

Ministerie van Financiën  
Geüpload via [www.internetconsultatie.nl](http://www.internetconsultatie.nl)

**Datum** 28 februari 2014  
**Referentie** BR2119

Betreft: Consultatie Implementatiebesluit richtlijn en verordening kapitaalvereisten

Geachte heer, mevrouw,

Hierbij stuur ik u de reactie van de NVB op de consultatie "*Implementatiebesluit richtlijn en verordening kapitaalvereisten*", waarin het Ministerie van Financiën de voorgestelde wijzigingen in het BPR consulteert ter implementatie van de CRR en de CRD4. Deze reactie bespreekt eerst de algemene aandachtspunten, waarna artikelsgewijs een aantal van de voorgestelde aanpassingen aan het BPR worden besproken.

In algemene zin bestaan er drie zorgpunten. Dit zijn:

1. Samenhang tussen deze consultatie en de volledige infasering van de CRR en CRD4
2. Gold plating, en;
3. Het niveau van de implementatie

*Ad 1 - Samenhang tussen deze consultatie en de volledige infasering van de CRR en CRD4*

De consultatie van dit Implementatiebesluit vormt een van de onderdelen van de werkzaamheden die uiteindelijk zullen leiden tot het volledig aanpassen van de Nederlandse prudentiële wet- en regelgeving aan het nieuwe Europese kapitaaleisenraamwerk. Naast de aanpassingen aan de Wft en het BPR, zal DNB eenzelfde proces doorlopen voor wat betreft haar toezichthouderregels. Ook op Europees niveau wordt door EBA en ECB hard gewerkt aan verdere invulling en toepassing van de CRR en de CRD4.

In de reactie op de consultatie over de Implementatiewet richtlijn en verordening kapitaalvereisten heeft de NVB al aangegeven grote behoefte te hebben aan een totaaloverzicht van alle maatregelen die op Europees en nationaal niveau worden genomen ter implementatie van de CRR en CRD4. Dit totaaloverzicht (bijvoorbeeld in de vorm van een alles omvattende transponeringstabel) ontbreekt helaas nog steeds, waardoor het praktisch onmogelijk is om na te kunnen gaan of de implementatie wel volledig, consistent en onderling samenhangend plaatsvindt.

Daarnaast maakt de complexe structuur van de Wft en de daarop gebaseerde lagere regelgeving het buitengewoon lastig om een adequate verschillenanalyse tussen de huidige en voorgestelde regelgeving te maken. De vele verwijzingen maken het geheel onoverzichtelijk en daardoor moeilijk toegankelijk. Dit maakt het lastig om een definitief oordeel te vellen over een juiste en volledige implementatie, zonder voor verrassingen te worden gesteld. Een voorbeeld daarvan is artikel 128 van de richtlijn. Dit artikel zou volgens de transponeringstabel bij de Implementatiewet richtlijn en verordening kapitaalvereisten in het BPR worden opgenomen, maar het is niet duidelijk of en waar dit is gebeurd.

#### *Ad 2 - Gold plating*

In tegenstelling tot wat de titel van het consultatiedocument doet vermoeden, bevat het “*Implementatiebesluit richtlijn en verordening kapitaalvereisten*” ook bepalingen die hun oorsprong niet in de richtlijn of verordening kapitaalvereisten vinden. Een duidelijk voorbeeld daarvan is de uitbreiding van de verplichtingen voor clearinginstellingen. In lijn met staand beleid moeten clearinginstellingen ook (deels) gaan voldoen aan de nieuwe prudentiële regels voor banken en beleggingsondernemingen. Zo worden clearinginstellingen in het voorgestelde artikel 17c bijvoorbeeld onderworpen aan artikel 88, eerste lid, van de CRD4, terwijl de reikwijdte van deze richtlijn is beperkt tot banken en beleggingsondernemingen. Andere voorbeelden van gold plating worden behandeld in de artikelsgewijze opmerkingen bij de voorgestelde artikelen 23c en 23d.

#### *Ad 3 – Het niveau van de implementatie*

Het Ministerie heeft ervoor gekozen om een groot aantal regels in lagere regelgeving vast te leggen. Om meerdere redenen bestaan er bezwaren ten aanzien van die keuze. In de reactie van de NVB op de consultatie van de Implementatiewet richtlijn en verordening kapitaalvereisten is een aantal regels benoemd dat niet aan de lagere regelgever zou moeten zijn voorbehouden. Het gaat in die gevallen namelijk niet om technische uitwerkingen, maar om regels waarbij het primaat bij de wetgever ligt en de lagere regelgever of toezichthouder geen eigen afwegingsruimte heeft. De NVB herhaalt haar pleidooi om de implementatie op het juiste niveau van regelgeving te doen plaatsvinden.

Het verankeren van regels op Wft-niveau – evenals het voorkomen van gold plating – is van groot belang voor een succesvolle migratie naar het *Single Supervisory Mechanism*. Om adequaat toezicht uit te kunnen oefenen op naleving van de CRR en de CRD4, is een eenduidig en transparant juridisch raamwerk strikt noodzakelijk. Nationale koppen en verankering van Europese regelgeving op een lager niveau dan de wet passen niet bij het voornemen – en de wens van de Minister – om te komen tot een *Single Rule Book* en adequaat toezicht door de ECB.

#### **Artikelsgewijze opmerkingen**

Naast de generieke punten van zorg, bestaan er ook zorgen en aandachtspunten bij de verschillende artikelen. Deze worden hieronder besproken.

