Bij Kabinetsmissive van 15 juli 2014, no.2014001407, heeft Uwe Majesteit, op voordracht van de Minister van Financiën, bij de Afdeling advisering van de Raad van State ter overweging aanhangig gemaakt het voorstel van wet tot wijziging

Raad

vanState

No.W06.14.0276III

**Ministerie van Financiën-•**

**t(4-)2.**

ontv

Uiterl. afdoening Dossiernummer

Trefwoord/DSP code

f voor

archiveren



's-Gravenhage, 22 september 2014

**A**

|  |  |
| --- | --- |
|  | • |

van de Wet op het financieel toezicht en de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II ter implementatie van de richtlijn 2014/51/EU van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 tot wijziging van de Richtlijnen 2003/71/EU en

20091138/EG alsmede de Verordeningen (EG) nr. 1060/2009, (EU) nr. 1094/2010 en (EU) nr. 1095/2010 wat de bevoegdheden van de Europese toezichthoudende autoriteit (Europese Autoriteit voor verzekeringen en bedrijfspensioenen) en de Europese toezichthoudende autoriteit (Europese Autoriteit voor effecten en

markten) betreft (PbEU 2014, L153) (Wet implementatie Omnibus II-richtlijn), met memorie van toelichting.

Het voorstel implementeert de Omnibus II-richtlijn. Hiertoe worden bepalingen uit de Wet op het financieel toezicht (Wft) die betrekking hebben op het toezicht op verzekeraars en de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II gewijzigd. De nieuwe bepalingen uit de richtlijn met betrekking tot de waarderingsregels voor de

verplichtingen van verzekeraars zullen bij algemene maatregel van bestuur worden geïmplementeerd.

De Afdeling advisering van de Raad van State onderschrijft de strekking van het voorstel, maar maakt opmerkingen over de verstrekking van vertrouwelijke gegevens door de Nederlandse toezichthouders, de overdracht van de

verzekeringsportefeuille van verzekeraars en de inzichtelijkheid van het voorstel. Zij is van oordeel dat in verband daarmee enige aanpassing van het voorstel wenselijk is.

1. Vertrouwelijke gegevens of inlichtingen

Artikel 2, onderdeel 18, van de Omnibus II-richtlijn voegt een nieuw artikel in de richtlijn solvabiliteit II in, waarin is bepaald dat de artikelen 64 en 67 (de artikelen

van de richtlijn solvabiliteit II waarin de geheimhoudingsverplichtingen zijn geregeld van nationale toezichthouders en alle personen die daar werkzaam zijn of werkzaam zijn geweest) de onderzoeksbevoegdheden van het Europees Parlement (EP) uit hoofde van artikel 226 van het Verdrag betreffende de werking van de Europese Unie onverlet laten. Dit wordt geïmplementeerd met het voorgestelde nieuwe achtste lid van artikel 1:90 van de Wft op grond waarvan de nationale toezichthouder (DNB of AFM) vertrouwelijke gegevens of inlichtingen kan verstrekken aan een door het EP ingestelde tijdelijke enquêtecommissie.

Richtlijn 2009/138 EG van het Europese Parlement en de Raad van 25 november 2009 betreffende de toegang tot en uitoefening van het verzekerings- en het verzekeringsbedrijf (Solvabiliteit II), PB 2009, L 335.

AAN DE KONING

2

De Afdeling merkt op dat het voorgestelde artikel 1:90 Wft een discretionaire bevoegdheid omvat voor de nationale toezichthouder om vertrouwelijke gegevens of inlichtingen te verstrekken aan een door het EP ingestelde tijdelijke enquêtecommissie. De tekst van artikel 2, onderdeel 18, van de Omnibus II-­richtlijn bevat echter op het eerste gezicht een dwingende verplichting om aan een rechtsgeldig verzoek van een enquêtecommissie tot het verstrekken van gegevens of inlichtingen gehoor te geven. Dat wil zeggen voor zover het Europese recht daartoe noopt. In zoverre lijkt het voorstel niet te stroken met de Omnibus II­-richtlijn en kan niet worden vastgesteld of de implementatie op juiste wijze geschiedt.

De Afdeling adviseert in de toelichting op het voorgaande in te gaan en zo nodig het voorstel aan te passen.

1. Bedenkingen tegen voorgenomen portefeuilleoverdracht

Op basis van de voorgestelde onderdelen CBb en Cl van de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II worden de gronden waarop DNB instemming kan weigeren aan de overdracht van een verzekeringsportefeuille aan een andere verzekeraar aangepast.2 De in de implementatiewet solvabiliteit II opgenomen grond kwam erop neer dat de overnemende verzekeraar moet voldoen aan het solvabiliteitskapitaalvereiste. Daaraan wordt als grond in het voorstel toegevoegd dat DNB geen bedenkingen tegen de overdracht heeft. De Afdeling merkt op dat de term "bedenkingen" onbepaald is en daarmee veel kan omvatten. De rechtszekerheid brengt naar het oordeel van de Afdeling mee dat duidelijkheid moet bestaan over de aard van de bedenkingen waarop wordt gedoeld. Hiermee kunnen rechtszaken over de vraag of DNB hieraan op de juiste wijze invulling geeft worden voorkomen.

