees Parlement en de Raad van 16 februari 2021 tot wijziging van Richtlijn 2014/65/EU wat betreft informatievereisten, productgovernance en positielimieten, en Richtlijnen 2013/36/EU en (EU) 2019/878 wat betreft de toepassing daarvan op beleggingsondernemingen, om bij te dragen aan het herstel van de COVID-19-crisis (PBEU 2021, L 68) (hierna: de richtlijn herstpakkett beleggingsondernemingen). Doel van de richtlijn is om in bestaande Uniewetgeving inzake financiële diensten wijzigingen aan te brengen teneinde onnodige nalevingskosten voor beleggingsondernemingen weg te nemen en maatregelen te treffen die effectief worden geacht om de economische onrust veroorzaakt door de COVID-19-pandemie te verzachten. Deze richtlijn diende uiterlijk op 28 november 2021 te zijn geïmplementeerd in nationale wetgeving en vanaf 28 februari 2022 te worden toegepast.

§ 2. Inhoud van het besluit

Dit besluit wijzigt het Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft (BGfo), het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector en het Besluit marktmisbruik Wft. De wijzigingen van het BGfo hebben onder meer betrekking op het productontwikkelingsproces. Indien een beleggingsonderneming een obligatie aanbiedt of samenstelt zonder andere ingebodde afgeleide instrumenten dan een *make-whole-clausule* hoeft de beleggingsonderneming niet te voldoen aan de regels met betrekking tot het productontwikkelingsproces.¹ Hetzelfde geldt voor een beleggingsonderneming die financiële instrumenten uitsluitend aanbiedt of distribueert aan in aanmerking komende tegenpartijen. Verder hebben de wijzigingen betrekking op enkele (informatie)verplichtingen die van toepassing zijn op het verlenen van beleggingsdiensten aan professionele beleggers. Een beleggingsonderneming hoeft niet meer voorafgaand aan het verlenen van een beleggingsdienst of nevendienst aan een professionele belegger informatie over de beleggingsdienst of nevendienst, financiële instrumenten, de voorgestelde beleggingsstrategieën, plaatsen van uitvoering en alle kosten en bijbehorende lasten te verstrekken. Informatie over alle kosten en bijbehorende lasten dient de beleggingsonderneming wel te verstrekken aan een professionele belegger indien sprake is van het beheren van een individueel vermogen of advies over financiële instrumenten. Tevens hoeft de beleggingsonderneming geen periodieke rapporten over de door haar verleende dienstverlening meer aan een professionele belegger te verstrekken, tenzij de professionele belegger richting de beleggingsonderneming heeft aangegeven de periodieke rapporten wel te willen

¹ Artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 definieert het begrip "*make-whole-clausule*" als een bepaling die tot doel heeft de belegger te beschermen door ervoor te zorgen dat, in geval van vervroegde aflossing van een obligatie, de emittent aan de houder van de obligatie een bedrag moet betalen dat gelijk aan de som van de netto contante waarde van de resterende couponbetalingen die tot de vervaldatum worden verwacht en de hoofdsom van de af te lossen obligatie.

ontvangen. Ten slotte is niet langer voorgeschreven dat informatie in beginsel schriftelijk moet worden verstrekt. Als uitgangspunt is opgenomen dat informatie elektronisch wordt verstrekt aan beleggers. De niet-professionele belegger kan wel verzoeken om de informatie schriftelijk te ontvangen.

In het Besluit marktmisbruik Wft wordt geregeld dat datarapportingsdienstverleners waarop de Autoriteit Financiële Markten toezicht houdt dienen te beschikken over passende procedures die hun werknemers in staat stellen om door hen geconstateerde feitelijke of mogelijke overtredingen van de verordening marktmisbruik intern te melden.²

§ 3. Uitvoeringstoets

PM

§ 4. Regeldruk

De onderdelen van het voorstel van wet Implementatiewet herstpakkett beleggingsondernemingen die effect hebben op de regeldrukkosten zijn reeds besproken in paragraaf 4 van het algemeen deel van de memorie van toelichting bij dat voorstel van wet.³ Het wetsvoorstel reduceert de nalevingskosten voor het bedrijfsleven en in het bijzonder voor beleggingsondernemingen met € 2,4 miljoen per jaar. Het wetsvoorstel heeft geen gevolgen voor burgers, overheid of het milieu. Dit besluit zelf brengt geen nieuwe regeldrukkosten met zich mee.

