

DUFAS-reactie consultatie Wet implementatie richtlijn duurzaamheidsrapportering

info@dufas.nl
www.dufas.nl

Aan: Ministerie van Financiën
Van: The Dutch Fund and Asset Management Association (DUFAS)

Datum: 8 september 2023
Onderwerp: **Reactie op de consultatie van de Wet implementatie richtlijn
duurzaamheidsrapportering**

De Dutch Fund and Asset Management Association (DUFAS) is verheugd over de mogelijkheid om te reageren op de openbare consultatie voor de 'Wet implementatie richtlijn duurzaamheidsrapportering', zoals gepubliceerd door het Ministerie van Financiën op 17 juli 2023. DUFAS maakt hiervan graag gebruik.

I. Introductie

DUFAS en haar leden hebben met interesse kennisgenomen van de op 17 juli 2023 gepubliceerde openbare consultatie voor de Wet implementatie richtlijn duurzaamheidsrapportering. Met deze implementatiewet wordt een (deel van de) voor de maatschappij en de sector belangrijke nieuwe richtlijn omgezet in nationale wet- regelgeving. DUFAS heeft in deze reactie enkel input voor vraag 1 van de consultatie. DUFAS spreekt zich niet uit over de vragen 2 en 3 van de consultatie.

DUFAS onderschrijft het maatschappelijk belang van goede en accurate duurzaamheidsrapportering door het Nederlandse bedrijfsleven. DUFAS steunt ook het uitgangspunt van de wetgever blijkens de Memorie van Toelichting, om bij de implementatie van de Europese richtlijn met betrekking tot duurzaamheidsrapportering door ondernemingen (hierna: CSRD) goed op de administratieve lasten voor het bedrijfsleven te letten.

De reactie van DUFAS ziet toe op het volgende. De implementatiewet schrijft met de voorgestelde aanpassingen van artikel 5:25c Wft voor wat betreft beursvennootschappen niet méér voor dan de Europese richtlijn duurzaamheidsrapportering doet. DUFAS steunt deze uitwerking. Volgens DUFAS geeft de wetgever hiermee op een adequate wijze invulling aan de Europese voorschriften voor het algemeen beschikbaar stellen van de duurzaamheidsrapportages door beursvennootschappen.

Tevens wordt in de implementatiewet een aanpassing benoemd van artikel 2:394 BW. Ten aanzien hiervan zijn er bij DUFAS en haar leden een paar vragen ontstaan met betrekking tot het precieze toepassingsbereik van de voorgestelde bepaling, omdat de inhoud daarvan niet op alle punten overeen lijkt te komen met de bijbehorende Memorie van Toelichting en wettelijke bepalingen waarnaar verwezen wordt. Zie verder onder punt II.

Hoewel wij begrijpen dat met deze openbare consultatie voor de 'Wet implementatie richtlijn duurzaamheidsrapportering' niet de gehele implementatie van de CSRD aan de markt wordt voorgelegd, brengen wij graag wel alvast het volgende reikwijdtepunt onder de aandacht.

In de praktijk zien wij dat accountantskantoren die vermogensbeheerders bijstaan in (de voorbereidingen van) de implementatie van de CSRD adviseren om beleggingen van de klanten (de mandaten) wel mee te nemen in de scope van de CSRD rapportage. Daardoor is bij een aantal leden onduidelijkheid ten aanzien van de vraag of beleggingen die bepaalde vermogensbeheerders voor hun klanten doen ook moeten worden meegenomen in de duurzaamheidsrapportering. DUFAS is van mening dat wanneer vermogensbeheerders op grond van een individueel vermogensbeheer mandaat voor haar klanten beleggen, de duurzaamheidsaspecten van deze portefeuilles niet onder de reikwijdte van de CSRD vallen. Wij gaan hier uitgebreid in onder punt III.

