

BELGISCHE SENAAAT

ZITTING 2009-2010

5 MEI 2010

Wetsvoorstel tot wijziging van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten, met betrekking tot handel met voorkennis

(Ingediend door de heer John Crombez)

TOELICHTING

Voorkennis is elke niet openbaar gemaakte informatie die nauwkeurig is en rechtstreeks of onrechtstreeks betrekking heeft op één of meer emittenten van financiële instrumenten of op één of meer financiële instrumenten, en die, indien zij openbaar zou worden gemaakt, de koers van deze financiële instrumenten of die van daarvan afgeleide financiële instrumenten aanzienlijk zou kunnen beïnvloeden.

Handel met voorkennis moet dus gebannen worden om alle spaarders en beleggers zo gelijk mogelijk te behandelen en om de financiële markten goed te laten werken.

Slechts wanneer het verbod van handel met voorkennis in de praktijk daadwerkelijk kan worden afgedwongen, is er een optimale garantie voor een goed functionerende financiële markt. Slechts wanneer met het verbod van handel van voorwetenschap inbreuken daadwerkelijk kunnen worden bestreden, is er sprake van een slagvaardig verbodsbeleid dat aldus het vertrouwen van de marktdeelnemers in de normen duurzaam vergroot (*cf.* conclusie van advocaat-generaal J. Kokott van 10 september 2009 in de zaak *Spector t. CBFA*, C-45/08)

Daarnaast creëert handel met voorkennis per definitie een oneerlijke situatie. Het komt er immers op neer dat een kleine groep van mensen over informatie kan beschikken die niet publiek bekend is — en dus

SÉNAT DE BELGIQUE

SESSION DE 2009-2010

5 MAI 2010

Proposition de loi modifiant la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers, en ce qui concerne les opérations d'initiés

(Déposée par M. John Crombez)

DÉVELOPPEMENTS

Par « information privilégiée », notion inhérente aux opérations d'initiés, on entend toute information qui n'a pas été rendue publique, qui a un caractère précis et qui concerne, directement ou indirectement, un ou plusieurs émetteurs d'instruments financiers ou un ou plusieurs instruments financiers, et qui, si elle était rendue publique, serait susceptible d'influencer de façon sensible le cours des instruments financiers concernés ou celui d'instruments financiers dérivés qui leur sont liés.

Il convient donc de bannir les opérations d'initiés afin de traiter tous les épargnants et investisseurs de la manière la plus égalitaire possible et d'assurer le bon fonctionnement des marchés financiers.

Seule une interdiction de l'opération d'initié structurée de façon à pouvoir être effectivement imposée dans la pratique est susceptible de garantir le meilleur fonctionnement des marchés financiers. Ce n'est que lorsqu'elle permet de sanctionner effectivement les infractions que l'interdiction des opérations d'initiés déploie toute son efficacité et assure de manière durable le respect des règles par tous les opérateurs du marché (*cf.* les conclusions de l'avocate générale J. Kokott, présentées le 10 septembre 2009 dans l'affaire C-45/08 opposant Spector à la CBFA).

Par définition, l'opération d'initié crée en outre une situation d'iniquité. Elle permet en effet à un petit groupe de personnes de disposer d'informations non connues du public — qui ne se reflètent dès lors pas

niet in de koers van het aandeel vervat zit — en op basis van die informatie handelt. Op die manier kunnen enkelingen zich verrijken ten nadele van de grote massa van spaarders en beleggers die van deze informatie verstoken blijven.

Om die redenen is handel met voorkennis bij wet verboden.

Vertrekkend van de vaststelling dat het huidige arsenaal aan controle- en strafmaatregelen in de strijd tegen de handel met voorkennis zelden of nooit tot resultaten leidt, wil de auteur van dit wetsvoorstel het controlesysteem op de handel met voorkennis verscherpen, de strafmaat op de handel met voorkennis vergroten, de periodes waarin handel mogelijk is voor mensen met mogelijke voorkennis beperken, de meldingsplicht uitbreiden en de bewijslast van het strafrechtelijk misdrijf van handel met voorkennis gedeeltelijk omkeren. Doelstelling is het afschrikingsmechanisme te versterken opdat de praktijk van handel met voorkennis door enkelen en de daaruit volgende benadeling van velen voorgoed tot het verleden zouden behoren. Als algemene gedragslijn geldt dat zij die over voorkennis beschikken die voorkennis delen met het publiek. Zolang dit niet is gebeurd dienen zij die over voorkennis beschikken zich te onthouden van handel in die instrumenten waarop de voorkennis betrekking heeft.

