

Richtsnoeren

over de beoordeling van afwikkelbaarheid (artikel 15, lid 5, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's)

Inhoudsopgave

| | | |
|------|--|----|
| 1 | Toepassingsgebied | 4 |
| 2 | Wetgeving waarnaar wordt verwezen, afkortingen en definities..... | 5 |
| 2.1 | Wetgeving waarnaar wordt verwezen..... | 5 |
| 2.2 | Afkortingen..... | 6 |
| 2.3 | Definities | 6 |
| 3 | Doel..... | 7 |
| 4 | Nalevings- en rapportageverplichtingen | 8 |
| 4.1 | Status van de richtsnoeren..... | 8 |
| 4.2 | Rapportageverplichtingen..... | 8 |
| 5 | Richtsnoeren over de beoordeling van de afwikkelbaarheid van CTP's..... | 9 |
| 5.1 | Inleiding tot de richtsnoeren | 9 |
| 5.2 | Richtsnoer 1 – beginselen voor beoordelingen van afwikkelbaarheid..... | 9 |
| 5.3 | Richtsnoer 2 – aangelegenheden 1 tot en met 3: overzicht en afstemming van kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten | 12 |
| 5.4 | Richtsnoer 3 – aangelegenheid 4: regelingen voor personeel, kapitaal en infrastructuur van essentieel belang..... | 16 |
| 5.5 | Richtsnoer 4 – aangelegenheden 5 en 6: deugdelijkheid en afdwingbaarheid van dienstverleningsovereenkomsten..... | 18 |
| 5.6 | Richtsnoer 5 – aangelegenheden 7 en 8: geschikte governancestructuur, dienstverleningsovereenkomsten..... | 19 |
| 5.7 | Richtsnoer 6 – aangelegenheid 9: noodplannen en continuïteit van de toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen | 21 |
| 5.8 | Richtsnoer 7 – aangelegenheden 10 tot en met 13: afwikkelbaarheid vanuit een informatiegerelateerd perspectief..... | 23 |
| 5.9 | Richtsnoer 8 – aangelegenheden 14 tot en met 17: garanties of transacties binnen de groep | 26 |
| 5.10 | Richtsnoer 9 – aangelegenheden 19 en 22: toepassing van afwikkelingsinstrumenten | 28 |

| | | |
|------|--|----|
| 5.11 | Richtsnoer 10 – aangelegenheid 20: uitgifte van nieuwe eigendomsinstrumenten | 29 |
| 5.12 | Richtsnoer 11 – aangelegenheden 18 en 21: afwikkelbaarheid vanuit een grensoverschrijdend perspectief | 30 |
| 5.13 | Richtsnoer 12 – aangelegenheden 23 tot en met 26: gevolgen voor financiële stelsels, het marktvertrouwen en betalings- en afwikkelingssystemen | 32 |

1 Toepassingsgebied

Wie?

1. Deze richtsnoeren gelden voor afwikkelingsautoriteiten.

Wat?

2. Deze richtsnoeren hebben betrekking op artikel 15 van Verordening (EU) 2021/23 betreffende de afwikkeling en het herstel van centrale tegenpartijen (de verordening herstel en afwikkeling CTP's). In deze richtsnoeren wordt een gemeenschappelijk reeks aspecten vastgesteld waarmee afwikkelingsautoriteiten rekening houden bij de toepassing van de 26 aangelegenheden in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's tijdens het beoordelen van de afwikkelbaarheid.

Wanneer?

3. Deze richtsnoeren worden van kracht twee maanden na publicatie ervan op de website van ESMA in de officiële talen van de EU.

2 Wetgeving waarnaar wordt verwezen, afkortingen en definities

2.1 Wetgeving waarnaar wordt verwezen

| | |
|--|--|
| EMIR | Verordening (EU) nr. 648/2012 van het Europees Parlement en de Raad van 4 juli 2012 betreffende otc-derivaten, centrale tegenpartijen en transactieregisters ¹ . |
| ESMA-verordening | Verordening (EU) nr. 1095/2010 van het Europees Parlement en de Raad van 24 november 2010 tot oprichting van een Europese toezichhoudende 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 ² . |
| Verordening herstel en afwikkeling CTP's | Verordening (EU) 2021/23 van het Europees Parlement en de Raad van 16 december 2020 betreffende een kader voor het herstel en de afwikkeling van centrale tegenpartijen en tot wijziging van de Verordeningen (EU) nr. 1095/2010, (EU) nr. 648/2012, (EU) nr. 600/2014, (EU) nr. 806/2014 en (EU) 2015/2365 en Richtlijnen 2002/47/EG, 2004/25/EG, 2007/36/EG, 2014/59/EU en (EU) 2017/1132 ³ . |

¹ PB L 201 van 27.7.2012, blz. 1.

² PB L 331 van 15.12.2010, blz. 84.

³ PB L 22 van 22.1.2021, blz. 1.

2.2 Afkortingen

| | |
|-------------|--|
| <i>CTP</i> | Centrale tegenpartij |
| <i>EC</i> | Europese Commissie |
| <i>EER</i> | Europese Economische Ruimte |
| <i>ESFS</i> | Europees Systeem voor financieel toezicht |
| <i>ESMA</i> | Europese Autoriteit voor effecten en markten |
| <i>ESRB</i> | Europees Comité voor systeemrisico's |
| <i>EU</i> | Europese Unie |
| <i>RD</i> | Raadplegingsdocument |

2.3 Definities

4. Tenzij anders aangegeven, hebben de in deze richtsnoeren gebruikte termen dezelfde betekenis als in de verordening herstel en afwikkeling CTP's, de EMIR en de Gedelegeerde Verordeningen (EU) nr. 152/2013 en (EU) nr. 153/2013.

3 Doel

5. Deze richtsnoeren zijn gebaseerd op artikel 15, lid 5, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's. Het doel van deze richtsnoeren is de convergentie van de afwikkelingspraktijken met betrekking tot de toepassing van deel C te bevorderen in overeenstemming met artikel 16, lid 1, van Verordening (EU) nr. 1095/2010.
6. Voor de verwezenlijking van deze doelstelling dient ESMA niet alleen richtsnoeren te verstrekken om de convergentie van de 26 aangelegenheden zoals beschreven in deel C te bevorderen, maar dient zij ook de convergentie van de afwikkelingspraktijken met betrekking tot deze 26 aangelegenheden in het algemeen te bevorderen. Zelfs als een CTP voldoet aan en in overeenstemming is met de in de richtsnoeren gepresenteerde aspecten, betekent dit evenwel niet noodzakelijkerwijs dat de CTP afwikkelbaar is, aangezien de afwikkelingsautoriteiten als enige verantwoordelijk zijn om de afwikkelbaarheid te beoordelen op basis van hun deskundig oordeel.
7. Aangezien in de richtsnoeren algemene aspecten worden vastgesteld waarmee de afwikkelingsautoriteit rekening houdt, kunnen sommige van de in de richtsnoeren gepresenteerde aspecten relevanter zijn voor een bepaald type afwikkelingsinstrument dan andere; de mate van toepassing ervan op andere afwikkelingsinstrumenten wordt aan het inzicht van de afwikkelingsautoriteiten overgelaten. De richtsnoeren bevatten geen uitputtende lijst en de afwikkelingsautoriteit kan andere of aanvullende aspecten in overweging nemen bij de beoordeling van de afwikkelbaarheid van de CTP overeenkomstig artikel 15 van de verordening herstel en afwikkeling CTP's.
8. Om een geharmoniseerde toepassing van de richtsnoeren echter zoveel mogelijk te waarborgen, dienen de afwikkelingsautoriteiten in de beoordeling van de afwikkelbaarheid uit te leggen waarom een richtsnoer niet relevant voor de CTP zou zijn dan wel of er bij de beoordeling van de afwikkelbaarheid aanvullende aspecten worden gebruikt.

