

AML/CTF obligation to cooperate with authorities “without delay”

By Nicolas MARINIER, Partner and Emilie RUBAYIZA, Manager, Deloitte Luxembourg

Some market players argue there is no hard deadline for contacting the Luxembourg Financial Intelligence Unit (FIU) or the Ministry of Finance (“the Ministry”) in due time.

However, the term “without delay” is critical for authorities. Given the speed of international wire transfers, timing is essential for authorities to investigate and act before the funds have vanished from their jurisdiction. So, what does “without delay” mean regarding your Anti-Money Laundering and/or Counter-Terrorist Financing (AML/CTF) obligations?

Sanctions screening

When it comes to sanctions screening, the term without delay means immediately. The Financial Action Task Force (FATF) indicates in its recommendations that the term originally “means, ideally, within a matter of hours of a designation by the United Nations Security Council or its relevant Sanctions Committee. [...] upon having reasonable grounds, or a reasonable basis, to suspect or believe that a person or entity is a terrorist, one who finances terrorism or a terrorist organisation [...]]. The phrase without delay should be interpreted in the context of the need to prevent the flight or dissipation of funds or other assets which are linked to terrorists, terrorist organisations, those who finance terrorism, and to the financing of proliferation of weapons of mass destruction, and the need for global, concerted action to interdict and disrupt their flow swiftly.”⁽¹⁾

Article 33 of CSSF Regulation 12/02 (amended by CSSF Regulation 20/05) is clear: in the case of a true sanction hit, you must notify the Ministry as soon as the hit is confirmed. You should then send a copy of the hit to the CSSF under the following conditions⁽²⁾:

- The suspect is a professional supervised by the CSSF; or
- The suspect is an employee or a member of the senior management of the professional; or



- The information is likely to have a material impact on the financial sector.

Eventually, you should also inform the FIU if the hit relates to a suspicion of Money Laundering and/or Terrorist Financing (ML/TF).

Alongside the requirement of immediately informing the Ministry, restrictive financial measures (sanctions) are growing in complexity. As such, on 12 October 2021, the Ministry updated its Q&A and amended its two guidelines relating to implementing financial sanctions, namely:

- Sanctions against certain persons, entities, bodies and groups within the CTF framework; and
- Restrictive measures (sanctions) against third countries, entities or individuals (that do not relate to CTF).

As well as detailing the classifications of designated persons and the protocols to be followed in case of true sanction hits, the updated guides embed the Law of 19 December 2020's changes on implementing restrictive measures in financial matters. Notably, these guides remind market players that:

- Luxembourg supervisory authorities and self-regulatory bodies are also responsible for enforcing matters relating to financial sanctions;
- UN and EU designations are now auto-



matically transposed into national law; and

- A Grand-Ducal Regulation may impose restrictive measures when the country's national defense and external security or vital interests are at risk.

Suspicious reports

What about filing a Suspicious Activity Report (SAR) or a Suspicious Transaction Report (STR)? In its “Suspicious operations report” guidelines of 1 April 2021, the Luxembourg FIU reminds professionals of their obligation to file a SAR or STR to the FIU without delay⁽³⁾. In other words: **as soon as the suspicious activity/transaction is brought to your attention, you must set the SAR/STR filing process in motion.**

Therefore, as soon as an alert is generated or a concern is reported, you must have a clear audit trail that proves you initiated the process **immediately**, within a matter of hours, **in a consistent manner until you submitted the SAR/STR to the FIU**, when the conclusion leads to a suspicion status. Also, keep in mind that you must instantly inform the CSSF if the suspicion relates to a supervised entity or professional.⁽⁴⁾

Therefore, unless the house is burning down (e.g., no internet access), you cannot

delay this process by postponing or disrupting the relevant analyses. The FIU also reiterates that: “no evidence of ML, an associated predicate offence or TF is required when reporting a suspicion. All that is needed are circumstances, which would make such a hypothesis likely.”

