**BELEIDSREGEL**

Beleidsregel van de Nederlandsche Bank N.V. van [datum] tot toepassing van artikel 40a, eerste lid, onderdeel a, en tweede lid, en artikel 40b, eerste lid, onderdeel a, en tweede lid van het Besluit prudentiële regels Wft (Beleidsregel veilig stellen geldmiddelen betaalinstellingen en elektronischgeldinstellingen)

De Nederlandsche Bank N.V.,

Gelet op artikel 3:29a, eerste lid, van de Wet op het financieel toezicht;

Gelet op artikel 40a, eerste lid, onderdeel a, en tweede lid, van het Besluit prudentiële regels Wft;

Gelet op artikel 40b, tweede lid, onderdeel a, en derde lid, van het Besluit prudentiële regels Wft;

BESLUIT:

**Artikel 1 (definities)**

In deze beleidsregel wordt verstaan onder:

*Financiële onderneming*: een betaalinstelling of elektronischgeldinstelling als bedoeld in artikel 40a, eerste lid, of 40b, eerste lid, van het Besluit, of een betaaldienstverlener als bedoeld in artikel 1a van de Vrijstellingsregeling Wft;

*Besluit*: Besluit prudentiële regels Wft;

*Bewaarinstelling*: degene die belast is met de bewaring van geldmiddelen en activa als bedoeld in artikel 40a, eerste lid, onderdeel a, en tweede lid, onderscheidenlijk artikel 40b, tweede lid, onderdeel a, en derde lid, van het Besluit.

**Artikel 2 (voorwaarden bewaarinstelling)**

1. Een financiële onderneming kan de geldmiddelen, bedoeld in artikel 40a, eerste lid, onderdeel a, of 40b, tweede lid, onderdeel a, van het Besluit veilig stellen indien deze voor de uitvoering van betalingstransacties worden aangehouden op een rekening ten name van een bewaarinstelling bij een bank die een door de Europese Centrale Bank of de Nederlandsche Bank verleende vergunning heeft en de financiële onderneming er zorg voor draagt dat aan de volgende voorwaarden is voldaan:
2. de bewaarinstelling is een rechtspersoon naar Nederlands recht, met de rechtsvorm van stichting of een andere rechtsvorm waarvan alle aandelen gehouden worden door een stichting, die tevens optreedt als enig bestuurder van de bewaarinstelling;
3. een ieder die de bewaarinstelling krachtens reglementen of statuten vertegenwoordigt dan wel het dagelijks beleid van de bewaarinstelling bepaalt is geschikt in verband met de uitoefening van het bedrijf van de bewaarinstelling. Tevens dient de betrouwbaarheid van de in de vorige volzin bedoelde personen, alsmede van de personen die rechtstreeks of middellijk bevoegd zijn om die personen te benoemen of te ontslaan buiten twijfel te staan;
4. degenen die ten behoeve van de bewaarinstelling werkzaamheden verrichten mogen niet tevens werkzaam zijn voor het bedrijfsonderdeel van de financiële onderneming dat betalingstransacties verricht, of daarvoor (eind) verantwoordelijkheid dragen;
5. de bewaarinstelling verricht geen andere activiteiten dan het bewaren van de geldmiddelen, bedoeld in de aanhef van dit artikel, en de activa, bedoeld in artikel 40a, tweede lid, en 40b, derde lid, van het Besluit;
6. de bewaarinstelling treedt uitsluitend op in het belang van de cliënten van de financiële onderneming voor wie geldmiddelen bij de bewaarinstelling in bewaring zijn gegeven;
7. betalingen door de bewaarinstelling aan de financiële onderneming zijn slechts toegestaan voor zover het kosten betreft die door cliënten aan de financiële onderneming verschuldigd zijn;
8. de geldmiddelen, bedoeld in de aanhef van dit artikel, anders dan in de vorm van contanten - worden rechtstreeks ontvangen op een bij een bank aangehouden rekening ten name van de bewaarinstelling;
9. in ontvangst genomen gelden in de vorm van contanten, worden binnen de termijn, bedoeld in artikel 40a, tweede lid, of 40b, eerste lid, van het Besluit, gestort op een of meer rekeningen op naam van de bewaarinstelling bij een bank, of via die bank belegd in veilige en liquide activa ten name van de bewaarinstelling;
10. de bewaarinstelling draagt zorg voor een juiste, tijdige en volledige vastlegging van al haar rechten en verplichtingen in een daartoe bestemde administratie;
11. de som van de rechten van cliënten op de geldmiddelen in verband met de uitgifte van elektronisch geld onderscheidenlijk op de gelden afkomstig uit betaaldiensten, komt overeen met de som van de door de bewaarinstelling voor cliënten bewaarde geldmiddelen;
12. de nakoming van de verplichtingen van de bewaarinstelling is gegarandeerd door de financiële onderneming;
13. de bewaarinstelling is jegens de cliënten aansprakelijk voor de door hen geleden schade, voor zover die schade het gevolg is van verwijtbare niet-nakoming van zijn verplichtingen;
14. de bewaarinstelling wordt in de risicobeoordelings-, meet- en controleprocedures van de financiële onderneming betrokken.
15. De voorwaarden, bedoeld in het eerste lid, worden vastgelegd in procedures en maatregelen en zodanig geïntegreerd in de bedrijfsprocessen dat een beheerste en integere uitoefening van het bedrijf van de financiële onderneming is gewaarborgd.

