

GEDELEGEERDE VERORDENING (EU) 2018/1638 VAN DE COMMISSIE**van 13 juli 2018**

tot aanvulling van Verordening (EU) 2016/1011 van het Europees Parlement en de Raad met technische reguleringsnormen tot nadere specificatie van de wijze waarop ervoor moet worden gezorgd dat inputgegevens passend en verifieerbaar zijn, en van de interne toezicht- en verificatieprocedures van een contribuant die de beheerder van een cruciale of significante benchmark overeenkomstig lid 3, onder b), moet nastreven wanneer de inputgegevens door een frontofficefunctie worden aangeleverd

(Voor de EER relevante tekst)

DE EUROPESE COMMISSIE,

Gezien het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie,

Gezien Verordening (EU) 2016/1011 van het Europees Parlement en de Raad van 8 juni 2016 betreffende indices die worden gebruikt als benchmarks voor financiële instrumenten en financiële overeenkomsten of om de prestatie van beleggingsfondsen te meten en tot wijziging van Richtlijnen 2008/48/EG en 2014/17/EU en Verordening (EU) nr. 596/2014⁽¹⁾, en met name artikel 11, lid 5, vierde alinea,

Overwegende hetgeen volgt:

- (1) Overeenkomstig artikel 11, lid 1, van Verordening (EU) 2016/1011 moeten de voor een benchmark gebruikte inputgegevens passend zijn om op nauwkeurige en betrouwbare wijze de economische realiteit weer te geven die de benchmark moet meten, en moeten deze gegevens verifieerbaar zijn. Daarnaast moet, wanneer de inputgegevens worden aangeleverd door een frontofficefunctie, volgens artikel 11, lid 3, onder b), van die verordening de beheerder ervoor zorgen dat de contribuant over afdoende interne toezicht- en verificatieprocedures beschikt.
- (2) Om een benchmark correct te kunnen berekenen, moeten niet alleen de nauwkeurige waarden van de inputgegevens worden ingediend, maar moeten deze ook de meeteenheid van de onderliggende activa hebben en een afspiegeling zijn van de relevante kenmerken daarvan.
- (3) Of inputgegevens verifieerbaar zijn, hangt af van de mate van nauwkeurigheid ervan, die zelf weer sterk afhankelijk is van het soort inputgegevens dat wordt gebruikt. Inputgegevens die geen transactiegegevens zijn of niet afkomstig zijn van een gereguleerde gegevensbron opgesomd in artikel 3, lid 1, punt 24, van Verordening (EU) 2016/1011, kunnen nog steeds voldoen aan het vereiste dat zij verifieerbaar moeten zijn, indien voor de beheerder voldoende informatie beschikbaar is om voldoende controles op de gegevens te kunnen uitvoeren. Derhalve dient van de beheerder te worden verlangd dat deze ervoor zorgt over de nodige informatie te beschikken om passende controles te kunnen uitvoeren.
- (4) Om ervoor te zorgen dat inputgegevens passend en verifieerbaar zijn, dient van de beheerder te worden verlangd dat deze inputgegevens op regelmatige basis monitort, in een mate die rekening houdt met de kwetsbaarheid van het specifieke type inputgegevens. In het geval van gereguleerde gegevens borgt bestaande regulering van en toezicht op de betrokken gegevensaanbieder de integriteit van gereguleerde gegevens. Voor dat soort gegevens dienen dus minder intensieve monitoringeisen te gelden. Andere soorten inputgegevens vergen meer verificatie en dienen dus aan uitgebreidere controles te worden onderworpen, met name in het geval van inputgegevens die geen transactiegegevens zijn en vooral indien deze worden aangeleverd door een frontofficefunctie.
- (5) Wanneer inputgegevens worden aangeleverd, moet één belangrijke monitoringcontrole ervoor zorgen dat de gegevens worden aangeleverd binnen een door de beheerder bepaalde termijn. Dit moet coherentie tussen bijdragen van verschillende contribuanten verzekeren. Wanneer inputgegevens niet worden aangeleverd, moet ook het tijdstip waarop de inputgegevens in aanmerking worden genomen, worden gecontroleerd om coherentie tussen verschillende inputgegevens te verzekeren. Derhalve dient van de beheerder te worden verlangd dat deze zich ervan vergewist dat inputgegevens worden aangeleverd of worden geselecteerd bij een specifieke bron, binnen de door hem bepaalde termijn.
- (6) Het is van bijzonder belang dat essentiële kenmerken zoals valuta, looptijd en resterende looptijd van het onderliggende actief of de soorten tegenpartijen zoals nader bepaald in de benchmarkmethodologie, zorgvuldig worden gecontroleerd.

