

CLIFFORD CHANCE LLP
ADVOCATEN SOLICITORS NOTARIS
BELASTINGADVISEURS
DROOGBAK 1A
1013 GE AMSTERDAM
POSTBUS 251
1000 AG AMSTERDAM
TEL +31 20 7119 000
FAX +31 20 7119 999
www.cliffordchance.com

Ministerie van Financiën
Postbus 20201
2500 EE DEN HAAG

Doorkiesnummer: +31 20711 9150
E-mail: frank.graaf@cliffordchance.com

16 augustus 2017

L.S.,

Reactie Clifford Chance - Consultatie Wet en Besluit Uitvoering Verordening SFTR

1. Inleiding

Wij maken graag gebruik van de mogelijkheid om te reageren op de consultatiedocumenten Wet en Besluit Uitvoering Verordening SFTR (het "**Consultatiedocument**").

Clifford Chance LLP is een toonaangevend internationaal advocatenkantoor met een transactie-, advies- en procespraktijk dat zich richt op financieel- en ondernemingsrecht.

2. Reactie

Er valt ons een belangrijk gebrek op aan het Consultatiedocument. Naast de invoering van aanvullende sanctiebevoegdheden zoals voorzien in de Verordening (EU) 2015/2365 betreffende de transparantie van effectenfinancieringstransacties en van hergebruik (PbEU 23 december 2015, L 337/1; de "**Verordening SFTR**"), dient het Consultatiedocument ook buiten twijfel te stellen dat een verzuim in de nakoming van artikel 15 van de Verordening SFTR geen civiele nietigheid danwel vernietigbaarheid van de betreffende transacties ten gevolge kan hebben.

206834-4-14197-v0.5

NL-3063-BF-CMG2

CLIFFORD CHANCE LLP IS EEN LIMITED LIABILITY PARTNERSHIP GEREgistREERD IN ENGELAND & WALES ONDER NUMMER OC323571. REGISTERED OFFICE EN HOOFDVESTIGING ZIJN 10 UPPER BANK STREET, LONDEN E14 5JJ, ENGELAND. HET WOORD "PARTNER" WORDT GEBRUIKT OM EEN "MEMBER" VAN CLIFFORD CHANCE LLP OF EEN WERKNEMER OF CONSULTANT MET OVEREENKOMSTIGE POSITIE EN STATUS AAN TE DUIDEN. CLIFFORD CHANCE LLP IS IN NEDERLAND INGESCHEVEN IN HET HANDELSREGISTER VAN DE KAMER VAN KOOPHANDEL ONDER NUMMER 34360401.

DE (NOTARIËLE) DERDENGELDENREKENINGEN ZIJN VERMELD OP WWW.CLIFFORDCHANCE.COM/NLREGULATORY

Artikel 15 laat deze materie –in nogal onduidelijke taal - over aan de lidstaten. Dit creëert voor de praktijk rechtsonzekerheid op een cruciaal terrein van het financieringswezen. De transacties die hierdoor getroffen zouden kunnen worden (repo's, effectenleentransacties maar ook onderpand voor bilaterale of geclarede derivaten) zijn van fundamenteel belang voor het financiële stelsel. Zouden dergelijke transacties (via art. 3:40 BW) ongedaan gemaakt kunnen worden ogv niet-nakoming van art. 15, dan zou dat een kettingreactie teweeg kunnen brengen aangezien vele transacties slechts een schakel vormen in een keten van onderling verbonden transacties waar een bank, een pensioenfonds of een andere financiële instelling partij is. Ook worden sommige van de betrokken transacties geclareed; het is evident dat nietigheid van dergelijke transacties zeer schadelijk kan zijn voor het functioneren van betrokken CCP's.

Om bovengenoemde redenen is het van groot belang dat de Nederlandse wetgever op adequate wijze regelt dat overtreding van art 15 van de Verordening SFTR naar ons recht niet de voornoemde negatieve gevolgen kan hebben.

E.e.a. dient op wettelijk niveau plaats te vinden. Daarbij dient in de tekst verduidelijkt te worden dat de uitsluiting van nietigheid c.q. vernietigbaarheid niet alleen ziet op het geval dat Nederlands recht van toepassing is op de betreffende overeenkomst c.q. rechtshandeling, maar ook op het geval dat een in Nederland gevestigde partij, tussenpersoon of CCP betrokken is (ongeacht het op de overeenkomst toepasselijke recht) of dat het betreffende onderpand goederenrechtelijk hier gelegen is (of IPR-technisch geacht wordt hier gelegen te zijn) ongeacht de herkomst van betrokken partijen danwel het op de transactie toepasselijke recht.

Indien gewenst, zijn wij uiteraard bereid om een nadere toelichting te geven op de inhoud van deze reactie.

Hoogachtend,

/s/

Mr F.G.B. Graaf
Advocaat/Partner