4 Nalevings- en rapportageverplichtingen

4.1 Status van de richtsnoeren

9. Overeenkomstig artikel 16, lid 3, van de ESMA-verordening moeten bevoegde autoriteiten (zijnde de overeenkomstig artikel 3 van de verordening herstel en afwikkeling CTP's aangewezen afwikkelingsautoriteiten) zich tot het uiterste inspannen om aan deze richtsnoeren te voldoen.
10. De bevoegde autoriteiten waarvoor deze richtsnoeren gelden, leven deze na door ze, waar van toepassing, op te nemen in hun nationale rechts- en/of toezichtkaders.

4.2 Rapportageverplichtingen

11. Binnen twee maanden na de datum van bekendmaking van de richtsnoeren op de ESMA-website in alle officiële talen van de EU, moeten de bevoegde autoriteiten waarvoor deze richtsnoeren gelden ESMA in kennis stellen of zij i) voldoen, ii) niet voldoen, maar voornemens zijn te voldoen, of iii) niet voldoen en niet voornemens zijn te voldoen aan de richtsnoeren.
12. In geval van niet-naleving moeten de bevoegde autoriteiten ESMA ook binnen twee maanden na de datum van bekendmaking van de richtsnoeren op de ESMA-website in alle officiële talen van de EU, in kennis stellen van de redenen waarom zij niet aan de richtsnoeren voldoen.

5 Richtsnoeren over de beoordeling van de afwikkelbaarheid van CTP's

5.1 Inleiding tot de richtsnoeren

ESMA wijst erop dat deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's gewag maakt van zowel "kritieke functies" als "kritieke bedrijfsactiviteiten", terwijl in het kader van de verschillende aangelegenheden genoemd in deel C van de bijlage vooral de laatste term wordt gebruikt. Gezien de definitie van "kritieke functies" in de verordening herstel en afwikkeling CTP's wordt ervan uitgegaan dat de kritieke bedrijfsactiviteit(en) van een CTP deel uitmaakt (of uitmaken) van de kritieke functies zoals gedefinieerd in deze verordening.

ESMA wijst voorts op het gebruik van de term "overeenkomst inzake dienstverleningsniveau" bij de aangelegenheden 5, 7, 8 en "dienstverleningsovereenkomst" bij aangelegenheid 6. Een "dienstverleningsovereenkomst" heeft in het algemeen ook betrekking op overeenkomsten inzake dienstverleningsniveau, en voor de beoordeling in het kader van de richtsnoeren is het vooral van belang dat alle relevante dienstverleningsovereenkomsten (al dan niet onder de noemer van overeenkomsten inzake dienstverleningsniveau) in aanmerking worden genomen. Daarom gebruikt ESMA in de richtsnoeren 4 en 5 de term "dienstverleningsovereenkomst" om beide soorten overeenkomsten aan te duiden, zodat een inhoudelijke beoordeling die gericht is op het doel van de richtsnoeren 4 en 5 kan worden gewaarborgd.

5.2 Richtsnoer 1 – beginselen voor beoordelingen van afwikkelbaarheid

De afwikkelingsautoriteit dient de hieronder beschreven methode te gebruiken als leidraad om de afwikkelbaarheid van de CTP te beoordelen.

Materialiteitsbeoordeling

Vastgestelde zorgpunten, tekortkomingen, onzekerheden, restricties of beperkingen beïnvloeden de algehele beoordeling van de afwikkelbaarheid van een CTP als zij van materiële aard zijn, d.w.z. i) een significante omvang hebben, ii) zich waarschijnlijk zullen voordoen (aannemelijk) en iii) wegens hun complexiteit de afwikkelbaarheid waarschijnlijk negatief zullen beïnvloeden.

ESMA wil daarom voorstellen dat de afwikkelingsautoriteit een beoordelingssysteem uitwerkt rond drie parameters om de vastgestelde tekortkoming, onzekerheid, restrictie of beperking te evalueren en te beslissen of het probleem van een zodanig algemeen, materieel belang is dat het de afwikkelbaarheid van de CTP kan schaden.

Richtsnoer 1

Bij het bepalen van de afwikkelbaarheid van een CTP dient de afwikkelingsautoriteit te beoordelen of er bij de beoordeling van de desbetreffende aangelegenheid zorgen, tekortkomingen, onzekerheden, restricties of beperkingen zijn vastgesteld, en of een van deze vastgestelde zorgen, tekortkomingen, onzekerheden, restricties of beperkingen de afwikkelbaarheid van de CTP op nadelige of negatieve wijze kan beïnvloeden. Daarbij dient de afwikkelingsautoriteit gebruik te maken van de in dit richtsnoer 1 genoemde beoordelingselementen.

De afwikkelingsautoriteit dient het belang, de waarschijnlijkheid en de complexiteit van het vastgestelde probleem te beoordelen om zo te bepalen of dit probleem kan worden geacht een wezenlijk negatief effect op de afwikkelbaarheid van de CTP te hebben.

De afwikkelingsautoriteit dient de in dit richtsnoer 1 uiteengezette methode toe te passen om de gevolgen van een bepaald probleem op de specifieke afwikkelbaarheidsaangelegenheid te beoordelen tegen de achtergrond van de specifieke kenmerken van de CTP en de in het plan vastgestelde afwikkelingsstrategieën. De afwikkelingsautoriteit baseert deze beoordeling op de materialiteitsbeoordeling, waarbij zij in principe rekening houdt met de drie hieronder vermelde hoofdparameters.

De afwikkelingsautoriteit kan het verstrekte model gebruiken en de richtsnoeren onafhankelijk beoordelen door een score “laag”, “gemiddeld” of “hoog” toe te kennen aan het belang, de waarschijnlijkheid en de complexiteit van elk probleem in het kader van de richtsnoeren. De afwikkelingsautoriteit kan in haar beoordeling echter ook een algemene evaluatie geven van de algehele afwikkelbaarheid van de CTP en in het model bepaalde aspecten die van materieel belang zijn voor de beoordeling nader specificeren. De afwikkelingsautoriteit mag het model ook helemaal niet gebruiken en voor haar beoordelingen een eigen model opstellen.

Parameter 1 – belang

Het belang van een probleem wordt bepaald op grond van een gezamenlijke beoordeling op basis van de relevantie en de reikwijdte van het vastgestelde probleem.

Relevantie

Hoe relevanter een probleem is voor de uitkomst van de afwikkelbaarheidsbeoordeling, des te groter is het belang dat aan het probleem wordt toegekend. Een probleem dat gemakkelijk valt op te lossen (ook al is het complex van aard), of dat momenteel op bevredigende wijze wordt gecorrigeerd of gemitigeerd, wordt door de afwikkelingsautoriteit als minder relevant beschouwd.

Reikwijdte van vastgestelde problemen

Het belang van een probleem houdt verband met de reikwijdte ervan. Hoe ernstiger de gevolgen van een probleem voor de CTP, des te waarschijnlijker is het dat dit probleem van belang wordt geacht voor de beoordeling van de afwikkelbaarheid. Wanneer het vastgestelde probleem verband houdt met een zeer belangrijk aspect van de afwikkelbaarheidsbeoordeling kan zelfs een klein probleem een wezenlijk risico met zich meebrengen, aangezien de kans dan mogelijk kleiner wordt dat afwikkeling haalbaar en geloofwaardig is.

Parameter 2 – waarschijnlijkheid

Hoe groter de waarschijnlijkheid dat een probleem werkelijkheid wordt en hoe minder duidelijkheid er over het geïdentificeerde probleem bestaat (bijvoorbeeld doordat de reikwijdte van het probleem niet kan worden geverifieerd), des te groter is het risico dat dit probleem van belang zal zijn voor de afwikkelbaarheidsbeoordeling. Een probleem dat zich zeer waarschijnlijk zal voordoen en onduidelijke gevolgen zal teweegbrengen, vergroot immers het risico dat de toepassing van een afwikkelingsinstrument uiteindelijk niet succesvol zal zijn, waardoor de kans kleiner wordt dat afwikkeling haalbaar en geloofwaardig is.

Parameter 3 – complexiteit

Hoe complexer een vastgesteld probleem of de groepsstructuur, governance of interne procedures met betrekking tot kernbedrijfsonderdelen en kritieke functies van de CTP is, des te groter is het risico dat dit probleem van materieel belang is voor de afwikkelbaarheidsbeoordeling en weinig kans biedt op een haalbare en geloofwaardige afwikkeling.

