GEDELEGEERDE VERORDENING (EU) 2021/732 VAN DE COMMISSIE

van 26 januari 2021

tot wijziging van Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 wat betreft de inhoud van het dossier dat de onderzoeksfunctionaris bij de Europese Autoriteit voor effecten en markten moet indienen, het recht om te worden gehoord met betrekking tot voorlopige besluiten en het storten van geldboeten en dwangsommen

(Voor de EER relevante tekst)

DE EUROPESE COMMISSIE,

Gezien het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie,

Gezien Verordening (EU) nr. 648/2012 van het Europees Parlement en de Raad van 4 juli 2012 betreffende otc-derivaten, centrale tegenpartijen en transactieregisters ([1]), en met name artikel 64, lid 7,

Overwegende hetgeen volgt:

(1) Verordening (EU) nr. 648/2012 is gewijzigd bij Verordening (EU) 2019/834 van het Europees Parlement en de Raad ([2]). Die wijzigingen hadden onder meer betrekking op de definitie van financiële tegenpartijen, het recht op toegang tot het onderzoeksdossier voor aan een onderzoek onderworpen personen, de geldboeten die moeten worden betaald door een transactieregister dat, opzettelijk of uit onachtzaamheid, een van de in bijlage I bij Verordening (EU) nr. 648/2012 vermelde inbreuken heeft gepleegd, en het recht om te worden gehoord van personen aan wie een dwangsom kan worden opgelegd.

(2) Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 ([3]) van de Commissie is vastgesteld op basis van artikel 64, lid 7, van Verordening (EU) nr. 648/2012 en heeft betrekking op de procedureregels betreffende door de Europese Autoriteit voor effecten en markten ("ESMA") aan transactieregisters opgelegde sancties, met inbegrip van bepalingen inzake het recht van verweer. Aangezien de bij Verordening (EU) 2019/834 in Verordening (EU) nr. 648/2012 aangebrachte wijzigingen betrekking hebben op die procedureregels, moet ervoor worden gezorgd dat die wijzigingen eveneens in Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 worden weerspiegeld.

(3) Het is belangrijk de transparantie te waarborgen tussen de overeenkomstig artikel 64 van Verordening (EU) nr. 648/2012 door de ESMA benoemde onderzoeksfunctionaris en de ESMA zelf. Die transparantie vereist dat het dossier van de onderzoeksfunctionaris de opmerkingen van aan het onderzoek onderworpen personen bevat, alsook de mededeling van bevindingen op basis waarvan die personen hun opmerkingen hebben ingediend.

(4) Overeenkomstig artikel 67, lid 1, tweede alinea, van Verordening (EU) nr. 648/2012 kan de ESMA, indien dringend moet worden opgetreden, voorlopige besluiten nemen zonder de aan een onderzoek of procedure onderworpen personen vooraf te horen. Om de doeltreffendheid te waarborgen van de bevoegdheid van de ESMA om voorlopige besluiten te nemen, hoeven aan onderzoek onderworpen personen niet het recht te hebben om toegang tot het dossier te krijgen of te worden gehoord voordat de onderzoeksfunctionaris het dossier met zijn bevindingen bij de ESMA indient, of voordat de ESMA haar voorlopige besluit heeft genomen. Om het recht van verweer te eerbiedigen, moeten aan een onderzoek onderworpen personen echter het recht hebben het dossier in te zien zodra de onderzoeksfunctionaris het dossier met zijn mededeling van bevindingen bij de ESMA heeft ingediend, en het recht zo snel mogelijk te worden gehoord nadat de ESMA haar voorlopige besluit heeft genomen.

([1]) PB L 201 van 27.7.2012, blz. 1.

([2]) Verordening (EU) 2019/834 van het Europees Parlement en de Raad van 20 mei 2019 tot wijziging van Verordening (EU) nr. 648/2012 wat betreft de clearingverplichting, de opschorting van de clearingverplichting, de rapportagevereisten, de risicolimiteringstechnieken voor otc-derivatencontracten die niet door een centrale tegenpartij worden gecleard, de registratie van het toezicht op transactieregisters en de vereisten voor transactieregisters (PB L 141 van 28.5.2019, blz. 42).

([3]) Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 van de Commissie van 13 maart 2014 ter aanvulling van Verordening (EU) nr. 648/2012 van het Europees Parlement en de Raad met procedureregels betreffende door de Europese Autoriteit voor effecten en markten aan transactieregisters opgelegde geldboeten, met inbegrip van bepalingen inzake het recht van verweer en termijnbepalingen (PB L 179 van 19.6.2014, blz. 31).

(5) Overeenkomstig artikel 68, lid 5, van Verordening (EU) nr. 648/2012 worden de door de ESMA geïnde bedragen van de geldboeten en dwangsommen toegewezen aan de algemene begroting van de Unie. De door de ESMA geïnde geldboeten en dwangsommen moeten op rentedragende rekeningen worden gestort totdat zij definitief worden. Om de traceerbaarheid te verzekeren moeten de door de ESMA geïnde bedragen voor elk besluit tot het opleggen van geldboeten of dwangsommen op een afzonderlijke rekening of hulprekening worden gestort totdat dat besluit definitief wordt.

(6) Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 moet dienovereenkomstig worden gewijzigd.

