



Consultatiedocument Besluit implementatie MiFID II

DUFAS¹ heeft vooral technische opmerkingen op het implementatiebesluit MiFID II. Onze opmerkingen staan hieronder vermeld. DUFAS geeft de voorkeur aan implementatie door verwijzing naar richtlijnteksten die niet rechtstreeks werken. Wij zetten vraagtekens bij verwijzing in de wetstekst naar artikelen uit Europese verordeningen, omdat die reeds rechtstreekse werking hebben. Op een enkel punt staan de te implementeren normen ten onrechte in de toelichting. Ook daar geeft DUFAS de voorkeur aan verwijzing naar de originele richtlijntekst.

Art. 5a Bgfo (vakbekwaamheid)

De voorgestelde regeling in het Bgfo is uitermate summier. DUFAS is voorstander van het opnemen van de regeling in het Bgfo zelf, in plaats van een uitwerking op het niveau van een Ministeriële Regeling De op financiële dienstverleners toepasselijke regeling van vakbekwaamheid is in het Bgfo uitgewerkt. DUFAS ziet niet in waarom daar in het geval van beleggingsondernemingen vanaf zou moeten worden geweken.

Tevens zouden wij graag zien dat expliciet wordt aangesloten bij de ESMA guidance hierover.

Art. 29.0a Bgfo (uitzondering beheerders)

DUFAS merkt op dat het vereiste van een website (art. 31g) logischerwijs ook bij de uitzondering hoort. In de toelichting kan tot uitdrukking worden gebracht dat voor beheerders uiteraard ook prudentiële eisen, zoals bepaald bij en krachtens 3:53 en 3:57 Wft, moeten worden inbegrepen.

Art. 29a Bgfo (interne organisatie)

Dit artikel verklaart de artikelen 21 en 24 van de gedelegeerde verordening van toepassing. DUFAS vraagt zich af waarom, nu deze bepalingen al rechtstreekse werking hebben.

De toelichting is daarnaast onvolledig. Naast de artikelen 21 en 24 zouden - naar wij menen - ook 22 (compliance) en 23 (risk management) moeten worden genoemd.

Art. 29b Bgfo(organisatorische scheiding tussen informatie en beleggingsadvies)

Het is niet duidelijk op welke MiFID-bepaling dit artikel is gebaseerd. Betreft het hier geen ongewenste nationale kop?

¹ DUFAS, voluit de Dutch Fund and Asset Management Association, is de brancheorganisatie van vermogensbeheerders en beheerders van beleggingsinstellingen (ook wel *asset managers* genoemd) in Nederland. Onze belangenvereniging kent, naast onafhankelijke vermogensbeheerders, leden uit de bankensector, verzekerings-, vastgoed- en pensioensector, alsmede bewaarbedrijven.



Het is op zichzelf begrijpelijk dat informeren van cliënten en adviseren van klanten van elkaar moet worden onderscheiden, gelet op vakbekwaamheid, geschiktheidstoets en adviseringsbepalingen. Maar dat betekent niet automatisch dat beide typen activiteiten altijd door andere medewerkers moeten worden verricht. MiFID II dwingt daar niet toe. De activiteiten – informeren en adviseren – liggen vaak in elkaars verlengde, waardoor het niet is uitgesloten dat deze activiteiten in voorkomende gevallen door dezelfde medewerker worden uitgevoerd.

Art. 31b Bgfo (compliance)

Dit artikel lijkt ons overbodig, omdat art. 22 van de Verordening directe werking heeft. De compliance gerelateerde bepalingen met betrekking tot product governance (art. 9 (7) en 10 (6) gedelegeerde richtlijn) zouden bij art. 32a en 32 b kunnen worden verwerkt.

Art. 32a en 32b Bgfo (product governance)

DUFAS vindt het een goede keuze om waar mogelijk een directe verwijzing op te nemen naar de toepasselijke richtlijnbevestiging in plaats van een tekstuele implementatie.

