

Vertrouwelijk
Ministerie van Financiën
T.a.v. m.r. W.B. Hoekstra MBA
Postbus 20201
2500 EE DEN HAAG

Datum 23 februari 2021
Ons kenmerk RnZi-21013387
Pagina 1 van 4
Telefoon +31207972171
E-mail Rislan.Zitouni@afm.nl
Betreft Uitvoeringstoets wetsvoorstel
implementatie richtlijn
grensoverschrijdende distributie van
beleggingsinstellingen en icbe's

Geachte heer Hoekstra,

Bij brief van 12 januari 2021 heeft u de Autoriteit Financiële Markten (AFM) verzocht om een uitvoeringstoets uit te voeren over het wetsvoorstel implementatie richtlijn grensoverschrijdende distributie van beleggingsinstellingen en icbe's (hierna: wetsvoorstel).

Het wetsvoorstel strekt tot implementatie van de Cross border distribution of funds richtlijn (CBDF).¹ In de preambules bij de CBDF wordt geconstateerd dat er nog bepaalde belemmeringen bestaan voor fondsbeheerders om ten volle te profiteren van de interne markt. Er is een uiteenlopende aanpak van regelgeving en toezicht op grensoverschrijdende distributie van beleggingsinstellingen en icbe's. De CBDF coördineert dan ook verdergaand de eisen die gelden op grond van de AIFMD² en UCITS³ en gelieerde verordeningen en bevordert tevens de grensoverschrijdende distributie van fondsen die worden beheerd.

Deze brief bevat het resultaat van de uitvoeringstoets van het wetsvoorstel. Het wetsvoorstel en de daarin neergeslagen keuzes zijn in nauw en goed overleg tussen vertegenwoordigers van uw ministerie en de AFM tot stand gekomen. Uit de toets volgt dat de nieuwe bevoegdheden en verplichtingen van de AFM uitvoerbaar zijn.

¹ Richtlijn (EU) nr. 2019/1160 van het Europees Parlement en de Raad van 20 juni 2019 tot wijziging van richtlijnen 2009/65/EG en 2011/61/EU met betrekking tot de grensoverschrijdende distributie van instellingen voor collectieve belegging (PbEU 2019, L 188).

² Richtlijn 2011/61/EU van het Europees Parlement en de Raad van 8 juni 2011 inzake beheerders van alternatieve beleggingsinstellingen en tot wijziging van de Richtlijnen 2003/41/EG en 2009/65/EG en van de Verordeningen (EG) nr. 1060/2009 en (EU) nr. 1095/2010

³ Richtlijn 2009/65/EG van het Europees Parlement en de Raad van 13 juli 2009 tot coördinatie van de wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen betreffende bepaalde instellingen voor collectieve belegging in effecten (icbe's)

Resultaat uitvoeringstoets wetsvoorstel**Inhoud nieuwe bevoegdheden en verplichtingen**

De belangrijkste wijzigingen in het wetsvoorstel betreffen de volgende onderwerpen:

- i. Voorwaarden aan pre-marketing.
- ii. Gelijktrekking van de procedure voor kennisgeving aan bevoegde autoriteiten.
- iii. Voorwaarden waaronder het verhandelen van een fonds stopgezet kan worden (de-notificatie).
- iv. Voorzieningen treffen bij geen fysieke aanwezigheid.

Deze onderwerpen worden hieronder toegelicht.

i. Voorwaarden aan pre-marketing voor beheerders van beleggingsinstellingen

De definitie van pre-marketing en de voorwaarden waaronder pre-marketing mogelijk is, is op dit moment niet geharmoniseerd. Hierdoor worden beheerders van beleggingsinstellingen die gebruik willen maken van pre-marketing geconfronteerd met verschillende interpretaties van het begrip pre-marketing. In Nederland wordt door de wetgever en de AFM nu nog geen duiding gegeven aan de reikwijdte van het concept pre-marketing, maar wordt gekeken of sprake is van de gereguleerde activiteit 'aanbieden'. De CBDF introduceert een definitie van pre-marketing en stelt voorwaarden waaraan een beheerder van een beleggingsinstelling moet voldoen om van pre-marketing gebruik te maken. Volgens de definitie is sprake van pre-marketing als de beheerder aan potentiële professionele beleggers informatie verstrekt over beleggingsstrategieën of beleggingsideeën met de bedoeling na te gaan of deze professionele beleggers belangstelling hebben voor deelnemingsrechten in een (nog op te richten) beleggingsinstelling. Tijdens de pre-marketingfase mag het voor de professionele beleggers niet mogelijk zijn om in te schrijven voor de deelnemingsrechten in die beleggingsinstelling. Tevens mogen geen (ontwerp) aanbiedingsdocumenten of vergelijkbare documenten onder potentiële professionele beleggers worden verspreid. De beheerder dient hiervoor zorg te dragen. Indien een professionele belegger binnen 18 maanden nadat de pre-marketing is aangevangen, inschrijft op deelnemingsrechten, zal dit worden gezien als resultaat van een aanbieding waarvoor een vergunning nodig is of een notificatie.

Verder dient de Nederlandse beheerder de AFM op de hoogte te stellen van de pre-marketingactiviteiten binnen twee weken nadat de pre-marketing is begonnen. Hierbij dient deze beheerder onder meer informatie te verstrekken over in welke lidstaten en gedurende welke periode de pre-marketing plaatsvindt en een korte beschrijving van de pre-marketing inclusief informatie over de gepresenteerde beleggingsstrategieën. De AFM dient vervolgens de bevoegde autoriteiten van de lidstaten waar de pre-marketing plaatsvindt hiervan onverwijld in kennis te stellen. Deze autoriteiten hebben de bevoegdheid om de AFM te verzoeken om aanvullende informatie te verstrekken.

ii. Gelijktrekking van de procedures voor kennisgeving aan bevoegde autoriteiten.

