

Consultatievoorstel voor Wijzigingswet toezicht financiële markten 2024

Ondernemingsrecht 2023/4

1. Inleiding

Op 29 april 2022 is een consultatievoorstel gepubliceerd voor de wijziging van de Wet op het financieel toezicht, de Wet toezicht trustkantoren 2018 en de Wet ter voorkoming van witwassen en financiering van terrorisme (Wijzigingswet financiële markten 2024, hierna het consultatievoorstel).¹ In deze actualiteit bespreek ik op hoofdlijnen de voorgestelde wijzigingen in het consultatievoorstel.² Ten eerste het voorstel om in de Wet op het financieel toezicht (Wft) het tuchtrecht voor verzekeraars wettelijk te verankeren (par. 2). Daarna ga ik in op twee nieuwe prudentiële verplichtingen voor verzekeraars met zetel in Nederland (par. 3). Vervolgens stip ik de voorgestelde wijzigingen in de Wet toezicht trustkantoren 2018 (Wtt 2018) aan (par. 4). De laatste paragraaf van deze actualiteit bevat een kort overzicht van een aantal overige aanpassingen die worden voorgesteld in de Wft en de Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme (Wwft) (par. 5).

2. Wettelijke verankering van het tuchtrecht voor verzekeraars met zetel in Nederland

Het consultatievoorstel introduceert een verplichting voor verzekeraars met zetel in Nederland om zich te onderwerpen aan een tuchtrechtelijke regeling. Deze verplichting wordt verankerd in een nieuw art. 3:17d Wft. Net als bij het bancaire tuchtrecht³ worden de inrichting en organisatie van het tuchtrechtelijke stelsel overgelaten aan de verzekeraars c.q. de verzekeringssector zelf.⁴ De tuchtrechtelijke regeling moet wel voldoen aan een aantal wettelijke voorwaarden: (i) De tuchtrechtelijke regeling richt zich op de naleving door een verzekeraar van de binnen de verzekeringssector algemeen aanvaarde gedragsregels met betrekking tot integriteit en zorgvuldigheid; (ii) De omvang van de groep van verzekeraars waarop de tucht-

rechtelijke regeling van toepassing is, is van voldoende betekenis; (iii) De tuchtrechtelijke regeling voorziet in adequate waarborgen voor een behoorlijke procesgang; en (iv) De toepassing en uitvoering van de tuchtrechtelijke regeling is opgedragen aan een onafhankelijke en deskundige externe instantie.⁵ Door de wettelijke verankering in de Wft zal De Nederlandsche Bank (DNB) erop toezien dat verzekeraars onderworpen zijn aan een tuchtrechtelijke regeling die voldoet aan bovengenoemde voorwaarden en indien nodig handhavend optreden.⁶ Anders dan bij banken is het tuchtrecht voor verzekeraars niet gericht op individuele medewerkers, maar op de verzekeringsmaatschappij zelf.⁷

Het voorstel voor wettelijke verankering van het tuchtrecht voor verzekeraars vloeit voort uit een door de Tweede Kamer aangenomen motie⁸ naar aanleiding van een onderzoek van de Universiteit Utrecht naar langlopende letselschadezaken.⁹ Hoewel uit het rapport blijkt dat de lange duur van de afhandeling veelal te wijten is aan 'onvermijdelijke en niemand na te dragen redenen (zoals het wachten op de medische eindtoestand van de gedupeerde, de re-integratie in het arbeidsproces en de onduidelijkheid over de door het ongeval veroorzaakte beperkingen)'¹⁰ en slechts in een beperkt aantal gevallen mede te wijten is aan het niet voortvarend handelen van de verzekeraar,¹¹ wordt de regering in de aangenomen motie verzocht om het tuchtrecht voor (onder andere) verzekeraars wettelijk te verankeren.¹² Dit moet leiden tot het verbeter-

1 Het consultatievoorstel maakt onderdeel uit van een in beginsel jaarlijkse wijzigingscyclus van wet- en regelgeving op het terrein van de financiële markten. Te vinden op: <https://www.internetconsultatie.nl/w24/b1>. De wijzigingscyclus bevat overigens geen wet met de citeertitel 'Wijzigingswet financiële markten 2023'. Het wetsvoorstel voor de Wijzigingswet financiële markten 2022-II (*Kamerstukken* 36131) is op 6 december 2022 als hamerstuk afgedaan. De beoogde datum van inwerkingtreding is 1 januari 2023. De Wijzigingswet financiële markten 2022 (*Stb.* 2022, 197) treedt in werking op 1 januari 2023. Een aantal onderdelen van deze wet zijn reeds in werking getreden op 7 juli 2022 (*Stb.* 2022, 280).

2 In deze actualiteit ontbreekt het mij aan ruimte om op alle facetten van de voorgestelde wijzigingen in te gaan.

3 Het tuchtrecht voor banken is wettelijk verankerd in art. 3:17c Wft.

4 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4.

5 Consultatievoorstel, art. 3:17d lid 1-2 Wft. Bij of krachtens algemene maatregel van bestuur kunnen nadere regels worden gesteld met betrekking tot de aan een tuchtrechtelijke regeling als bedoeld in het eerste lid te stellen eisen (consultatievoorstel, art. 3:17d lid 3 Wft).

6 DNB houdt risicogeoriënteerd toezicht. Dit betekent dat DNB niet bij alle verzekeraars zal nagaan of zij onderworpen zijn aan tuchtrechtelijke regeling die voldoet aan de wettelijke voorwaarden, maar alleen als zij hiertoe aanleiding ziet. Zie consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4 en 14.

7 De toenmalige minister van Financiën Hoekstra wijst in dit verband onder meer op het verschil in aard van dienstverlening van banken en verzekeraars. Bij banken zouden bankmedewerkers meer (en intensiever) klantcontact hebben, zoals bij het geven van advies en bij bijzonder beheerd, hetgeen een op individuele leest geschoeid tuchtrecht zou rechtvaardigen. *Aanhangsel Handelingen II* 2020/21, nr. 4012, p. 4.

8 Motie van het lid Kuiken c.s., *Kamerstukken II* 2020/21, 33552, nr. 77. Overigens ontraadde de toenmalige minister voor Rechtsbescherming Dekker deze motie.

9 Utrecht Centre for Accountability and Liability Law (Ucall), 'Langlopende Letselschadezaken. Een empirisch-juridisch onderzoek naar kenmerken van letselschadezaken die niet binnen twee jaar zijn afgesloten', d.d. 10 juli 2020 (hierna: Onderzoeksrapport Langlopende Letselschadezaken). Het onderzoek werd uitgevoerd in opdracht van De Letselschade Raad op verzoek van het ministerie van Justitie en Veiligheid. Te vinden op: <https://deletselschaderaad.nl/wp-content/uploads/Langlopende-letselschadezaken-rapport.pdf>.