DUFAS vraagt zich tegelijkertijd af of de keuze die is gemaakt in art. 32b voor gedeeltelijke opname van de normen van de gedelegeerde verordening in de wetstekst enerzijds, en in de nota van toelichting anderzijds, wel zo gelukkig is. DUFAS zou dan prefereren dat wordt verwezen naar de betreffende richtlijnartikelen, zodat eenduidig vast staat wat de normen zijn. Immers, de toelichting op een AMvB kan geen algemeen verbindende voorschriften bevatten, maar kan slechts uitleggen wat met de norm wordt bedoeld en waar hij vandaan komt.

Art. 32b Bgfo (product governance distributeurs)

Het is naar onze mening niet consistent met art 32a om de governance vereisten voor distributeurs wel tekstueel te implementeren. DUFAS geeft de voorkeur aan verwijzing naar art. 10 van de gedelegeerde richtlijn.

De tekstuele implementatie bevat ook omissies.

- a. Zo is de scope niet correct. Het artikel heeft betrekking op alle distributeurs van financiële instrumenten, niet alleen op distributeurs die niet tevens producent zijn.
- b. Verder staat in lid 8 dat alleen aan beleggingsondernemingen uitkomsten van informatie dienen te worden verstrekt. Dit dient ‘producenten’ te zijn.
- c. Het proportionaliteitsbeginsel in lid 1 van art. 10 is in dit kader een belangrijk uitgangspunt en dus goed om te herhalen als de wetgever bij zijn keuze blijft om niet naar art. 10 te verwijzen.
- d. Ook de nuances uit lid 2 en 5 van art. 10 ontbreken (onder andere een verwijzing naar de prospectusrichtlijn). Dat is jammer omdat de Bgfo tekst nu niet zelfstandig leesbaar is.

Art 168a en art 168aa (inducements)

Deze bepalingen zijn erg moeilijk leesbaar omdat het bestaande nationale regime voor niet-professionele beleggers (168a) en de op zichzelf al ingewikkelde nieuwe MiFID bepalingen worden vermengd (deels art. 168a en 168aa). Verheldering is ons inziens wenselijk en kan onder meer worden bereikt door de opzet volgorde te wijzigen en beter te laten aansluiten bij MiFID II.



DUFAS stelt voor te beginnen met een aparte bepaling voor provisies bij individueel beheer en onafhankelijk advies en een aparte bepaling voor andere diensten (execution only en afhankelijk advies).

Vervolgens zou een korte bepaling kunnen worden geformuleerd voor het Nederlandse provisieverbod in de particuliere markt.

Voor broker research zou dan tot slot een aparte bepaling moeten worden opgenomen (geen onderdeel meer van art. 168a).

Wij zijn graag tot nadere toelichting bereid. Daarvoor kunt u contact opnemen met

