

Samenvatting van het advies van de Europese toezichthouder van 14 juni 2012 voor gegevensbescherming over de voorstellen voor een verordening betreffende Europese durfkapitaalfondsen en een verordening inzake Europese sociaalondernemersfondsen

(De volledige tekst van dit advies is beschikbaar in de Engelse, Franse en Duitse taal op de website van de Europese toezichthouder voor gegevensbescherming (EDPS) <http://www.edps.europa.eu>)

(2012/C 335/09)

Inleiding

Raadpleging van de EDPS

1. Op 7 december 2011 heeft de Commissie een voorstel goedgekeurd voor een verordening betreffende Europese durfkapitaalfondsen ⁽¹⁾ (hierna „de voorgestelde durfkapitaalfondsenverordening” genoemd). Op dezelfde datum heeft de Commissie een voorstel goedgekeurd voor een verordening inzake sociaalondernemersfondsen ⁽²⁾ (hierna „de voorgestelde sociaalondernemersfondsenverordening” genoemd). Deze voorstellen werden op 12 december 2011 aan de EDPS toegezonden voor raadpleging.

2. De EDPS verwelkomt het feit dat hij door de Commissie wordt geraadpleegd en beveelt aan een verwijzing naar dit advies op te nemen in de preambules van de voorgestelde verordeningen.

3. De tenuitvoerlegging en toepassing van het wettelijk kader voor durfkapitaalfondsen en sociaalondernemersfondsen kan in bepaalde gevallen gevolgen hebben voor de rechten van individuele personen ten aanzien van de verwerking van hun persoonsgegevens. De voorgestelde verordeningen bevatten bepalingen die gevolgen kunnen hebben voor de bescherming van de gegevens van de betrokken personen, zoals de toepasselijkheid van wetgeving inzake gegevensbescherming, grensoverschrijdende informatie-uitwisseling, onderzoeksbevoegdheden van de bevoegde autoriteiten en databanken van fondsbeheerders.

4. Diverse lopende en mogelijke toekomstige voorstellen bevatten bepalingen die vergelijkbaar zijn met de bepalingen waarnaar in dit advies wordt verwezen, zoals de bepalingen die worden behandeld in de EDPS-adviezen betreffende het wetgevingspakket voor de herziening van de bankwetgeving, kredietratingbureaus, markten in financiële instrumenten (MIFID/MIFIR) en marktmisbruik ⁽³⁾. De EDPS adviseert dan ook dit advies te lezen in combinatie met zijn adviezen van 10 februari 2012 betreffende de bovengenoemde initiatieven.

Doelstellingen en toepassingsgebied van het voorstel

5. De voorgestelde verordeningen beogen een oplossing voor verschillende problemen met beide typen fondsen.

6. Hoewel durfkapitaalfondsen zich richten op het verstrekken van aandelenfinanciering voor kleine en middelgrote ondernemingen, is de Europese durfkapitaalsector gefragmenteerd en divers. Deze fragmentatie en diversiteit resulteren in een statistisch significante terughoudendheid van beleggers om in durfkapitaalfondsen te beleggen. Bovendien belet de fragmentatie van de regelgeving gespecialiseerde durfkapitaalfondsen om aanzienlijke kapitaalbedragen op te halen in het buitenland. De huidige voorkeur van potentiële beleggers gaat uit naar beleggingen in private equity veeleer dan naar beleggingen in durfkapitaal. Dit heeft een negatief effect op het mondiale concurrentievermogen van Europa. Met de voorgestelde verordening inzake durfkapitaalfondsen wordt beoogd deze problemen te verhelpen.

7. Het gamma van passende financieringsinstrumenten dat in de verordening betreffende Europese sociaalondernemersfondsen wordt voorgesteld, beslaat een breder terrein dan alleen aandelenkapitaal. Sociale ondernemingen nemen ook hun toevlucht tot andere financieringsvormen, waarbij zij financiering door de openbare en privésector, schuldinstrumenten of kleinere leningen combineren. Daarom voorzien de voorgestelde regels inzake sociaalondernemersfondsen in een breder gamma van in aanmerking komende beleggingsinstrumenten die beschikbaar worden gesteld voor durfkapitaalfondsen.

8. Daarenboven staan de transparantiekwesties in verband met beleggingen in sociale ondernemingen los van de algemene verslagleggingsverplichtingen waarin voorzien wordt voor durfkapitaal: beleggingen in sociaal ondernemerschap richten zich op een vorm van „sociaal rendement” of een positief sociaal effect. De voorgestelde regels bevatten speciale afdelingen die zich toespitsen op informatie met betrekking tot sociale effecten, het meten ervan en de strategieën die worden gehanteerd om de verwezenlijking ervan te bevorderen.

⁽¹⁾ COM(2011) 860.

