II

(Niet-wetgevingshandelingen)

VERORDENINGEN

GEDELEGEERDE VERORDENING (EU) 2021/1456 VAN DE COMMISSIE

van 2 juni 2021

tot aanvulling van Verordening (EU) nr. 648/2012 van het Europees Parlement en de Raad door vaststelling van de voorwaarden waarop de handelsvoorwaarden voor clearingdiensten voor otc-derivaten als eerlijk, redelijk, niet-discriminerend en transparant moeten worden beschouwd

(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 4, lid 3 bis, derde alinea,

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 voerden onder meer een verplichting in voor clearingleden en cliënten die — direct of indirect — clearingdiensten verrichten ("verrichters van clearingdiensten"), om die diensten op eerlijke, redelijke, niet-discriminerende en transparante ("FRANDT") handelsvoorwaarden te verrichten. Om verrichters van clearingdiensten en hun potentiële of bestaande cliënten rechtszekerheid te bieden, moet worden bepaald op welke voorwaarden handelsvoorwaarden als FRANDT moeten worden beschouwd.

(2) Rekening houdende met het feit dat artikel 4, lid 3 bis, van Verordening (EU) nr. 648/2012 is bedoeld om de toegang tot clearing te vergemakkelijken voor cliënten die een beperkt activiteitenvolume op de markt voor otc-derivaten hebben en die moeilijkheden ondervinden om toegang te krijgen tot centrale clearing, en gezien het belang van toegang tot centrale clearing voor tegenpartijen die aan de clearingverplichting zijn onderworpen, moet deze verordening van toepassing zijn op het verrichten van clearingdiensten voor otc-derivatencontracten die, krachtens artikel 4, lid 1, van Verordening (EU) nr. 648/2012, aan de clearingverplichting onderworpen zijn. Om een gelijk speelveld te garanderen en cliënten te laten profiteren van FRANDT-handelsvoorwaarden, moet deze verordening van toepassing zijn indien die clearingdiensten in de Unie worden verricht.

(3) Om transparantie te garanderen moeten verrichters van clearingdiensten het proces dat uitmondt in het akkoord over contractvoorwaarden en het opzetten van operationele processen voor clearingdiensten ("onboardingproces") beschrijven en moeten zij op hun website een verzoekformulier voor een voorstel aanbieden. Om diezelfde reden moeten alle verrichters van clearingdiensten aan potentiële cliënten informatie over essentiële handelsvoorwaarden openbaar maken.

([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 en het toezicht op transactieregisters en de vereisten voor transactieregisters (PB L 141 van 28.5.2019, blz. 42).

(4) Hoewel verrichters van clearingdiensten de aan het verrichten van clearingdiensten verbonden risico's moeten kunnen beheersen, moet een geharmoniseerde risicobeoordeling van potentiële en bestaande cliënten ervoor zorgen dat handelsvoorwaarden billijk en niet-discriminerend zijn, rekening houdende met de kosten en risico's. Sommige verrichters van clearingdiensten zijn momenteel al onderworpen aan een verplichting om het risico dat potentiële cliënten inhouden, te beoordelen aan de hand van de criteria van artikel 25 van Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/589 van de Commissie ([3]). Om voor een geharmoniseerde risicobeoordeling van cliënten te zorgen en tegelijk de regeldruk te verminderen voor verrichters van clearingdiensten en overlappende en tegenstrijdige regels te vermijden, moeten alle verrichters van clearingdiensten cliënten beoordelen aan de hand van de criteria van artikel 25 van die gedelegeerde verordening.

(5) Om te borgen dat handelsvoorwaarden redelijk zijn en onbevooroordeelde en rationele contractuele regelingen borgen, moeten vergoedingen, prijzen en kortingen op objectieve criteria zijn gebaseerd, zoals geclearde volumes, clearingpatronen, en behoeften en eisen van een cliënt. Om onevenwichtige prijsstructuren en belangenconflicten te vermijden, moeten vergoedingen, prijzen en kortingen zorgvuldig worden vormgegeven. Vergoedingen om kosten aan cliënten te berekenen, moeten duidelijk onderscheid maken tussen kosten die direct verband houden met de levering van clearingdiensten aan de betrokken cliënt, en kosten die verband houden met de kosten van clearingdiensten in het algemeen, uitgesplitst naar kostenpost, zoals IT-kosten, licentiekosten en kosten voor het beheer van zekerheden.

(6) Contractvoorwaarden moeten de voorwaarden en criteria vastleggen voor de acceptatie van door cliënten voor clearing voorgelegde transacties en voor het recht van de verrichter van clearingdiensten om clearingdiensten op te schorten en cliëntenposities te liquideren of vroegtijdig te beëindigen. Een afwijking van die voorwaarden en criteria moet mogelijk zijn indien deze redelijk is en goed onderbouwd, om bijvoorbeeld aan het verrichten van clearingdiensten verbonden risico's te beheersen.