mr. R.E. Batten

☎ 070 333 8778, ✉ rb@dufas.nl



Schema: mogelijke herindeling Wft-verplichtingen in boeken per vergunningtype

Hfdst + onderwerp	Banken	Verzekeraars	BOs	BIs
1. Marktoegang	Huidige Hfdst 2.1 + afd. 2.2.2. (+ 2.2.4d ?) + 2.2.13 + 2.3.2	Huidige Hfdst 2.1 + afd. 2.2.3. (+ 2.2.4?) + 2.2.13 + 2.3.3. (+ 2.3.4 ?)	Huidige Hfdst 2.1 + 2.2.12 + 2.2.13 + 2.3.8	Huidige Hfdst 2.1 + 2.2.7 (+ 2.2.5 ?) + 2.2.13 + 2.3.4b + 2.3.5
	Artt. 3:1a, 3:2, 3:3, 3:4, hfdst. 3.2, afd. 3.3.1,	Artt. 3:1, 3:3, hfdst. 3.2a,	Art. 3:3,	Art. 3:3,
2. Geschiktheid & betrouwbaarheid	Afd. 3.3.2	Afd. 3.3.2	Afd. 4.2.1	Afd. 4.2.1
3. Structurering & inrichting	Afd. 3.3.3, incl. 3:17c	Afd. 3.3.3	Afd. 4.2.2	Afd. 4.2.2
4. Prudentiele eisen	Artt. 3:18a, 3:29, 3:29b(?), 3:30, 3:31-3:33c, 3:38c, 3:39, 3:44-3:46, 3:53, 3:54, 3:57, 3:58, 3:62a, 3:62b, 3:62c, 3:63, 3:64, 3:65, 3:66, 3:71, 3:72, 3:75-3:77, 3:83a, 3:88, 3:90, 3:91, 3:95, 3:96, 3:98-3:108, 3:109, 3:110-3:111a, 3:159aj, 3:160-3:201, 3:202-3:221, 3:238-3:257, 3:258-3:267, 3:269-3:280, 3:289-3:305	Artt. 3:29, 3:36-3:38, 3:40-3:44, 3:47-3:52, 3:53-3:55, 3:56(?), 3:57, 3:57a, 3:58, 3:59, 3:60, 3:67-3:71, 3:72, 3:73, 3:73c, 3:74, 3:75, 3:78, 3:80, 3:81, 3:82a, 3:83, 3:84-3:87, 3:88, 3:91, 3:95, 3:97, 3:98-3:108, 3:111c, 3:112, 3:113, 3:114-3:118, 3:119-3:144, 3:149-3:159, 3:159a-3:159ai, 3:159ak, 3:160-3:237, 3:238-3:257, 3:267d-3:267g, 3:269-3:305	Artt. 3:18a, 3:33, 3:45, 3:53, 3:54, 3:57, 3:58, 3:62a, 3:62b, 3:62c, 3:63, 3:65, 3:72, 3:74a, 3:82, 3:83a, 3:88, 3:91, 3:95, 3:98-3:108, 3:111a, 3:159aj, 3:160-201, 3:202-3:221, 3:258-3:267, 3:269-3:280, 3:289-3:305	Art. 3:18b, 3:53, 3:54, 3:57, 3:63, 3:72, 3:74c, 3:88, 3:91, 3:95, 3:98-3:108, 3:258-3:265, 3:289-3:305
	Boek 3a		Boek 3a	
5. Gedragsregels	Artt. 4:2, 4:2d, 4:3, 4:4, 4:5, 4:7, 4:19-4:20, 4:22-4:24, 4:25-4:25a, 4:26-4:27, 4:32-4:37, 4:71f-4:71g, 4:92-4:99	Art. 4:6, 4:7, 4:19-4:20, 4:22-4:24, 4:25-4:25a, 4:26-4:27, 4:63-4:71, 4:92-4:99, 4:101-4:104	Artt. 4:1, 4:3, 4:4-4:4b, 4:5, 4:7, 4:18a-4:18e, 4:19-4:20, 4:22-4:24, 4:25-4:25a, 4:25c, 4:26-4:27, 4:82-4:91l, 4:100-4:100f	Artt. 4:1, 4:3, 4:4, 4:7, 4:18c-4:18e, 4:19-4:20, 4:22-4:24, 4:25-4:25a, 4:26-4:27, 4:30a(?), 4:37b-4:37pa, 4:37q-4:37z, 4:38-4:62k, 4:26l-4:62w
6. Bijz. maatregelen stabiliteit fin stelsel	Artt. 6:1-6:13	Artt. 6:1-6:13	Artt. 6:1-6:13	Artt. 6:1-6:13

N.B: Het behoeft geen betoog dat dit geen copy/paste project is. Dit schema is een overzicht op hoofdlijnen ter illustratie van ons voorstel van sectorgewijze boeken binnen de Wft. Het is mogelijk dat de beoordeling die in dit schema van de reikwijdte van bepalingen wordt gemaakt, niet altijd juist is.