§ 5. Openbare consultatie

PM

§ 6. Transponeringstabel

Implementatie van de richtlijn herstpakkett beleggingsondernemingen

Afkortingen

<i>BGfo:</i>	Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft
<i>MiFID II:</i>	Richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 (PbEU 2014, L 173)
<i>Wft:</i>	Wet op het financieel toezicht

Richtlijn	Implementatie	Toelichting
------------------	----------------------	--------------------

² Verordening (EU) nr. 596/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 betreffende marktmisbruik (PbEU 2014, L 173/1).

³ Zie Kamerstukken II 2021/22, 36 174, nr. 3, blz. 4 en 5.

<i>Artikel (lid)</i>	<i>Artikel (lid)</i>	
1, lid 1, onderdeel a (art. 2, lid 1, onderdeel j, MiFID II)	1:18, onderdeel h, Wft	
1, lid 1, onderdeel b (art. 2, lid 4, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Artikel is gericht tot de Europese Commissie
1, lid 2, onderdeel a (art. 4, lid 1, onderdeel 8 bis, MiFID II)	4:23b, lid 4, Wft	
1, lid 2, onderdeel b (art. 4, lid 1, onderdeel 44 bis, MiFID II)	1 BGfo	
1, lid 2, onderdeel c (art. 4, lid 1, onderdeel 59, MiFID II)	1:1 Wft	
1 lid 2, onderdeel d (art. 4, eerste lid, onderdeel 62bis, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	In het BGfo wordt de omschrijving "via een andere duurzame drager dan papier" gebruikt. Het is derhalve niet nodig de definitie "elektronische vorm" te gebruiken.
1 lid 2, onderdeel e (art. 4, lid 1, onderdeel 65, MiFID II)	5:89a, lid 5, onderdeel b, Wft	
1 lid 3 (art. 16bis MiFID II)	32, 32a en 32b BGfo	
1, lid 4, onderdeel a (art. 24, lid 4, MiFID II)	80.0a, leden 1 en 2, BGfo	
1, lid 4, onderdeel b (art. 24, lid 5 bis, MiFID II)	49.0b BGfo	
1, lid 4, onderdeel c (art. 24, lid 4, 9bis, MiFID II)	168aa, lid 7, BGfo	
1, lid 5 (art. 25, lid 2, MiFID II)	4:23b, leden 1 en 2, Wft	
1, lid 6 (art. 27, lid 3, MiFID II)	4:90b, leden 7 en 12, Wft	
1, lid 7 (art. 27, lid 6, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Het betreft een evaluatiebepaling en is gericht tot Europese Commissie.
1, lid 8 (art. 29 bis, lid 1, MiFID II)	58, leden 1 en 2, BGfo	
1, lid 8 (art. 29 bis, leden 2 en 3, MiFID II)	4:23, lid 9, 4:23b, lid 3, Wft en 68c, lid 4, BGfo	

1, lid 9 (art. 30, lid 1, MiFID II)	4:18b, lid 1, Wft	
1, lid 10, onderdeel a (art. 57, lid 1, MiFID II)	5:89.0a, 5:89a, leden 1 en 4 , 5:89b Wft	
1, lid 10, onderdeel b (art. 57, lid 3, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Artikel is gericht tot ESMA.
1, lid 10, onderdeel b, (art. 57, lid 4, MiFID II)	5:89a, leden 1 en 3, Wft	
1, lid 10, onderdeel c (art. 57, lid 6 MiFID II)	5:89c Wft	
1, lid 10, onderdeel c (art. 57, lid 7, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Artikellid is gericht tot ESMA.
1, lid 10, onderdeel c (art. 57, lid 8, MiFID II)	5:89e, lid 1, Wft	
1, lid 10, onderdeel d (art. 57, lid 12, onderdeel d, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Artikellid is gericht tot ESMA.
1, lid 11 (art. 58, lid 1, MiFID II)	5:89f, lid 5, Wft	
1, lid 11 (art. 58, lid 2, MiFID II)	5:89g, leden 1 en 2, Wft	
1 lid 12 (art. 73, lid 2, MiFID II)	5:68, lid 4, Wft en 22, lid 2, Besluit Marktmissbruik Wft	
1 lid 13 (art. 89, lid 2, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Bevoegdheidsdelegatie die wordt toegekend aan Europese Commissie.
1 lid 13 (art. 89, lid 3, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Het derde lid is gericht tot het Europees Parlement en de Raad.
1 lid 13 (art. 89, lid 4, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Het vierde lid is gericht tot de Europese Commissie.
1 lid 13 (art. 89, lid 5, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Het vijfde lid betreft de inwerkingtreding van gedelegeerde handelingen en is gericht tot het Europees Parlement en de Raad.
1 lid 14 (art. 90, lid 1bis, MiFID II)	Behoeft geen implementatie.	Artikel is gericht tot de Europese Commissie
2 lid 1 (art. 2, lid 1, richtlijn 2019/878/EU)	Behoeft geen implementatie.	Betreft uiterlijke implementatiedatum. Artikel is gericht tot de lidstaten.
3 (art, 94, lid 2, derde, vierde en vijfde alinea, richtlijn 2013/36/EU)	Behoeft geen implementatie.	Artikel is gericht tot EBA en de Europese Commissie.