**Artikel 3 (gegevensverstrekking belangrijke wijzigingen)**

De financiële onderneming stelt de Nederlandse Bank in kennis van voorgenomen belangrijke wijzigingen met betrekking tot de wijze waarop de gelden, bedoeld in artikel 40a, eerste lid, of 40b, tweede lid, van het Besluit, zijn veilig gesteld. Een wijziging wordt als belangrijk aangemerkt indien een gebrekkige of tekortschietende uitvoering ervan wezenlijk afbreuk zou doen aan de naleving door de financiële onderneming van de regels bij of krachtens artikel 3:29a van de Wet op het financieel toezicht.

**Artikel 4 (slotbepalingen)**

Deze beleidsregel treedt in werking met ingang van de dag na de datum van uitgifte van de Staatscourant waarin deze beleidsregel wordt geplaatst.

Deze regeling zal met toelichting in de Staatscourant worden geplaatst.

Amsterdam, [datum]

De Nederlandsche Bank N.V.,

J. Sijbrand,

**Toelichting**

*Uiteenlopende regelingen inzake vermogensscheiding van betaalinstellingen en EGI’s*

Betaalinstellingen en elektronischgeldinstellingen (EGI’s) met zetel in Nederland (tezamen aangeduid met: financiële ondernemingen) moeten ingevolge artikel 3:29a Wft ontvangen geldmiddelen van betaaldienstgebruikers, of van andere financiële ondernemingen op een bij of krachtens algemene maatregel van bestuur bepaalde wijze zeker stellen.

In het Besluit prudentiële regels Wft (hierna: Besluit) is in de artikelen 40a (voor betaalinstellingen) en 40b (voor EGI’s) bepaald dat deze geldmiddelen kunnen worden veiliggesteld door de geldmiddelen niet te vermengen met de geldmiddelen van andere schuldeisers, in casu dat de geldmiddelen op een afzonderlijke rekening worden gestort bij een bank, of belegd in veilige, liquide activa met een lage risicograad, *op een zodanige wijze dat andere schuldeisers van de betaalinstelling, in het bijzonder in het geval van insolventie van de betaalinstelling, hun vorderingen niet op deze geldmiddelen kunnen verhalen*. Echter, niet is aangegeven *hoe* dat kan worden gewaarborgd.