(7) Om de voorspelbaarheid en continuïteit van clearingdiensten te garanderen, moeten verrichters van clearingdiensten een opzegtermijn van ten minste zes maanden hanteren voor de opzegging van contracten of voor wijzigingen die van wezenlijke invloed zijn op de overeengekomen voorwaarden. Een kortere opzegtermijn moet mogelijk zijn indien die redelijk is en goed wordt onderbouwd, om bijvoorbeeld aan het verrichten van clearingdiensten verbonden risico's te beheersen.

(8) Zowel potentiële als bestaande cliënten moeten FRANDT-handelsvoorwaarden kunnen genieten. Daar waar de nieuwe voorwaarden vanaf de datum van toepassing van deze verordening ten goede zullen komen aan potentiële cliënten, moeten verrichters van clearingdiensten en bestaande cliënten voldoende tijd krijgen om handelsvoorwaarden die vóór de inwerkingtreding van deze verordening zijn overeengekomen, te herzien en zo nodig aan te passen.

(9) Artikel 4, lid 3 bis, van Verordening (EU) nr. 648/2012 is al in werking getreden en is vanaf 18 juni 2021 van toepassing. Om rechtszekerheid te garanderen ten aanzien van de voorwaarden waarop handelsvoorwaarden als FRANDT moeten worden beschouwd, dient deze verordening met spoed in werking te treden. Om verrichters van clearingdiensten evenwel voldoende tijd te geven zich op de toepassing van deze verordening voor te bereiden, dient de toepassing ervan te worden uitgesteld,

HEEFT DE VOLGENDE VERORDENING VASTGESTELD:

Artikel 1

Toepassingsgebied

Deze verordening is van toepassing op clearingleden en cliënten die clearingdiensten verrichten in de Unie, ongeacht of die diensten direct of indirect worden verricht ("verrichters van clearingdiensten"), indien die diensten worden verricht met betrekking tot otc-derivatencontracten die krachtens artikel 4, lid 1, van Verordening (EU) nr. 648/2012 aan de clearingverplichting onderworpen zijn.

([3]) Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/589 van de Commissie van 19 juli 2016 tot aanvulling van Richtlijn 2014/65/EU van het Europees Parlement en de Raad met betrekking tot technische reguleringsnormen tot specificering van de organisatorische vereisten voor beleggingsondernemingen die zich met algoritmische handel bezighouden (PB L 87 van 31.3.2017, blz. 417).

Artikel 2

Eerlijke, redelijke, niet-discriminerende en transparante handelsvoorwaarden

Handelsvoorwaarden voor clearingdiensten van verrichters van clearingdiensten worden als eerlijk, redelijk, niet-discriminerend en transparant beschouwd indien zij aan de vereisten uit de bijlage voldoen.

Artikel 3

Overgangsbepaling

Handelsvoorwaarden voor clearingdiensten die vóór 9 september 2021 zijn overeengekomen, worden herzien en, voor zover dat noodzakelijk is om te voldoen aan de in de bijlage bepaalde vereisten, uiterlijk op 9 september 2022 aangepast.

Artikel 4

Inwerkingtreding en toepassing

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

Zij is van toepassing met ingang van 9 maart 2022.

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

Gedaan te Brussel, 2 juni 2021.

Voor de Commissie
De voorzitter
Ursula VON DER LEYEN

BIJLAGE

1. **Transparantie van het onboardingproces**

1.1. De verrichter van clearingdiensten publiceert op zijn website een beschrijving van het proces dat uitmondt in het akkoord over contractvoorwaarden en het opzetten van operationele processen voor clearingdiensten ("onboardingproces"). Deze beschrijving omvat het volgende:

a) de verschillende stappen van dat proces;

b) de tijdlijn met een schatting van de tijd die nodig is om de verschillende stappen van dat proces te doorlopen;

c) een formulier waarmee de verrichter van clearingdiensten wordt verzocht een voorstel te doen om als cliënt te worden toegelaten ("verzoekformulier voor een voorstel"), zoals bepaald in punt 2;

d) de essentiële documentatie die de potentiële cliënt, samen met het verzoekformulier voor een voorstel, bij de verrichter van clearingdiensten moet indienen.

1.2. Potentiële cliënten hebben de keuze om al dan niet het in punt 2 beschreven verzoekformulier voor een voorstel te gebruiken, of enig ander verzoekformulier voor een voorstel.

1.3. Een verrichter van clearingdiensten die beslist geen voorstel te doen in reactie op het verzoek om een voorstel, stelt de potentiële cliënt daarvan onverwijld in kennis.

2. **Verzoekformulier voor een voorstel**

2.1. Het verzoekformulier voor een voorstel omvat het volgende:

a) informatie over de potentiële cliënt:

i) juridische naam;

ii) identificatiecode voor juridische entiteiten (Legal Entity Identifier — LEI);

iii) vermelding dat de potentiële cliënt een financiële dan wel niet-financiële tegenpartij is en vermelding of hij onderworpen is aan de clearingverplichting overeenkomstig artikel 4 bis of artikel 10 van Verordening (EU) nr. 648/2012;

iv) de activiteitensector;

b) informatie over de documentatie die de potentiële cliënt aan de verrichter van clearingdiensten moet verschaffen in het kader van het onboardingproces;