4	Behoeft geen implementatie.	Betreft uiterlijke implementatiedatum. Artikel is gericht tot de lidstaten.
5	Behoeft geen implementatie	Evaluatiebepaling gericht tot de Europese Commissie
6	Behoeft geen implementatie	Betreft de inwerkingtredingsbepaling
7	Behoeft naar zijn aard geen implementatie	Betreft de adressanten van de richtlijn

Artikelsgewijs

ARTIKEL I (Besluit Gedragstoezicht financiële ondernemingen Wft)

A

De wijziging van artikel 32, achtste lid, BGfo verwerkt het in artikel 1, derde lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen opgenomen nieuwe artikel 16 bis van de richtlijn markten voor financiële instrumenten 2014 (MiFID II). Artikel 32 is gebaseerd op de artikelen 4:14, tweede lid, aanhef en onderdeel c, onder 3° en 4°, en 4:15, tweede lid, onderdeel b, onder 2°, van de Wet op het financieel toezicht (Wft). Artikel 32, achtste lid, onderdeel a, is ongewijzigd overgenomen uit de huidige tekst van dat artikel en behoeft derhalve geen nadere toelichting. Op grond van het artikel 32, achtste lid, aanhef en onderdeel b, behoeven beleggingsondernemingen niet te voldoen aan het productontwikkelingsproces, indien de beleggingsondernemingen een obligatie aanbieden of samenstellen waarin geen ander afgeleid instrument (derivaat) is ingebouwd ("embedded") dan een *make-whole*-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, MiFID II.

Obligaties waarin geen ander derivaat dan een *make-whole*-clausule is ingebouwd worden doorgaans beschouwd als veilige en eenvoudige producten die geschikt zijn voor niet-professionele beleggers. Wanneer een dergelijke obligatie vervroegd wordt afgelost, biedt deze obligatie beleggers bescherming tegen verliezen door ervoor te zorgen dat die beleggers een betaling ontvangen die gelijk is aan de som van de netto contante waarde van de resterende couponbetalingen en de hoofdsom van de obligatie die zij zouden hebben ontvangen, indien de obligatie niet vervroegd was afgelost. Om die reden is het het productontwikkelingsproces niet van toepassing op obligaties waarin geen ander derivaat dan een *make-whole*-clausule is ingebouwd.⁴

Ter verduidelijking wordt opgemerkt dat in de Nederlandstalige tekst van artikel 16 bis MiFID II niet het begrip *make-whole*-clausule, maar het begrip "bepaling inzake

⁴ Zie overweging 4 van de preambule van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen.

vervroegde aflossing" wordt gehanteerd.⁵ Omdat niet iedere - in een obligatie ingebouwde - bepaling inzake vervroegde aflossing kwalificeert als een *make-whole*-clausule is aangesloten bij de Engelstalige tekst van artikel 16 bis MiFID II door in artikel 32, achtste lid, onderdeel b, het begrip *make-whole*-clausule op te nemen.