Although the investigation must be duly completed when you file the SAR/STR, **the time you take should be reasonable.** Here, “reasonable time” refers to a consistent and steady completion of all the necessary formalities, clearly demonstrated to the greatest extent possible (e.g., the identification/verification of the suspect[s] and their accomplices), with an event chronology and all necessary supporting documentation gathered to allow the FIU to pursue the relevant suspect(s).

Transaction freezing

Finally, **when it comes to freezing suspicious transactions**, in its “Freezing of suspicious transactions” guidelines of 1 April 2021⁽⁵⁾, the FIU also reminds us that professionals must execute freezing orders upon notification (such as a telephone call). It adds that it will send you a written confirmation within a 3-day window.

Conclusion

Given we are regulatorily and morally obliged to assist the authorities to stop suspects or the dissipation of “laundered” funds or assets, and that criminals can quickly move assets and disappear in a blink of an eye, we must be as agile as possible as soon as we are aware of an ML/TF concern.

Therefore, time is of the essence. When you come across a true sanction hit or become suspicious of a money laundering activity or transaction, you must set the process in motion immediately and consistently until you notify the authorities, while documenting each step of the process for evidence.

- 1) Financial Action Task Force (FATF) Recommendations, FATF (updated June 2021 (p.130)), available at: <https://www.fatf-gafi.org/media/fatf/documents/recommendations/pdfs/EATF%20Recommendations%202021.pdf>
- 2) Article 48 (4) of the CSSF Regulation 12/02 as amended.
- 3) <https://justice.public.lu/content/dam/justice/fr/legislation/circulaires/declarations/2021-04-01-suspicious-operations-report-version-2-1.pdf>
- 4) Article 5 (1) and (1a) of the 2004 AML Law as amended and article 48 (4) of the CSSF Regulation 20/05.
- 5) <https://justice.public.lu/content/dam/justice/fr/legislation/circulaires/crf-ligne-directrice/locaux/2021-04-01-freezing-of-suspicious-transactions-version-2-1.pdf>

Deloitte.



Dates prévisionnelles d'application | Nouvelles publications Janvier 2022

N/A | **L'ESMA publie une déclaration sur l'approche prudentielle de la mise en œuvre des dispositions de rachat du CSDR et le Conseil de l'UE annonce que les États membres approuvent l'accord conclu avec le Parlement européen sur la technologie de registre distribué (DLT)**

Le 17 décembre 2021, l'ESMA a envoyé une lettre à la Commission européenne (CE), afin de remédier à l'incertitude liée à la prochaine révision du CSDR et à la proposition législative attendue visant à modifier le régime de buy-in qui sera publiée par la CE au début de 2022, ainsi qu'aux difficultés des acteurs du marché liées à la mise en œuvre du régime de rachat d'actions au 1^{er} février 2022.

En particulier, l'ESMA a demandé une modification urgente du CSDR pour permettre de reporter la date d'application du régime de buy-in, tout en notant l'importance de l'entrée en vigueur du reste des mesures du régime de discipline de règlement au 1^{er} février 2022.

Cet amendement permettra à l'ESMA d'élaborer des projets de normes techniques proposant de reporter la date d'application du régime de buy-in tout en maintenant inchangée la date d'application des pénalités et des exigences de déclaration (1^{er} février 2022).

Le 21 décembre 2021, le Conseil de l'UE a annoncé que les États membres approuvaient l'accord conclu avec le Parlement européen sur un régime pilote pour les infrastructures de marché fondées sur la technologie du registre distribué (DLT). Le régime pilote établit les conditions d'obtention de l'autorisation d'exploiter une infrastructure de marché DLT, définit quels instruments financiers DLT peuvent être négociés et détaille la coopération entre les opérateurs d'infrastructures de marché DLT, les autorités compétentes nationales et l'ESMA.

Cela va maintenant être formellement adopté par le Conseil et le Parlement et sera ensuite publié au Journal officiel de l'Union européenne et entrera en vigueur.