10 Onderzoeksrapport Langlopende Letselschadezaken, p. 12, 162-165, 184.

11 De bevindingen uit het Onderzoeksrapport Langlopende Letselschadezaken sluiten niet aan bij de ervaringen van de ondervraagde gedupeerden die vooral de voortvarendheid van verzekeraars bij de afhandeling van letselschade als onder de maat beschouwen. Zie Onderzoeksrapport Langlopende Letselschadezaken, p. 11, 126, 157, 164, 181-184. Zie ook het consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 2.

12 Zie de motie van het lid Kuiken c.s. (*Kamerstukken II* 2020/21, 33552, nr. 77) met het verzoek aan de regering te zorgen voor wettelijk verankerd non-hiërarchisch tuchtrecht en een tuchtraad voor alle 'professionals' betrokken bij het afhandelen van letselschadezaken.

ren van (het vertrouwen in) de kwaliteit van de afhandeling van (letsel)schadezaken en het versterken van de rol van het tuchtrecht voor verzekeraars.¹³

De nieuwe verplichting is voornamelijk van belang voor verzekeraars met zetel in Nederland die geen lid zijn van het Verbond van Verzekeraars. Verzekeraars die wel lid zijn van het Verbond voor Verzekeraars zijn reeds onderworpen aan (privaatrechtelijk) tuchtrecht. Tuchtrechtelijke zaken worden getoetst door de Tuchtraad Financiële Dienstverlening (Assurantiën) (hierna: Tuchtraad).¹⁴

3. Aanpassingen in prudentiële regelgeving voor verzekeraars

Het consultatievoorstel bevat twee nieuwe prudentiële verplichtingen voor verzekeraars met zetel in Nederland. Het eerste voorstel betreft een instemmingsplicht van DNB bij het aangaan of wijzigen van een activa-intensief herverzekeringsoverdracht, indien de betreffende herverzekering erin voorziet dat activa kunnen worden overgedragen naar een derde land. Het tweede voorstel verplicht een verzekeraar tot het aanvragen van een verklaring van geen bezwaar (vvgb) als hij aandelen of andere effecten waaraan zeggenschap is verbonden wil toelaten tot de handel op een geregelende markt. De aanpassingen in de prudentiële regelgeving voor verzekeraars worden op nationaal niveau voorgesteld en zijn niet te herleiden tot Europese regelgeving. Aanleiding is de wetgevingsbrief van DNB uit 2020. Daarin geeft DNB aan dat zij extra armslag wil 'om tegenwicht te bieden aan reorganisaties van verzekeraars die risico's voor polishouders met zich kunnen brengen, zoals het aangaan van bepaalde herverzekeringsoverdrachten of een beursgang'.¹⁵

3.1 Instemmingsplicht DNB voor activa-intensieve herverzekering

Het consultatievoorstel verplicht een verzekeraar om een voornemen tot het aangaan of wijzigen van een zogenaamd 'activa-intensief herverzekeringsoverdracht' met een andere (her)verzekeraar vooraf ter instemming voor te

leggen aan DNB, indien het betreffende herverzekeringsoverdracht erin voorziet dat die andere verzekeraar op enig moment activa kan aanhouden in een staat die geen lidstaat is. De voorgestelde verplichting is opgenomen in een nieuw art. 3:267e Wft en geldt voor verzekeraars¹⁶ met een zetel in Nederland die een herverzekering willen sluiten met een (her)verzekeraar, ongeacht waar deze is gevestigd.¹⁷

'Activa-intensieve' herverzekeringsoverdrachten zijn, volgens de toelichting bij het consultatievoorstel, herverzekeringsoverdrachten¹⁸ waarbij niet alleen sprake is van risico-overdracht, maar ook van activa-overdracht, of waarbij de uitkering van herverzekerde verliezen niet direct, maar op een later moment tussen de verzekeraar en herverzekeraar worden afgewikkeld.¹⁹ De (her)verzekeraar kan bij deze herverzekeringsoverdrachten niet alleen een winstmarge realiseren uit de ontvangen herverzekeringsoverdrachten die zijn betaald voor de risico-overdracht, maar ook uit de beleggingsrendementen op de aangehouden activa.²⁰

De vordering die een directe verzekeraar heeft op een (her)verzekeraar op basis van de herverzekering, is onderdeel van zijn activa waarop het prudent-person-beginsel van toepassing is.²¹ Het prudent-person-beginsel houdt onder meer in dat een verzekeraar alleen belegt in activa en financiële instrumenten waarvan hij de risico's goed kan beoordelen, meten, monitoren, beheersen en controleren en rapporteren.²² Ook dienen deze activa zodanig te

13 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 1-2.

14 De Tuchtraad heeft tot taak erop toe te zien dat de leden van het Verbond van Verzekeraars ten opzichte van consumenten de goede naam van of het aanzien van en het vertrouwen in het verzekeringsbedrijf in stand houden (art. 5 lid 1 Reglement Tuchtraad Financiële Dienstverlening (Assurantiën), te vinden op: <https://tuchtraadfd.nl/wp-content/uploads/2022/09/Reglement-Tuchtraad-per-14-januari-2022-bijlage-1-7-22.pdf>). De Tuchtraad toetst het handelen of nalaten van de aangesloten verzekeraars aan de Gedragscode verzekeraars en overige voor leden van het Verbond van Verzekeraars geldende zelfregulering. De Gedragscode verzekeraars is te vinden op: <https://www.verzekeraars.nl/media/5029/gedragscode-verzekeraars-2018.pdf>. Zie voor de bindende zelfregulering van het Verbond van Verzekeraars: <https://www.verzekeraars.nl/branche/zelfreguleringsoverzicht-digiwijzer>.

15 *Kamerstukken II* 2019/20, 32545, nr. 117, blg-931909, p. 4. Zie over deze wetgevingswensen van DNB: C.M. Grundmann-van de Krol & A.J.A.D. van den Hurk, 'Wft uit koers (11): Verklaringen van geen bezwaar (vvgb) voor reorganisaties door verzekeraars: bezwaarlijk?', *Ondernemingsrecht* 2020/105.

16 Bij de aanduiding 'verzekeraar' gaat het om zowel een levensverzekeraar, schadeverzekeraar als een herverzekeraar. Zie consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 17.

