

Bijlage voor de FSMA

1. Voorwerp van de vordering

Samenvatting	Toelichting
<p>1.1 Opvragen van identificatiegegevens en/of metagegevens (verkeersgegevens en locatiegegevens)</p>	<p>Volgens artikel 81, § 1, eerste lid en artikel 84, § 1, eerste lid van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (Wet van 2 augustus 2002) kan de vordering ertoe strekken om:</p> <p><i>1° de abonnee of de gewoonlijke gebruiker van een in het tweede lid, 2° bedoelde dienst of van het gebruikte elektronische communicatiemiddel te identificeren, met name door zijn naam en adres mee te delen;</i></p> <p><i>2° de identificatiegegevens mee te delen met betrekking tot de in het tweede lid, 2° bedoelde diensten waarop een bepaald persoon geabonneerd is of die door een bepaald persoon gewoonlijk worden gebruikt, met inbegrip van het soort dienst en de duur ervan;</i></p> <p><i>3° de verkeersgegevens te doen opsporen van elektronische communicatiemiddelen van waaruit of waarnaar elektronische communicaties werden gedaan;</i></p> <p><i>4° de oorsprong of de bestemming van elektronische communicatie te laten lokaliseren, met inbegrip van de telefoonnummers en netwerkadressen;</i></p> <p><i>5° de betalingsdetails van de elektronische communicatiediensten op te vragen.”</i></p> <p>De redactie van deze bepalingen is gebaseerd op die van de artikelen 46bis en 88bis van het wetboek van Strafvordering, die een terminologie hanteren die beoogt technologie-neutraal te zijn.</p>
<p>1.2 Spoedbewaring (“quick freeze”) van identificatiegegevens en/of metagegevens (verkeersgegevens en locatiegegevens)</p>	<p>Volgens artikel 81, § 1bis en artikel 84, § 1bis/1 van de Wet van 2 augustus 2002 gaat het om een bevel om de gegevens toegelicht onder 1.1 hierboven, die op het moment van het bevel nog bewaard worden, maar die in afwachting van de toestemming van de onderzoeksrechter om deze gegevens op te vragen, riskeren te worden verwijderd of anoniem gemaakt, te bewaren tot wanneer de toestemming van een onderzoeksrechter om de mededeling van deze gegevens te vorderen werd bekomen of werd geweigerd of tot wanneer de onderzoeksrechter heeft geoordeeld dat het bevel tot quick freeze niet wettig of niet gerechtvaardigd was.</p>

2. Auteur van de vordering

Samenvatting	Toelichting
De auditeur, of, in zijn afwezigheid, de adjunct-auditeur (1.1 & 1.2)	De vordering die ertoe strekt bij de actoren bepaald in het tweede lid van de artikelen 81, § 1 en 84, § 1 van de Wet van 2 augustus 2002 identificatiegegevens en/of metagegevens op te vragen (1.1) of hen een bevel op te leggen om deze gegevens verder te bewaren gedurende de tijd, nodig om de toestemming van een onderzoeksrechter te bekomen (1.2), kan enkel uitgaan van de auditeur van de FSMA of, in zijn afwezigheid, van de adjunct-auditeur van de FSMA, met uitsluiting van elke ander lid van de FSMA (cf. organogram FSMA).

3. Bestemming van de vordering

Samenvatting	Toelichting
<p><i>"1° de operator van een elektronisch communicatie-netwerk;</i></p> <p><i>2° iedereen die binnen het Belgisch grondgebied, op welke wijze ook, een dienst beschikbaar stelt of aanbiedt, die bestaat in het overbrengen van signalen via elektronische communicatienetwerken, of er in bestaat gebruikers toe te laten via een elektronisch communicatienetwerk informatie te verkrijgen of te ontvangen of te verspreiden. Hieronder wordt ook de verstrekker van een elektronische communicatiedienst begrepen."</i>(1.1 & 1.2)</p>	<p>De categorieën van actoren die volgens het tweede lid van de artikelen 81, § 1 en 84, § 1 van de Wet van 2 augustus 2002 gehouden zijn tot medewerking (1.1), of aan wie een bevel tot quick freeze kan worden opgelegd (1.2), dienen ruim te worden ingevuld.</p> <p>Vallen onder deze wettelijke omschrijving o.m.:</p> <ul style="list-style-type: none">- de aanbieder van netwerkinfrastructuur;- de aanbieder van een dienst die bestaat uit de transmissie van signalen via een elektronisch communicatienetwerk;- de aanbieder van een dienst die gebruikers toelaat om informatie uit te wisselen zonder dat deze aanbieder zelf ook instaat voor de transmissie van die informatie.