⁽²⁾ COM(2011) 862.

⁽³⁾ EDPS-adviezen van 10 februari 2012, beschikbaar op <http://www.edps.europa.eu>

9. Het is de bedoeling dat de voorgestelde verordeningen inzake Europese durfkapitaalfondsen en betreffende sociaalondernemerschapfondsen complementair zijn. Beide voorstellen zullen, indien ze worden aangenomen, volledig onafhankelijk naast elkaar bestaan als op zichzelf staande rechtsbesluiten.

Hoofdpmerking van de EDPS

10. De EDPS is van mening dat de voorgestelde verordeningen te algemeen zijn als het gaat om gegevensbeschermingsvraagstukken. In sommige gevallen is het onduidelijk of er ingevolge bepaalde bepalingen van de voorgestelde verordeningen, bijvoorbeeld met betrekking tot informatie-uitwisseling, onderzoeksbevoegdheden van de bevoegde autoriteiten en instelling van ESMA-databanken, persoonsgegevens zullen worden verwerkt.

Conclusies

32. De EDPS adviseert:

- verwijzingen naar dit advies op te nemen in de preambules van de voorgestelde verordeningen;
- in de voorgestelde verordeningen bepalingen op te nemen waarin wordt benadrukt dat de bestaande wetgeving inzake gegevensbescherming onverkort van toepassing is. Bovendien zou de verwijzing naar Richtlijn 95/46/EG moeten worden verduidelijkt door te specificeren dat de bepalingen van toepassing zullen zijn overeenkomstig de nationale voorschriften tot uitvoering van Richtlijn 95/46/EG;
- te specificeren welk type persoonsgegevens mag worden verwerkt en overgedragen onder de voorgestelde verordeningen, te omschrijven voor welke doeleinden persoonsgegevens door de betrokken bevoegde autoriteiten en ESMA mogen worden verwerkt en overgedragen, en een evenredige gegevensbewaartermijn vast te stellen voor de bovengenoemde gegevensverwerking, of ten minste precieze criteria op te stellen voor het vaststellen daarvan;
- de toegang van bevoegde autoriteiten tot documenten en informatie te beperken tot specifiek geïdentificeerde en ernstige schendingen van de voorgestelde verordeningen en gevallen waarin een redelijk vermoeden (dat moet worden gestaafd door concreet initieel bewijs) bestaat dat er een schending heeft plaatsgevonden;
- om de bevoegde autoriteiten te verplichten om gebruik te maken van een officiële beslissing om documenten en informatie op te vragen. Deze beslissing moet de rechtsgrondslag en het doel van het verzoek specificeren, alsmede welke informatie er nodig is, de tijdslimiet waarbinnen de informatie moet worden verstrekt en het recht van de betrokkene om tegen de beslissing in beroep te gaan bij een rechterlijke instantie;
- de rechtsgrondslag van de databanken van fondsbeheerders te verduidelijken door meer gedetailleerde bepalingen op te nemen in de voorgestelde verordeningen. Deze bepalingen moeten in overeenstemming zijn met de vereisten van Verordening (EG) nr. 45/2001. In het bijzonder moet in de bepaling tot instelling van de databank i) worden aangegeven wat het doel is van de verwerkingen en worden vastgesteld welke vormen van gebruik daarmee verenigbaar zijn; ii) worden vastgesteld welke entiteiten (ESMA, bevoegde autoriteiten, de Commissie) toegang zullen hebben tot welke in de databank opgeslagen gegevens en de mogelijkheid zullen hebben de gegevens te wijzigen; iii) het recht van toegang en informatie worden gewaarborgd voor alle betrokkenen wier persoonsgegevens kunnen worden opgeslagen en uitgewisseld; iv) de bewaartermijn voor persoonsgegevens worden vastgesteld en beperkt tot hetgeen minimaal noodzakelijk is voor de verwezenlijking van het desbetreffende doel;
- om, aangezien de voorgestelde verordeningen te algemeen zijn als het gaat om gevallen van grensoverschrijdende gegevensuitwisseling, de onderzoeksbevoegdheden van de bevoegde autoriteiten en de instelling van ESMA-databanken van fondsbeheerders, essentiële elementen van de verwerking van persoonsgegevens niet te regelen via gedelegeerde handelingen, maar op te nemen in de desbetreffende inhoudelijke artikelen van de voorgestelde verordeningen;
- om in de voorgestelde verordeningen een verwijzing op te nemen naar de noodzaak om de EDPS te raadplegen voor zover de gedelegeerde en uitvoeringshandelingen betrekking hebben op de verwerking van persoonsgegevens.

Gedaan te Brussel, 14 juni 2012.

Giovanni BUTTARELLI
*Europese adjunct-toezichthouder voor
gegevensbescherming*