

Informatie over de bescherming van derivatenposities in geval van faillissement van ING

Inleiding

Indien wij met u derivatentransacties aangaan, kunnen wij deze transacties met u aangaan als **wederpartij** bij deze transactie wat betekent dat wij de transactie voor onze eigen rekening en risico met u afsluiten **of** wij kunnen deze transactie met u aangaan in hoedanigheid van *agent* wat betekent dat wij de transactie namens u of een derde partij voor uw rekening aangaan. De hoedanigheid waarin wij met u de transactie aangaan is bepalend voor het antwoord op de vraag of uw positie bescherming geniet indien ING Bank N.V. ("ING Bank") failliet gaat.

Bepaalde derivatenposities die een bank voor cliënten aangaat en/of beheert genieten per 1 april 2016 meer bescherming als gevolg van de wijziging van de Wet giraal effectenverkeer ("Wge"). Deze wetswijziging is van belang in het geval dat een bank met zetel in Nederland failliet gaat (zoals dat het geval was bij het faillissement van Van der Hoop Bankiers in 2005). Tot 1 april 2016 waren de derivatenposities van een bank niet afgescheiden van het eigen vermogen van die bank waardoor die posities in geval van faillissement van de bank niet waren beschermd.

Vanaf 1 april 2016 zijn bepaalde derivatenposities van cliënten beschermd tegen het faillissement van banken welke hun statutaire zetel in Nederland hebben. Deze posities vormen niet langer onderdeel van het eigen vermogen van de bank. Als gevolg van deze wetswijziging dienen banken derivatenposities en de daarbij behorende verschaftte zekerheden (margin), voor zover van toepassing, af te scheiden van het eigen vermogen. De bescherming is gelijk aan de bescherming van andere effecten onder de huidige Wge.

In de meeste gevallen zullen wij als uw wederpartij optreden indien u bij ons een derivatentransactie afsluit. De tekst onder "A" is in die gevallen van toepassing. Wanneer wij als agent of clearing broker optreden is de tekst onder "B" van toepassing.

Wij dienen u deze informatie te verstrekken op grond van de Nederlandse Wet op het financieel toezicht.

A. Gevolgen van faillissement van de bank indien de bank een derivatentransactie aangaat als uw wederpartij

Zijn uw derivatenposities beschermd?

Nee, in het geval dat de bank derivatentransacties met u aangaat voor eigen rekening en risico zal de wetswijziging voor u niet tot gevolg hebben dat uw derivatenposities buiten de faillissementsboedel vallen. U geniet hierdoor geen additionele wettelijke bescherming als gevolg van de wetswijziging. Dit wordt hieronder nader toegelicht.

Hoedanigheid waarin ING Bank optreedt

Wij gaan met u derivatentransacties aan, bijvoorbeeld opties, futures of swaps. Wij gaan deze derivatentransacties voor eigen rekening en risico aan als uw wederpartij. Dit betekent dat u jegens de bank verplichtingen heeft zoals overeengekomen met ons in de voorwaarden van de derivatentransactie. De bank heeft vervolgens zelfstandig verplichtingen jegens u zoals overeengekomen in de voorwaarden van de betreffende derivatentransactie. Eén van uw verplichtingen kan zijn dat u zekerheden in de vorm van geld of liquide effecten moet verschaffen aan de bank, afhankelijk van de waardeontwikkelingen van de derivatentransactie(s) en de gemaakte afspraken met de bank.

Faillissement van ING Bank – gevolgen voor uw derivatentransactie(s) en zekerheden

Als gevolg van het feit wij bij derivatentransacties uw wederpartij zijn, kunt u

geen aanspraak maken op wettelijke bescherming van deze derivatentransactie(s) indien wij failliet gaan. Dit betekent dat als ING Bank failliet gaat, u een vordering op ons kunt hebben. Wat de inhoud van deze vordering zal zijn, is afhankelijk van de waardeontwikkeling van de derivatenpositie(s). Deze vordering kan inhouden dat u recht heeft op teruggave van (een gedeelte van) de gestelde zekerheden en/of betaling van de waarde van de derivatentransactie(s). Deze vordering valt in de failliete boedel van de bank. Als gevolg van het faillissement moet u uw vordering bij de curator indienen. U bent in dit geval een concurrente schuldeiser van de bank.

De curator zal uw vordering betalen indien er nog voldoende geld beschikbaar is na afwikkeling van vorderingen van de schuldeisers van de bank die een bevoorrechte positie hebben en pro rata met de andere schuldeisers die dezelfde rangorde hebben in het faillissement.

B. Gevolgen van faillissement van de bank indien de bank een derivatentransactie aangaat als uw agent of clearing broker

Zijn uw derivatenposities beschermd?

Ja, indien wij als uw agent of clearing broker optreden dan zijn uw derivatenposities wettelijk beschermd tegen faillissement van ING Bank. In dit geval sluiten wij derivatenposities met derden partijen namens u en voor uw rekening en risico. Uw derivatenposities vormen een afgescheiden vermogen van het vermogen van de bank. Dit heeft tevens tot gevolg dat indien ING Bank failliet gaat uw derivatenposities en eventuele daarmee verband houdende zekerheden niet in de failliete boedel van de bank zullen vallen. Dit afgescheiden vermogen zal in geval van faillissement van ING Bank worden overgedragen aan een andere bank of apart van het faillissement van ING Bank worden afgewikkeld.