Artikel 32, achtste lid, aanhef en onderdeel c, bepaalt dat het productontwikkelingsproces niet van toepassing is op financiële ondernemingen die financiële instrumenten uitgeven, ontwikkelen, samenstellen en uitsluitend aanbieden aan in aanmerking komende tegenpartijen. Deze financiële ondernemingen behoeven niet te voldoen aan het productontwikkelingsproces omdat in aanmerking komende tegenpartijen worden geacht voldoende kennis van financiële instrumenten te hebben.

B

Aan artikel 32a BGfo, dat is gebaseerd op de artikelen 4:14, tweede lid, aanhef en onderdeel c, onder 3° en 4°, en 4:15, tweede lid, aanhef en onderdeel b, onder 2, Wft, Wft wordt een lid toegevoegd. Dit nieuwe derde lid van artikel 32a verwerkt het in artikel 1, derde lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen opgenomen artikel 16 bis MiFID II. Op grond van artikel 32a, derde lid, aanhef en onderdeel a, behoeven beleggingsondernemingen die een obligatie aanbieden waarin geen ander afgeleid instrument (derivaat) is ingebouwd ("*embedded*") dan een *make-whole*-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, MiFID II niet te voldoen aan artikel 32a. Verder bepaalt artikel 32a, derde lid, aanhef en onderdeel b, dat artikel 32a niet van toepassing is op beleggingsondernemingen die financiële instrumenten uitgeven, ontwikkelen of samenstellen en uitsluitend aanbieden aan in aanmerking komende tegenpartijen. Voor een nadere toelichting op artikel 32a, derde lid, wordt verwezen naar de toelichting op de in artikel I, onderdeel A, van dit besluit opgenomen wijziging van artikel 32, achtste lid, BGfo.

C

Artikel 32b BGfo, dat is gebaseerd op de artikelen 4:14, tweede lid, aanhef en onderdeel c, onder 3° en 4°, en 4:15, tweede lid, aanhef en onderdeel b, onder 2°, Wft, verwerkt het in artikel 1, derde lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen opgenomen artikel 16 bis MiFID II. Het in dit onderdeel opgenomen artikel 32b, tiende lid, aanhef en onderdeel a, BGfo bepaalt dat beleggingsondernemingen die een obligatie distribueren waarin geen ander afgeleid instrument (derivaat) is ingebouwd ("*embedded*") dan een *make-whole*-clausule als bedoeld in artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, MiFID II niet aan artikel 32b behoeven te voldoen. Op grond van artikel 32b, tiende lid, aanhef en onderdeel b, geldt hetzelfde voor beleggingsondernemingen die financiële instrumenten distribueren aan uitsluitend in aanmerking komende tegenpartijen (bijvoorbeeld een andere beleggingsonderneming). Voor een nadere toelichting wordt verwezen naar de toelichting op de in artikel I, onderdeel A, van dit besluit opgenomen wijziging artikel 32, achtste lid. BGfo.

⁵ Zie artikel 4, eerste lid, onderdeel 44 bis, MiFID II en overweging 4 van de preambule van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen waarin het begrip *make-whole*-clausule wel is opgenomen.

D

Artikel 49.0b is gebaseerd op artikel 4:20, eerste lid, Wft en verwerkt artikel 1, vierde lid, onderdeel b, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen (artikel 24, lid 5a, MiFID II). Uitgangspunt is dat een beleggingsonderneming informatie aan de niet-professionele belegger verstrekt via een andere duurzame drager dan papier. De beleggingsonderneming dient een niet-professionele belegger mede te delen dat hij de mogelijkheid heeft om de informatie op papier te ontvangen in plaats van via een andere duurzame drager (tweede lid). Indien de niet-professionele belegger daarom verzoekt, verstrekt de beleggingsonderneming de informatie op papier en kosteloos aan de niet-professionele belegger (derde lid). Ten minste acht weken voordat de beleggingsonderneming het voornemen heeft om de informatie op grond van afdeling 8.1 en de artikelen 4:25a, eerste lid, onderdeel a, en 4:25b, eerste en tweede lid, Wft aan een niet-professionele belegger niet langer op papier maar op een andere duurzame drager dan papier te verstrekken, deelt de beleggingsonderneming de niet-professionele belegger mede dat hij de informatie via een andere duurzame drager dan papier zal ontvangen. Tevens geeft de beleggingsonderneming aan dat de niet-professionele belegger de keuze heeft om de informatie op papier te blijven ontvangen of de informatie te ontvangen via een andere duurzame drager dan papier (vierde lid). Daarnaast dient de beleggingsonderneming de bestaande niet-professionele belegger mede te delen dat de informatie via een andere duurzame drager dan papier zal worden verstrekt indien de niet-professionele belegger niet binnen de termijn van acht weken heeft verzocht om de informatie schriftelijk te willen blijven ontvangen (vijfde lid). Deze mededeling hoeft niet te worden gedaan indien de niet-professionele belegger de informatie reeds via een andere duurzame drager dan papier ontvangt.