De kennisgevingsprocedure met betrekking tot het wijzigen van gegevens aan de bevoegde toezichthouder wordt voor beheerders van instellingen voor collectieve belegging (icbe's) en beheerders van beleggingsinstellingen gelijkgetrokken. Zo geldt nu voor beide beheerders dat voorgenomen wijzigingen door de beheerder ten minste een maand voordat de wijziging wordt doorgevoerd gemeld dienen te worden aan de AFM (en in geval van de icbe ook aan de toezichthoudende instantie van de lidstaat waar de beheerder financiële diensten verleent). De AFM dient binnen 15 werkdagen na ontvangst van deze melding de beheerder die door voorgenomen wijzigingen niet meer zal kunnen voldoen aan de gestelde regels mede te delen dat de voorgenomen wijziging niet doorgevoerd kan worden. Ten slotte dient de AFM de toezichthoudende instantie van de lidstaat waar de beheerder deelnemingsrechten aanbiedt hiervan in kennis te stellen.

iii. Voorwaarden waaronder het verhandelen van een fonds stopgezet kan worden (de-notificatie).

Lidstaten hanteren op dit moment verschillende regels met betrekking tot het stoppen van het aanbieden van deelnemingsrechten in een andere lidstaat. Deze regels worden nu geharmoniseerd. Een Nederlandse beheerder mag stoppen met het aanbieden van deelnemingsrechten aan beleggers in een andere lidstaat als aan bepaalde voorwaarden is voldaan. De beheerder dient allereerst de AFM in kennis te stellen van het voornemen om te stoppen. Deze kennisgeving moet daarbij aan bepaalde informatievereisten voldoen. Uiterlijk vijftien werkdagen na ontvangst van de kennisgeving en de volledige informatie stuurt de AFM deze informatie door aan ESMA en aan de toezichthoudende instantie van de lidstaat waar de Nederlandse beheerder voornemens is om te stoppen. De AFM dient de beheerder van deze doorzending op de hoogte te brengen.

De beheerder mag stoppen met aanbieden op de datum van deze kennisgeving, mits aan bepaalde voorwaarden is voldaan. Zo dient de beheerder o.a. aan elke individuele belegger in de desbetreffende lidstaat (mits de identiteit bekend is) aan te bieden om zonder kosten en inhoudingen de deelnemingsrechten in te kopen of terug te kopen. Dit aanbod dient de beheerder ten minste 30 werkdagen openbaar te maken. Ten aanzien van het stoppen met het aanbieden aan professionele beleggers geldt dat de beheerder gedurende 36 maanden na de kennisgeving aan de AFM niet mag overgaan tot pre-marketing van deelnemingsrechten in diezelfde beleggingsinstelling of in een beleggingsinstelling met vergelijkbare beleggingsstrategieën of beleggingsideeën in de lidstaat waar de beheerder heeft aangegeven te willen stoppen met aanbieden. Voorts dient de beheerder aan de AFM en aan beleggers die nog steeds deelnemingsrechten bezitten bepaalde informatie te verstrekken. Het gaat hierbij om de jaarrekening, het bestuursverslag en indien van toepassing het geactualiseerde prospectus en de aangepaste beleggersinformatie. Ten slotte heeft de AFM de verplichting om wijzigingen in bepaalde informatie door te zenden aan de bevoegde autoriteiten van de andere lidstaten.

iv. Voorzieningen treffen bij geen fysieke aanwezigheid.

Beheerders die grensoverschrijdend deelnemingsrechten willen aanbieden aan niet-professionele beleggers dienen over voorzieningen te beschikken om bepaalde taken te vervullen richting de beleggers. Er dienen bijvoorbeeld voorzieningen aanwezig te zijn om de inschrijving-, inkoop- en terugbetalingsorders met betrekking tot deelnemingsrechten te verwerken en andere betalingen aan de deelnemers uit te voeren. Verder dienen er voorzieningen te zijn om onder meer het prospectus, de essentiële beleggersinformatie, bestuursverslag en jaarrekening aan beleggers te verstrekken. Deze informatie dient te zijn opgesteld in de Nederlandse of een andere door de AFM goedgekeurde taal en elektronisch beschikbaar te zijn. Tevens dienen er voorzieningen aanwezig te zijn om te fungeren als contactpunt voor de AFM.

Uitvoering door de AFM en bekostiging

De AFM krijgt er als gevolg van de nieuwe regels uit de CBDF en de implementatie daarvan in het wetsvoorstel zoals hierboven beschreven nieuwe taken bij. Voor de AFM betekent dit dat er procedures in het toezicht moeten worden ingericht, bijvoorbeeld voor het toezicht op pre-marketing activiteiten, op de voorwaarden waaraan voldaan moet worden alvorens een beheerder mag stoppen met aanbieden en op de aanwezigheid van voorzieningen bij het grensoverschrijdend aanbieden aan niet-professionele beleggers. Daarnaast krijgt de AFM verschillende meldplichten erbij richting bevoegde autoriteiten van andere lidstaten en ESMA.

Op basis van een huidige inschatting zal voor de uitvoering van deze nieuwe taken extra capaciteit benodigd zijn. De AFM zal echter deze taken opvangen binnen haar bestaande capaciteit, onder meer door herprioritering binnen het totale takenpakket en toezicht van de AFM.

Indien u vragen heeft naar aanleiding van de uitvoeringstoets verzoeken wij u contact op te nemen via bovenvermeld telefoonnummer.

Hoogachtend,
Autoriteit Financiële Markten

L.B.J. van Geest
Voorzitter Bestuur

drs. J.R. Heuvelman MSc
Bestuurslid