

GEDELEGEERDE VERORDENING (EU) 2018/1639 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 elementen van de gedragscode die moet worden ontwikkeld door beheerders van op inputgegevens van contribuanten gebaseerde benchmarks****(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 15, lid 6, vierde alinea,

Overwegende hetgeen volgt:

- (1) Overeenkomstig artikel 15 van Verordening (EU) 2016/1011 moet de beheerder van een benchmark die op inputgegevens van contribuanten is gebaseerd, een gedragscode voor die benchmark ontwikkelen waarin de verantwoordelijkheden van contribuanten met betrekking tot het aanleveren van inputgegevens duidelijk worden gespecificeerd. Indien een beheerder een benchmarkgroep aanbiedt die uit meer dan één op inputgegevens van contribuanten gebaseerde benchmark bestaat, mag voor de gehele benchmarkgroep één enkele gedragscode worden ontwikkeld. Artikel 15, lid 2, van genoemde verordening bevat een lijst van de elementen die elke op grond van dat artikel ontwikkelde gedragscode ten minste moet omvatten. Voor een in artikel 3, lid 1, punt 24), van die verordening omschreven benchmark op basis van gereguleerde gegevens is geen gedragscode vereist.
- (2) Teneinde te garanderen dat de benchmark op correcte wijze wordt vastgesteld, is het van cruciaal belang dat de door contribuanten verstrekte inputgegevens alle volgens de methodologie vereiste kenmerken hebben en volledig zijn. De gedragscode moet deze kenmerken bijgevolg voldoende gedetailleerd beschrijven en tevens nader aangeven welke gegevens de contribuant in aanmerking moet nemen, welke gegevens de contribuant buiten beschouwing mag laten en hoe de contribuant de inputgegevens aan de beheerder moet toezenden.
- (3) Met het oog op het waarborgen van de integriteit van een benchmark die op aangeleverde inputgegevens is gebaseerd, is het van essentieel belang dat de personen die een contribuant aanwijst om de inputgegevens in te dienen, over de juiste kennis, vaardigheden, opleiding en ervaring beschikken om die rol te vervullen. De gedragscode dient derhalve een bepaling te bevatten die voorschrijft dat iedere contribuant de personen die als indieners zullen worden aangewezen, aan een aantal controles moet onderwerpen voordat hij hen machtigt om als indieners op te treden.
- (4) De betrouwbaarheid van een benchmark hangt in ruime mate af van de juistheid van de inputgegevens die daarvoor worden gebruikt. Het is bijgevolg van cruciaal belang dat contribuanten de gegevens vóór en na de indiening ervan controleren op eventuele verdachte elementen, alsook om zich ervan te vergewissen dat de vereisten van de gedragscode in acht zijn genomen. De gedragscode dient daarom bepalingen te bevatten die voorschrijven dat contribuanten vóór en na de aanlevering controles van de gegevens moeten uitvoeren.
- (5) Het risico op fouten of manipulatie is wellicht het grootst in gevallen waarin contribuanten keuzevrijheid hebben bij de aanlevering van inputgegevens. De gedragscode dient daarom voor te schrijven dat contribuanten een beleid moeten vaststellen dat specificeert wanneer, hoe en door wie keuzevrijheid mag worden uitgeoefend.
- (6) De gedragscode dient bepalingen te bevatten die voorschrijven dat contribuanten registers moeten bijhouden van de gegevens die voor elke aanlevering in aanmerking zijn genomen, alsmede van elke eventueel in verband daarmee uitgeoefende keuzevrijheid. Dergelijke registers vormen een essentieel hulpmiddel om uit te maken of een contribuant zich heeft gehouden aan het bij de gedragscode voorgeschreven beleid waarmee wordt beoogd te garanderen dat alle relevante inputgegevens worden verstrekt.

⁽¹⁾ PBL 171 van 29.6.2016, blz. 1.