4. Beoogde doel

Samenvatting	Toelichting
De doeleinden bepaald in artikel 35 , § 1, eerste lid van de Wet van 2 augustus 2002 (1.1)	Identificatie- en metagegevens kunnen worden opgevraagd voor de in artikel 35, § 1, eerste lid van de Wet van 2 augustus 2002 als volgt omschreven doeleinden: <i>- "om haar toezichtopdracht bedoeld in artikel 33 uit te oefenen, om toe te zien op de naleving van de artikelen 39 en 40, en om te verifiëren of er geen inbreuk is als bedoeld in artikel 86bis";</i>

	<p>Hiermee wordt verwezen naar het onderzoeken, opsporen en/of vervolgen van inbreuken op het financieel recht bedoeld in hoofdstuk II van de Wet van 2 augustus 2002 (zoals o.m. administratief gesanctioneerde inbreuken op de Verordening (EU) nr. 596/2014 betreffende marktmisbruik, inbreuken op de regels voor short selling en bepaalde aspecten van kredietverzuimswaps neergelegd in de Verordening (EU) nr. 236/2012, inbreuken op de Verordening (EU) nr. 2016/1011 van 8 juni 2016 van het Europees Parlement en de Raad betreffende indices die worden gebruikt als benchmarks voor financiële instrumenten en financiële overeenkomsten of om de prestatie van beleggingsfondsen te meten evenals van de bepalingen genomen op basis of in uitvoering van deze verordeningen en de inbreuken op de "MiFID"-gedragsregels vermeld in de artikelen 26 e.v. en in de daarmee verband houdende Gedelegeerde Verordeningen (EU) 2017/565 en 2017/576), strafrechtelijke inbreuken van marktmisbruik (artikelen 39 en 40) en de onwettige uitoefening van financiële activiteiten waarvoor een toelating, vergunning, inschrijving of registratie vereist is (art. 86bis).</p> <p>- <i>"om tegemoet te komen aan verzoeken om samenwerking vanwege bevoegde autoriteiten in de zin van artikel 75, § 1, 3° of 4°";</i></p> <p>Hiermee wordt gerefereerd aan internationale verzoeken om samenwerking uitgaande van autoriteiten die één of meer bevoegdheden uitoefenen die vergelijkbaar zijn met deze van de FSMA als bedoeld in artikel 45 van de Wet van 2 augustus 2002.</p> <p>- <i>"om tegemoet te komen aan verzoeken om informatie vanwege de ESMA, de EIOPA, de EBA en het Europees Comité voor systeemrisico's".</i></p>
<p>De doeleinden bepaald in de bepalingen die de artikelen 81, 82, 2° en 84 van de Wet van 2 augustus 2002 van toepassing verklaren (1.1)</p>	<p>In die zin voorzien zowel de wet van 3 augustus 2012 betreffende de instellingen voor collectieve belegging die voldoen aan de voorwaarden van richtlijn 2009/65/EG en de instellingen voor belegging in schuldvorderingen (artikelen 96, § 4 en 236, § 4) als de wet van 19 april 2014 betreffende de alternatieve instellingen voor collectieve belegging en hun beheerders (artikel 338, § 5) dat de bepalingen van de artikelen 79 tot 86 van de Wet van 2 augustus 2002 van toepassing zijn in het kader van de uitoefening van de door en krachtens die wetgeving aan de FSMA toegekende bevoegdheden.</p>
<p>Inbreuken op de artikelen 14 of 15 van de Verordening 596/2014 of de bepalingen genomen op basis of in uitvoering ervan (1.2)</p>	<p>Een quick freeze kan enkel worden bevolen in het kader van het opsporen, onderzoeken en/of vervolgen (zowel door de FSMA zelf als in het kader van een internationaal verzoek tot samenwerking van bevoegde autoriteiten van andere lidstaten met bevoegdheden die vergelijkbaar zijn met die van de FSMA) van inbreuken op de artikelen 14 of 15 van Verordening (EU) nr. 596/2014 van het Europees Parlement en de Raad van 16 april 2014 betreffende marktmisbruik (verordening betreffende machtsmisbruik) en houdende intrekking van Richtlijn 2003/6/EG van het Europees Parlement en de Raad en Richtlijnen 2003/124, 2003/125/EG en 2004/72/EG van de Commissie of op de bepalingen genomen op basis of ter uitvoering van deze artikelen. Dergelijke inbreuken van marktmisbruik</p>