##### Artikel 23c

Er wordt gesproken van een jaarlijkse evaluatie van het herstelplan door DNB en over het feit dat DNB, indien nodig, wijzigingen aan kan brengen in dat plan. De inhoud van lid 3 is breder dan een implementatie van het bepaalde in artikel 74 lid 4 van de richtlijn, zoals de transponeringstabel lijkt te insinueren. In aanvulling op artikel 3:18a (dat artikel 97 en 98 van de richtlijn implementeert) wordt een nieuwe grond voor evaluatie ingesteld.

##### Artikel 23d

Dit artikel vereist dat banken beschikken over passende procedures voor het melden van geconstateerde of mogelijke overtredingen van de CRR of in de Wft opgenomen prudentiële voorschriften. Deze procedures moeten aan de vereisten van artikel 71, tweede lid, onderdelen b, c en d, en derde lid, van de CRD4 voldoen.

In de praktijk worden soms afwijkingen van de formele regelgeving geconstateerd, die conform de reguliere, interne procedures zijn gesignaleerd en worden gerepareerd. Voor een deel van die afwijkingen is de nu voorgestelde procedure - met de uitvoerige waarborgen (vertrouwelijkheid identiteit, bescherming persoonsgegevens, passende bescherming van werknemers minimaal tegen vergelding, discriminatie of onbillijke behandeling) - buitenproportioneel. Het kan immers niet de bedoeling zijn om alle vereisten als vermeld in artikel 71 van de richtlijn op alle geconstateerde afwijkingen van toepassing te verklaren. Het toestaan van enige mate van proportionaliteit, door een

dergelijke procedure alleen te verplichten voor situaties waarbij de bank na een melding niet adequaat handelt of nalaat te handelen, lijkt een werkbaar alternatief waarmee invulling wordt gegeven aan de eis van doeltreffendheid. Overtredingen die door de bank kordaat worden geadresseerd, zouden dan niet via de in het artikel genoemde procedure hoeven te worden behandeld.

#### Artikel 48

Dit artikel lijkt geen volledige implementatie te bevatten van artikel 29 van de richtlijn. De implementatie van de leden 2c en 4 lijkt te ontbreken.

#### Artikel 69

Lid 2 zal op punten moeten worden aangepast, om deze in lijn te brengen met artikel 101 lid 1 van de richtlijn. Dit ter voorkoming van de situatie dat een instelling eerder wordt geconfronteerd met een hogere vermenigvuldigingsfactor of een hoger toetsingsvermogen dan is beoogd onder de richtlijn. DNB wordt door de voorgestelde implementatie immers meer mogelijkheden geboden dan onder de richtlijn is voorgeschreven, nu er wordt gesproken van 'onvoldoende of onjuiste vaststellingen van de risico's' versus 'wezenlijke tekortkomingen'/'material deficiencies'.

#### Artikel 105b lid 4

Dit artikel betreft de implementatie van artikel 136 lid 7 CRD4. DNB maakt het contracyclische bufferpercentage bekend op haar website. Er wordt in de richtlijn niet duidelijk bepaald of alleen contracyclische bufferpercentages van zowel in Nederland gelegen kredietblootstellingen worden gepubliceerd of dat de percentages voor kredietblootstellingen in een andere lidstaat of een staat die geen lidstaat is ook door DNB worden gepubliceerd.

Het BPR lijkt van een totale bekendmaking uit te gaan waardoor alle bekendmakingen via DNB geschieden. We zijn voorstander van 1 loket voor het verkrijgen van de informatie, de verduidelijking in het BPR ten opzichte van de richtlijn ondersteunen we van harte.

#### Artikel 105 c en d

Nergens blijkt dat de leden vier en vijf van artikel 131 van de richtlijn geïmplementeerd worden. Een verwijzing naar de MSI-buffer en ASI-buffer ontbreekt.

#### Artikel 105g

In de toelichting bij dit artikel is weergegeven dat de berekening van het maximaal uitkeerbare bedrag moet worden opgevat in het kader van adequate beheersing van bedrijfsrisico's. De instelling moet er daarom voor zorgen dat de berekening van het maximaal uitkeerbare bedrag is opgenomen in de procedures en maatregelen die ingevolge 3:17, tweede lid aanhef en onderdeel c, van de wet worden vereist. Dit lijkt niet uit de richtlijn voort te vloeien.

#### Artikel 134b

Dit artikel dient ter uitvoering van artikel 3:74a, derde lid, van de wet. In dit artikel is de grondslag opgenomen om in het BPR het 'country by country' reporting vast te leggen. Op grond van artikel 89, tweede lid, CRD4 moeten lidstaten voorschrijven dat de volgende informatie voor het eerst op 1 juli 2014 openbaar wordt gemaakt:

- benaming(en), aard van de activiteiten en geografische locatie;
- omzet;
- aantal werknemers in voltijdequivalenten;

Onduidelijk is wat onder 'land waar zij een vestiging heeft' wordt verstaan. In de Engelse tekst wordt gesproken over 'in which it has an establishment', hetgeen tweërlei kan worden geïnterpreteerd. Enerzijds kan worden betoogd dat dat naast een bijkantoor ook andere 'vestigingen' (rep offices bijvoorbeeld) beoogd worden nu er niet gekozen is voor het begrip 'branch'.

Anderzijds wordt in CRD4 gesproken over 'freedom of establishment' hetgeen blijkens artikel 35 doelt op slechts een bijkantoor. Op Europees niveau zou voor verduidelijking van dit begrip moeten worden zorggedragen, opdat de implementatie en toepassing op een juiste en uniforme wijze geschiedt.

Mocht u naar aanleiding van deze reactie vragen of opmerkingen hebben, dan hoor ik het graag

Met vriendelijke groet,



Onno Steins  
Senior Adviseur Prudentiële Regelgeving