In de praktijk is een situatie ontstaan waarin de financiële ondernemingen de geldmiddelen van cliënten hebben veiliggesteld door deze geldmiddelen in bewaring te geven aan daartoe opgerichte bewaarinstellingen. De voor deze bewaarinstellingen geldende interne procedures en maatregelen zijn echter door de verschillende financiële ondernemingen verschillend vastgesteld. Daardoor is sprake van onduidelijkheid over de toereikendheid van deze verschillende procedures en maatregelen. Om die onduidelijkheid weg te nemen, heeft DNB in deze beleidsregel uitgewerkt aan welke voorwaarden het gebruik van een bewaarinstelling tenminste moet voldoen om te waarborgen dat andere schuldeisers van de financiële onderneming hun vorderingen niet op de door deze onderneming aangehouden geldmiddelen van cliënten kunnen verhalen.

*Voorwaarden voor een regeling vermogensscheiding met een bewaarinstelling*

In artikel 2 zijn de voorwaarden opgenomen waaraan naar het oordeel van DNB tenminste moet zijn voldaan om te waarborgen dat de door een bewaarinstelling in bewaring genomen geldmiddelen van cliënten van een financiële onderneming voldoende zijn veilig gesteld.

In de aanhef van het eerste lid van artikel 2, is gespecificeerd dat het de financiële onderneming is die er zorg voor draagt dat voldaan wordt aan de voorwaarden in dat lid met betrekking tot bewaren van geldmiddelen van haar cliënten door een bewaarinstelling. De financiële onderneming is normadressant en niet de bewaarinstelling.

Omdat de Wft niet voorziet in een vergunning- en toezichtregime voor bewaarders die belast zijn met het bewaren van de door financiële ondernemingen aangehouden geldmiddelen van cliënten, is uitgangspunt van deze regeling dat elke financiële onderneming die gebruik maakt van een bewaarinstelling, deze bewaarinstelling zelf heeft opgericht en daarmee verantwoordelijkheid kan dragen van de beheerste en integere bedrijfsuitoefening van de aan de financiële onderneming gelieerde bewaarder en kan waarborgen dat doorlopend wordt voldaan aan de voorwaarden met betrekking tot het bewaren van geldmiddelen van cliënten.

De voorwaarde sub a dat de bewaarinstelling een rechtspersoon is naar Nederlands recht, met de rechtsvorm van de stichting, waarborgt dat de door de bewaarinstelling gehouden geldmiddelen van cliënten van de financiële onderneming niet worden vermengd met geldmiddelen van andere schuldeisers van de financiële onderneming. Omdat, vooral ingeval van grensoverschrijdende werkzaamheden, zich de situatie kan voordoen dat instituties - bijvoorbeeld centrale bewaarinstellingen - niet bekend zijn met de Nederlandse rechtsvorm van de stichting, voorziet voorwaarde a erin dat de bewaarinstelling een andere rechtsvorm kan hebben, onder de voorwaarde dat dan alle aandelen daarvan dan gehouden worden door een stichting die tevens optreedt als enig bestuurder van de bewaarinstelling. In dat geval zijn de voorwaarden van het eerste lid - voor zover relevant - ook van toepassing ten aanzien van deze stichting.

Voorwaarde sub b ziet op de geschiktheid en betrouwbaarheid van een ieder die de bewaarinstelling krachtens reglementen of statuten vertegenwoordigt, dan wel het dagelijks beleid van de bewaarinstelling bepaalt, alsmede op de betrouwbaarheid van de personen die bevoegd zijn voornoemde personen te benoemen of te ontslaan. De financiële onderneming voorziet in procedures en maatregelen die vervat zijn in haar bedrijfsvoering voor de beoordeling van de geschiktheid en betrouwbaarheid van deze personen.

De voorwaarde sub c strekt ertoe te waarborgen dat personen die betrokken zijn bij de verschillende bedrijfsactiviteiten van de bewaarinstelling waarbij het risico bestaan van een verstrengeling van belangen, deze werkzaamheden niet combineren.