	kwalficeren voor de toepassing van artikel 127/1 van de Wet van 13 juni 2005 betreffende de elektronische communicatie als zware criminaliteit.
--	---

5. Procedurele waarborgen

Samenvatting	Toelichting
Voorafgaande toestemming van een onderzoeksrechter (1.1)	De auditeur van de FSMA of, in zijn afwezigheid, de adjunct-auditeur van de FSMA kan van de actoren vermeld in het tweede lid van de artikelen 81, § 1 en 84, § 1 van de Wet van 2 augustus 2002 enkel identificatie- en/of metagegevens vorderen na de toestemming van de onderzoeksrechter te hebben bekomen.
Beperkte retroactieve werking van een vordering tot opvraging van metagegevens (niet zo voor identificatiegegevens) (1.1)	<p>Verkeers- en/of locatiegegevens kunnen <u>in de regel</u> slechts bij de actoren vermeld in het tweede lid van de artikelen 81, § 1 en 84, § 1 van de Wet van 2 augustus 2002 worden opgevraagd voor een periode van <u>zes maanden</u> voorafgaand aan de beslissing van de auditeur, of, in zijn afwezigheid, de adjunct-auditeur.</p> <p>Voor inbreuken op de artikelen 14 of 15 van de Verordening (EU) nr. 596/2014 (marktmisbruik), of de bepalingen genomen op basis of in uitvoering ervan, kunnen verkeers- en/of locatiegegevens worden opgevraagd voor een periode van <u>twalf maanden</u> voorafgaand aan de beslissing van de auditeur, of, in zijn afwezigheid, de adjunct-auditeur.</p>
Beperkte geldingsduur van het bevel tot quick freeze (1.2)	<p>Het bevel tot quick freeze legt een verplichte bewaring op voor een beperkte tijd, met name tot de toestemming van een onderzoeksrechter om de mededeling van deze gegevens te vorderen werd bekomen of tot wanneer het bevel tot quick freeze een einde neemt door verval. Te dien einde moet:</p> <ul style="list-style-type: none"> - het verzoek tot het bekomen van de voorafgaande toestemming van een onderzoeksrechter <u>onverwijld</u> worden ingediend van zodra een bevel tot quick freeze werd gegeven; - de bestemming van het bevel tot quick freeze <u>onverwijld</u> in kennis worden gesteld van een verval van het bevel. Een verval van het bevel treedt op wanneer de onderzoeksrechter de toestemming weigert om de mededeling te vorderen van de gegevens waarop het bevel tot quick freeze betrekking heeft of wanneer de onderzoeksrechter oordeelt dat het bevel niet wettig of niet gerechtvaardigd was.
Controle <i>a posteriori</i> door een onderzoeksrechter (1.2)	De onderzoeksrechter die oordeelt over het verzoek tot voorafgaande toestemming om de gegevens op te vragen, zal ook oordelen over het bevel tot quick freeze, dat samen met het verzoek tot voorafgaande toestemming aan de onderzoeksrechter wordt voorgelegd.