17 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 17.

18 De definities van de begrippen 'herverzekering' en 'herverzekeraar' zijn opgenomen in art. 1:1 Wft.

19 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 7. 'Activa-intensieve' herverzekeringsoverdrachten kunnen een ander risico met zich meebrengen dan herverzekeringsoverdrachten waarbij geen sprake is van activa-overdracht of de uitkeringen op de herverzekerde verliezen direct plaatsvinden. Zie A.J.A.D. van den Hurk, 'Langs de randen van het Europees prudentieel toezicht op verzekeraars', *FR* 2022, nr. 6, p. 137-139, met verwijzing naar het rapport van de Evaluatiecommissie Conservatrix. Zie ook A.J.A.D. van den Hurk, 'Herstel en afwikkeling van verzekeraars, ontwikkelingen op nationaal en Europees niveau (Lessen uit het faillissement van Conservatrix en het Europese IRRD-voorstel)', *Ondernemingsrecht* 2022/95.

20 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 7.

21 Art. 3:267h Wft jo. art. 118-122 Besluit prudentiële regels Wft, waarin wordt verwezen naar art. 132 lid 2-4 Richtlijn Solvabiliteit II (Richtlijn 2009/138/EG van het Europees Parlement en de Raad van 25 november 2009 betreffende de toegang tot en uitoefening van het verzekerings- en herverzekeringsoverdracht (Solvabiliteit II) (herschikking), *PbEU* 2009, L 335) en titel I, hoofdstuk VIII Verordening Solvabiliteit II (Gedelegeerde Verordening (EU) 2015/35 van de Commissie van 10 oktober 2014 tot aanvulling van Richtlijn 2009/138/EG), *PbEU* 2015, L 12). Art. 3:267h Wft vervalt in het consultatievoorstel en komt terug in een nieuw art. 3:267d Wft. In lid 3 van dit artikel is opgenomen dat het prudent-person-beginsel ook geldt voor verzekeraars die vanuit een bijkantoor in Nederland hun bedrijf uitoefenen.

22 Art. 132 lid 2 Richtlijn Solvabiliteit II. Zie voor een beschrijving van het prudent-person-beginsel A.J.A.D. van den Hurk, 'Verzekeraars' in: D. Busch, C.W.M. Lieveer & J.W.P.M. van der Velden (red.), *Leerboek Financiële Recht*, Nijmegen: Ars Aequi Libri 2021, p. 139-142 en A.J.A.D. van den Hurk in: M. Haentjens, R.P. Raas & W.A.K. Rank (red.), *Compendium Financiële Recht*, Den Haag: SDU 2022, p. 290.

worden gelokaliseerd dat hun beschikbaarheid is gewaarborgd.²³

Uit de toezichtpraktijk van DNB is gebleken dat verzekeraars die activa-intensieve herverzekeringscontracten sluiten, zich niet altijd ervan bewust zijn dat zij gedurende de looptijd van het herverzekeringscontract moeten blijven voldoen aan het prudent-person-beginsel.²⁴ Daarom introduceert het consultatievoorstel een toets *vooraf* door DNB van het voornemen van een verzekeraar voor het aangaan of wijzigen van een activa-intensief herverzekeringscontract, waarbij de herverzekering erin voorziet dat de andere (her)verzekeraar op enig moment activa kan aanhouden in een derde land.²⁵ Om instemming te krijgen van DNB, zal de directe verzekeraar overtuigend moeten kunnen aantonen dat hij gedurende de looptijd van het herverzekeringscontract blijft voldoen aan het prudent-person-beginsel.²⁶ Aan de instemming kan DNB voorschriften verbinden of beperkingen stellen.²⁷

Bij de voorgestelde instemmingsplicht zijn kritische kanttekeningen geplaatst.²⁸ Eén van de kanttekeningen is hoe het voorgestelde instemmingsvereiste van DNB zich verhoudt tot het uitgangspunt van beleggingsvrijheid. Sinds de invoering van de Richtlijn Solvabiliteit II mogen lidstaten (her)verzekeraars niet verplichten om te beleggen in bepaalde categorieën activa.²⁹ Ook mogen lidstaten beleggingsbeslissingen van (her)verzekeraar niet onderwerpen aan enige vorm van voorafgaande goedkeuring of verplichtingen tot systematische kennisgeving.³⁰ Ook zijn verzekeraars op grond van de Richtlijn Solvabiliteit II niet (meer) gebonden aan het lokalisatiebeginsel.³¹ Zoals eerder aangegeven, dienen verzekeraars hun activa wel te beleggen in overeenstemming met het prudent-person-beginsel.

²³ Art. 132 lid 2 Richtlijn Solvabiliteit II.

²⁴ Consultatievoorstel, beantwoording IAK-vragen, p. 7.

²⁵ De aanvraag voor de instemming van DNB geschiedt onder opgave van gegevens die krachtens algemene maatregel van bestuur nader worden bepaald (consultatievoorstel, art. 3:267e lid 3 Wft). Op grond van de toelichting bij het consultatievoorstel kunnen dit gegevens zijn ten aanzien van de wijze waarop de vordering van de directe verzekeraar wordt gewaardeerd op de balans van de (her)verzekeraar. Ook kan worden gedacht aan gegevens met betrekking tot hoe de vordering zal worden behandeld in geval van faillissement van de (her)verzekeraar, zoals informatie over een eventueel voorrangrecht van de vordering, en in hoeverre een curator gebonden is aan de waardering van een vordering van de directe verzekeraar op de balans van de (her)verzekeraar. Zie consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 17-18.

²⁶ Consultatievoorstel, art. 3:267e lid 2 Wft.

²⁷ Consultatievoorstel, art. 3:267e lid 4 Wft.

²⁸ Zie A.J.A.D. van den Hurk, 'Langs de randen van het Europees prudentieel toezicht op verzekeraars', *FR* 2022, nr. 6, p. 137-139. Zie ook de kritische opmerkingen in onder andere de consultatiereactie van het Verbond van Verzekeraars. Te vinden op: <https://www.internetconsultatie.nl/w24/b1>.

²⁹ Art. 133 lid 1 Richtlijn Solvabiliteit II.

³⁰ Art. 133 lid 2 Richtlijn Solvabiliteit II.

³¹ Voor de invoering van de Richtlijn Solvabiliteit II moest het grootste gedeelte van de activa van een verzekeraar gelokaliseerd zijn binnen de Europese Unie (het zogenaamde 'lokalisatiebeginsel'). Zie ook consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 6.