Een nadere toelichting vindt u hieronder.

Hoedanigheid van de bank

Wij gaat in opdracht van en voor uw rekening en risico derivatentransactie(s) met betrekking tot bijvoorbeeld beursgenoteerde opties en futures aan met een derde partij. Afhankelijk van de waardeontwikkelingen van de derivatentransactie(s) kunt u verplicht worden om aan ons zekerheden te verschaffen. Deze zekerheden kunnen bestaan in de vorm van geld of effecten, afhankelijk van de met ons gemaakte afspraken.

Uit de overeenkomst die u met ons bent aangegaan vloeit een positie (rechten en verplichtingen) voort, in de wet een cliëntpositie genoemd. Wij gaan ten behoeve van deze cliëntpositie - als tussenpersoon - een overeenkomst aan met een derde partij of zijn uw clearing broker. De positie in de administratie van de derde partij ten gevolge van de overeenkomst tussen ons en de derde partij wordt de corresponderende positie genoemd. Dit komt omdat deze positie het spiegelbeeld is van de positie welke voortvloeit uit de overeenkomst tussen u en de bank.

Uw rechten en verplichtingen op grond van de derivatentransactie(s) en de eventueel door u verschaftte zekerheden vallen in het zogeheten afgescheiden derivatenvermogen van ING Bank. Wij zullen in onze administratie bijhouden welke cliëntposities overeenkomen met de corresponderende posities en welke corresponderende posities in het derivatenvermogen vallen.

Om veilig te stellen dat de corresponderende posities en de cliëntposities ter beschikking staan van de cliënt is het wettelijk uitgesloten dat er beslag wordt gelegd op het derivatenvermogen.

Faillissement van ING en de gevolgen voor uw derivatenposities en zekerheden

Indien ING Bank failliet gaat kunt u de curator verzoeken om uw derivatenposities voortijdig te beëindigen, mits de overeenkomst tussen ons daarin voorziet. In dat geval kunnen uw vorderingen uit hoofde van de cliëntpositie

worden verhaald op de corresponderende positie. De curator kan ook de posities (cliëntposities en corresponderende posities) eventueel met de gerelateerde zekerheden, aan een andere bank overdragen. Op die manier blijven uw derivatentransactie(s) in stand en zal u de betreffende derivatentransactie(s) bij die andere bank kunnen voortzetten.

Indien de curator de derivatentransacties niet kan overdragen zal deze hoogstwaarschijnlijk uw derivatentransacties beëindigen. Er vindt in dit geval een voortijdige beëindiging van de derivatenposities plaats. Met voortijdige beëindiging bedoelen wij dat de derivatenpositie wordt beëindigd voor de beoogde einddatum van het contract. Voortijdige beëindiging (ook wel "closing out" genoemd) kan plaatsvinden (i) op uw verzoek (ii) op verzoek van de curator, maar ook (iii) indien u zelf niet meer in staat bent om aan uw verplichtingen te voldoen. In geval van voortijdige beëindiging wordt een eindafrekening gemaakt. Het kan zijn dat u na beëindiging nog een restvordering heeft op ING Bank. Deze restvordering kan bestaan uit een vordering in verband met gestelde zekerheden en hangt af van de contractuele afspraken tussen u en de bank. Een eventuele restvordering (in geld) wordt door de bank betaald uit de restvordering die de bank jegens de derde partij heeft op grond van het beëindigen van de corresponderende positie. Indien uw derivatenpositie voortijdig wordt beëindigd zonder dat daarmee de corresponderende positie van de bank op een derde partij wordt beëindigd heeft u voor de eventuele restvordering voorrang in uw verhaal op de voormalige corresponderende positie ten opzichte van overige schuldeisers.

Indien wij minder zekerheden bij de derde partij hebben gestort dan u bij ons, kunt u een vordering indienen bij de curator om het tekort alsnog terug te ontvangen. Deze vordering valt dan in de failliete boedel van de bank. U zult in dit geval een concurrente schuldeiser van de bank zijn. De curator zal uw vordering betalen wanneer er nog voldoende geld beschikbaar is na afwikkeling van vorderingen van de schuldeisers van de bank die een bevoorrechte positie hebben en pro rata met de andere

schuldeisers die dezelfde rangorde hebben in het faillissement.

Indien u met de bank heeft afgesproken dat uw derivatentransactie(s) en de daarbij behorende zekerheden op een zogenaamde individuele cliëntrekening zoals bedoeld in Verordening (EU) 648/2012 (EMIR) worden geadministreerd, heeft u recht op volledige teruggave van de zekerheden die u aan de bank heeft verschaft voor uw derivatentransactie(s), met uitzondering van beperkingen die gelden op basis van toepasselijk insolventie- en of internationaal privaatrecht.