Model ter ondersteuning van de afwikkelingsautoriteit bij haar beoordeling.

| | Gevonden proble(e)men | Belang (laag, gemiddeld, hoog) | Waarschijnlijkheid (laag, gemiddeld, hoog) | Complexiteit (laag, gemiddeld, hoog) |
|-------------|-----------------------|--------------------------------|--|--------------------------------------|
| RS 2 | | | | |
| RS 3 | | | | |
| RS 4 | | | | |

| | | | | |
|--------------|--|--|--|--|
| RS 5 | | | | |
| RS 6 | | | | |
| RS 7 | | | | |
| RS 8 | | | | |
| RS 9 | | | | |
| RS 10 | | | | |
| RS 11 | | | | |
| RS 12 | | | | |

5.3 Richtsnoer 2 – aangelegenheden 1 tot en met 3: overzicht en afstemming van kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten

ESMA wijst erop dat er weliswaar wordt gesproken van “kritieke bedrijfsactiviteiten” in de aangelegenheden 1-3, maar dat ervan wordt uitgegaan dat de kritieke bedrijfsactiviteit(en) van een CTP deel uitmaakt (of uitmaken) van de kritieke functies zoals gedefinieerd in de verordening herstel en afwikkeling CTP’s.

Volgens ESMA dient de verwijzing naar “rechtspersonen” in aangelegenheid 1 te worden begrepen als alle rechtspersonen – zowel binnen de CTP-groep als buiten de groepsstructuur van de CTP – die belangrijk zijn voor de CTP omdat zij diensten verlenen of anderszins betrokken zijn bij de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten van de CTP of omdat de CTP voor het functioneren van haar kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten van dergelijke rechtspersonen afhankelijk is. De beoordeling in het kader van aangelegenheid 1 moet daarom leiden tot inzicht in het door de CTP opgesteld overzicht en informatie verstrekken over de rechtspersonen die in verband zijn gebracht met de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten van de CTP, alsook over de vraag of bepaalde kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten niet kunnen worden uitgesplitst naar een rechtspersoon en waarom dat het geval is.

ESMA heeft begrepen dat aangelegenheid 2 gericht is op de juridische structuren en bedrijfsstructuren van de CTP, d.w.z. de juridische entiteiten die deel uitmaken van de groep van de CTP en de interne organisatie en groepsstructuur van de CTP. Deze aangelegenheid beoogt te beoordelen in welke mate de juridische structuren en bedrijfsstructuren van de CTP zijn afgestemd op de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten die in het kader van

het afwikkelingsplan zijn geïdentificeerd en in het overzicht uit hoofde van aangelegenheid 1 zijn opgenomen.

Aangelegenheid 3 houdt nauw verband met aangelegenheid 2 en betreft vergelijkbare aspecten, met dat verschil dat de beoordeling uit hoofde van aangelegenheid 3 gericht is op het daadwerkelijke risico dat de structuur van de CTP het gebruik van afwikkelingsinstrumenten zou kunnen verhinderen en in welke mate.

Richtsnoer 2 voorziet in een gemeenschappelijke reeks aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om de aangelegenheden 1 tot en met 3, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 2

De afwikkelingsautoriteit dient na te gaan in hoeverre i) de CTP in staat is de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten naar rechtspersonen uit te splitsen, ii) de bedrijfsstructuren zijn afgestemd op de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten en iii) de juridische structuur van de CTP de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten belemmert vanwege de complexiteit van de groep (aangelegenheden 1 tot en met 3 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiertoe dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

(1) of en in welke mate de CTP haar kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten heeft afgebakend;

(2) of en in welke mate de CTP haar kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten heeft uitgesplitst naar rechtspersonen en of het overzicht van de CTP volledig en actueel is;

(3) of de rechtspersonen, zoals kritieke of essentiële dienstverleners, in het overzicht zijn geïdentificeerd en of het overzicht de reikwijdte beschrijft van en details verstrekt over de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten die naar elke geïdentificeerde rechtspersoon zijn uitgesplitst;

(4) of in het overzicht van de kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten met betrekking tot de juridische structuren en bedrijfsstructuren van de CTP het volgende is vastgesteld:

- a) afstemmingsvlakken tussen enerzijds de verschillende clearingdiensten die door de CTP worden verleend en anderzijds de organisatie van de CTP, dan wel of er sprake is van beperkte afstemming of er geen afstemming is gevonden,
- b) of er binnen de CTP-groepsstructuur verschillende rechtspersonen zijn en in welke mate het aantal rechtspersonen de groep complexer maakt dan wel of er andere aanwijzingen zijn dat de CTP-structuur te complex is, en
- c) of de eigendomsstructuur van de CTP de afwikkelbaarheid van de CTP zou kunnen belemmeren – bijvoorbeeld doordat er is vastgesteld dat de eigendomsstructuur resulteert in complexe besluitvorming dan wel afhankelijkheid van eigenaren of andere rechtspersonen binnen de groep voor het gebruik van afwikkelingsinstrumenten, doordat de eigendomsstructuur complexe eigendomsstructuren met zich meebrengt of doordat er eigenaren met complexe of publieke eigendomsstructuren betrokken zijn;

(5) of in het overzicht al dan niet clearingdiensten zijn geïdentificeerd die gemakkelijker van andere clearingdiensten van de CTP kunnen worden gescheiden.

5.4 Richtsnoer 3 – aangelegenheid 4: regelingen voor personeel, kapitaal en infrastructuur van essentieel belang

Het doel van dit richtsnoer 3 bestaat erin de afwikkelingsautoriteit een leidraad te bieden voor het beoordelen van de haalbaarheid en de geloofwaardigheid van de door de CTP getroffen regelingen om te zorgen voor het personeel, de infrastructuur, de financiering, de liquiditeit en het kapitaal die van essentieel belang zijn om de kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te ondersteunen en te handhaven.

Richtsnoer 3 beoogt in de eerste plaats de risico's in de getroffen regelingen vast te stellen, zoals het risico dat deze regelingen bij afwikkeling niet worden gehandhaafd zoals voorzien of het risico dat deze regelingen kwetsbaar zijn voor bepaalde maatregelen of gebeurtenissen.

Richtsnoer 3 voorziet in een gemeenschappelijke reeks aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheid 4, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 3

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen in welke mate er regelingen zijn getroffen om te zorgen voor het personeel, de infrastructuur, de financiering, de liquiditeit en het kapitaal die van essentieel belang zijn om de kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te ondersteunen en te handhaven (aangelegenheid 4 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

(1) of de CTP regelingen heeft getroffen om te zorgen voor personeel dat van essentieel belang is om de kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te ondersteunen en te handhaven en of dergelijke regelingen toereikend en voldoende robuust zijn; hierbij houdt de afwikkelingsautoriteit rekening met de mate waarin dergelijke regelingen onderhevig kunnen zijn aan beperkingen die bijvoorbeeld voortvloeien uit nationale wetgeving, door te beoordelen:

- a) wat is bepaald in het personeelsreglement en in de arbeidsvoorwaarden van de CTP in geval van de afwikkeling van de CTP, en
- b) in welke mate de arbeidsrelaties van essentiële CTP-werknemers in een afwikkeling zouden worden gehandhaafd en of de CTP intern of extern juridisch advies heeft ingewonnen waaruit dit blijkt;

(2) of de getroffen regelingen om te zorgen voor permanente toegang tot vitale infrastructuren, zoals gebouwen, telecommunicatiediensten, IT, softwarelicenties en andere materiële intellectuele-eigendomsrechten, hardware, zoals servers en andere IT-apparatuur, en elektriciteit, toereikend en robuust zijn om de kernbedrijfsonderdelen en de

kritieke bedrijfsactiviteiten van de CTP te ondersteunen en te handhaven, waardoor de CTP de activiteiten van de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten kan voortzetten;

ter beoordeling van de robuustheid van de relatie met de verschillende infrastructuren zou de beoordeling betrekking moeten hebben op hoe de regelingen voor dergelijke infrastructuren beïnvloed zouden kunnen worden door een afwikkeling – de afwikkelingsautoriteit dient bijvoorbeeld het volgende te beoordelen:

