UITVOERINGSBESLUIT VAN DE COMMISSIE

van 30 oktober 2014

betreffende de gelijkwaardigheid van het regelgevingskader van Australië voor centrale tegenpartijen aan de voorwaarden van Verordening (EU) nr. 648/2012 van het Europees Parlement en de Raad betreffende otc-derivaten, centrale tegenpartijen en transactieregisters

(2014/755/EU)

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 25, lid 6,

Overwegende hetgeen volgt:

(1) De procedure voor de erkenning van in derde landen gevestigde centrale tegenpartijen (hierna „CTP's" genoemd) die in artikel 25 van Verordening (EU) nr. 648/2012 is vastgesteld, is bedoeld om CTP's die zijn gevestigd en een vergunning hebben gekregen in derde landen waarvan de reguleringsnormen gelijkwaardig zijn aan die welke in de betrokken verordening zijn vastgesteld, de mogelijkheid te bieden clearingdiensten te verrichten voor clearingleden of handelsplatforms die in de Unie gevestigd zijn. Die erkenningsprocedure en het besluit tot vaststelling van de gelijkwaardigheid waarin daar wordt voorzien, draagt zodoende bij tot het bereiken van de overkoepelende doelstelling van Verordening (EU) nr. 648/2012 om het systeemrisico te verminderen door het gebruik van veilige en gezonde CTP's uit te breiden naar clearing van over-the-counter (hierna „otc" genoemd) derivatencontracten, met inbegrip van de CTP's die in een derde land zijn gevestigd en daar een vergunning hebben gekregen.

(2) Om een rechtstelsel van een derde land als gelijkwaardig aan het rechtsstelsel van de Unie met betrekking tot CTP's te beschouwen, dient het inhoudelijke resultaat van het toepasselijke juridische en toezichthoudende kader gelijkwaardig te zijn aan de Unievereisten ten aanzien van de toezichtsdoelstellingen die deze bereiken. Doel van deze gelijkwaardigheidstoetsing is dus na te gaan dat het juridische en toezichthoudende kader van Australië waarborgt dat CTP's die in dat land zijn gevestigd en een vergunning hebben gekregen, in de Unie gevestigde clearingleden en handelsplatforms niet blootstellen aan een hoger risiconiveau dan dat waaraan de CTP's die in de Unie een vergunning hebben gekregen, kunnen worden blootgesteld en dat zij bijgevolg geen onaanvaardbare niveaus van systeemrisico in de Unie opleveren.

(3) Op 1 september 2013 heeft de Commissie het technische advies van de Europese Autoriteit voor effecten en markten (hierna „de ESMA" genoemd) ontvangen betreffende het juridische en toezichthoudende kader dat van toepassing is op CTP's die in Australië een vergunning hebben gekregen. De conclusie van dat technische advies is dat alle bepalingen van Titel IV van Verordening (EU) nr. 648/2012 worden gerepliceerd door overeenkomstige juridisch bindende vereisten die op jurisdictioneel niveau gelden voor CTP's met een Australische vergunning.

(4) Overeenkomstig artikel 25, lid 6, van Verordening (EU) nr. 648/2012 moeten drie voorwaarden vervuld zijn om te kunnen verklaren dat het juridische en toezichthoudende kader van een derde land ten aanzien van CTP's die in dit land over een vergunning beschikken, gelijkwaardig zijn aan de vereisten zoals die in die verordening zijn neergelegd.

(5) Volgens de eerste voorwaarde moeten CTP's die in derde landen over een vergunning beschikken, voldoen aan juridisch bindende vereisten die gelijkwaardig zijn aan de vereisten zoals die in titel IV van Verordening (EU) nr. 648/2012 zijn neergelegd.

(6) De juridisch bindende vereisten van Australië voor CTP's die in dit land over een vergunning beschikken, zijn de Corporations Act 2001 (hierna „de Corporations Act" genoemd) die samen met de Corporations Regulations 2001 (hierna „de Corporations Regulations" genoemd) het rechtskader voor clearing- en afwikkelingsfaciliteiten vormt. In hoofdstuk 7.3 van de Corporations Act is bepaald dat, voordat de minister een vergunning afgeeft voor het verrichten van clearing- of afwikkelingsactiviteiten, deze zich onder meer ervan vergewist dat de betrokken CTP beschikt over afdoende werkingsregels en -procedures die in overeenstemming zijn met de toepasselijke wet- en regelgeving en garanderen dat, voor zover dat redelijkerwijs doenbaar is, het systeemrisico wordt verminderd en dat de CTP eerlijk en doelmatig wordt geopereerd. De CTP moet ook beschikken over passende procedures om belangenconflicten op te lossen en haar interne regels en procedures af te dwingen. De Australian Securities and Investments Commission (hierna „ASIC" genoemd) en de Reserve Bank of Australia (hierna „RBA" genoemd) adviseren de minister over het afgeven van vergunningen aan clearing- en afwikkelingsfaciliteiten en zijn belast met het beoordelen, en in het geval van ASIC de handhaving, van de naleving door CTP's van hun verplichtingen uit hoofde van de Corporations Act.