De Afdeling adviseert de term "bedenkingen" te concretiseren, desnoods door enkele voorbeelden in de toelichting te noemen.

1. Opbouw van het voorstel

Wijzigingen die door de Omnibus II-richtlijn in de richtlijn solvabiliteit II zijn aangebracht, worden geïmplementeerd door wijziging van de Wft of door wijziging van de nog niet in werking getreden Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II. Voor die laatste optie wordt gekozen indien een Wft-bepaling die door de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II zal worden gewijzigd, ook weer ter implementatie van de Omnibus II-richtlijn moet worden gewijzigd. In de toelichting ontbreekt een motivering voor deze gekozen opzet.

2 Zie artikel I, onderdeel A, vijftiende en achttiende lid.

3

Naast wijzigingen ter implementatie van de Omnibus II-richtlijn worden technische correcties aangebracht in de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II, bijvoorbeeld met de door artikel II van het voorstel nieuw in te voegen onderdelen Ua en Ub. Daarnaast worden door wijziging van de Wft bepalingen toegevoegd die dienen om de implementatie van de richtlijn solvabiliteit II sluitend te maken, bijvoorbeeld

door artikel I, onderdelen D en E van het voorstel. Ziet de Afdeling het goed dan betreft het in beide gevallen wijzigingen die los staan van de implementatie van de Omnibus II-richtlijn, die abusievelijk niet eerder waren meegenomen in de Implementatiewet richtlijn solvabiliteit II.

Door de gekozen opzet, waarin twee verschillende wetten worden gewijzigd, is niet eenvoudig na te gaan hoe de implementatie van de richtlijn solvabiliteit II, zoals die luidt na wijziging door de Omnibus II-richtlijn, plaatsvindt.

De Afdeling adviseert in de toelichting de gekozen opbouw van het voorstel meer inzichtelijk te maken. Teneinde de implementatie van de richtlijn solvabiliteit II inzichtelijk te maken, kan worden overwogen als bijlage bij de toelichting een overzicht op de te nemen van alle relevante Wft-bepalingen, en daarbij de laatstelijk, door dit voorstel aan te brengen wijzigingen, te markeren.

4. De Afdeling verwijst naar de bij dit advies behorende redactionele bijlage.

De Afdeling advisering van de Raad van State geeft U in overweging het voorstel van wet te zenden aan de Tweede Kamer der Staten-Generaal, nadat met het vorenstaande rekening zal zijn gehouden.

De vice-president van de Raad van State,

(get.) Donner

I

Redactionele bijlage bij het advies van de Afdeling advisering van de Raad van State betreffende no.W06.14.0276/111

In het in artikel 1, onderdeel L, voorgestelde artikel 3:40, onderdelen a en b, Wft na "de richtlijn solvabiliteit II" invoegen: en het bedrijf van levensverzekeraar of schadeverzekeraar uitoefent vanuit een bijkantoor in Nederland.

* Artikel 2:36, tweede tot en met vijfde lid, Wft en het in artikel II, onderdeel A, subonderdeel 8, voorgestelde artikel 2:38a Wft samenvoegen.
* In artikel II, onderdeel A, subonderdeel 19, "CM" vervangen door: CK. In artikel II, onderdeel A, subonderdeel 25, onder j, voorgestelde artikel 3:288i, eerste lid, onder b, Wft "materiële" vervangen door: materieel.
* Voorts verduidelijken wat met een "materieel verbonden onderneming" wordt bedoeld.
* In het in artikel II, onderdeel A, subonderdeel 25, onder j, voorgestelde artikel 3:288i, vierde lid, onderdeel b, "voor" vervangen door "over" en "artikel 3:73b, eerste ne tweede lid" vervangen door "artikel 3:73c, eerste en tweede lid".
* Aan het in artikel II, onderdeel A, voorgestelde artikel 3:288i, vierde lid, Wft een onderdeel toevoegen waarin wordt bepaald dat artikel 3:73c, eerste lid, Wft niet van toepassing is indien artikel 3:288i, vierde lid, onderdeel a, Wft toepassing vindt.
* In artikel II, onderdeel C, subonderdeel 2,"gebruikmaking van de artikelen 2:33a en 3:3" vervangen door: gebruikmaking van een vrijstelling als bedoeld in artikel 2:33a of 3:3.
* In artikel II, onderdeel D, subonderdeel 1, "die richtlijn" vervangen door: dat artikel.

In het in artikel II, onderdeel J, voorgestelde artikel 1:56, tiende lid, Wft "EIOPA" vervangen door: Europese autoriteit voor verzekeringen en bedrijfspensioenen.