- (7) Het naar behoren detecteren en beheren van belangenconflicten op het niveau van de contribuanten is een noodzakelijke voorwaarde voor de integriteit en nauwkeurigheid van de benchmark. Om die reden dient de gedragscode bepalingen te bevatten die voorschrijven dat de systemen en controles van een contribuant een register van belangenconflicten moeten omvatten waarin de contribuant gedetecteerde belangenconflicten dient te registreren, alsmede de genomen maatregelen om deze te beheren.
- (8) Overeenkomstig het evenredigheidsbeginsel vermijdt deze verordening beheerders en contribuanten buitensporige administratieve lasten met betrekking tot significante en niet-significante benchmarks op te leggen door beheerders van significante of niet-significante benchmarks toe te staan gedragscodes te ontwikkelen die minder gedetailleerd zijn dan die welke voor cruciale benchmarks moeten worden opgesteld.
- (9) Beheerders moeten voldoende tijd krijgen om gedragscodes op te stellen die aan de vereisten van deze verordening voldoen. Deze verordening dient derhalve twee maanden na de inwerkingtreding ervan van toepassing te worden.
- (10) Deze verordening is gebaseerd op de ontwerpen van technische reguleringsnormen die de Europese Autoriteit voor effecten en markten aan de Commissie heeft voorgelegd.
- (11) De Europese Autoriteit voor effecten en markten heeft openbare publieksraadplegingen gehouden over de ontwerpen van technische reguleringsnormen waarop deze verordening is gebaseerd, de potentiële hieraan gerelateerde kosten en baten geanalyseerd en het advies van de bij artikel 37 van Verordening (EU) nr. 1095/2010 van het Europees Parlement en de Raad ⁽¹⁾ opgerichte Stakeholdergroep effecten en markten ingewonnen,

HEEFT DE VOLGENDE VERORDENING VASTGESTELD:

Artikel 1

Beschrijving van inputgegevens

De gedragscode die overeenkomstig artikel 15, lid 1, van Verordening (EU) 2016/1011 door de beheerder moet worden ontwikkeld (hierna „de gedragscode” genoemd), bevat een duidelijke beschrijving van en vereisten met betrekking tot ten minste de volgende aangelegenheden betreffende de te verstrekken inputgegevens:

- a) het (de) type(n) te verstrekken inputgegevens;
- b) de verplicht in acht te nemen normen ten aanzien van de kwaliteit en nauwkeurigheid van de inputgegevens;
- c) de minimumhoeveelheid te verstrekken inputgegevens;
- d) de eventuele prioriteitsvolgorde waarin de verschillende typen inputgegevens moeten worden aangeleverd;
- e) de vorm waarin de inputgegevens moeten worden verstrekt;
- f) de frequentie van indiening van de inputgegevens;
- g) de timing van de indiening van de inputgegevens;
- h) de eventuele procedures waarover elke contribuant moet beschikken voor aanpassingen aan en de standaardisering van de inputgegevens.

Artikel 2

Indieners

1. De gedragscode bevat een bepaling om te waarborgen dat een persoon pas als een indiener van inputgegevens namens een contribuant mag optreden als de contribuant zich ervan vergewist heeft dat de persoon in kwestie over de benodigde vaardigheden, kennis, opleiding en ervaring beschikt om die rol te vervullen.
2. De gedragscode beschrijft het due diligenceonderzoek dat een contribuant moet uitvoeren om zich ervan te vergewissen dat een persoon over de benodigde vaardigheden, kennis, opleiding en ervaring beschikt om namens hem inputgegevens in te dienen. De beschrijving van dat onderzoek omvat een verplichting om controles te verrichten ter verificatie van:
 - a) de identiteit van de betrokken persoon;

⁽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).

- b) de kwalificaties van de betrokken persoon; en
 - c) de reputatie van de betrokken persoon, waarbij onder meer wordt nagegaan of het de persoon in het verleden wegens wangedrag verboden is geweest inputgegevens voor een benchmark in te dienen.
3. De gedragscode specificeert welke procedure en communicatiemiddelen een contribuant moet hanteren om de beheerder in kennis te stellen van de identiteit van iedere persoon die namens hem inputgegevens indient, zodat de beheerder kan controleren of de indiener gemachtigd is gegevens namens de contribuant in te dienen.

Artikel 3

Beleid om ervoor te zorgen dat een contribuant alle relevante inputgegevens verstrekt

De gedragscode bevat bepalingen die voorschrijven dat contribuanten ten minste het volgende moeten vaststellen en in acht nemen:

- a) een beleid ten aanzien van de inputgegevens dat ten minste een beschrijving van het volgende omvat:
 - i) de gegevens waarmee rekening moet worden gehouden bij het bepalen van de aan te leveren inputgegevens; en
 - ii) de gegevens die de contribuant buiten beschouwing mag laten bij een aanlevering van inputgegevens, samen met de reden of redenen waarom de gegevens in kwestie buiten beschouwing mogen worden gelaten;
- b) een beleid ten aanzien van de toezending van gegevens aan de beheerder dat ten minste het volgende omvat:
 - i) een beschrijving van de te volgen procedure voor een beveiligde overdracht van gegevens; en
 - ii) noodplannen voor de indiening van inputgegevens in geval van technische of operationele moeilijkheden, de tijdelijke afwezigheid van een indiener of de onbeschikbaarheid van de door de methodologie vereiste inputgegevens.