3.2 *Introductie van een nieuwe vvgb-plicht voor verzekeraars*

Het consultatievoorstel verplicht een verzekeraar met zetel in Nederland een verklaring van geen bezwaar van DNB aan te vragen als hij aandelen³² of andere effecten waaraan zeggenschap is verbonden wil toelaten tot de handel op een gereglementeerde markt. Deze verplichting is opgenomen in een nieuw onderdeel b van art. 3:97 Wft.³³ Voor banken geldt een vergelijkbare verplichting. Op grond van art. 3:96 lid 1 onderdeel e Wft is het voor banken met zetel in Nederland verboden om zonder vvgb van DNB (of de ECB³⁴) over te gaan tot een financiële of vennootschappelijke reorganisatie.³⁵ Art. 3:96 lid 1 onderdeel e Wft heeft een nationale achtergrond en is net als het voorgestelde art. 3:97 onderdeel b Wft niet te herleiden tot de implementatie van Europese regelgeving, zoals bijvoorbeeld de vvgb-plicht voor gekwalificeerde deelnemingen in bepaalde financiële ondernemingen (art. 3:95 Wft).³⁶

De nieuwe vvgb-plicht voor verzekeraars is, volgens de toelichting bij het consultatievoorstel, noodzakelijk omdat het toelaten van aandelen of andere effecten tot de handel op een gereglementeerde markt leidt tot een verhoogde druk op de risicomanagementfunctie in het bijzonder en op de verzekeraar in het algemeen. Ook kan bij een notering van een bepaalde omvang een externe invloed op de verzekeraar ontstaan die zijn solvabiliteit negatief beïnvloedt.

³² In de toelichting bij het consultatievoorstel wordt opgemerkt dat ook stemrechtloze aandelen zijn bedoeld. Zie consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 16.

³³ Art. 3:97 onderdeel a Wft bevat een vvgb-plicht voor een verzekeraar die dividend wil uitkeren of zijn eigen vermogen wil verminderen door terugbetaling van kapitaal of uitkering van reserves, indien de solvabiliteitspositie van de verzekeraar beneden peil is of dreigt te geraken.

³⁴ Op grond van de tekst van art. 3:96 lid 1 Wft is DNB de bevoegde toezichthouder voor het verlenen van een vvgb aan banken met zetel in Nederland voor de zes vvgb-plichtige handelingen in dit artikel. Significante banken met zetel in Nederland hebben echter voorafgaand aan de vvgb-plichtige handelingen in art. 3:96 Wft een nationale en geen Europese Centrale Bank (ECB). Hoewel art. 3:96 Wft een nationale en geen Europese grondslag heeft, besluit sinds 1 januari 2017 de ECB op vvgb-aanvragen van significante banken in Nederland voor de vvgb-plichtige handelingen in art. 3:96 lid 1 Wft. Zie: ECB, 'Additional clarification regarding the ECB's competence to exercise supervisory powers granted under national law', d.d. 31 maart 2017. Te vinden op: https://www.bankingsupervision.europa.eu/press/letterstobanks/shared/pdf/2017/Letter_to_SL_Entry_point_information_letter.en.pdf. Zie ook DNB, 'Toelichting bij aanvraagformulier voor een verklaring van geen bezwaar (vvgb-)artikel 3:96 Wft', p. 4. Te vinden op: <https://www.dnb.nl/media/zhibf5hw/toelichting-bij-formulier-vvgb-aanvraag-artikel-3-96-wft.pdf>.

³⁵ Zie C.M. Grundmann-van der Krol & A.J.A.D. van den Hurk, 'Wft uit koers (11): Verklaringen van geen bezwaar (vvgb) voor reorganisaties door verzekeraars: bezwaarlijk?', *Ondernemingsrecht* 2020/105. In deze bijdrage wordt ingegaan op de historische achtergrond van de vvgb-plicht voor banken, de wetgevingswens van DNB, de mogelijkheden waarover DNB op dit moment al beschikt in het kader van toezicht op verzekeraars om de door DNB geïdentificeerde knelpunten te adresseren en de vraag in hoeverre een uitbreiding van de huidige vvgb-plicht voor verzekeraars passend is.

³⁶ De toetsingscriteria voor een 'art. 3:96-vvgb' en een 'art. 3:97-vvgb' zijn opgenomen in art. 3:101 Wft.

vloedt.³⁷ De voorgestelde vvgb-plicht moet DNB in de gelegenheid stellen om te toetsen of uit het wijzigen van de kapitaalstructuur significante bedrijfseconomische risico's kunnen voortvloeien.³⁸

De toelichting bij de voorgestelde nieuwe vvgb-plicht voor verzekeraars in art. 3:97 Wft maakt onvoldoende duidelijk waarom de huidige (Solvency II-)toezichtbevoegdheden van DNB in dat kader ontoereikend zouden zijn. Hierdoor is voor mij niet geheel duidelijk waarom een dergelijke nationale vvgb-plicht moet worden ingevoerd ten aanzien van verzekeraars met zetel in Nederland.

4. Wijzigingen Wtt 2018

Het consultatievoorstel bevat vijf wijzigingen in de Wet toezicht trustkantoren 2018 (Wtt 2018). De eerste twee voorgestelde wijzigingen leiden tot aanpassing van de definities van twee trustdiensten. Op grond van de derde voorgestelde wijziging vervalt het toestemmingsvereiste voor een wijziging van de formele en feitelijke zeggenschapsstructuur van de groep waartoe het trustkantoor behoort. Dit wordt omgezet in een meldplicht. De vierde voorgestelde wijziging bevat een verplichting om ingewonnen belastingadviezen op te nemen in het dienstverleningsdossier. Het voorstel voor de vijfde wijziging bepaalt dat een voordeelafhankelijke boete ook kan worden opgelegd indien het omzetafhankelijke boetemaximum geldt. De eerste vier wijzigingen vloeien voort uit de wetgevingsbrief uit 2020 en overige verzoeken van DNB.³⁹ Ik beperk mij hieronder tot het aanstippen van de voorgestelde wijzigingen.⁴⁰

4.1 Wijziging definitie trustdienst 'het zijn van bestuurder'⁴¹

Het consultatievoorstel wijzigt de definitie van de trustdienst 'het zijn van bestuurder' (art. 1 onderdeel a Wtt 2018).⁴² Het voorstel voor de nieuwe definitie luidt als volgt:

“het optreden als bestuurder van een rechtspersoon of vennoot van een vennootschap ten behoeve van een cliënt.”