II. Voorgestelde aanpassingen van artikel 2:394 BW

Toepassingsbereik van artikel 2:394 lid 4 sub a BW

Ten aanzien van het voorgestelde artikel 2:394 lid 4 sub a BW merken DUFAS en haar leden het volgende op. In de concept wettekst bij deze bepaling staat een letterlijke verwijzing naar artikel 2:360 lid 1 en lid 2 BW, dat regelt welke rechtspersonen een jaarrekening en een bestuursverslag moeten opstellen. In de Memorie van Toelichting wordt een opsomming van rechtspersonen gegeven die op het eerste oog niet volledig in lijn lijkt met de inhoud van artikel 2:360 BW.

In de lezing van het voorgestelde artikel 2:394 lid 4 sub a BW, en de uitleg van die bepaling in de Memorie van Toelichting, is onduidelijkheid ontstaan over de reikwijdte van het voorgestelde artikel, ten aanzien van bijvoorbeeld coöperaties. DUFAS vraagt daarom om in de Memorie van Toelichting aanvullende duidelijkheid te bieden, of het toepassingsbereik van het voorgestelde artikel 2:394 lid 4 sub a BW gelijk is aan artikel 2:360 lid 1 en lid 2 BW, of minder breed is dan die bepaling.

Daarbij vraagt DUFAS het Ministerie ook om in de wettekst zelf verduidelijking aan te brengen, door bijvoorbeeld in de voorgestelde toevoeging een heel specifieke verwijzing op te nemen naar enkel de vennootschappen die op basis van de Nederlandse implementatie van de richtlijn duurzaamheidsrapportage een duurzaamheidsverslag moeten gaan opstellen. In combinatie met bovenstaande alinea zal dat de duidelijkheid van de reikwijdte van de bepaling ten goede komen.

Artikel 2:394 lid 4 sub d BW en verwijzing naar artikel 2:397 lid 1 BW

In artikel 2:394 lid 4 sub d BW wordt verwezen naar artikel 2:397 lid 1 BW, waarin (omvang gerelateerde) vrijstellingen voor bepaalde (rapportage)verplichtingen geregeld zijn. Met deze verwijzing wordt aansluiting gezocht bij de drie toepassingsvereisten van artikel 2:397 BW. In artikel 2:394 lid 4 sub d BW wordt voor het van toepassing zijn van de vrijstelling vereist dat er niet voldaan wordt aan minstens één van de drie vereisten zoals benoemd in artikel 2:397 lid 1 BW.

Artikel 2:397 lid 1 BW schrijft echter voor dat de daarin genoemde vrijstellingen pas gelden op het moment dat een rechtspersoon voldoet aan niet één, maar minstens twee (van de drie) vereisten ten aanzien van diens omvang. DUFAS en haar leden vragen daarom of verduidelijkt kan worden of het hier niet moet gaan om het niet voldoen aan ten minste twee van de drie vereisten, wat ook in lijn is met de vrijstellingsvereisten zoals omschreven in artikel 2:394 lid 4, sub a, b, en c BW.

Gehanteerde definitie van organisatie van openbaar belang

In het voorgestelde artikel 2:394 lid 4 sub c en d BW wordt een en ander bepaald voor organisaties van openbaar belang. In de voorgestelde bepalingen wordt aansluiting gezocht bij de definitie daarvan zoals neergelegd in artikel 2:398 lid 7, onderdelen a, b en c BW. Hoewel de definitie zoals geboden door artikel 2:398 BW duidelijk is, is er bij DUFAS en haar leden onduidelijkheid ontstaan over de precieze lezing hiervan, gelet op de overige artikelen van deze implementatiewet.

Naast de wettelijke definitie van een 'organisatie van openbaar belang' die geboden wordt door artikel 2:398 lid 7 BW biedt ook de Wet toezicht accountantsorganisaties een definitie voor een organisatie van openbaar belang, welke definitie een grotere reikwijdte omvat. Over deze laatste definitie wordt niet gesproken in de implementatiewet en niet in de Memorie van Toelichting. DUFAS vraagt daarom om een toelichting in de Memorie van Toelichting over het wel of niet aansluiten bij de definitie in de Wet toezicht accountantsorganisaties.