Artikel 4

Systemen en controles

1. De gedragscode bevat bepalingen die garanderen dat de in artikel 15, lid 2, onder d), van Verordening (EU) 2016/1011 bedoelde systemen en controles onder meer de volgende elementen omvatten:

- a) controles vóór de aanlevering om eventuele verdachte inputgegevens te detecteren, met inbegrip van controles in de vorm van een verificatie van de gegevens door een tweede persoon;
- b) controles na de aanlevering om zich ervan te vergewissen dat de inputgegevens zijn aangeleverd in overeenstemming met de vereisten van de gedragscode en om eventuele verdachte inputgegevens te detecteren;
- c) monitoren van de overdracht van inputgegevens aan de beheerder in overeenstemming met het toepasselijke beleid.

2. De gedragscode kan een contribuant toestaan van een geautomatiseerd systeem voor de aanlevering van inputgegevens gebruik te maken, waarbij natuurlijke personen niet in staat zijn de aanlevering van inputgegevens te wijzigen, op voorwaarde dat de gedragscode de gebruikmaking van een dergelijk systeem van de volgende voorwaarden afhankelijk stelt:

- a) de contribuant is continu in staat de goede werking van het geautomatiseerde systeem te monitoren; en
- b) de contribuant controleert het geautomatiseerde systeem na elke update of wijziging in de software ervan voordat nieuwe inputgegevens worden aangeleverd.

In een dergelijk geval hoeft de gedragscode niet voor te schrijven dat de contribuant de in lid 1 bedoelde controles moet uitvoeren.

3. In de gedragscode worden de procedures beschreven waarover een contribuant moet beschikken om eventuele fouten in de aangeleverde inputgegevens aan te pakken.

4. De gedragscode schrijft voor dat een contribuant de bij de code vastgestelde systemen en controles met betrekking tot de aanlevering van inputgegevens op gezette tijden, en in elk geval ten minste jaarlijks, moet toetsen.

*Artikel 5***Beleid ten aanzien van het gebruik van keuzevrijheid bij de aanlevering van inputgegevens**

Indien de gedragscode bepaalt dat een contribuant keuzevrijheid heeft bij de aanlevering van inputgegevens, schrijft de code voor dat de contribuant een beleid ten aanzien van het gebruik van keuzevrijheid moet vaststellen, waarbij ten minste het volgende is gespecificeerd:

- a) de omstandigheden waaronder de contribuant keuzevrijheid kan uitoefenen;
- b) de natuurlijke personen binnen de organisatie van de contribuant die keuzevrijheid mogen uitoefenen;
- c) de interne controles die de uitoefening van keuzevrijheid door de contribuant in overeenstemming met zijn beleid regelen;
- d) de natuurlijke personen binnen de organisatie van de contribuant die een evaluatie achteraf van de uitoefening van keuzevrijheid mogen uitvoeren.

*Artikel 6***Beleid ten aanzien van het bijhouden van registers**

1. De gedragscode bevat bepalingen die voorschrijven dat contribuanten een beleid ten aanzien van het bijhouden van registers moeten vaststellen om te waarborgen dat de contribuant een register bijhoudt van alle relevante informatie die nodig is om de inachtneming van de gedragscode door de contribuant te controleren, waaronder een register dat ten minste de volgende informatie bevat:

- a) het beleid en de procedures van de contribuant die de aanlevering van inputgegevens regelen, en alle materiële wijzigingen in dat beleid en die procedures;
- b) het in artikel 8, lid 1, onder b), van deze verordening bedoelde register van belangenconflicten;
- c) alle ten aanzien van personeelsleden van de contribuant genomen tuchtmaatregelen met betrekking tot benchmarkgerelateerde activiteiten;
- d) een lijst van indieners en van personen die controles met betrekking tot aanleveringen uitvoeren, met vermelding van hun naam en rol binnen de organisatie van de contribuant, alsmede van de data waarop zij gemachtigd werden en, in voorkomend geval, niet meer gemachtigd waren om hun indieningsgerelateerde rol te vervullen;
- e) met betrekking tot elke aanlevering van inputgegevens:
 - i) de aangeleverde inputgegevens;
 - ii) de gegevens waarmee rekening is gehouden bij het bepalen van de aan te leveren inputgegevens, alsmede alle gegevens die buiten beschouwing zijn gelaten;
 - iii) elk gebruik van keuzevrijheid;
 - iv) alle uitgevoerde controles van inputgegevens;
 - v) alle met de aanlevering van inputgegevens verband houdende communicatie tussen de indiener en al degenen binnen de organisatie van de contribuant die controles met betrekking tot aanleveringen uitvoeren.