- a) de mogelijkheid om de toegangsrechten tot deze infrastructuren te beëindigen, op te schorten of te wijzigen als gevolg van de afwikkeling van de CTP,
- b) de voortdurende toegang tot relevante infrastructuren wanneer de CTP haar clearingdiensten in het kader van de afwikkelingsinstrumenten mogelijk geheel of gedeeltelijk overdraagt, en
- c) de continuïteit van de toegang tot kritieke infrastructuur tijdens de afwikkeling gedurende een redelijke tijdsperiode door de huidige dienstverlener en onder dezelfde voorwaarden;

(3) of de getroffen regelingen om te zorgen voor financiering om een kernbedrijfs onderdeel of kritieke bedrijfsactiviteit te ondersteunen en te handhaven toereikend zijn en in welke mate dergelijke regelingen geldig zouden blijven in geval van een afwikkeling en in welke mate ze overdraagbaar zijn in het geval dat het instrument van verkoop van de onderneming of het instrument van de overbruggings-CTP wordt gebruikt – de afwikkelingsautoriteit dient bijvoorbeeld het volgende te beoordelen:

- a) de mate waarin de CTP vooraf regelingen heeft getroffen om de relevante diensten voor een redelijke periode vooruit te betalen, en
- b) of de middelen voor een dergelijke vooruitbetaling voldoende beschermd en gewaarborgd zijn middels voldoende liquide activa;

(4) of de getroffen regelingen om te zorgen voor liquiditeit voor de CTP goed gestructureerd zijn, zodat deze geldig blijven bij een afwikkeling en of er passende regelingen zijn getroffen (bijv. specifieke betaalrekeningen) voor een snelle en naadloze identificatie van liquiditeitsmiddelen die aan een bepaald kernbedrijfs onderdeel of een bepaalde kritieke bedrijfsactiviteit van de CTP zijn toegewezen;

(5) of de getroffen regelingen om te zorgen voor kapitaal om de kernbedrijfs onderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te ondersteunen, voorzien in specifieke fondsen in de kapitaalstructuur van de CTP en of dergelijk kapitaal waarschijnlijk geldig zou blijven bij een afwikkeling, en of dergelijke regelingen per kernbedrijfs onderdeel en per kritieke bedrijfsactiviteit zijn gestructureerd – de afwikkelingsautoriteit dient bijvoorbeeld het volgende te beoordelen:

- a) het bedrag van de beschermde specifieke (met inbegrip van niet-vastgelegde) middelen van de CTP ter ondersteuning en handhaving van elk kernbedrijfsonderdeel en elke kritieke bedrijfsactiviteit,
- b) de mate waarin de eigen liquiditeitsregelingen van de clearingleden toereikend en afdwingbaar zijn om te waarborgen dat zij hun verplichtingen jegens de CTP zouden kunnen nakomen, en
- c) de mate waarin de relevante financiële middelen gescheiden van andere activa van de groep worden aangehouden.

5.5 Richtsnoer 4 – aangelegenheden 5 en 6: deugdelijkheid en afdwingbaarheid van dienstverleningsovereenkomsten

Het doel van dit richtsnoer 4 is een leidraad te bieden over hoe de afwikkelingsautoriteit de haalbaarheid en geloofwaardigheid dient te beoordelen van de door de CTP getroffen regelingen waarmee de deugdelijkheid en afdwingbaarheid van de dienstverleningsovereenkomsten van de CTP bij een afwikkeling worden gewaarborgd (al dan niet onder de noemer van overeenkomsten inzake dienstverleningsniveau).

Bijgevolg spitst dit richtsnoer 4 zich voornamelijk toe op het vaststellen van het bestaan van en – in voorkomend geval – de deugdelijkheid van de dienstverleningsovereenkomsten en bovendien of de dienstverleningsovereenkomsten van de CTP voorzien in passende regelingen die waarborgen dat het niet waarschijnlijk is dat de dienstverlening uit hoofde van de dienstverleningsovereenkomsten wordt onderbroken, beëindigd of negatief wordt beïnvloed door de afwikkeling van de CTP, en die garanderen dat de dienstverlening volledig afdwingbaar blijft in een afwikkelingsscenario.

Richtsnoer 4 voorziet in een gemeenschappelijke reeks aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om de aangelegenheden 5 tot en met 6, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 4

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen, in de mate dat er dienstverleningsovereenkomsten bestaan, of deze deugdelijk zijn en volledig afdwingbaar blijven in geval van de afwikkeling van de CTP (aangelegenheden 5 en 6 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of de CTP beschikt over een register met de verschillende dienstverleners en de dienstverleningsovereenkomsten die relevant zijn voor de CTP om haar kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te waarborgen;

- (2) of en in welke mate de dienstverleningsovereenkomsten die relevant zijn voor de CTP om haar kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te waarborgen, specifiek voorzien in de situatie waarin de CTP tot afwikkeling overgaat, en in welke mate de kritieke bedrijfsactiviteiten en kernbedrijfsonderdelen specifieke regelingen bevatten om ervoor te zorgen dat de dienstverleningsovereenkomsten deugdelijk zijn en volledig afdwingbaar blijven bij de afwikkeling van de CTP, alsook of die specifieke regelingen passend en efficiënt zouden zijn voor het doel om deze volledig afdwingbaar te laten blijven in het geval van de afwikkeling van de CTP – de afwikkelingsautoriteiten dienen bijvoorbeeld het volgende te beoordelen:
- a) de mate waarin de volledig afdwingbaar blijvende dienstverleningsovereenkomsten in geval van afwikkeling van de CTP de belangrijkste delen van de diensten die de CTP (of een deel van de CTP) nodig heeft om de kernbedrijfsonderdelen en de kritieke bedrijfsactiviteiten te blijven aanbieden, op passende en toereikende wijze bestrijken,
 - b) de mate waarin de voor de CTP relevante dienstverleningsovereenkomsten beperkingen of restricties bevatten op de toepasselijkheid en afdwingbaarheid van bepaalde dienstverleningsovereenkomsten of een deel van dienstverleningsovereenkomsten bij de afwikkeling van een CTP,
 - c) de mate waarin de voorwaarden (met inbegrip van prijsstelling voor de dienst en andere cruciale aspecten van de overeenkomst) ongewijzigd blijven en niet worden beïnvloed door het feit dat de CTP tot afwikkeling overgaat.

5.6 Richtsnoer 5 – aangelegenheden 7 en 8: geschikte governancestructuur, dienstverleningsovereenkomsten

De afwikkelingsautoriteiten dienen na te gaan of de organisatorische eenheden/personen binnen de governancestructuur van de CTP toereikend worden betrokken bij het beheer van de dienstverleningsovereenkomsten om de naleving van het op de dienstverleningsovereenkomsten toepasselijke interne beleid te garanderen, en derhalve of er passende controlemechanismen bestaan om ervoor te zorgen dat de dienstverleningsovereenkomsten in overeenstemming met het interne beleid van de CTP worden afgesloten en beheerd. Zoals hierboven vermeld, wordt de term “dienstverleningsovereenkomst” in deze richtsnoeren gebruikt voor alle soorten dienstverleningsovereenkomsten (al dan niet onder de noemer van overeenkomst inzake dienstverleningsniveau). De afwikkelingsautoriteiten dienen na te gaan of de CTP een procedure heeft voor de overdracht aan derden van de diensten die in het kader van haar dienstverleningsovereenkomsten worden verleend (bijvoorbeeld met betrekking tot het

instrument van verkoop van de onderneming of het instrument van de overbruggings-CTP) in het geval van een afsplitsing van kernbedrijfsonderdelen of kritieke functies. In het geval van afwikkeling van de CTP is het bestaan van een dergelijke overdrachtsprocedure van cruciaal belang voor de implementatie van het afwikkelingsinstrument van verkoop van de onderneming of het afwikkelingsinstrument van de overbruggings-CTP.