De voorwaarden sub d en e waarborgen dat de bewaarinstelling uitsluitend bewaaractiviteiten verricht, daaronder begrepen het bewaren van de geldmiddelen van cliënten van de aan de bewaarinstelling gelieerde financiële onderneming, en de daarmee nauw samenhangende werkzaamheden zoals het verrichten van administratieve handelingen met betrekking tot de bewaarde geldmiddelen, en uitsluitend handelt in het belang van de cliënten van de financiële onderneming.   
Met de uitsluiting van andere bedrijfsactiviteiten dan het verrichten van bewaaractiviteiten, is beoogd te voorkomen dat zich bedrijfsrisico’s manifesteren die de (eigendoms)belangen van cliënten van de financiële onderneming kunnen schaden. De statutaire doelomschrijving van de bewaarinstelling dient te zijn beperkt tot de hiervoor genoemde bewaaractiviteiten en daarmee nauw samenhangende werkzaamheden.

De voorwaarde sub f bepaalt dat de financiële onderneming geen betaling van de gelieerde bewaarinstelling in ontvangst mag nemen, anders dan betalingen in verband met kosten die cliënten aan de financiële onderneming verschuldigd zijn. Hiermee wordt voorkomen dat de financiële onderneming geldmiddelen van cliënten voor eigen rekening gebruikt.

De voorwaarden sub g en h bepalen dat geldmiddelen van cliënten worden aangehouden op een of meer rekeningen op naam van de bewaarinstelling bij een bank met zetel in Nederland, die beschikt over een vergunning als bedoeld in artikel 2:11 Wft voor de uitoefening van het bedrijf van bank.

De voorwaarde sub i bepaalt dat de bewaarinstelling beschikt over een adequate administratie, zodat te allen tijde inzicht is in de omvang van de voor cliënten bewaarde geldmiddelen, voor elk van de cliënten afzonderlijk en voor het totaal van alle cliënten. Daarmee samenhangend, vereist de voorwaarde sub j dat de som van de rechten van cliënten op de door de financiële onderneming aangehouden geldmiddelen van cliënten overeen dient te komen met de som van de door de bewaarinstelling voor cliënten bewaarde geldmiddelen.

De voorwaarde sub k verlangt dat nakoming van de verplichtingen van de bewaarinstelling is gegarandeerd door de financiële onderneming.   
Daarmee samenhangend waarborgt voorwaarde sub m dat de procedures en maatregelen van de bewaarinstelling ter beheersing van de bedrijfsprocessen en –risico’s samenhangen met en geïntegreerd zijn in de bedrijfsvoering van de gelieerde financiële onderneming, zodat een beheerste en integere bedrijfsvoering van de bewaarinstelling is gewaarborgd.

Eveneens daarmee samenhangend, verwacht DNB dat de opdracht tot onderzoek van de jaarrekening van een betaalinstelling of elektronischgeldinstelling aan de externe accountant voorziet in een toetsing en beoordeling met betrekking tot de toereikendheid van de organisatie-inrichting en risicobeheersing, bedoeld in artikel 22 van het Besluit prudentiële regels Wft, met inbegrip van de gelieerde bewaarinstelling.

Voorwaarde sub l waarborgt dat de bewaarinstelling jegens cliënten aansprakelijk is voor de door hen geleden schade, voor zover die schade het gevolg is van verwijtbare niet-nakoming van zijn verplichtingen jegens cliënten. Samenhangend met de voorwaarden sub i en j, is van belang dat de cliënten van de financiële onderneming een rechtstreekse aanspraak hebben jegens de bewaarinstelling en dat de bewaarinstelling zelfstandig aan die aanspraken kan voldoen.

Amsterdam, [datum]

De Nederlandsche Bank N.V.,

J. Sijbrand,