De formulering 'het optreden als bestuurder' past, volgens de toelichting bij het consultatievoorstel, meer bij het ka-

rakter van deze trustdienst dan de huidige formulering 'het zijn van bestuurder' omdat het hierbij gaat om bestuurders die worden ingeschakeld door cliënten om het bestuur uit te voeren van verschillende entiteiten.⁴³ Daarnaast wordt de huidige formulering 'in opdracht van een natuurlijke persoon, rechtspersoon, of vennootschap die niet tot dezelfde groep behoort als degene die bestuurder of vennootschap is' gewijzigd in 'ten behoeve van een cliënt'. Dit wordt aangepast "om onduidelijkheid en omzeiling van de wet aan te pakken".⁴⁴ Aanleiding hiervoor zijn onder meer de resultaten van een onderzoek naar illegale trustkantoren.⁴⁵ De onduidelijkheid van de huidige definitie is, volgens de toelichting, gelegen in de formulering 'in opdracht van'. In de praktijk wordt deze bepaling door sommige partijen kennelijk zodanig uitgelegd dat het om een opdrachtovereenkomst moet gaan.⁴⁶ Het aangaan van een arbeidsovereenkomst zou volgens deze uitleg ervoor kunnen zorgen dat geen sprake is van het aanbieden van trustdiensten. Dit zou ertoe (kunnen) leiden dat aanbieders van trustdiensten arbeidsovereenkomsten aangaan om buiten bereik van de Wtt 2018 te blijven.⁴⁷ Verder wordt voorgesteld om de zinsnede 'een natuurlijke persoon, rechtspersoon, of vennootschap die niet tot dezelfde groep behoort als degene die bestuurder of vennootschap is' te vervangen door 'een cliënt'. Dit betekent dat in de huidige definitie het onderdeel 'de afwezigheid van een groepsrelatie tussen opdrachtgever en bestuurder' wordt geschrapt. De toelichting bij het consultatievoorstel geeft aan dat dit de definitie beter leesbaar maakt en laat aansluiten bij het begrip 'cliënt' in de wet.⁴⁸

4.2 Wijziging definitie trustdienst 'domicilieverlening plus aanvullende werkzaamheden'⁴⁹

Het consultatievoorstel leidt ook tot een aanpassing van de definitie van de trustdienst 'domicilieverlening plus aanvullende werkzaamheden' (art. 1 onderdeel b Wtt 2018). De definitie wordt, volgens de toelichting, verduidelijkt en in lijn gebracht met de definitie van domicilieverlening in art. 1a lid 4 onderdeel g Wwft.

4.3 Toestemmingsvereiste wijziging zeggenschapsstructuur

Het toestemmingsvereiste voor een wijziging van de formele en feitelijke zeggenschapsstructuur van de groep waartoe het trustkantoor behoort, wordt in het consultatievoorstel omgezet in een meldplicht. Volgens de toelichting blijkt uit de toezichtpraktijk dat er geen noodzaak is voor

37 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 7 en 8.

38 Consultatievoorstel, beantwoording IAK-vragen, p. 8.

39 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4.

40 Zie voor een (kritische) reactie op de voorgestelde wijzigingen in de Wtt 2018 de consultatiereactie van C. Riekerk. Te vinden op: <https://www.internetconsultatie.nl/w24/b1>.

41 Zie voor een bespreking van de reikwijdte van de gereguleerde trustdiensten: C. Riekerk, 'De impact van de Wtt 2018 voor de reikwijdte van gereguleerde trustdiensten', *FR 2020*, nr. 5, p. 216-222.

42 Art. 1 onderdeel a Wtt 2018: "het zijn van bestuurder van een rechtspersoon of vennoot van een vennootschap in opdracht van een natuurlijke persoon, rechtspersoon of vennootschap die niet tot dezelfde groep behoort als degene die bestuurder of vennoot is."

43 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 19.

44 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4.

45 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4.

46 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 4.

47 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 5.

48 De definitie van het begrip 'cliënt' is opgenomen in art. 1 Wtt 2018: 'natuurlijke persoon, rechtspersoon of vennootschap met wie een zakelijke relatie wordt aangegaan of die een trustdienst laat verrichten'.

49 Zie voor een bespreking van de reikwijdte van de gereguleerde trustdiensten: C. Riekerk, 'De impact van de Wtt 2018 voor de reikwijdte van gereguleerde trustdiensten', *FR 2020*, nr. 5, p. 216-222.

DNB om toestemming te geven, mits DNB wel door het trustkantoor onverwijld geïnformeerd wordt over een wijziging van de formele en feitelijke zeggenschapsstructuur van de groep waartoe het trustkantoor behoort.⁵⁰ De wijziging leidt tot het vervallen van art. 8 lid 1 onderdeel e Wtt 2018. De meldplicht is opgenomen in een nieuw onderdeel g in art. 8 lid 3 Wtt 2018.

4.4 Belastingadviezen in dienstverleningsdossier

Het consultatievoorstel bevat een verplichting om in het dienstverleningsdossier informatie op te nemen over belastingadvies⁵¹ dat is ingewonnen door het trustkantoor, de cliënt of de doelvennootschap. Dit is vastgelegd in een nieuw onderdeel f van art. 39 lid 2 Wtt 2018.⁵² De voorgestelde verplichting hangt samen met het combinatieverbod (art. 17 Wtt 2018).⁵³ Dit houdt in dat het voor trustkantoren met zetel in Nederland verboden is om een trustdienst te verlenen aan een cliënt die uitvoering geeft aan belastingadvies dat door hetzelfde trustkantoor aan die cliënt is verstrekt.⁵⁴ Het combinatieverbod moet belangenverstremeling voorkomen, en een onafhankelijke uitvoering waarborgen van het cliëntenonderzoek door het trustkantoor voorafgaand aan het verlenen van een trustdienst.⁵⁵

DNB heeft in haar wetgevingsbrief in 2020 gepleit voor een algeheel verbod op het verstrekken van belastingadvies door trustkantoren, omdat niet altijd vast te stellen is of sprake is van een eerder belastingadvies en of de onafhankelijke uitvoering van het cliëntenonderzoek daadwerkelijk gewaarborgd is.⁵⁶ In het consultatievoorstel is gekozen voor een minder vergaande maatregel door de verplichting om in het dienstverleningsdossier informatie op te nemen over een ingewonnen belastingadvies.⁵⁷ Dit moet het voor DNB makkelijker maken om vast te stellen of de onafhankelijke uitvoering van het cliëntenonderzoek daadwerkelijk is gewaarborgd en wat de achtergrond is van een belastingadvies.⁵⁸

50 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 5.