2. De gedragscode schrijft voor dat het beleid ten aanzien van het bijhouden van registers moet voorzien in het bewaren van de informatie gedurende ten minste vijf jaar, dan wel gedurende ten minste drie jaar ingeval het opnamen van telefoongesprekken of elektronische communicatie betreft, alsmede in het opslaan van deze informatie op een drager die raadpleging ervan in de toekomst mogelijk maakt.

3. De beheerder kan ervoor kiezen het vereiste van lid 1, onder e), iv), weg te laten ingeval een contribuant inputgegevens voor een significante benchmark aanlevert.

4. De beheerder kan ervoor kiezen het vereiste van lid 1, onder e), iv), en/of het vereiste van lid 1, onder e), v), weg te laten ingeval een contribuant inputgegevens voor een niet-significante benchmark aanlevert.

*Artikel 7***Rapportage van verdachte inputgegevens**

1. De gedragscode schrijft voor dat een contribuant gedocumenteerde interne procedures moet vaststellen op grond waarvan zijn personeelsleden alle verdachte inputgegevens aan de compliancefunctie van de contribuant, zo deze bestaat, en aan het hoger management van de contribuant moeten rapporteren.

2. De gedragscode specificeert onder welke voorwaarden een contribuant verdachte inputgegevens aan de beheerder moet rapporteren en welke procedures en communicatiemiddelen de contribuant moet hanteren om met de beheerder contact op te nemen.

Artikel 8

Belangenconflicten

1. De gedragscode schrijft voor dat een contribuant systemen en controles met betrekking tot het beheer van belangenconflicten moet instellen welke ten minste de volgende elementen omvatten:

a) de vaststelling van een beleid ten aanzien van belangenconflicten dat het volgende omvat:

- i) de procedure voor het detecteren en beheren van belangenconflicten, waaronder een eventuele interne escalatie van belangenconflicten;
- ii) maatregelen om belangenconflicten bij het indienstnemingsproces van indieners te voorkomen of om het risico op dergelijke belangenconflicten tot een minimum te beperken;
- iii) maatregelen om belangenconflicten bij het beloningsbeleid van personeelsleden van de contribuant te voorkomen of om het risico op dergelijke belangenconflicten tot een minimum te beperken;
- iv) maatregelen om uit de managementstructuur van de contribuant voortvloeiende belangenconflicten te voorkomen of om het risico op dergelijke belangenconflicten tot een minimum te beperken;
- v) vereisten met betrekking tot de communicatie tussen indieners en andere personeelsleden binnen de organisatie van de contribuant;
- vi) alle fysieke of organisatorische scheidingen tussen indieners en andere personeelsleden van de contribuant welke noodzakelijk zijn om belangenconflicten te voorkomen of om het risico daarop tot een minimum te beperken;
- vii) regels en maatregelen om alle financiële blootstellingen aan te pakken die de contribuant eventueel kan hebben ten aanzien van een financieel instrument dat of een financiële overeenkomst die verwijst naar de benchmark waarvoor de contribuant inputgegevens aanlevert;

b) opzetten van een register van belangenconflicten dat wordt gebruikt voor het registreren van alle gedetecteerde belangenconflicten en van alle maatregelen die zijn genomen om deze conflicten te beheren, alsmede de verplichting om het register actueel te houden en interne of externe auditors toegang tot dat register te verlenen.

2. De gedragscode schrijft voor dat personeelsleden van een contribuant die bij het aanleveringsproces betrokken zijn, geschoold moeten zijn in alle beleidslijnen, procedures en controles die met het detecteren, voorkomen en beheren van belangenconflicten verband houden.

3. De beheerder kan ervoor kiezen één of meer vereisten van lid 1, onder a), iii), v), vi) en vii), weg te laten ingeval een contribuant inputgegevens voor een niet-significante benchmark aanlevert.

Artikel 9

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