ARTIKELSGEWIJZE TOELICHTING

Artikel 2, 1^o en 2^o, geeft het auditcomité binnen de raad van bestuur of één of meer onafhankelijke bestuurders de opdracht de lijst van mensen met mogelijke voorkennis zoals bedoeld in artikel 25*bis*, § 1, samen te stellen en periodes van non-trading vast te stellen voor leidinggevenden en een ieder die op die lijst voorkomt wanneer het auditcomité of de onafhankelijke bestuurder dat wenselijk acht voor de goede werking en de integriteit van de markt.

Artikel 2, 3^o, voert een uitbreiding door van de personen die verplicht worden handel te melden aan de CBFA door deze verplichting niet enkel voor de personen met leidinggevende verantwoordelijkheid en de met hen nauw gelieerde personen op te leggen, maar ook voor de andere personen die op de lijst zoals bedoeld in artikel 25*bis*, § 1, staan en de met hen nauw gelieerde personen.

Artikel 3 verscherpt het strafrechtelijk verbod van handel met voorkennis vervat in artikel 40 van de wet van 2 augustus 2002 en brengt dit in overeenstemming met het administratiefrechtelijk verbod opgenomen in artikel 25 van dezelfde wet. Teneinde de rechten van verdediging te respecteren wordt voor wat de straf-

in de cours de l'action — et d'agir sur la base de celles-ci. Quelques individus peuvent ainsi s'enrichir au détriment de la grande masse des épargnants et investisseurs qui demeurent privés de ces informations.

Aussi les opérations d'initiés sont-elles interdites pas la loi.

Partant du constat que l'arsenal des instruments de contrôle et de sanction déployé actuellement dans la lutte contre les opérations d'initiés ne permet que rarement voire jamais d'engranger des résultats, l'auteur de la présente proposition de loi veut renforcer le système de contrôle de ces opérations et alourdir les peines y afférentes, limiter les périodes pendant lesquelles les personnes susceptibles de jouir d'informations privilégiées sont autorisées à effectuer des opérations, élargir l'obligation de notification et renverser partiellement la charge de la preuve du délit d'initié poursuivi au pénal. La présente proposition de loi vise à renforcer le mécanisme de dissuasion afin que les pratiques d'opérations d'initiés, commises par quelques-uns au détriment du plus grand nombre, soient définitivement révolues. La ligne de conduite générale prévoit que les personnes qui disposent d'informations privilégiées les rendront publiques. Tant qu'elles ne l'auront pas fait, elles devront s'abstenir de toute opération sur les instruments concernés par l'information privilégiée.

COMMENTAIRE DES ARTICLES

L'article 2, 1^o et 2^o, charge le comité d'audit au sein du conseil d'administration ou un ou plusieurs administrateurs indépendants d'établir la liste des personnes susceptibles de disposer d'une information privilégiée au sens de l'article 25*bis*, § 1^{er}, et de définir des périodes d'interdiction de transactions pour les dirigeants et toutes les personnes qui figurent sur la liste, quand le comité d'audit ou l'administrateur indépendant l'estime souhaitable pour le bon fonctionnement et l'intégrité du marché.

L'article 2, 3^o, élargit le groupe des personnes tenues de notifier à la CBFA les opérations effectuées pour leur compte; les personnes exerçant des responsabilités dirigeantes ou les personnes qui leur sont étroitement liées ne sont plus les seules à être soumises à cette obligation; les autres personnes figurant sur la liste visée à l'article 25*bis*, § 1^{er}, ainsi que les personnes qui leur sont étroitement liées, le sont désormais également.

L'article 3 renforce l'interdiction pénale de procéder à des opérations d'initiés prévue à l'article 40 de la loi du 2 août 2002 et la met en concordance avec l'interdiction administrative prévue à l'article 25 de la même loi. Pour assurer le respect des droits de la défense, il est explicitement stipulé, en ce qui

rechtelijke inbreuk betreft uitdrukkelijk bepaald dat men het bewijs kan leveren dat het verkrijgen of het vervreemden van de financiële instrumenten waarop de voorkennis betrekking heeft los staat van de verkregen voorkennis, hetgeen aansluit bij de bepalingen van de Europese richtlijn 2003/6 betreffende handel met voorwetenschap en marktmanipulatie (marktmisbruik), zoals uitgelegd in de eerder vermelde conclusie van advocaat-generaal Kokott.