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

(7) ASIC biedt als toezichthouder handvatten aan gereglementeerde entiteiten waarin specifieke kwesties worden toegelicht die reeds door de wetgeving worden behandeld. Met name heeft ASIC in december 2012 als toezichthouder haar handvatten met betrekking tot vergunningverlening aan en toezicht op clearing- en afwikkelingsfactiliteiten herzien op grond van de bijgewerkte Regulatory Guide 211 „Clearing and settlement facilities: Australian and overseas operators" (hierna „RG 211" genoemd). Met RG 211 van ASIC worden de Principles for Financial Market Infrastructures (hierna „PFMI's" genoemd) ten uitvoer gelegd die in april 2012 zijn uitgevaardigd door het Committee on Payment and Settlement Systems (CPSS) ([1]) en de International Organization of Securities Commission (IOSCO), die van belang zijn voor de in de Corporations Act uiteengezette verplichtingen, en worden CTP's handvatten geboden over hoe zij hun verplichtingen uit hoofde van de Corporations Act kunnen naleven. Daarom kan niet-inachtneming van de Corporations Act als toegelicht in RG 211 aanleiding geven tot handhavend optreden en sancties.

(8) RBA is, op grond van de Corporations Act, bevoegd om normen voor financiële stabiliteit vast te stellen die moeten borgen dat CTP's opereren op een wijze die zorgt voor of bijdraagt tot de algemene stabiliteit van het Australische financiële bestel. Meer bepaald heeft de Payments System Board van RBA in november 2012 toestemming gegeven voor de vaststelling van nieuwe normen voor financiële stabiliteit, de Financial Stability Standards for Central Counterparties (hierna „FSS" genoemd), die 21 normen voor CTP's bevatten, met bijbehorende subnormen en richtsnoeren. Afgezien van bepaalde subnormen die per 31 maart 2014 van kracht werden, werden de FSS in maart 2013 van kracht. De FSS dienen te worden nageleefd door alle CTP's met een vergunning.

(9) De kernbeginselen voor clearing- en afwikkelingsfaciliteiten die zijn vastgesteld in hoofdstuk 7.3 van de Corporations Act en in de Corporations Regulations, als toegelicht in RG 211 van ASIC, en de FSS van de RBA (hierna tezamen „de primaire regels" genoemd), leggen normen van hoog niveau vast die CTP's moeten naleven om een vergunning te kunnen krijgen voor het verrichten van clearingdiensten in Australië. Die primaire regels vormen het eerste niveau van de juridisch bindende vereisten in Australië. Om te voldoen aan de primaire regels, stellen CTP's daarnaast eigen interne regels en procedures vast die met de specifieke vereisten van de Corporations Act en Corporations Regulations, als toegelicht door RG 211 en de FSS, in overeenstemming moeten zijn, en die bij de minister worden ingediend voordat een clearing- en afwikkelingsfaciliteit een vergunning verleend krijgt. Aanpassingen aan de interne regels en procedures van CTP's moeten de minister ter kennis worden gebracht. De minister kan aanpassingen aan de interne regels en procedures van CTP's weigeren. De interne regels en procedures van CTP's gelden als een contract en zijn juridisch bindend voor CTP's en hun respectieve deelnemers.

(10) De juridisch bindende vereisten die zijn vastgesteld in primaire regels die van toepassing zijn op de CTP's die in Australië over een vergunning beschikken, leveren inhoudelijke resultaten op die gelijkwaardig zijn aan die van de voorwaarden die zijn vastgesteld in Titel IV van Verordening (EU) nr. 648/2012.

(11) Derhalve concludeert de Commissie dat het juridische en toezichthoudende kader van Australië waarborgt dat CTP's die in dat land over een vergunning beschikken, voldoen aan juridisch bindende vereisten die gelijkwaardig zijn aan de vereisten zoals die in titel IV van Verordening (EU) nr. 648/2012 zijn neergelegd.

(12) Volgens de tweede voorwaarde van artikel 25, lid 6, van Verordening (EU) nr. 648/2012 moet het juridische en het toezichthoudende kader van Australië ten aanzien van de CTP's die in dat land over een vergunning beschikken, voorzien in doorlopend, effectief toezicht en effectieve handhaving ten aanzien van die CTP's.