⁽¹⁾ PBL 171 van 29.6.2016, blz. 1.

- (7) Doeltreffend intern toezicht op het aanleveren van inputgegevens vanuit een frontofficefunctie berust op het opzetten en in stand houden van passende structuren binnen de organisatie van de contribuant. Deze structuren dienen in de regel drie controleniveaus te omvatten, tenzij dat aantal, gezien de omvang van de organisatie van de contribuant, redelijkerwijs niet mogelijk is. De eerstelijnscontrole dient processen te omvatten om de inputgegevens daadwerkelijk te controleren.
- (8) Door een frontofficefunctie aangeleverde gegevens houden een bijzonder risico in als gevolg van het inherente belangenconflict dat bestaat tussen de commerciële rol van het frontoffice en de rol ervan bij het aanleveren van inputgegevens voor een benchmark. Daarom is het belangrijk dat de contribuant een beleid inzake belangenconflicten instelt, in stand houdt en voert als onderdeel van zijn tweedelijnscontrole, en regelmatig controles uitvoert op de gebruikte inputgegevens. Daarnaast is een belangrijk instrument dat nuttig kan zijn om misdragingen aan het licht te brengen en te melden aan superieuren, of activiteiten op het spoor te komen die potentieel schadelijk kunnen zijn voor de integriteit van de benchmark, het opzetten van een klokkenluidersregeling waarmee personeelsleden gevallen van misdraging kunnen melden aan de betrokken compliancefunctie of een andere passende interne functie. Daarom dient de beheerder zich ervan te vergewissen dat in de interne toezicht- en verificatieprocedures van een contribuant ook het opzetten, in stand houden en voeren van een beleid inzake belangenconflicten en het opzetten en in stand houden van een klokkenluidersregeling zijn opgenomen.
- (9) Deze verordening is van toepassing op beheerders van cruciale en significante benchmarks. Overeenkomstig het evenredigheidsbeginsel wordt zo vermeden om buitensporige lasten op te leggen aan beheerders van significante benchmarks door deze beheerders toe te staan ervoor te opteren de vereisten inzake belangenconflicten alleen toe te passen bij daadwerkelijke of potentiële belangenconflicten die van wezenlijk belang zijn of zouden zijn. Voorts dient beheerders verdere beoordelingsmarge te worden geboden ten aanzien van de vraag hoe zij interne toezicht- en verificatieprocedures op het niveau van contribuanten verzekeren. Met name dienen zij de mogelijkheid te krijgen om bepaalde vereisten voor die procedures te versoepelen, gelet op de aard, omvang en complexiteit van de organisatie van de contribuant.
- (10) Beheerders dient voldoende tijd te worden gegeven om de naleving van de vereisten van deze verordening te waarborgen. Deze verordening dient derhalve twee maanden na de inwerkingtreding ervan van toepassing te worden.
- (11) Deze verordening is gebaseerd op de ontwerpen van technische reguleringsnormen die de Europese Autoriteit voor effecten en markten (European Securities and Markets Authority — ESMA) bij de Commissie heeft ingediend.
- (12) ESMA heeft open publieke consultaties gehouden over de ontwerpen van technische reguleringsnormen waarop deze verordening is gebaseerd, heeft de mogelijke kosten en baten van deze normen geanalyseerd en de Stakeholdergroep effecten en markten geraadpleegd die overeenkomstig artikel 37 van Verordening (EU) nr. 1095/2010⁽¹⁾ is opgericht,

HEEFT DE VOLGENDE VERORDENING VASTGESTELD:

Artikel 1

Toepassingsgebied

Deze verordening ziet niet op of is niet van toepassing op beheerders van niet-significante benchmarks.

Artikel 2

Passend en verifieerbare inputgegevens borgen

1. De beheerder van een benchmark zorgt ervoor dat hij beschikt over alle informatie die nodig is om de volgende punten te kunnen nagaan ten aanzien van inputgegevens die hij voor de benchmark gebruikt, voor zover die punten van toepassing zijn op de betrokken inputgegevens:
- a) de vraag of de indiener gemachtigd is om namens de contribuant inputgegevens aan te leveren in overeenstemming met de voorwaarden voor toestemming op grond van artikel 15, lid 2, onder b), van Verordening (EU) 2016/1011;
 - b) de vraag of de inputgegevens binnen de door de beheerder vastgestelde termijn worden aangeleverd door de contribuant, of geselecteerd bij een door de beheerder nader aangegeven bron;

⁽¹⁾ Verordening (EU) nr. 1095/2010 van het Europees Parlement en de Raad van 24 november 2010 tot oprichting van een Europese toezichthoudende autoriteit (Europese Autoriteit voor effecten en markten), tot wijziging van Besluit nr. 716/2009/EG en tot intrekking van Besluit 2009/77/EG van de Commissie (PB L 331 van 15.12.2010, blz. 84).