Richtsnoer 5 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om de aangelegenheden 7 tot en met 8, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 5

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen in welke mate de governancestructuur van de CTP geschikt is om de naleving van het interne beleid van de CTP met betrekking tot haar dienstverleningsovereenkomsten te beheren en te waarborgen, en of de CTP een procedure heeft om de in het kader van dienstverleningsovereenkomsten verleende diensten over te dragen aan derden in geval van afsplitsing van kernbedrijfsonderdelen of kritieke functies (aangelegenheden 7 en 8 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

(1) of de interne richtsnoeren over de vereiste inhoud van dienstverleningsovereenkomsten met betrekking tot de kernbedrijfsonderdelen of kritieke functies van de CTP voldoende duidelijke parameters bieden, zowel kwantitatief als kwalitatief, aan de hand waarvan de relevante dienstverleningsovereenkomsten kunnen worden gemonitord;

(2) of de getroffen regelingen en bestaande governancestructuren toereikend zijn om naleving van het interne beleid voor elke dienstverleningsovereenkomst te waarborgen, waarbij bijvoorbeeld wordt gekeken of:

- a) er een gecentraliseerde beheerfunctie of een specifieke beheerder van de dienstverleningsovereenkomsten binnen de organisatie-eenheid is, die de dienstverleningsovereenkomsten met betrekking tot de relevante kernbedrijfsonderdelen of kritieke functies beheert,
- b) de organisatorische eenheid en de rapportageketen van de aangewezen beheerder voor elke dienstverleningsovereenkomst duidelijk zijn omschreven in de governance- of managementstructuur van de CTP, en
- c) juridische en/of compliancefuncties erbij zijn betrokken of zijn geraadpleegd om te zorgen voor de naleving van de interne beleidsregels voor dienstverleningsovereenkomsten;

(3)of de dienstverleningsovereenkomsten overdraagbaar zijn (of worden verlengd of herzien, al naargelang het toepasselijke recht waaraan het contract onderhevig is), ook in de situatie waarin de afwikkelingsautoriteit het gebruik van het afwikkelingsinstrument van de verkoop van de onderneming of van het afwikkelingsinstrument van het overbruggings-CTP overweegt – voor de beoordeling van de overdraagbaarheid moet de afwikkelingsautoriteit beoordelen in welke mate:

- a) de dienstverleningsovereenkomsten de mogelijkheid regelen tot het overdragen van een relevante dienst aan een nieuwe CTP door de afwikkelingsautoriteit bij een afwikkeling,
- b) de dienstverleningsovereenkomsten voorzien in ondersteuning bij de overdracht of beëindiging van contracten die tijdens de afwikkeling plaatsvinden,
- c) de regelingen voor het migratieproces van de CTP zijn voorzien in de voorwaarden van de dienstverleningsovereenkomsten, in het geval van de afwikkeling van de CTP, en
- d) er belemmeringen van juridische aard zijn voor de overdracht van de diensten, bijvoorbeeld met betrekking tot de cliëntzijde van de CTP, zoals in verband met de bescherming van persoonsgegevens of vereisten voor het opstellen van nieuwe overeenkomsten.

5.7 Richtsnoer 6 – aangelegenheid 9: noodplannen en continuïteit van de toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen

Het is essentieel dat de CTP beschikt over procedures en regelingen om de continuïteit van de kritieke functies van de CTP te waarborgen. Voorts dienen CTP's, betalingssysteembeheerders en afwikkelingssysteembeheerders in hun contractuele relaties of werkingsregels de processen uiteen te zetten waarmee de voorwaarden worden geregeld waaronder een CTP in afwikkeling toegang tot dergelijke betalings- en afwikkelingssystemen kan behouden.

De afwikkelingsautoriteit dient de haalbaarheid en geloofwaardigheid te beoordelen van de noodplannen waarmee voortdurende toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen wordt gewaarborgd.

Richtsnoer 6 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheid 9, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 6

De afwikkelingsautoriteit dient na te gaan in welke mate er noodplannen en -maatregelen zijn getroffen om de continuïteit van de toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen te waarborgen (aangelegenheid 9 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

of het noodplan de continue toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen toereikend waarborgt en of het noodplan voorziet in de te ondernemen stappen in geval van de afwikkeling van de CTP, waardoor de continue toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen wordt gewaarborgd. Hierbij overweegt de afwikkelingsautoriteit bijvoorbeeld:

- a) of de in de noodplannen voorziene maatregelen toereikend zijn om te blijven voldoen aan de inhoudelijke verplichtingen die op de CTP van toepassing zijn en om de kans op voortdurende toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen en voortdurende dienstverlening aan de CTP zo groot en aannemelijk mogelijk te maken,
- b) of het noodplan voldoende gedetailleerd is om in te spelen op verschillende scenario's voor toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen bij een afwikkeling, en of het noodplan details bevat over hoe wijzigingen de toegang tot de systemen zouden kunnen beïnvloeden, zoals het veranderen van de afwikkelingsbank en het identificeren van vervangende partijen (van afwikkeling in contanten met privaat geld tot afwikkeling in contanten met publiek geld) en de timing van dergelijke veranderingen (op de volgende of op dezelfde handelsdag),
- c) of het noodplan de inhoudelijke verplichtingen in het kader van de werkingsregels van de betalings- en/of afwikkelingssysteembeheerder nauwkeurig in de relevante rechtsgebieden heeft geïdentificeerd, die van toepassing zouden zijn in een afwikkelingsscenario, zoals aanvullende (of bijzondere) financiële, operationele en informatievereisten, en
- d) of het noodplan ook de continuïteit van de toegang tot betalings- en afwikkelingssystemen waarborgt in een situatie waarin de CTP in afwikkeling een deel van haar diensten overdraagt, zowel voor het oude deel van de CTP als voor de delen die worden overgedragen.

5.8 Richtsnoer 7 – aangelegenheden 10 tot en met 13: afwikkelbaarheid vanuit een informatiegerelateerd perspectief

Nauwkeurigheid en volledigheid van informatie en een continue informatiestroom tijdens het afwikkelingsproces van de CTP naar de afwikkelingsautoriteit en omgekeerd zijn bepalende factoren voor een succesvolle CTP-afwikkeling.

Richtsnoer 7 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheden 10 tot en met 13, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 7

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen in welke mate er adequate managementinformatiesystemen zijn die ervoor zorgen dat de afwikkelingsautoriteiten in staat zijn juiste en volledige informatie te verzamelen over de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten om een snelle besluitvorming te bevorderen en dat de managementinformatiesystemen te allen tijde de informatie kunnen verstrekken die essentieel is voor de doeltreffende afwikkeling van de CTP, zelfs onder snel veranderende omstandigheden. De afwikkelingsautoriteit dient ook te overwegen in welke mate de CTP haar managementinformatiesystemen in stressscenario's heeft getest en of de CTP de continuïteit van haar managementinformatiesystemen kan waarborgen, zowel voor de getroffen CTP als voor de nieuwe CTP in het geval dat de kritieke bedrijfsactiviteiten en kernbedrijfsonderdelen van de andere bedrijfsactiviteiten en bedrijfsonderdelen worden afgesplitst (aangelegenheden 10 tot en met 13 van deel C van de bijlage bij het verordening herstel en afwikkeling CTP's). De afwikkelingsautoriteit dient dit in overweging te nemen door de volgende aspecten te beoordelen:

(1) of de informatie in het managementinformatiesysteem (of de managementinformatiesystemen) met betrekking tot de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten (met inbegrip van informatie over eigendom van activa en infrastructuur, prijsstelling, contractuele rechten en overeenkomsten alsmede uitbestedingsregelingen) relevant, toereikend en voldoende volledig is (of zijn) om een geïnformeerde snelle besluitvorming te waarborgen;

(2) of de managementinformatiesystemen van de CTP:

- a) toereikend zijn opgezet en goed ontworpen zijn om toegankelijke, relevante, nauwkeurige en volledige informatie over de kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten te verstrekken,
- b) processen toepast om ervoor te zorgen dat de verzamelde en opgeslagen informatie in het managementinformatiesysteem (of de

managementinformatiesystemen) doelgericht, goed gestructureerd, gelaagd en gelabeld is (of zijn), zodat relevante informatie op een doeltreffende en snelle manier kan worden geïdentificeerd in tijden van snelle besluitvorming of snel veranderende omstandigheden,