N/A | **L'ESMA lance un appel à contribution sur les aspects de la protection des investisseurs de détail**

Le 1^{er} octobre 2021, l'ESMA a publié un appel à contribution sur les aspects liés à la protection des investisseurs de détail, un document qui présente un intérêt pour les autorités compétentes, les investisseurs et les entreprises qui sont soumis à MiFID II et PRIIPs. L'ESMA demande aux parties prenantes des informations sur trois sujets:

- Informations à fournir : identification des chevauchements, lacunes, redondances et incohérences dans l'ensemble de la législation sur la protection des investisseurs qui pourraient avoir un effet préjudiciable sur ces investisseurs. En particulier, l'appel à contribution cherche à savoir comment les règles fonctionnent du point de vue des investisseurs de détail ;
- Informations numériques : une évaluation de la manière dont les informations et les communications réglementaires peuvent fonctionner au mieux pour les consommateurs, et propose des options quant à la manière dont les règles existantes pourraient être adaptées ; et
- Outils et canaux numériques : une évaluation des risques et des opportunités en matière d'investissement de détail découlant à la fois de la disponibilité croissante des outils numériques et des niveaux croissants de participation directe des investisseurs via des plateformes de négociation en ligne et des robots-conseillers. En outre, on explore également le thème de la finance ouverte, c.-à-d. la mesure dans laquelle les chaînes de valeur devraient être ouvertes en partageant les données spécifiques des investisseurs entre les entreprises d'investissement et les fournisseurs tiers.

L'ESMA examinera les réponses après le 2 janvier 2022 et finalisera le projet d'avis technique à soumettre à la Commission.

N/A | **La CSSF publie la circulaire CSSF 21/788 relative aux lignes de conduite pour le secteur des placements collectifs concernant le rapport externe LBC/FT.**

Le 22 décembre 2021, la Commission de Surveillance du Secteur Financier (CSSF) a publié trois circulaires, dont la circulaire CSSF 21/788 relative aux lignes de conduite pour le secteur des placements collectifs concernant le rapport externe « Lutte contre le blanchiment et le financement du terrorisme » (LBC/FT).

La circulaire CSSF 21/788 clarifie le contenu du nouveau rapport qui doit être établi par un réviseur d'entreprises agréé (REA) depuis l'entrée en vigueur du règlement 20/05 en août 2020 concernant le respect des obligations et dispositions légales et réglementaires en matière de LBC/FT par tous les gestionnaires de fonds d'investissement (GFI) luxembourgeois. La circulaire clarifie le champ des entités soumises à cette obligation, notamment en ce qui concerne les GFI à seuil bas et tous les organismes de placement collectif (OPC) supervisés par la CSSF à des fins de LCB/TF.

Le Rapport Externe LBC/FT comprendra deux sections : la première sera consacrée à la corroboration des réponses données par les GFI et OPC dans le cadre de l'enquête annuelle en ligne LBC/FT de la CSSF et la seconde à des tests par sondage ou à des travaux spécifiques à effectuer par le REA, qui doit répondre aux questions déterminées par la CSSF.

Ce rapport doit être soumis sur eDesk exclusivement par (i) le “Responsable du Contrôle du respect des obligations professionnelles en matière de LCB/FT” (RC), (ii) le “Responsable du Respect des obligations professionnelles en matière de LCB/FT” (RR) ou (iii) un membre du conseil d'administration ou des GFI ou de l'OPC.

Les GFI et OPC du champ de l'enquête soumis à l'obligation légale de nommer un REA aux fins de la vérification de leurs comptes annuels doivent également nommer ce REA pour préparer le rapport externe LBC/FT. Les entités qui ne sont pas soumises à l'obligation de désigner un REA doivent en mandater un dans le but spécifique de préparer le Rapport Externe LBC/FT. Ce rapport doit être soumis sur une base annuelle dans les six mois suivant la fin de l'exercice financier du GFI ou de l'OPC concerné pour les exercices financiers se terminant après le 31 décembre 2021.

Le délai est prolongé de trois mois pour les rapports à établir pour l'exercice se terminant le 31 décembre 2021, qui doivent être déposés avant la fin du mois de septembre 2022.