(7) In het belang van een onmiddellijke uitoefening door de ESMA van doeltreffende toezichts- en handhavingsbevoegdheden dient deze verordening zo snel mogelijk in werking te treden,

HEEFT DE VOLGENDE VERORDENING VASTGESTELD:

Artikel 1

Gedelegeerde Verordening (EU) nr. 667/2014 wordt als volgt gewijzigd:

1) In artikel 3 wordt lid 1 vervangen door:

"1. Het volledige, door de onderzoeksfunctionaris aan de ESMA voor te leggen dossier bevat de volgende documenten:

a) de mededeling van bevindingen en een kopie van de mededeling van bevindingen die gericht is aan de aan het onderzoek onderworpen persoon;

b) een kopie van de schriftelijke opmerkingen van de aan het onderzoek onderworpen persoon;

c) notulen van eventuele hoorzittingen.".

2) Het volgende artikel 3 bis wordt ingevoegd:

"Artikel 3 bis

Het recht om door de ESMA te worden gehoord met betrekking tot voorlopige besluiten over toezichtsmaatregelen

1. In afwijking van de artikelen 2 en 3 is de procedure van dit artikel van toepassing wanneer de ESMA uit hoofde van artikel 67, lid 1, tweede alinea, van Verordening (EU) nr. 648/2012 voorlopige besluiten neemt.

2. De onderzoeksfunctionaris dient het dossier met zijn bevindingen in bij de ESMA en brengt de aan het onderzoek onderworpen persoon onmiddellijk op de hoogte van zijn bevindingen, maar stelt die persoon niet in de gelegenheid opmerkingen te maken. In de mededeling van bevindingen van de onderzoeksfunctionaris worden de feiten vermeld die een of meer van de in bijlage I bij Verordening (EU) nr. 648/2012 vermelde inbreuken zouden kunnen vormen, met inbegrip van eventuele verzwarende of verzachtende omstandigheden.

Op verzoek biedt de onderzoeksfunctionaris de aan het onderzoek onderworpen persoon toegang tot het dossier.

3. Indien de ESMA van oordeel is dat de in de mededeling van bevindingen van de onderzoeksfunctionaris beschreven feiten geen inbreuk vormen als vermeld in bijlage I bij Verordening (EU) nr. 648/2012, sluit zij het onderzoek en stelt zij de aan het onderzoek onderworpen personen in kennis van dit besluit.

4. Indien de ESMA besluit dat de aan het onderzoek onderworpen persoon een of meer van de in bijlage I bij Verordening (EU) nr. 648/2012 vermelde inbreuken heeft gepleegd, en zij een voorlopig besluit tot oplegging van toezichtsmaatregelen als vastgelegd in artikel 73, lid 1, onder a), c) en d), van Verordening (EU) nr. 648/2012 neemt, stelt de ESMA die persoon onmiddellijk in kennis van dat besluit.

De ESMA stelt een redelijke termijn vast waarbinnen de aan het onderzoek onderworpen personen schriftelijke opmerkingen over het voorlopige besluit kunnen maken. De ESMA is niet verplicht rekening te houden met schriftelijke opmerkingen die zij na het verstrijken van die termijn ontvangt.

Op verzoek biedt de ESMA de aan het onderzoek onderworpen personen toegang tot het dossier.

De ESMA kan de aan het onderzoek onderworpen personen uitnodigen deel te nemen aan een hoorzitting. Aan een onderzoek onderworpen personen kunnen zich laten bijstaan door hun advocaten of door andere, door de ESMA aanvaarde, gekwalificeerde personen. De hoorzitting is niet openbaar.

5. De ESMA hoort de aan het onderzoek onderworpen persoon en neemt na de goedkeuring van het voorlopig besluit zo snel mogelijk een definitief besluit.

Indien de ESMA op basis van het volledige dossier en na de aan het onderzoek onderworpen personen te hebben gehoord, van oordeel is dat de aan het onderzoek onderworpen personen een of meer van de inbreuken als vermeld in bijlage I bij Verordening (EU) nr. 648/2012 hebben gepleegd, neemt zij een bevestigend besluit tot het opleggen van een of meer van de toezichthoudende maatregelen in artikel 73, lid 1, onder a), c) en d), van Verordening (EU) nr. 648/2012. De ESMA stelt de betrokken persoon onmiddellijk in kennis van dat besluit.

Indien de ESMA een definitief besluit neemt dat het voorlopige besluit niet bevestigt, wordt het voorlopige besluit geacht te zijn ingetrokken.".

3) Artikel 8 wordt als volgt gewijzigd:

a) de eerste alinea wordt vervangen door:

"De bedragen van door de ESMA geïnde geldboeten en dwangsommen worden op een door de rekenplichtige van de ESMA geopende rentedragende rekening gestort totdat zij definitief worden. Indien de ESMA gelijktijdig meerdere geldboeten of dwangsommen int, zorgt de rekenplichtige van de ESMA ervoor dat die op verschillende rekeningen of hulprekeningen worden gestort. Betaalde bedragen worden niet in de begroting van de ESMA opgenomen of als begrotingsposten geregistreerd.";

b) de derde alinea wordt vervangen door:

"De rekenplichtige van de ESMA brengt regelmatig verslag uit aan de ordonnateur van het directoraat-generaal Financiële Stabiliteit, Financiële Diensten en Kapitaalmarktenunie van de Europese Commissie over de bedragen van de opgelegde geldboeten en dwangsommen en de status daarvan.".

Artikel 2

Deze verordening treedt in werking op de dag na die van de bekendmaking ervan in het *Publicatieblad van de Europese Unie*.

Deze verordening is verbindend in al haar onderdelen en is rechtstreeks toepasselijk in elke lidstaat.

Gedaan te Brussel, 26 januari 2021.

Voor de Commissie
De voorzitter
Ursula VON DER LEYEN