- c) de vraag of de inputgegevens door de contribuant worden aangeleverd in een door de beheerder nader bepaald formaat;
 - d) de vraag of de bron van de inputgegevens een van de bronnen is die worden genoemd in artikel 3, lid 1, punt 24, van Verordening (EU) 2016/1011;
 - e) de vraag of de bron van de inputgegevens betrouwbaar is;
 - f) de vraag of de inputgegevens voldoen aan de vereisten uit de methodologie van de benchmark, met name de vereisten ten aanzien van de valuta of meeteenheid, de looptijd, en de soorten tegenpartijen;
 - g) de vraag of relevante drempels voor de kwantiteit van de inputgegevens en relevante normen voor de kwaliteit van de inputgegevens in acht worden genomen in overeenstemming met de methodologie;
 - h) de vraag of de prioriteit inzake het gebruik van verschillende types inputgegevens wordt toegepast in overeenstemming met de methodologie;
 - i) de vraag of beoordelings- of keuzevrijheid bij de aanlevering van de inputgegevens wordt uitgeoefend in overeenstemming met de in de methodologie geformuleerde heldere regels en met de beleidsregels die moeten worden vastgesteld in de gedragscode voor de benchmark.
2. Beheerders voeren de in lid 1 genoemde controles op regelmatige basis uit. Beheerders van cruciale benchmarks voeren de in lid 1, onder a), b), c) en d), genoemde controles uit voordat de benchmark wordt gepubliceerd of vóór ieder geval waarin de benchmark publiek beschikbaar wordt gesteld.

Artikel 3

Interne toezicht- en verificatieprocedures van een contribuant

1. De interne toezicht- en verificatieprocedures waarover een contribuant beschikt en waarvan de beheerder ervoor moet zorgen dat deze in overeenstemming zijn met artikel 11, lid 3, onder b), van Verordening (EU) 2016/1011, omvatten ten minste de volgende elementen:
- a) opzetten en in stand houden van een interne functie die moet dienen als eerstelijnscontrole voor de aanlevering van inputgegevens en die met de uitvoering van de volgende taken belast is:
 - i) verrichten van een daadwerkelijke controle van inputgegevens voordat deze worden aangeleverd, onder meer door zich ervan te vergewissen dat deze voldoen aan alle overeenkomstig artikel 15, lid 2, onder d), iii), van Verordening (EU) 2016/1011 voor de contribuant geldende voorwaarden voor de validering van inputgegevens, en door inputgegevens te evalueren op hun integriteit en nauwkeurigheid vóór de aanlevering ervan;
 - ii) nagaan of de indiener gemachtigd is om namens de contribuant inputgegevens aan te leveren in overeenstemming met alle voorwaarden opgelegd uit hoofde van artikel 15, lid 2, onder b), van Verordening (EU) 2016/1011;
 - iii) zich ervan vergewissen dat de aanlevering van inputgegevens beperkt is tot personen die betrokken zijn bij het aanleveringsproces, behalve wanneer toegang noodzakelijk is voor auditdoeleinden, onderzoeksdoeleinden of bij wet voorgeschreven doeleinden;
 - b) opzetten en in stand houden van een interne functie die moet dienen als tweedelijnscontrole voor de aanlevering van inputgegevens en die belast is met het uitvoeren van de volgende taken:
 - i) evalueren van inputgegevens na de aanlevering ervan, onafhankelijk van de evaluatie uitgevoerd door de eerstelijnscontrolefunctie, om de integriteit en nauwkeurigheid van de aangeleverde gegevens te bevestigen;
 - ii) opzetten en in stand houden van een klokkenluidersregeling die passende garanties voor klokkenluiders biedt;
 - iii) opzetten en in stand houden van procedures voor het intern rapporteren van pogingen tot of de daadwerkelijke manipulatie van de inputgegevens, voor de niet-nakoming van de eigen beleidsregels van de contribuant met betrekking tot benchmarks en voor het onderzoeken van dergelijke gebeurtenissen zodra deze aan het licht komen;
 - iv) opzetten en in stand houden van interne-rapportageprocedures om operationele problemen bij het aanleveringsproces van gegevens te rapporteren zodra deze zich voordoen;
 - v) zorgen voor regelmatige persoonlijke aanwezigheid van een personeelslid van de tweedelijnscontrole in het deel van het kantoor waar de frontofficefunctie is gevestigd;
 - vi) in stand houden van toezicht op relevante communicatie tussen medewerkers van de frontofficefunctie die rechtstreeks bij het aanleveren van inputgegevens betrokken zijn, alsmede relevante communicatie tussen die personeelsleden en andere interne functies of externe instanties;
 - vii) opzetten, in stand houden en voeren van een beleid inzake belangenconflicten dat zorgt voor:
 - de identificatie en bekendmaking aan de beheerder van daadwerkelijke of potentiële belangenconflicten met betrekking tot personeelsleden van de frontofficefunctie van de contribuant die bij het proces van de aanlevering van gegevens betrokken zijn;