Artikel 3 voorziet in een gunstregime voor degenen die binnen de maand na de feiten melden aan de CBFA dat zij onwettige handel met voorkennis hebben verricht. Door het betalen van een administratieve geldboete vervalt de strafvordering.

Artikel 4 verhoogt de strafmaat op het handelen met voorkennis van een gevangenisstraf van 3 maanden tot één jaar naar een gevangenisstraf van één jaar tot vijf jaar. Uiteraard behoudt de rechter de mogelijkheid om op basis van artikel 1, h, van het koninklijk besluit nr. 22 van 24 oktober 1934 betreffende het rechterlijk verbod aan bepaalde veroordeelden en gefailleerden om bepaalde ambten, beroepen of werkzaamheden uit te oefenen, vervangen bij de wet van 4 december 1990, een beroepsverbod op te leggen.

Artikel 5 beoogt een betere informatiedoorstroming tussen de CBFA en het parket en verplicht het directiecomité van de CBFA om telkens als het de secretaris-generaal met het onderzoek van een dossier belast het parket hiervan in te lichten. Het parket kan op zijn beurt autonoom beslissen om los van de administratieve procedure van de CBFA een strafrechtelijk onderzoek te voeren.

John CROMBEZ.

*
* *

concerne l'infraction pénale, que l'on peut apporter la preuve que l'acquisition ou la cession des instruments financiers sur lesquels porte l'information privilégiée est indépendante de l'information privilégiée obtenue, conformément aux dispositions de la directive européenne 2003/06 sur les opérations d'initiés et les manipulations de marché (abus de marché), comme l'expliquent les conclusions précitées de Mme Kokott, avocate générale.

L'article 3 prévoit un régime de faveur pour les personnes qui informent la CBFA, dans le mois suivant les faits, qu'elles ont accompli des opérations irrégulières en bénéficiant d'informations privilégiées. Le paiement d'une amende administrative éteint l'action publique.

L'article 4 alourdit le taux de la peine qui frappe les opérations d'initiés: l'emprisonnement de trois mois à un an est remplacé par un emprisonnement d'un an à cinq ans. Le juge conserve bien entendu la possibilité d'imposer une interdiction d'exercer en vertu de l'article 1^{er}, h, de l'arrêté royal n° 22 du 24 octobre 1934 relatif à l'interdiction judiciaire faite à certains condamnés et aux faillis d'exercer certaines fonctions, professions ou activités, remplacé par la loi du 4 décembre 1990.

L'article 5 vise à une meilleure circulation de l'information entre la CBFA et le parquet, en prévoyant l'obligation, pour le comité de direction de la CBFA, d'informer le parquet chaque fois qu'il charge le secrétaire général d'instruire un dossier. À son tour, le parquet peut décider de manière autonome d'ouvrir une enquête pénale.

*
* *

WETSVOORSTEL

Artikel 1

Deze wet regelt een aangelegenheid als bedoeld in artikel 78 van de Grondwet.

Art. 2

In artikel 25*bis* van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten, ingevoegd bij het koninklijk besluit van 24 augustus 2005, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

a) paragraaf 1, eerste zin, wordt vervangen als volgt:

« Het auditcomité binnen de raad van bestuur of één of meer onafhankelijke bestuurders van emittenten waarvan de financiële instrumenten zijn toegelaten, op hun verzoek of met hun instemming, tot de verhandeling op een Belgische gereguleerde markt of het voorwerp uitmaken van een aanvraag om daartoe te worden toegelaten, stellen een lijst op van alle personen die bij hen, op basis van een arbeidscontract of anderszins, werkzaam zijn en op regelmatige of incidentele basis toegang hebben tot voorkennis die direct of indirect op de emittent betrekking heeft. »;

b) er wordt een paragraaf 1/1 ingevoegd, luidende:

« § 1/1. Het auditcomité binnen de raad van bestuur of één of meer onafhankelijke bestuurders van emittenten waarvan de financiële instrumenten zijn toegelaten, op hun verzoek of met hun instemming, tot de verhandeling op een Belgische gereguleerde markt of het voorwerp uitmaken van een aanvraag om daartoe te worden toegelaten, kunnen periodes afkondigen waarin het verboden is voor personen met leidinggevende verantwoordelijkheid en een ieder die op de lijst bedoeld in § 1 voorkomt om voor eigen of voor andermans rekening, rechtstreeks of onrechtstreeks de financiële instrumenten van de emittent te verkrijgen of te vervreemden of te pogen deze te verkrijgen of te vervreemden wanneer zij dit wenselijk achten voor de goede werking en integriteit van de markt. Telkens zulke periode wordt afgekondigd, maakt de emittent dit bekend aan de CBFA.