51 Belastingadvies is het 'adviseren over de opzet, inrichting of werking van structuren van rechtspersonen en vennootschappen gericht op de toepassing van internationaal en nationaal belastingrecht' (art. 1 lid 1 Wtt 2018).

52 Een trustkantoor dient op grond van art. 39 lid 1 Wtt 2018 te beschikken over een dienstverleningsdossier. Het dienstverleningsdossier omvat informatie over de cliënt, de doelvennootschappen, de trustdiensten die worden verleend en, in voorkomend geval, de trust waarvoor het trustkantoor als trustee optreedt. In art. 39 lid 2 Wtt 2018 is vastgelegd welke bescheiden in het dienstverleningsdocument moeten worden opgenomen.

53 Zie over het combinatieverbod: C. Riekerk, 'De impact van de Wtt 2018 voor de organisatie inrichting van trustkantoren', *FR* 2019, nr. 11, p. 588-589.

54 Bij een trustkantoor dat deel uitmaakt van een groep geldt dit verbod ook voor de natuurlijke persoon, rechtspersoon of vennootschap die deel uitmaakt van dezelfde groep als het trustkantoor (art. 17 Wtt 2018).

55 *Kamerstukken II* 2017/18, 34910, nr. 3, p. 12.

56 *Kamerstukken II* 2019/20, 32545, nr. 117, blg-931909, p. 5-6.

57 Het volledige belastingadvies, de namen van de betrokken adviseur en de datum van afgifte van het belastingadvies moeten worden opgenomen in het dienstverleningsdossier (consultatievoorstel, art. 29 lid 2 onderdeel f Wtt 2018).

58 Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 6.

4.5 Wijziging van art. 51 Wtt 2018

Het consultatievoorstel wijzigt art. 51 Wtt 2018. Dit artikel biedt de toezichthouder de mogelijkheid om in afwijking van art. 49 Wtt 2018 ('basisregime') een bestuurlijke boete op te leggen van ten hoogste tweemaal het bedrag van het voordeel dat de overtreder door de overtreding heeft verkregen ('voordeelgerelateerde boete'). In de voorgestelde wijziging van art. 51 Wtt 2018 is opgenomen dat een voordeelafhankelijke boete ook kan worden opgelegd indien de boetehoogte op grond van art. 50 Wtt 2018 omzetafhankelijk is.⁵⁹

5. Overige aanpassingen⁶⁰

Hieronder volgt een kort overzicht van overige voorgestelde wijzigingen in de Wft en de Wwft in het consultatievoorstel.

5.1 Wijzigingen Wft⁶¹

Art. 1:1a Wft (nieuw)

In het consultatievoorstel is een nieuw art. 1:1a Wft opgenomen.⁶² Het nieuwe artikel regelt voor alle EU-richtlijnen waarnaar in de Wft of in onderliggende regelgeving – dynamisch⁶³ – wordt verwezen, het moment van doorwerking van wijzigingen in die richtlijnen.⁶⁴ Vooralnog is in de Wft-regelgeving slechts incidenteel, voor een aantal specifieke richtlijnen, in een dergelijke bepaling voor-

59 Het consultatievoorstel bevat soortgelijke wijzigingen voor art. 1:83 Wft (par. 5.1) en art. 32a Wwft (par. 5.2).

60 In deze paragraaf zijn de voorgestelde wijzigingen van de volgende artikelen niet opgenomen: art. 5.6 Wet ter voorkoming van witwassen en financieren van terrorisme BES, art. 213me lid 1 onderdeel b Faillissementswet, art. 5 lid 2 Wet aansprakelijkheid kernongevallen, en de gewijzigde opsomming in art. 1 onder 2 Wet economische delicten.

61 In dit overzicht zijn de voorgestelde wijzigingen van de volgende artikelen niet opgenomen: art. 1:106a Wft en art. 5:32d lid 7 Wft (aangepast respectievelijk verwijderd in verband met het voorgestelde art. 1:104b Wft), art. 2:73 lid 3 Wft (herstel van een omissie), art. 3:306 lid 4 Wft (verbeteren van de aanduiding van een richtlijn) en art. 4:26 lid 2 Wft (technische wijziging). Art. 1:5a lid 2 onderdeel h, art. 3:28a lid 1 en art. 4:27a lid 1 Wft (wijzigingen in verband met een nieuwe definitie van het begrip 'centrale tegenpartij' in art. 1:1 Wft (Uitvoeringswet verordening herstel en afwikkeling centrale tegenpartijen, *Stb.* 2022, 428). Art. 4:91 da lid 4 Wft (wijziging in verband met een nieuwe definitie van het begrip 'EMIR-verordening' in art. 1:1 Wft (Implementatiewet verliesabsorptie- en herkapitalisatiecapaciteit van banken en beleggingsondernemingen, *Stb.* 2021, 632).

62 Zie over de consequentie van het voorgestelde art. 1:1a Wft (onder andere toegespitst op (1) art. 1:121 lid 6 Wft; en (2) art. 1:121 lid 3-5 en 9 Wft): C.M. Grundmann-van de Krol, 'Wft uit koers (17): Van artikel 3:17a Wft naar artikel 1:121 Wft (bonusplafond variabele beloningen)', *Ondernemingsrecht* 2022/96.

63 Bij dynamische verwijzing wordt verwezen naar Europese bepalingen inclusief de toekomstige wijzigingen of aanvullingen daarvan (art. 3:47 jo. 9:10 Aanwijzingen voor de regelgeving, *Strct.* 2017, nr. 69426 d.d. 29 december 2017). Bij statistische verwijzing wordt verwezen naar specifieke Europese bepalingen zoals die op een bepaald moment luiden.

64 De Nederlandse Vereniging van Banken (NVB) gaat in haar consultatiereactie (uitsluitend) in op dit nieuwe artikel. De NVB geeft aan dat het nieuwe artikel fundamentele vragen oproept en om die reden niet of niet in deze vorm in de Wft moet worden opgenomen. De consultatiereactie is te vinden op: <https://www.internetconsultatie.nl/w24/b1>.

zien.⁶⁵ Het is daarom, volgens de toelichting bij het consultatievoorstel, wenselijk om daar ook voor de overige richtlijnen in te voorzien.⁶⁶ Daarbij is gekozen voor één algemene bepaling aan het begin van de Wft in plaats van losse (maar verder steeds gelijklopende) bepalingen voor alle afzonderlijke richtlijnen.