E

Artikel 58, eerste en tweede lid, BGfo (nieuw) is gebaseerd op artikel 4:20, eerste lid, Wft en verwerkt artikel 1, achtste lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen (artikel 29a, eerste lid, MiFID II). De beleggingsonderneming dient voorafgaand aan het verlenen van een beleggingsdienst of nevendienst aan een niet-professionele belegger informatie over de beleggingsdienst of nevendienst, financiële instrumenten, de voorgestelde beleggingsstrategieën, plaatsen van uitvoering en alle kosten en bijbehorende lasten te verstrekken. Informatie over alle kosten en bijbehorende lasten dient de beleggingsonderneming wel te verstrekken aan een professionele belegger indien sprake is van het beheren van een individueel vermogen of advies over financiële instrumenten omdat in een dergelijk geval niet kan worden aangenomen dat de professionele belegger over voldoende kennis beschikt over financiële instrumenten en de daarmee samenhangende kosten en lasten. In andere gevallen hebben professionele beleggers geen gestandaardiseerde informatie over de kosten nodig omdat zij de noodzakelijke informatie ontvangen wanneer zij met hun beleggingsonderneming onderhandelen. De door de beleggingsonderneming aan

professionele beleggers verstrekte informatie is bovendien afgestemd op hun behoeften en is vaak zelfs gedetailleerder.

F

De wijziging van artikel 68c BGfo is gebaseerd op artikel 4:20, derde lid, onderdeel b, Wft en verwerkt artikel 1, achtste lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen en het nieuwe artikel 29a, tweede en derde lid, MiFID II. Op grond van artikel 68c, eerste lid, verstrekt een beleggingsonderneming periodiek informatie aan de niet-professionele belegger over de verleende beleggingsdiensten. Het kan bijvoorbeeld gaan om een overzicht van de vermogensbeheeractiviteiten die namens de cliënt zijn uitgevoerd en de kosten voor het uitvoeren van transacties en de dienstverlening. Daarnaast verstrekt de beleggingsonderneming op grond van het tweede lid jaarlijks achteraf informatie over alle gemaakte kosten en lasten die verbonden zijn aan de financiële instrumenten, de verleende beleggingsdiensten en nevendiensten indien de beleggingsonderneming gedurende het jaar een lopende relatie met de niet-professionele belegger heeft gehad. De rapporten en informatie als bedoeld in artikel 68c hoeven niet meer te worden verstrekt aan professionele beleggers omdat deze informatie niet nuttig is gebleken. De rapporten zijn met name nutteloos gebleken voor professionele beleggers op uiterst volatiele markten, aangezien de rapporten zeer frequent en in grote aantallen worden verstrekt. Professionele beleggers lezen deze rapporten niet of nauwelijks. Op grond van het vierde lid kunnen professionele beleggers er wel voor kiezen om de rapporten en de informatie over alle gemaakte kosten en lasten die verbonden zijn aan de financiële instrumenten en verleende beleggingsdiensten te ontvangen. De beleggingsonderneming legt de communicatie hierover met de professionele belegger vast in een register.

G

Artikel 80.0a is gebaseerd op artikel 4:23, zesde lid, onderdeel e, Wft en verwerkt artikel 1, vierde lid, onderdeel a, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen. Het betreft een wijziging van artikel 24, vierde lid, MiFID II. Bij het sluiten van een overeenkomst op afstand kan de beleggingsonderneming de informatie over de kosten en lasten van de transactie in financiële instrumenten op een duurzame drager verstrekken onmiddellijk na de totstandkoming van de overeenkomst. De beleggingsonderneming dient de niet-professionele belegger de mogelijkheid te bieden om de informatie over de kosten en lasten telefonisch te ontvangen voorafgaand aan het verrichten van de transactie in financiële instrumenten.