Op advies van de CBFA kan de Koning de toepassing van de in deze paragraaf bedoelde verplichting geheel of gedeeltelijk uitbreiden tot:

1° emittenten waarvan de financiële instrumenten zijn toegelaten of het voorwerp uitmaken van een

PROPOSITION DE LOIArticle 1^{er}

La présente loi règle une matière visée à l'article 78 de la Constitution.

Art. 2

Dans l'article 25*bis* de la loi du 2 août 2002 relative à la surveillance du secteur financier et aux services financiers, inséré par l'arrêté royal du 24 août 2005, les modifications suivantes sont apportées:

a) le paragraphe 1^{er}, première phrase, est remplacé par ce qui suit:

« Le comité d'audit au sein du conseil d'administration ou un ou plusieurs administrateurs indépendants d'émetteurs dont les instruments financiers sont admis, à leur demande ou avec leur accord, aux négociations sur un marché réglementé belge ou font l'objet d'une demande d'admission aux négociations sur un tel marché, établissent une liste de toutes les personnes travaillant pour eux, que ce soit dans le cadre d'un contrat de travail ou non, et ayant de manière régulière ou occasionnelle accès à des informations privilégiées concernant directement ou indirectement l'émetteur. »;

b) il est inséré un paragraphe 1^{er}/1 rédigé comme suit:

« § 1^{er}/1. Le comité d'audit au sein du conseil d'administration ou un ou plusieurs administrateurs indépendants d'émetteurs dont les instruments financiers sont admis, à leur demande ou avec leur accord, aux négociations sur un marché réglementé belge ou font l'objet d'une demande d'admission aux négociations sur un tel marché, peuvent définir des périodes au cours desquelles il est interdit aux personnes exerçant des responsabilités dirigeantes et à toute personne figurant sur la liste visée au § 1^{er} d'acquiescer ou de céder ou de tenter d'acquiescer ou de céder, pour leur compte propre ou pour compte d'autrui, soit directement soit indirectement, les instruments financiers de l'émetteur lorsqu'ils l'estiment souhaitable pour le bon fonctionnement et l'intégrité du marché. Chaque fois qu'une telle période est fixée, l'émetteur le notifie à la CBFA.

Le Roi, sur avis de la CBFA, peut étendre l'application de l'obligation visée au présent paragraphe, en tout ou en partie:

1° aux émetteurs dont les instruments financiers sont admis ou font l'objet d'une demande d'admission

aanvraag tot toelating tot de verhandeling op enige andere markt of alternatief verhandelingsstelsel zoals bedoeld in artikel 15 en door de Koning aangeduid overeenkomstig artikel 25, § 3, 1°;

2° emittenten naar Belgisch recht waarvan de financiële instrumenten zijn toegelaten of het voorwerp uitmaken van een aanvraag tot toelating tot de verhandeling op een buitenlandse gereglemeerde markt of op enige andere markt of alternatief verhandelingsstelsel ingericht in het buitenland en door de Koning aangeduid overeenkomstig artikel 25, § 3, 2°, wanneer deze emittenten niet aan gelijkwaardige verplichtingen zijn onderworpen in het land waar de betrokken markt of het betrokken verhandelingsstelsel is gelegen.

Voor personen met leidinggevende verantwoordelijkheid en een ieder die op de lijst bedoeld in § 1 voorkomt is het verboden om voor eigen of voor andermans rekening, rechtstreeks of onrechtstreeks de financiële instrumenten van de emittent te verkrijgen of te vervreemden of te pogen deze te verkrijgen of te vervreemden in de periodes zoals bedoeld in het eerste lid.

De onafhankelijke bestuurders in de zin van §§ 1 en 2 voldoen aan de criteria van artikel 526ter van het Wetboek van Vennoetschappen.»;

c) in paragraaf 3 worden de woorden «Personen met leidinggevende verantwoordelijkheid'telkens vervangen door de woorden «Personen met leidinggevende verantwoordelijkheid en een ieder die op de lijst bedoeld in § 1 voorkomt».

Art. 3

Artikel 36, § 2, van dezelfde wet, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 25 maart 2003, wordt aangevuld met een tweede zin, luidende :

«De betaling van de overeenkomstig het eerste lid opgelegde administratieve geldboete doet de strafvordering vervallen ten aanzien van de personen die binnen de maand na de feiten melding doen aan de CBFA van een door hen begane overtreding van de verbodsbepalingen van de artikel 40, §§ 1, 2 en 3.».