c) informatie over de betrokken otc-derivatencontracten, met vermelding of die contracten al dan niet aan de clearingverplichting overeenkomstig artikel 4 van Verordening (EU) nr. 648/2012 onderworpen zijn;

d) informatie of documentatie die de potentiële cliënt aan de verrichter van clearingdiensten moet verschaffen, zodat de verrichter van clearingdiensten een gefundeerd en gedetailleerd voorstel kan doen voor de volgende punten:

i) het toepassingsgebied van clearingdiensten in termen van otc-derivatencontracten;

ii) de vergoedingen, kosten en kortingen;

iii) de uitkomst van de in artikel 25 van Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/589 bedoelde beoordeling;

iv) de contractvoorwaarden;

v) de geaccepteerde zekerheden;

vi) de toepasselijke haircuts;

vii) de acceptatiecriteria voor orders;

viii) de voorwaarden om clearingdiensten op te schorten of posities te liquideren of vroegtijdig te beëindigen;

ix) de voorwaarden voor de beëindiging van de overeenkomst voor de levering van clearingdiensten;

x) IT-vereisten.

3. **Openbaarmaking van handelsvoorwaarden**

3.1. Een voorstel dat de verrichter van clearingdiensten doet in reactie op een volledig verzoek om een voorstel, omvat — helder en gestructureerd — de volgende elementen:

a) de in de volgende bepalingen bedoelde informatie:

i) artikel 38, lid 1, van Verordening (EU) nr. 648/2012;

ii) artikel 39, lid 7, van Verordening (EU) nr. 648/2012;

b) de voorwaarden waarop de verrichter van clearingdiensten zijn clearingdiensten aanbiedt, met inbegrip van voorwaarden die specifiek zijn voor de potentiële cliënt;

c) de geaccepteerde zekerheden;

d) de toepasselijke haircuts;

e) de acceptatiecriteria voor orders;

f) de voorwaarden om clearingdiensten op te schorten of posities te liquideren of vroegtijdig te beëindigen;

g) de voorwaarden voor de beëindiging van de overeenkomst voor de levering van clearingdiensten;

h) toepasselijke IT-oplossingen en -vereisten.

4. **Beoordeling ten behoeve van risicobeheersing**

4.1. De verrichter van clearingdiensten maakt een beoordeling van de (potentiële) cliënt overeenkomstig artikel 25 van Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/589.

4.2. De verrichter van clearingdiensten stelt de (potentiële) cliënt in kennis van de uitkomst van de in punt 4.1 bedoelde beoordeling.

Wanneer de uitkomst negatief is, stelt de verrichter van clearingdiensten de (potentiële) cliënt, op verzoek, in kennis van de belangrijkste redenen voor de negatieve beoordeling en van de criteria van artikel 25, lid 1, van Gedelegeerde Verordening (EU) 2017/589 die niet zijn vervuld.

5. **Handelsvoorwaarden**

5.1. De tussen de verrichter van clearingdiensten en de cliënt overeengekomen handelsvoorwaarden voor het verrichten van clearingdiensten worden schriftelijk vastgelegd, zijn duidelijk en volledig en omvatten alle essentiële voorwaarden voor het verrichten van de clearingdiensten.

6. **Vergoedingen en doorberekende kosten**

6.1. Vergoedingen, prijzen en kortingen zijn transparant en gebaseerd op objectieve criteria.

6.2. In de handelsvoorwaarden wordt informatie verschaft over aan de cliënt berekende vergoedingen waarmee de kosten voor het verrichten van clearingdiensten worden doorberekend ("doorberekende kosten").

6.3. Alle vergoedingen, prijzen, kortingen en doorberekende kosten, zoals die tussen de verrichter van clearingdiensten en de cliënt worden overeengekomen, worden duidelijk vermeld in de handelsvoorwaarden.

7. **Weigering van clearingorders, opschorting, liquidatie of vroegtijdige beëindiging van cliëntenposities en opzegtermijnen**

7.1. De verrichter van clearingdiensten kan het clearingverzoek van een cliënt voor een otc-derivatencontract ("clearingorder") dat aan de overeengekomen voorwaarden en criteria voor de acceptatie van die orders voldoet, alleen weigeren indien die weigering redelijk en goed onderbouwd is. In dat geval deelt de verrichter van clearingdiensten de cliënt, op verzoek, schriftelijk de redenen voor die weigering mee.

7.2. De verrichter van clearingdiensten kan alleen clearingdiensten opschorten of posities van de cliënt liquideren of vroegtijdig beëindigen indien de overeengekomen voorwaarden en criteria voor die opschorting, liquidatie of beëindiging vervuld zijn, tenzij die opschorting, liquidatie of vroegtijdige beëindiging redelijk en goed onderbouwd is. In dat geval deelt de verrichter van clearingdiensten de cliënt, op verzoek, schriftelijk de redenen daarvoor mee.

7.3. Tenzij een kortere opzeggingstermijn redelijk en goed onderbouwd is, wordt de cliënt ten minste zes maanden vooraf geïnformeerd over het volgende:

a) de beëindiging van de overeenkomst voor de levering van clearingdiensten;

b) materiële aanpassingen van de voorwaarden waarop de clearingdienst wordt verricht.