- c) zoekfuncties toepast die verschillende managementinformatiesystemen bestrijken om de beschikbaarheid van relevante informatie op korte termijn te waarborgen,
- d) ervoor zorgen dat de informatie betrouwbaar en duidelijk is en in een leesbare indeling kan worden opgehaald en dat verschillende informatie op een efficiënte manier samen kan worden gebruikt, compatibel is tussen verschillende systemen en kan worden omgezet in een indeling die kan worden gedeeld voor snelle besluitvorming,
- e) geautomatiseerde regelingen en processen voor het verzamelen van gegevens toepassen en, indien dergelijke geautomatiseerde processen niet beschikbaar zijn, de mate waarin dergelijke gegevensinvoer handmatig kan worden uitgevoerd,
- f) ervoor zorgen dat de informatie hetzij continu of met vooraf vastgestelde tussenpozen wordt bijgewerkt, minder vaak bij de gewone gang van zaken, vaker in een herstelsituatie, en dat er maatregelen worden getroffen om bepaalde informatie, zoals overeengekomen met de afwikkelingsautoriteit, continu actueel te houden in een afwikkelingsfase,
- g) een adequate categorisering van de informatie toepast op basis van het nut ervan in een afwikkeling, waarbij informatie die essentieel is voor een succesvolle afwikkeling, zoals informatie met betrekking tot de keuze, activering en het gebruik van afwikkelingsinstrumenten, met voorrang wordt bijgewerkt op andere soorten informatie om de relevantie, nauwkeurigheid en toegankelijkheid van relevante informatie in een afwikkeling te waarborgen,
- h) in staat zijn te allen tijde de informatie te verstrekken die essentieel is voor de effectieve afwikkeling van de CTP, zelfs onder snel veranderende omstandigheden, met inbegrip van informatie over alle clearingleden en/of posities van cliënten per gecleard financieel instrument, alsmede het bedrag van de desbetreffende geboekte marges en financiëlezekerheidsovereenkomsten,
- i) zodanig zijn gestructureerd dat (in voorkomend geval) de continuïteit van informatie-uitwisseling en -opslag binnen de managementinformatiesystemen wordt gewaarborgd bij een afwikkeling, waarbij bijvoorbeeld de afwikkelingsinstrumenten kunnen leiden tot i) het afsplitsen van kritieke bedrijfsactiviteiten en kernbedrijfsonderdelen van de andere bedrijfsactiviteiten

en bedrijfsonderdelen, ii) een nieuwe CTP, iii) een overbruggings-CTP of iv) enig ander resultaat van het toegepaste afwikkelingsinstrument, en

- j) in een volledig en doorzoekbaar register van de materiële dienstverleningsovereenkomsten voorzien en adequate informatie verschaffen over i) het type diensten dat op grond van de overeenkomst wordt verleend en of de dienstverleningsovereenkomst nodig is om kritieke functies en kernbedrijfsonderdelen uit te voeren, ii) het type dienstverleners (binnen de groep, uitbestede of ingekochte dienstverlening) en welke rechtspersonen de diensten verlenen en welke rechtspersoon de diensten ontvangt, en iii) de geïdentificeerde dienstverleningsovereenkomsten om te helpen bij het opstellen van overgangsdienstverleningsovereenkomsten in gevallen waarin deze door een afwikkelingsinstrument zouden worden beïnvloed, zoals de verkoop van de onderneming of het afwikkelingsinstrument van een overbruggings-CTP;

(3) of de afwikkelingsautoriteit relevante toegang zal hebben tot de managementinformatiesystemen en de informatie die nodig is om de juiste beslissingen te nemen en afwikkelingsbevoegdheden uit te oefenen; in het bijzonder de mate waarin de afwikkelingsautoriteit beschikt over:

- a) volledige toegang tot de informatie die nuttig, noodzakelijk of cruciaal is om de juiste beslissingen te nemen en afwikkelingsbevoegdheden uit te oefenen,
- b) onafhankelijke toegang tot managementinformatiesystemen via internetportalen tijdens de afwikkeling,
- c) de mate waarin beperkingen worden toegepast op de externe toegang tot dergelijke managementinformatiesystemen en of bepaalde informatie alleen toegankelijk is in de gebouwen van de CTP, en
- d) de mogelijkheid voor de afwikkelingsautoriteit om de informatie te delen binnen de autoriteit, met onafhankelijke taxateurs die krachtens de verordening herstel en afwikkeling CTP's zijn aangesteld en met andere entiteiten bij de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten; bijvoorbeeld de mate waarin informatie zowel binnen als buiten het systeem kan worden beheerd, gedownload en gedeeld, aangezien de mogelijkheid om informatie waar nodig te delen van cruciaal belang kan zijn in een afwikkelingssituatie waarin weinig tijd beschikbaar is;

(4) of de CTP de managementinformatiesystemen van de CTP heeft getest in stressscenario's zoals gedefinieerd door de afwikkelingsautoriteit, en of die tests de regelmaat en reikwijdte van dergelijke tests omvatten, en hoe eventuele tekortkomingen of vastgestelde beperkingen worden geregistreerd en opgevolgd, en of de informatie in het

managementinformatiesysteem toereikend en met regelmaat wordt getest, wordt gemonitord en op de kwaliteit ervan wordt gecontroleerd;

(5) of de CTP de continuïteit van haar managementinformatiesystemen met betrekking tot haar kernbedrijfsonderdelen en kritieke bedrijfsactiviteiten kan waarborgen voor zowel de CTP in afwikkeling als andere bij de toepassing van afwikkelingsinstrumenten betrokken entiteiten – bij deze beoordeling dient de afwikkelingsautoriteit het volgende te beoordelen:

- a) de mate waarin het managementinformatiesysteem (of de managementinformatiesystemen) van de CTP een afsplitsing van informatie mogelijk maakt (of maken), afhankelijk van de vraag of hierbij een bepaald deel van de kernbedrijfsonderdelen of kritieke bedrijfsactiviteiten van de CTP wordt afgesplitst van de andere bedrijfsactiviteiten en bedrijfsonderdelen,
- b) de mate waarin de CTP back-upmanagementinformatiesystemen onderhoudt als onderdeel van een back-upprotocol voor bedrijfscontinuïteitsdoeleinden en in welke mate dergelijke systemen kunnen worden gebruikt in een situatie waarin kernbedrijfsonderdelen en/of kritieke bedrijfsactiviteiten worden afgesplitst van de andere bedrijfsactiviteiten en bedrijfsonderdelen,
- c) of, om het instrument van verkoop van de onderneming of het instrument van de overbruggings-CTP te kunnen uitvoeren, alle software- of intellectuele-eigendomsrechten moeten worden gedupliceerd, gewijzigd of vernieuwd door de CTP, en
- d) de mate waarin het managementinformatiesysteem een continue informatiestroom mogelijk maakt tussen de andere bedrijfsactiviteiten en bedrijfsonderdelen van de CTP en eventuele afgesplitste kritieke bedrijfsactiviteiten en kernbedrijfsonderdelen, indien nodig, om de continuïteit van de kritieke functies van de CTP te waarborgen.

5.9 Richtsnoer 8 – aangelegenheden 14 tot en met 17: garanties of transacties binnen de groep

Richtsnoer 8 heeft tot doel een leidraad te bieden over hoe de afwikkelingsautoriteit de risico's in een afwikkeling die voortvloeien uit de relaties binnen de groep (garanties en transacties) dient te beoordelen en na te gaan of de afwikkeling van de CTP haalbaar is in het licht van dergelijke relaties binnen de groep. ESMA merkt op dat het de bedoeling lijkt te zijn dat de garanties binnen de groep in beide richtingen moeten worden beoordeeld, d.w.z. zowel wanneer ze door de CTP worden verstrekt als wanneer ze aan de CTP worden verstrekt.