H

Artikel 168aa, zevende lid, is gebaseerd op artikel 4:90, tweede lid, Wft en verwerkt artikel 1, vierde lid, onderdeel c, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen (artikel 24, lid 9a, MiFID II). Het verstrekken van onderzoek door derden aan beleggingsondernemingen die individueel vermogensbeheer of andere beleggingsdiensten verlenen, valt niet onder provisie, indien wordt voldaan aan artikel 24, lid 9a, MiFID II. Het gaat om onderzoek naar small- en midcapbedrijven waarvan de

marktkapitalisatie niet hoger is dan 1 miljard euro op basis van de eindejaarskoersen, gedurende 36 maanden voorafgaand aan het verrichten van het onderzoek. Dit geldt voor zowel beursgenoteerde als niet-beursgenoteerde ondernemingen, met dien verstande dat voor deze laatste de balanspost eigen vermogen niet hoger was dan de drempel van 1 miljard euro.

ARTIKEL II (Besluit bestuurlijke boetes financiële sector)

In artikel 10 van het Besluit bestuurlijke boetes financiële sector worden de artikelen beboetbaar gesteld die worden opgenomen in de Wft en het BGfo ter implementatie van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen. De artikelen die beboetbaar worden gesteld hebben betrekking op de regels met betrekking tot informatieverstrekking aan beleggers, de integere bedrijfsvoering die gelden voor datarapporteringsdienstverleners die onder toezicht van de AFM vallen en positielimieten voor bepaalde grondstoffenderivaten. De boetecategorie wordt per artikel vastgesteld. De desbetreffende boetecategorieën zijn bepaald naar de ernst van de overtreding en sluiten aan bij de boetecategorieën die thans gelden voor soortgelijke overtredingen.

ARTIKEL III (Besluit marktmisbruik Wft)

A

Dit onderdeel, wijzigt het opschrift van paragraaf 6.1 van het Besluit marktmisbruik Wft omdat artikel 22, tweede lid, van dat besluit tevens op artikel 5:68, vierde lid, Wft is gebaseerd.

B

Artikel 22, tweede lid, van het Besluit marktmisbruik Wft, dat is gebaseerd op artikel 5:68, eerste en vierde lid, Wft, verwerkt het in artikel 1, twaalfde lid, van de richtlijn herstellpakket beleggingsondernemingen opgenomen artikel 73, tweede lid, MiFID II. Het vierde lid van artikel 5:68 Wft bepaalt dat de daarin bedoelde personen dienen te beschikken over een integere bedrijfsvoering ten aanzien van hun optreden op de markten voor financiële instrumenten. Het gaat daarbij om personen die een goedgekeurde publicatieregeling (APA) als bedoeld in artikel 2, eerste lid, onderdeel 34, van de verordening markten voor financiële instrumenten (MiFIR) of een goedgekeurd rapporteringsmechanisme (ARM) als bedoeld in artikel 2, eerste lid, onderdeel 36, MiFIR in Nederland exploiteren en die gezien hun beperkte belang voor de interne markt zijn onderworpen aan vergunningverlening en toezicht door de AFM.⁶

In artikel 22, tweede lid, van het Besluit marktmisbruik Wft wordt een verwijzing naar artikel 5:68, vierde lid, Wft opgenomen. Die aanpassing bewerkstelligt dat de hiervoor bedoelde personen dienen te beschikken over passende procedures die hun werknemers

⁶ Verordening (EU) nr. 600/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 15 mei 2014 betreffende markten voor financiële instrumenten en tot wijziging van Verordening (EU) nr. 648/2012 (PbEU 2014, L 174).

in staat stellen om door hen geconstateerde mogelijke of feitelijke overtredingen van de verordening marktmisbruik intern te melden.

ARTIKEL IV (Inwerkingtreding)

De voor de richtlijn herstelpakket beleggingsondernemingen verplichte toepassingsdatum is op 28 februari 2022 verstreken. In verband daarmee treedt dit besluit in werking met ingang van de dag na de datum van uitgifte van het Staatsblad waarin het wordt geplaatst.

De Minister van Financiën,