In navolging op bovenstaande alinea zijn (grote) pensioenfondsen aangewezen als organisatie van openbaar belang. Derhalve dienen deze pensioenfondsen te voldoen aan bepalingen ten aanzien van de externe accountant. Echter, pensioenfondsen zijn niet aangewezen als organisatie van openbaar belang conform artikel 2:398 lid 7 BW. Wij willen het Ministerie vragen om deze onduidelijkheid weg te nemen, door in de Memorie van Toelichtingen te benoemen dat pensioenfondsen expliciet buiten de scope van CSRD en deze implementatiewet vallen.

III. Reikwijdte CSRD ten aanzien van individueel vermogensbeheer

De vraag of duurzaamheidsrapportages over beleggingen van klanten op grond van individueel vermogensbeheer moeten worden meegenomen in de duurzaamheidsrapportage is van groot belang voor vermogensbeheerders die onder de reikwijdte van de CSRD vallen.

Op grond van artikel 1 lid 4 CSRD is bepaald dat -kort gezegd- de CSRD niet van toepassing is op bepaalde financiële producten, namelijk AIF's en UCITS. De CSRD verwijst daarbij naar financiële producten als bedoeld in de SFDR. Gelet op deze uitzondering is onduidelijkheid ontstaan of individuele vermogensbeheermandaten al dan niet onder de CSRD vallen.

Wat DUFAS betreft zou het niet logisch en consistent zijn om individueel vermogensbeheer wél onder de CSRD te laten vallen. Dit vanwege de volgende redenen:

Ten eerste gaat de CSRD over duurzaamheidsrapportering over eigen assets, dan wel hetgeen behoort tot haar eigen 'value chain'. Het vermogen dat vermogensbeheerders beheren voor haar eigen klanten op grond van een afgesproken mandaat zou daar niet onder moeten vallen. Het zou vreemd zijn indien vermogensbeheerders in hun eigen bestuursverslag moeten rapporteren over de "niet-financiële informatie" (duurzaamheidsaspecten) van individueel beheerde vermogens, terwijl er niet gerapporteerd wordt over de financiële informatie van die individueel beheerde vermogens.

Ten tweede wordt op grond van de SFDR immers gerapporteerd over de mandaten. Het zou inconsistent zijn als de CSRD-verplichtingen niet zouden gelden voor de beleggingen in collectief beheer (AIF's of UCITS), omdat daar al over gerapporteerd is onder de SFDR, maar dat dit wel zou gelden voor de beleggingen in individueel beheer (mandaten).

Ten derde is van belang te kijken naar de doelstelling van de CSRD. DUFAS meent dat de CSRD juist is bedoeld om de data op te leveren die financiële marktpartijen nodig hebben om aan de transparantieplichtingen op grond van de SFDR te voldoen (vergelijk artikel 29 ter, 5, b CSRD). Het zou onlogisch zijn als financiële marktpartijen op grond van de CSRD informatie zouden moeten verstrekken (over de mandaten) die zij zelf als financiële marktpartijen nodig hebben om hun verplichtingen uit hoofde van de SFDR na te leven (ten aanzien van die mandaten).

Kortom, DUFAS verzoekt het Ministerie om bijvoorbeeld in de Memorie van Toelichting op te nemen dan wel te verduidelijken en toe te lichten dat wanneer financiële marktpartijen op grond van een individueel vermogensbeheer voor haar klanten beleggen, duurzaamheidsaspecten van deze portefeuilles niet vallen onder de reikwijdte van de CSRD.

DUFAS: Dutch Fund and Asset Management Association

Sinds 2003 zet DUFAS zich in voor een gezonde vermogensbeheersector in Nederland. DUFAS telt ruim 50 leden: van grote assetmanagers die de Nederlandse pensioen- en verzekeringsvermogens beleggen tot kleinere, specialistische vermogensbeheerders. DUFAS vergroot het bewustzijn van de maatschappelijke relevantie van beleggen, helpt mee aan het ontwikkelen van sectorstandaarden en vertegenwoordigt de sector bij de invoering van nieuwe wet- en regelgeving. Daarnaast zet DUFAS zich in voor één Europese markt met gelijke regelgeving.