Art. 1:83 Wft (wijziging)

Het consultatievoorstel wijzigt art. 1:83 Wft. Dit artikel biedt de toezichthouder de mogelijkheid om in afwijking van art. 1:81 Wft ('basisregime') een bestuurlijke boete op te leggen van ten hoogste driemaal het bedrag van het voordeel dat de overtreder door de overtreding heeft verkregen ('voordeelgerelateerde boete'). In de voorgestelde wijziging van art. 1:83 Wft is opgenomen dat een voordeelfrankelijke boete ook kan worden opgelegd indien de boetheogte op grond van art. 1:82 Wft omzetafhankelijk is.⁶⁷

Art. 1:104b Wft (nieuw)

Op grond van art. 1:102 lid 2 Wft is de vergunningverlenende toezichthouder bevoegd om voorschriften te verbinden en beperkingen te stellen aan een vergunning die zien op de belangen die het betreffende deel van de Wft beoogt te beschermen. Daarnaast bevatten art. 3:104 lid 1, art. 3:105 lid 4 en art. 5:32d lid 4 Wft een bijzondere bevoegdheid tot het opleggen van voorschriften of beperkingen, waarbij meer specifieke belangen worden beschermd. In het consultatievoorstel is een nieuw art. 1:104b opgenomen, waarin wordt geëxpliciteerd dat een vergunninghouder zich ook dient te houden aan de voorschriften of beperkingen die aan een vergunning zijn verbonden. Aanleiding voor dit nieuwe artikel is, volgens de toelichting, dat sommige bepalingen in de Wft wel een norm tot naleving bevatten of veronderstellen, zoals art. 5:32d lid 7 Wft en de vermelding van art. 3:104 lid 1 Wft in de bijlagen bij art. 1:79 en 1:80 Wft.⁶⁸

Art. 1:107 lid 2 onderdeel a onder 11 Wft (wijziging)

In het consultatievoorstel is opgenomen dat de AFM ervoor moet zorgen dat verbonden bemiddelaars,⁶⁹ die bemiddelen voor (een) bemiddelaar(s) in verzekeringen⁷⁰ met een vergunning als bedoeld in art. 2:80 lid 1 Wft, worden opgenomen bij de betrokken bemiddelaar(s) in

het openbaar register als bedoeld in art. 1:107 Wft (art. 1:107 lid 2 onderdeel a onder 11 Wft).⁷¹

Art. 1:107 lid 3 onderdeel h Wft en art. 2:124b Wft (wijziging)

Het consultatievoorstel wijzigt art. 2:124b lid 1 Wft. Deze wijziging maakt het mogelijk dat bemiddelaars in hypothecair krediet die bemiddelen voor aanbieder(s) in hypothecair krediet⁷² en die op grond van art. 2:81 lid 2 Wft niet over een vergunning hoeven te beschikken, dat kunnen doen door middel van het verrichten van diensten naar een andere lidstaat of vanuit een in een andere lidstaat gelegen bijkantoor.⁷³

In de voorgestelde wijziging van art. 1:107 lid 3 onderdeel h Wft wordt de bemiddelaar in hypothecair krediet toegevoegd, zodat ook de lidstaten waar een dergelijke bemiddelaar actief is alsmede de namen van de beleidsbepalers van de bemiddelaar in het openbaar register worden opgenomen.

Art. 1:128 lid 1 Wft (wijziging)

Het consultatievoorstel voorziet in een bredere definitie van het begrip 'staatssteun' waarbij er sprake is van een bonusverbod. Deze definitie is afkomstig uit de Richtlijn prudentieel toezicht beleggingsondernemingen.⁷⁴ De huidige definitie van staatssteun in art. 1:128 Wft is beperkt tot staatssteun in de zin van art. 107 lid 1 Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie. Het consultatievoorstel breidt dit uit naar elke andere openbare financiële steun op supranationaal niveau die, als het op nationaal niveau werd verstrekt, staatssteun zou vormen. Dit kan bijvoorbeeld het geval zijn bij steun van het Europese Single Resolution Fund of het Europees stabiliteitsmechanisme (ESM).⁷⁵ De nieuwe definitie van staatssteun in art. 1:128 Wft zal gelden voor alle financiële ondernemingen.⁷⁶

Art. 2:66a lid 3 onderdeel b Wft (wijziging)

Op grond van art. 2:66a lid 3 Wft geldt een informatieplicht voor beheerders van beleggingsinstellingen die op grond van art. 2:66a lid 1-2 niet vergunningplichtig zijn.

⁶⁵ Zie bijvoorbeeld art. 7k lid 2 Besluit bijzondere prudentiële maatregelen, beleggerscompensatie en depositogarantie Wft.

⁶⁶ Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 11.

⁶⁷ Het consultatievoorstel bevat soortgelijke wijzigingen voor art. 51 Wft 2018 (par. 4.5) en art. 32a Wwft 2018 (par. 5.2).

⁶⁸ In deze bijlagen zijn de voorschriften opgenomen die bij overtreding daarvan kunnen leiden tot een last onder dwangsom of bestuurlijke boete van de toezichthouder.

⁶⁹ Deze verbonden bemiddelaars hoeven niet over een vergunning te beschikken op grond van art. 2:81 lid 3 jo. art. 2:81 lid 2 Wft.

⁷⁰ Art. 2:81 lid 3 Wft geldt ook voor verbonden bemiddelaars in verzekeringen die bemiddelen voor meerdere (vergunninghoudende) bemiddelaars in verzekeringen, mits het gaat om niet onderling concurrerende verzekeringen.

⁷¹ De voorgestelde wijziging strekt tot implementatie van art. 3 lid 1 Richtlijn (EU) 2016/97 (Richtlijn (EU) 2016/97 van het Europees Parlement en de Raad van 20 januari 2016 betreffende verzekeringsdistributie, *PbEU* 2016, L 26).

⁷² Art. 2:81 lid 2 Wft geldt ook voor verbonden bemiddelaars die bemiddelen voor meerdere aanbieders, mits het gaat om niet onderling concurrerende hypothecaire kredieten.

⁷³ De voorgestelde wijziging strekt tot implementatie van art. 29 lid 4 Richtlijn hypothecair krediet (Richtlijn nr. 2014/17/EU van het Europees Parlement en de Raad van 4 februari 2014 inzake kredietovereenkomsten voor consumenten met betrekking tot voor bewoning bestemde onroerende goederen en tot wijziging van de Richtlijnen 2008/48/EG en 2013/36/EU en Verordening (EU) nr. 1093/2010, *PbEU* 2014, L 60).