(13) CTP's die in Australië over een vergunning beschikken, zijn onderworpen aan doorlopend toezicht en supervisie door ASIC en RBA. ASIC is belast met het handhaven van de naleving door CTP's van hun verplichtingen uit hoofde van de Corporations Act en voert in dit verband periodieke beoordelingen uit om na te gaan of CTP's de aan hun vergunning verbonden verplichtingen nakomen, afgezien van hun verplichtingen met betrekking tot FSS en het beperken van systeemrisico, en met name of zij hun verplichting nakomen om eerlijk en doelmatig te opereren voor zover dat redelijkerwijs mogelijk is, en dient een verslag in bij de minister, dat wordt bekendgemaakt. RBA ziet toe op de naleving door CTP's van hun verplichtingen uit hoofde van hun respectieve vergunningen en wat betreft financiële stabiliteit en het beperken van systeemrisico, zij voert periodieke beoordelingen uit van de naleving door iedere CTP van de FSS en dient een verslag in bij de minister, dat eveneens wordt bekendgemaakt. CTP's met een vergunning in Australië kunnen schriftelijke instructies ontvangen van de minister en van ASIC. Indien een CTP zich niet aan een schriftelijke instructie houdt, kan ASIC de zaak voor de rechter brengen die dan de CTP kan gelasten de schriftelijke instructie na te leven.

(14) Bijgevolg concludeert de Commissie dat het juridische en toezichthoudende kader van Australië met betrekking tot CTP's die over een vergunning voor dat land beschikken, voorziet in doorlopend, effectief toezicht en effectieve handhaving.

([1]) Per 1 september 2014 is de naam van het Committee on Payment and Settlement Systems veranderd in Committee on Payment and Market Infrastructures (CPMI).

(15) Volgens de derde voorwaarde van artikel 25, lid 6, van Verordening (EU) nr. 648/2012 moet het juridische en toezichthoudende kader van Australië voorzien in een effectief gelijkwaardig systeem voor de erkenning van CTP's waaraan uit hoofde van buitenlandse rechtsstelsels een vergunning is verleend (hierna „CTP's uit derde landen" genoemd).

(16) CTP's uit derde landen kunnen een vergunning voor een buitenlandse clearing- en afwikkelingsfaciliteit (hierna „vergunning voor een buitenlandse CTP" genoemd) aanvragen waarmee zij in Australië een deel of alle clearingdiensten kunnen verrichten die zij gemachtigd zijn te verrichten in hun thuisland.

(17) De criteria die worden toegepast op CTP's uit derde landen die in Australië een vergunning voor een buitenlandse CTP aanvragen, zijn vergelijkbaar met die welke zijn bepaald voor CTP's uit derde landen die op grond van artikel 25 van Verordening (EU) nr. 648/2012 om erkenning verzoeken. Als voorwaarde voor erkenning moet de regelgeving van het derde land waarin de CTP een vergunning heeft gekregen, wat betreft het niveau van bescherming tegen systeemrisico en de mate van effectiviteit en billijkheid van de daarmee bereikte dienstverlening, „voldoende gelijkwaardig" blijken te zijn aan de Australische regelgeving voor vergelijkbare nationale CTP's. Bij de beoordeling van deze „voldoende gelijkwaardigheid" spelen vergelijkbare overwegingen mee als die welke in het kader van Verordening (EU) nr. 648/2012 worden beoordeeld. Ook moeten samenwerkingsregelingen worden vastgesteld tussen de Australische autoriteiten en de betrokken buitenlandse toezichthouders, om een vergunning aan een buitenlandse CTP af te geven.

(18) Bijgevolg dient de conclusie te zijn dat het Australische juridische en toezichthoudende kader wat betreft de erkenning van CTP's uit derde landen voorziet in een stelsel dat daadwerkelijk gelijkwaardig is.

(19) Mitsdien kunnen de voorwaarden van artikel 25, lid 6, van Verordening (EU) nr. 648/2012 geacht worden te zijn vervuld door het juridische en toezichthoudende kader van Australië voor CTP's die in dat land over een vergunning beschikken, en dient dat juridische en toezichthoudende kader te worden beschouwd als gelijkwaardig aan de in Verordening (EU) nr. 648/2012 bepaalde voorwaarden. De Commissie, daarbij geïnformeerd door de ESMA, dient de ontwikkeling van het juridische en toezichthoudende kader van Australië inzake CTP's en de inachtneming van de voorwaarden op grond waarvan dit besluit is genomen, te blijven monitoren.

(20) De in dit besluit vervatte maatregelen zijn in overeenstemming met het advies van het Europees Comité voor het effectenbedrijf,

HEEFT HET VOLGENDE BESLUIT VASTGESTELD:

Artikel 1

Voor de toepassing van artikel 25 van Verordening (EU) nr. 648/2012 wordt het in Australië voor CTP's met een vergunning voor dat land van kracht zijnde juridische en toezichthoudende kader bestaande uit hoofdstuk 7.3 van de Corporations Act 2001 en de Corporations Regulations 2001, als toegelicht door Regulatory Guidance 211 „Clearing and settlement facilities: Australian and overseas operators", en de Financial Stability Standards for Central Counterparties, als gelijkwaardig aan de vereisten van Verordening (EU) nr. 648/2012 beschouwd.

Artikel 2

Dit besluit treedt in werking op de twintigste dag na die van de bekendmaking ervan in het *Publicatieblad van de Europese Unie*.

Gedaan te Brussel, 30 oktober 2014.

Voor de Commissie

De voorzitter

José Manuel BARROSO