Richtsnoer 8 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheden 14 tot en met 17, zoals

beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 8

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen in welke mate er garanties binnen de groep zijn verstrekt of ontvangen, of transacties binnen de groep onder marktomstandigheden zijn aangegaan en of de risicobeheersystemen met betrekking tot die garanties of transacties solide zijn. Voorts dient de afwikkelingsautoriteit te overwegen in welke mate het gebruik van garanties of transacties binnen de groep het risico op besmetting binnen de gehele groep verhoogt en een negatief effect zou kunnen hebben op een ander deel van de groep, met name wanneer bij de afwikkeling van de CTP andere FMI's tot een dergelijke groep behoren (aangelegenheden 14 tot en met 17 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of i) garanties binnen de groep dan wel ii) transacties binnen de groep volgens marktvoorwaarden verlopen – bij deze beoordeling dient de afwikkelingsautoriteit het volgende in overweging te nemen:
 - a) de mate waarin garanties binnen de groep tegen objectieve, marktconforme voorwaarden worden aangegaan, waarbij wordt gelet op de prijs en de voorwaarden van de garantie,
 - b) de mate waarin transacties binnen de groep tegen objectieve, marktconforme voorwaarden worden aangegaan, waarbij wordt gelet op de prijs en de voorwaarden van de transactie,
 - c) de mate waarin het gebruik van eventuele garanties of transacties binnen de groep het besmettingsrisico binnen de gehele groep verhoogt, waarbij wordt gelet op aspecten zoals de toewijzing van verplichtingen en verliezen binnen de groep, en
 - d) de mate waarin de afwikkeling van de CTP negatieve gevolgen zou kunnen hebben op een ander deel van haar groep, met name wanneer andere FMI's tot een dergelijke groep behoren, waarbij wordt gelet op aspecten zoals of garanties of transacties binnen de groep tegen gunstige voorwaarden worden aangegaan en hoe dit gevolgen kan hebben bij een afwikkeling;
- (2) of de risicobeheersystemen van de CTP dergelijke garanties binnen de groep bestrijken en of het systeem toereikend en solide is – dit kan worden beoordeeld door te overwegen hoe het risicobeheersysteem het uit dergelijke garanties voortvloeiende risico kwantificeert en illustreert in gevallen waarin de CTP i) de garant is of ii) van een dergelijke garantie binnen de groep voordeel heeft, en welk

type regelingen er zijn getroffen om risico's uit hoofde van dergelijke garanties binnen de groep te beheersen en of deze regelingen op groepsniveau zijn gecentraliseerd en of dergelijke garanties een materieel *wrong-way risk* kunnen vormen;

- (3) of de risicobeheersystemen van de CTP dergelijke transacties binnen de groep bestrijken en of het systeem toereikend en solide is, kan worden beoordeeld door te overwegen hoe het risicomanagementsysteem het bedrag van de passiva en blootstellingen die waarschijnlijk uit transacties binnen de groep voortvloeien, kwantificeert en illustreert.

5.10 Richtsnoer 9 – aangelegenheden 19 en 22: toepassing van afwikkelingsinstrumenten

Richtsnoer 9 heeft tot doel een leidraad te bieden voor de manier waarop de afwikkelingsautoriteit de haalbaarheid van een afwikkeling van een CTP dient te beoordelen, rekening houdend met het vermogen en de geloofwaardigheid om de afwikkelingsinstrumenten zoals neergelegd in het afwikkelingsplan te gebruiken.

Richtsnoer 9 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheden 19 en 22, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 9

De afwikkelingsautoriteit dient de haalbaarheid en geloofwaardigheid te overwegen van de toepassing van afwikkelingsinstrumenten op een wijze die de afwikkelingsdoelstellingen verwezenlijkt, gezien de beschikbare instrumenten, de structuur van de CTP en de mogelijke gevolgen van het gebruik van afwikkelingsinstrumenten voor clearingleden en, in voorkomend geval, hun cliënten, andere tegenpartijen en werknemers en mogelijke maatregelen die autoriteiten van derde landen kunnen nemen (aangelegenheden 19 en 22 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of de afwikkelingsinstrumenten geschikt zijn voor de CTP;
- (2) de mate waarin de voorziene toepassing van de afwikkelingsinstrumenten ervoor zou kunnen zorgen dat de in artikel 21 van de verordening herstel en afwikkeling CTP's vastgestelde afwikkelingsdoelstellingen worden verwezenlijkt;
- (3) of de toepassing van het gekozen afwikkelingsinstrument (of de gekozen afwikkelingsinstrumenten) gevolgen zou (of zouden) hebben voor clearingleden en,

indien van toepassing, hun cliënten, doordat bijvoorbeeld de clearingkosten stijgen, extra kosten of verplichtingen worden creëren of de beschikbaarheid van clearingdiensten wordt verminderd;

- (4) of de implementatie van het gekozen afwikkelingsinstrument (of de gekozen afwikkelingsinstrumenten) een negatief effect zou (of zouden) kunnen hebben op tegenpartijen van de CTP (uitgezonderd clearingleden en cliënten) of interne belanghebbenden, zoals werknemers;
- (5) of de autoriteiten van derde landen maatregelen kunnen treffen om activa of financiële zekerheden van de CTP te bevriezen of bezwaar te maken tegen de overdraagbaarheid ervan indien het instrument van verkoop van de onderneming of het instrument van de overbruggings-CTP wordt gebruikt.

5.11 Richtsnoer 10 – aangelegenheid 20: uitgifte van nieuwe eigendomsinstrumenten

Richtsnoer 10 heeft tot doel een leidraad te bieden met betrekking tot de haalbaarheid en geloofwaardigheid van een mogelijke nieuwe uitgifte van eigendomsinstrumenten overeenkomstig het beginsel dat geen enkele schuldeiser slechter af mag zijn, zoals bepaald in artikel 33, lid 1, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's, en de vraag of er specifieke vereisten nodig zijn. Dit richtsnoer heeft grensoverschrijdende dimensies in gevallen waarin buitenlandse aandeelhouders, die gevestigd zijn in rechtsgebieden van derde landen, betrokken zijn en waar mogelijk met aanvullende vereisten rekening moeten worden gehouden.

Richtsnoer 10 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheid 20, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 10

De afwikkelingsautoriteit dient rekening te houden met eventuele specifieke vereisten die nodig zijn voor de uitgifte van nieuwe eigendomsinstrumenten zoals bedoeld in artikel 33, lid 1, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's (aangelegenheid 20 van deel C van de bijlage bij verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of de huidige eigendomsstructuur van de CTP de bron van een besmettingsrisico zou kunnen zijn in het geval dat er wordt besloten tot de uitgifte van nieuwe instrumenten zoals bedoeld in artikel 33, lid 1, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's, en meer in het bijzonder of kredietinstellingen, clearingleden van

de CTP of andere financiële instellingen tot de gekwalificeerde aandeelhouders behoren;

- (2) of en in welke mate de CTP eigendom is van haar clearingleden, en meer in het bijzonder of er eventuele wettelijke uitzonderingen op de voorrang van vorderingen zijn waarin het toepasselijk nationaal recht voorziet wanneer de nieuwe uitgifte van eigendom bij wijze van afwikkelingsinstrument wordt gebruikt, alsook of er eventuele besmettingsrisico's zijn die mogelijk uit het gebruik van een dergelijk instrument voortvloeien;
- (3) of er wettelijke uitzonderingen op de voorrang van vorderingen bestaan in het recht van een rechtsgebied van een relevant derde land (bijv. voor buitenlandse beleggers/aandeelhouders of buitenlandse clearingleden/clearingleden in buitenlandse handen) en waar dit tot collisionproblemen kan leiden en dus de juridische risicoaspecten bij de uitgifte van nieuwe instrumenten, zoals bedoeld in artikel 33, lid 1, van de verordening herstel en afwikkeling CTP's, kan vergroten;
- (4) of de naleving van de vereisten die van toepassing zijn op beursintroducties van invloed is op het moment van uitgifte van nieuwe eigendomsinstrumenten en de tijdige volstorting van dergelijke instrumenten op de rekeningen van de CTP, hierbij rekening houdend met het tijdschema en de mijlpalen van de afwikkeling.