⁷⁴ Art. 31 Richtlijn (EU) 2019/2034 van het Europees Parlement en de Raad van 27 november 2019 betreffende het prudentiële toezicht op beleggingsondernemingen en tot wijziging van Richtlijnen 2002/87/EG, 2009/65/EG, 2011/61/EU, 2013/36/EU, 2014/59/EU en 2014/65/EU, *PbEU* 2019, L 314.

⁷⁵ Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 13.

⁷⁶ Consultatievoorstel, memorie van toelichting, p. 13.

De beheerder dient identificatiegegevens van hemzelf en de door hem beheerde beleggingsinstellingen, alsmede informatie over de beleggingsstrategieën van de beleggingsinstellingen te verstrekken aan de AFM (art. 2:66a lid 3 onderdeel a Wft). Informatie over de voornaamste financiële instrumenten waarin hij handelt en de voornaamste risicoposities en de belangrijkste concentraties van de door hem beheerde beleggingsinstellingen, dient de beheerder periodiek te verstrekken aan DNB (art. 2:66a lid 3 onderdeel b Wft). Het consultatievoorstel wijzigt onderdeel b, omdat in de praktijk is gebleken dat de informatie vooral door de AFM wordt gebruikt in het kader van haar gedragtoezicht. Daarom wordt voorgesteld om de informatie, zoals genoemd in onderdeel b, voortaan niet langer aan DNB te verstrekken, maar aan de AFM. De AFM kan de ontvangen informatie op grond van art. 1:90 lid 1 Wft aan DNB verstrekken indien deze informatie relevant is voor het toezicht van DNB.

Art. 4:19 lid 4 Wft (wijziging)

Op grond van art. 4:19 lid 1-3 Wft dient een financiële onderneming er zorg voor te dragen dat de door haar of namens haar verstrekte of beschikbaar gestelde informatie over een financieel product, financiële dienst of neven-dienst, waaronder reclame-uitingen, geen afbreuk doet aan de ingevolge de Wft te verstrekken of beschikbaar te stellen informatie en dat deze informatie correct, duidelijk en niet misleidend is (art. 4:19 Wft). Beheerders van beleggingstellingen en beheerders van icbe's zijn op grond van art. 4:19 lid 4 Wft uitgezonderd van deze informatieverplichtingen.⁷⁷ Het consultatievoorstel beperkt deze uitzondering tot uitsluitend reclame-uitingen van deze beheerders. Reden hiervoor is dat in art. 4 Verordening (EU) 2019/1156 de vereisten zijn opgenomen waaraan publicitaire mededelingen van beleggingsinstellingen en icbe's moeten voldoen.⁷⁸ Omdat art. 4 van de verordening rechtstreekse werking heeft, dienen de informatieverplichtingen in art. 4:19 Wft niet van toepassing te zijn op reclame-uitingen van beheerders van beleggingsinstellingen en icbe's. Op het verstrekken van andere informatie dan reclame-uitingen door deze beheerders is art. 4:19 Wft wel van toepassing.

5.2 Wijzigingen Wwft

Art. 1d lid 1 onderdeel a Wwft (wijziging)

Het huidige art. 1d lid 1 onderdeel a Wwft bepaalt dat DNB toezicht houdt op aanbieders van cryptodiensten.⁷⁹

⁷⁷ De uitzondering in art. 4:19 lid 4 Wft is toegevoegd aan art. 4:19 Wft door de Wet implementatie richtlijn grensoverschrijdende distributie van beleggingsinstellingen en icbe's, *Stb.* 2021, 518.

⁷⁸ Verordening (EU) 2019/1156 van het Europees Parlement en de Raad van 20 juni 2019 betreffende het faciliteren van de grensoverschrijdende distributie van instellingen voor collectieve belegging en houdende wijziging van de Verordeningen (EU) nr. 345/2013, (EU) nr. 346/2013 en (EU) nr. 1286/2014, *PbEU* 2019, L 188.

⁷⁹ Aanbieders van cryptodiensten zoals bedoeld in art. 1a lid 4 onderdeel 1 en m Wwft.

In het artikel is separaat opgenomen dat DNB ook toezicht houdt op bijkantoren van aanbieders van cryptodiensten. Dat is niet nodig, omdat bijkantoren van deze aanbieders ook onder de bepaling van art. 23b Wwft vallen waarin de registratieplicht voor aanbieders van cryptodiensten is opgenomen. Het consultatievoorstel past dit aan in art. 1d lid 1 onderdeel a Wwft.

Art. 31 en 32 Wwft (wijziging)

Art. 30 onderdeel b Wwft bepaalt dat de AFM een bestuurlijke boete kan opleggen aan een beheerder als bedoeld in art. 1a lid 6 Wwft die zijn in die bepaling opgenomen zorgplicht overtreedt. In art. 31 en 32 Wwft over de boetehoogte wordt echter alleen verwezen naar de instellingen die de beheerder kan beheren. De voorgestelde wijzigingen in het consultatievoorstel van art. 31 en 32 Wwft leiden ertoe dat ook aan beheerders als bedoeld in art. 1a lid 6 Wwft een bestuurlijke boete kan worden opgelegd.

Art. 32a Wwft (wijziging)

Het consultatievoorstel wijzigt art. 32a Wwft. Dit artikel biedt de toezichthouder de mogelijkheid om in afwijking van art. 31 Wwft ('basisregime') een bestuurlijke boete op te leggen van ten hoogste tweemaal het bedrag van het voordeel dat de overtreder door de overtreding heeft verkregen ('voordeelgerelateerde boete'). In de voorgestelde wijziging van art. 32a Wwft is opgenomen dat de voordeelafhankelijke boete ook kan worden opgelegd indien de boetehoogte op grond van art. 32 Wwft omzetafhankelijk is.⁸⁰

Ingrid van der Klooster⁸¹

NBA-consultatie over het optreden van de externe accountant in de algemene vergadering (Handreiking 1118)

Ondernemingsrecht 2023/5

1. Inleiding

Op 11 november 2022 heeft de Koninklijke Nederlandse Beroepsorganisatie van Accountants (hierna: NBA) een consultatiedocument ter herziening van Handreiking 1118 ('Het optreden van de externe accountant in de algemene

⁸⁰ Het consultatievoorstel bevat soortgelijke wijzigingen voor art. 1:83 Wft (par. 4.1) en art. 51 Wtt 2018 (par. 4.5).

⁸¹ Mr. I. van der Klooster is senior professional support lawyer te Amsterdam, universitair docent en onderzoeker bij Erasmus School of Law en als fellow verbonden aan het International Center for Financial law & Governance (ICFG).