- het ontbreken van directe of indirecte banden tussen de beloning van een indiener en de waarde van de benchmark, de waarde van specifieke ingediende gegevens of de uitvoering van activiteiten door de contribuant die aanleiding kunnen geven tot een belangenconflict met betrekking tot de aanlevering van inputgegevens aan de benchmark;
 - een heldere taakverdeling tussen personeelsleden van de frontofficefunctie die betrokken zijn bij het aanleveren van inputgegevens, en andere personeelsleden van de frontofficefunctie;
 - een fysieke scheiding tussen personeelsleden van de frontofficefunctie die betrokken zijn bij het aanleveren van inputgegevens, en andere personeelsleden van de frontofficefunctie;
 - daadwerkelijke controles op de uitwisseling van informatie tussen personeelsleden van de frontofficefunctie en andere personeelsleden van de contribuant die betrokken zijn bij activiteiten die een risico op belangenconflicten kunnen doen ontstaan omdat de uitgewisselde informatie informatie is die van invloed kan zijn op de aangeleverde inputgegevens;
 - het bestaan van noodvoorzieningen in het geval van een tijdelijke verstoring van de controles op de in het vijfde streepje genoemde uitwisseling van informatie;
 - het nemen van maatregelen om te voorkomen dat iemand ongepaste invloed uitoefent op de wijze waarop personeelsleden van de frontofficefunctie die bij het aanleveren van inputgegevens betrokken zijn, hun werkzaamheden verrichten;
- c) het opzetten en in stand houden van een interne functie, onafhankelijk van de eerste- en tweedelijnscontrolefuncties, die fungeert als derdelijnscontrole voor de aanlevering van inputgegevens en die belast is met het uitvoeren van controles, op regelmatige basis, van de controles uitgevoerd door de twee overige controlefuncties;
- d) procedures met betrekking tot:
- i) de methoden voor samenwerking en informatiestromen tussen de drie in de punten a), b), en c), van deze alinea voorgeschreven controlefuncties;
 - ii) regelmatige rapportage aan het leidinggevend personeel van de contribuant over de door deze drie controlefuncties uitgevoerde taken;
 - iii) mededeling aan de beheerder, op verzoek, van informatie die deze heeft gevraagd met betrekking tot de interne toezicht- en verificatieprocedures van de contribuant.
2. De beheerder kan ervoor kiezen om af te zien van de vereisten uit lid 1, onder b), v), of uit lid 1, onder b), vii), derde, vierde of zesde streepje, gelet op de volgende elementen:
- a) de aard, omvang en complexiteit van de activiteiten van de contribuant;
 - b) de kans dat belangenconflicten ontstaan tussen de aanlevering van de inputgegevens voor de benchmark en handels- of andere activiteiten die door de contribuant worden verricht;
 - c) de mate van keuzevrijheid die met het proces van de aanlevering van gegevens gepaard gaat.
3. Hoofdzakelijk gelet op de kleine omvang van de organisatie van een contribuant en ook de in lid 2, onder a), b) en c), genoemde kwesties, kan de beheerder de contribuant toestaan om te beschikken over een eenvoudigere organisatorische controlestructuur dan de in lid 1 vereiste structuur. De eenvoudige controlestructuur verzekert evenwel dat alle in lid 1, onder a), b) en c), genoemde taken worden uitgevoerd, behalve voor taken ten aanzien waarvan op grond van lid 2 ontheffing is verleend. De punten d), i) en d), ii) van lid 1 worden toegepast op een wijze die rekening houdt met de eenvoudigere controlestructuur.
4. Een beheerder van een significante benchmark kan ervoor kiezen om de vereisten van lid 1, onder b), vii), uitsluitend toe te passen op daadwerkelijke of potentiële belangenconflicten die van wezenlijk belang zijn of zouden zijn.

Artikel 4

Inwerkingtreding en toepassing

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

Zij is van toepassing met ingang van 25 januari 2019.

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

Gedaan te Brussel, 13 juli 2018.

Voor de Commissie
De voorzitter
Jean-Claude JUNCKER