Art. 4

In artikel 40 van dezelfde wet, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 24 augustus 2005, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

aux négociations sur tout autre marché ou système de négociation alternatif visé à l'article 15 et désigné par le Roi conformément à l'article 25, § 3, 1°;

2° aux émetteurs de droit belge dont les instruments financiers sont admis ou font l'objet d'une demande d'admission aux négociations sur un marché réglementé étranger ou sur tout autre marché ou système de négociation alternatif organisé à l'étranger et désigné par le Roi conformément à l'article 25, § 3, 2°, lorsque ces émetteurs ne sont pas soumis à des obligations équivalentes dans l'État où est situé le marché ou système de négociation concerné.

Il est interdit aux personnes exerçant des responsabilités dirigeantes et à toute personne figurant sur la liste visée au § 1^{er} d'acquérir ou de céder ou de tenter d'acquérir ou de céder, pour leur compte propre ou pour compte d'autrui, soit directement soit indirectement, les instruments financiers de l'émetteur au cours des périodes visées à l'alinéa 1^{er}.

Les administrateurs indépendants au sens des §§ 1^{er} et 2 répondent aux critères de l'article 526ter du Code des sociétés.»;

c) dans le paragraphe 2, les mots «les personnes exerçant des responsabilités dirigeantes» sont remplacés par les mots «les personnes exerçant des responsabilités dirigeantes et toute personne figurant sur la liste visée au § 1^{er}» et les mots «aux personnes exerçant des responsabilités dirigeantes» sont chaque fois remplacés par les mots «aux personnes exerçant des responsabilités dirigeantes et à toute personne figurant sur la liste visée au § 1^{er}».

Art. 3

L'article 36, § 2, de la même loi, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 2003, est complété par une deuxième phrase rédigée comme suit :

«Le paiement de l'amende administrative infligée en application de l'alinéa 1^{er} éteint l'action publique à l'égard des personnes qui informent la CBFA, dans le mois suivant les faits, de l'infraction qu'elles ont commise aux interdictions visées à l'article 40, §§ 1^{er}, 2 et 3.».

Art. 4

Dans l'article 40 de la même loi, modifié par l'arrêté royal du 24 août 2005, les modifications suivantes sont apportées :

a) paragraaf 1, eerste lid, wordt vervangen als volgt:

«Het is aan personen die over informatie beschikken waarvan zij weten of zouden moeten weten dat het voorkennis betreft verboden voor eigen of voor andermans rekening, rechtstreeks of onrechtstreeks de financiële instrumenten waarop deze voorkennis betrekking heeft te verkrijgen of te vervreemden, behoudens het bewijs dat het verkrijgen of het vervreemden van deze financiële instrumenten los staat van deze voorkennis.»;

b) in paragraaf 6, eerste lid, worden de woorden «van drie maanden tot één jaar» vervangen door de woorden «van één jaar tot vijf jaar».

Art. 5

Artikel 70, § 1, van dezelfde wet, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 25 maart 2003 en bij de wet van 24 augustus 2005, wordt aangevuld met een derde zin, luidende:

«Telkens het directiecomité de secretaris-generaal met het onderzoek van het dossier gelast, licht het de procureur des Konings hiervan in.».

16 december 2009.

John CROMBEZ.

a) le paragraphe 1^{er}, alinéa 1^{er}, est remplacé par ce qui suit:

«Il est interdit aux personnes qui disposent d'informations dont elles savent ou devraient savoir qu'elles présentent un caractère privilégié d'acquérir ou de céder, pour leur compte propre ou pour compte d'autrui, soit directement soit indirectement, les instruments financiers sur lesquels portent ces informations privilégiées, sauf s'il est démontré que l'acquisition ou la cession de ces instruments financiers est indépendante de ces informations privilégiées.»;

b) dans le paragraphe 6, alinéa 1^{er}, les mots «de trois mois à un an» sont remplacés par les mots «d'un an à cinq ans».

Art. 5

L'article 70, § 1^{er}, de la même loi, modifié par l'arrêté royal du 25 mars 2003 et par la loi du 24 août 2005, est complété par une troisième phrase rédigée comme suit:

«Chaque fois que le comité de direction charge le secrétaire général d'instruire le dossier, il en informe le procureur du Roi.».

16 décembre 2009.