5.12 Richtsnoer 11 – aangelegenheden 18 en 21: afwikkelbaarheid vanuit een grensoverschrijdend perspectief

Het doel van richtsnoer 11 is een leidraad te bieden voor de manier waarop de afwikkelingsautoriteit de haalbaarheid van CTP-afwikkeling vanuit een grensoverschrijdend perspectief dient te beoordelen. In dit verband dient de afwikkelingsautoriteit de haalbaarheid en geloofwaardigheid van de regelingen van de CTP in een grensoverschrijdende context te beoordelen, en meer in het bijzonder de mate waarin besluiten die met het oog op afwikkeling worden genomen in andere rechtsgebieden en met name in derde landen kunnen worden erkend en afgedwongen.

Richtsnoer 11 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om de aangelegenheden 18 en 21, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 11

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen of autoriteiten van derde landen over de nodige afwikkelingsinstrumenten beschikken om afwikkelingsmaatregelen te ondersteunen, welke mogelijkheden voor gecoördineerd optreden met autoriteiten van derde landen er zijn en of

er regelingen en middelen zijn waardoor de afwikkeling kan worden belemmerd indien de CTP clearingleden of zekerheidsovereenkomsten heeft die in verschillende rechtsgebieden gevestigd zijn (aangelegenheden 18 en 21 van deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of het derde land een kader heeft dat voorziet in de mogelijkheid om de toepassing van afwikkelingsinstrumenten te erkennen en afwikkelingsmaatregelen af te dwingen die door afwikkelingsautoriteiten in de EU zijn getroffen wanneer een dergelijke maatregel gevolgen heeft voor personen of entiteiten in het betrokken derde land;
- (2) of het recht in het betrokken rechtsgebied van het derde land de krachtens de verordening herstel en afwikkeling CTP's getroffen afwikkelingsmaatregelen kan belemmeren, bijvoorbeeld wanneer het derde land het recht van de afwikkelingsautoriteit kan betwisten om sommige of alle contracten van de CTP in afwikkeling te beëindigen of om *haircuts* op variatiemargewinsten bij de afwikkeling toe te passen;
- (3) of de overeenkomsten van de CTP die onderhevig zijn aan het recht van een derde land duidelijk zijn aangegeven in een lijst waarin de identiteit van de tegenpartij van de CTP wordt vermeld;
- (4) of er adequate processen bestaan voor coördinatie en communicatie en garanties inzake de te treffen maatregelen tussen de afwikkelingsautoriteit van de CTP en de betrokken autoriteit van het derde land vanwege de vestiging van clearingleden, cliënten of dienstverleners of vanwege de locatie van activa die ofwel zijn belegd of zijn geboekt als zekerheid in het kader van financiëlezekerheidsovereenkomsten;
- (5) of er passende middelen bestaan voor de erkenning en afdwinging in een derde land van de door afwikkelingsautoriteiten in de EU genomen afwikkelingsbesluiten;
- (6) of de wetgeving van het betrokken rechtsgebied (of de betrokken rechtsgebieden) van het derde land voorziet in een vergoeding voor onteigening of een ander verhaalsmogelijkheden in rechte ter bescherming van het eigendomsrecht in het geval dat in het kader van een afwikkeling afschrijvings- en/of omzettingsbevoegdheden worden ingezet.

5.13 Richtsnoer 12 – aangelegenheden 23 tot en met 26: gevolgen voor financiële stelsels, het marktvertrouwen en betalings- en afwikkelingssystemen

Het doel van richtsnoer 12 is een leidraad te bieden voor de manier waarop de afwikkelingsautoriteit de geloofwaardigheid van de afwikkeling van de CTP dient te beoordelen. In dit verband dient de afwikkelingsautoriteit, voor zover mogelijk en naar haar beste weten, de gevolgen van CTP-afwikkelingsmaatregelen op de aanbieders, cliënten en belanghebbenden van de CTP, de betalings- en afwikkelingssystemen, de financiële markten, het financiële stelsel en de economie in het algemeen te beoordelen.

Richtsnoer 12 voorziet in een gemeenschappelijke reeks elementen en aspecten die de afwikkelingsautoriteit dient te gebruiken om aangelegenheden 23 tot en met 26, zoals beschreven in deel C van de bijlage bij de verordening herstel en afwikkeling CTP's, te beoordelen.

Richtsnoer 12

De afwikkelingsautoriteit dient te overwegen in welke mate i) de gevolgen van de afwikkeling van de CTP voor het financiële stelsel en voor het vertrouwen van de financiële markten toereikend kan worden geëvalueerd; ii) de afwikkeling van de CTP aanzienlijke directe of indirecte negatieve gevolgen kan hebben voor het financiële stelsel, het marktvertrouwen of de economie; iii) besmetting van andere CTP's of van de financiële markten zou kunnen worden ingeperkt door de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten en de uitoefening van de afwikkelingsbevoegdheden, en iv) de afwikkeling van de CTP significante gevolgen zou kunnen hebben voor de werking van betalings- en afwikkelingssystemen (aangelegenheden 23 tot en met 26 van deel C van de bijlage van de verordening herstel en afwikkeling CTP's). Hiervoor dient de afwikkelingsautoriteit, voor zover zij over informatie en gegevens beschikt, de volgende aspecten te beoordelen:

- (1) of de afwikkeling van de CTP een significant nadelig gevolg, direct of indirect, voor het financiële stelsel, het marktvertrouwen, de economie of de werking van betalings- en afwikkelingssystemen kan hebben – dit kan het geval zijn wanneer dergelijke maatregelen de normale werking van de financiële markten en/of andere (al dan niet door de CTP verleende) financiële marktinfastructuren, of het financiële stelsel als geheel, negatief kunnen beïnvloeden of beperken, dan wel wanneer een veralgemeende opschorting van de handel en clearing of beperkingen op handelsderivaten die door de CTP in afwikkeling worden gecleard, noodzakelijk kunnen worden gemaakt;

- (2) of de afwikkeling van de CTP kan leiden tot een mogelijke materiële verstoring van het functioneren van de financiële markten of aanzienlijke negatieve gevolgen kan hebben voor de transactiekosten van de financiële markt;
- (3) of de mogelijkheid om een bepaald afwikkelingsinstrument toe te passen, zou kunnen worden beperkt door het waarschijnlijke negatieve gevolg dat de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten op de CTP zou hebben voor de financiële systemen, de reële economieën of de werking van betalings- en afwikkelingssystemen van een geïdentificeerde lidstaat of van de Europese Unie;
- (4) ingeval de toepassing van afwikkelingsinstrumenten het financiële stelsel en het vertrouwen van de financiële markten waarschijnlijk beïnvloedt: of deze gevolgen toereikend kunnen worden geëvalueerd door scenario's, methodologieën en indicatoren op te stellen;
- (5) of de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten op de CTP gevolgen kan hebben voor de reële economie en voor de beschikbaarheid van financiële diensten op korte tot middellange termijn, lokaal of mondiaal, voor een bepaalde klasse van derivaten of met betrekking tot alle kernbedrijfsonderdelen van de CTP, indien die CTP zich in een situatie van feitelijke monopolie of oligopolie bevindt;
- (6) of een adequate *ringfencing* van eventuele interoperabiliteitsregelingen tussen de CTP in afwikkeling en andere CTP's eventuele nadelige gevolgen van de toepassing van de afwikkelingsinstrumenten kan beperken en besmettingsaspecten kan beheersen;
- (7) of de waarschijnlijke besmetting van andere CTP's of de financiële markten kan worden ingeperkt door toepassing van de voorziene afwikkelingsinstrumenten en uitoefening van de afwikkelingsbevoegdheden, en of de waarschijnlijke gevolgen van de afwikkeling van de CTP voor de beheerder van het effectenafwikkelingssysteem en de betalingssysteembeheerder die de CTP bedienen, en meer in het algemeen of de betrokken betalings- en/of afwikkelingssystemen verliezen zouden kunnen lijden die voortkomen uit de afwikkeling van CTP en het bedrag van dergelijke verliezen.