



EBA/GL/2017/04

11/07/2017

Endelige retningslinjer

for behandling af aktionærer ved bail-in eller nedskrivning og konvertering af kapitalinstrumenter

1. Compliance- og indberetningsforpligtelser

Status for disse retningslinjer

1. Dette dokument indeholder retningslinjer, der er udstedt i henhold til artikel 16 i forordning (EU) nr. 1093/2010¹. I henhold til artikel 16, stk. 3, i forordning (EU) nr. 1093/2010 skal de kompetente myndigheder og finansielle institutioner bestræbe sig på at efterleve disse retningslinjer bedst muligt.
2. Retningslinjerne afspejler EBA's syn på passende tilsynspraksis inden for det europæiske finanstilsynssystem eller på, hvordan EU-retten bør anvendes inden for et bestemt område. De kompetente myndigheder, som er omhandlet i artikel 4, stk. 2, i forordning (EU) nr. 1093/2010, og som er omfattet af retningslinjerne, bør efterleve disse ved i fornødent omfang at indarbejde dem i deres praksis (f.eks. ved at ændre deres retlige rammer eller deres tilsynsprocesser), også hvor retningslinjerne primært er rettet mod institutioner.

Indberetningskrav

3. I henhold til artikel 16, stk. 3, i forordning (EU) nr. 1093/2010 skal de kompetente myndigheder senest den 11/09/2017 underrette EBA om, hvorvidt de efterlever eller agter at efterleve disse retningslinjer, eller begrunde en eventuel manglende efterlevelse. Hvis EBA ikke er blevet underrettet inden denne dato, anser EBA de kompetente myndigheder for ikke at efterleve retningslinjerne. Underretninger fremsendes ved hjælp af det skema, der er tilgængeligt på EBA's websted, til compliance@eba.europa.eu med referencen "EBA/GL/2017/04". Underretninger fremsendes af personer med behørig beføjelse til at indberette efterlevelse på vegne af deres kompetente myndigheder. Enhver ændring af status med hensyn til efterlevelse skal også meddeles EBA.
4. Underretninger offentliggøres på EBA's websted i henhold til artikel 16, stk. 3.

¹ Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1093/2010 af 24. november 2010 om oprettelse af en europæisk tilsynsmyndighed (Den Europæiske Banktilsynsmyndighed), om ændring af afgørelse nr. 716/2009/EF og om ophævelse af Kommissionens afgørelse 2009/78/EF (EUT L 331 af 15.12.2010, s. 12).

Afsnit I – Emne, anvendelsesområde og definitioner

1. Emne

1.1. I henhold til artikel 47, stk. 6, i direktiv 2014/59/EU (direktivet om genopretning og afvikling af banker, BRRD)² fastlægger disse retningslinjer, under hvilke omstændigheder det - når bail-in-værktøjet anvendes som beskrevet i artikel 43 eller kapitalinstrumenter nedskrives eller konverteres som beskrevet i artikel 59 - er hensigtsmæssigt at træffe en eller begge af følgende foranstaltninger:

- a) annullere eksisterende aktier eller andre ejerskabsinstrumenter eller overføre dem til kreditorerne, der er omfattet af bail-in
- b) udvande eksisterende aktionærer og indehavere af andre ejerskabsinstrumenter som følge af konverteringen af:
 - (i) relevante kapitalinstrumenter udstedt af instituttet i henhold til den beføjelse, som er nævnt i artikel 59, stk. 2, i BRRD, eller
 - (ii) nedskrivningsegne passiver til aktier eller andre ejerskabsinstrumenter udstedt af instituttet under afvikling i henhold til den beføjelse, der er nævnt i artikel 63, stk. 1, litra f), i BRRD.

I henhold til artikel 47, stk. 1, må foranstaltning b) kun iværksættes, når instituttet under afvikling ifølge værdiansættelsen foretaget i overensstemmelse med artikel 36 har en positiv nettoværdi, og konverteringen skal udføres til en konverteringssats, som kraftigt udvander de eksisterende beholdninger af aktier og andre ejerskabsinstrumenter.

2. Definitioner

I disse retningslinjer finder følgende definitioner anvendelse:

- (a) "annullering" af aktier: aktierne annulleres, og aktionærernes økonomiske krav og andre ejerskabsrettigheder bliver helt slettet på disse aktier
- (b) "overførsel" af aktier: aktierne eller de andre ejerskabsinstrumenter overføres til kreditorer, og de oprindelige aktionærers fremtidige økonomiske krav og andre ejerskabsrettigheder på disse aktier bliver slettet
- (c) "udvanding": der udstedes nye aktier eller andre ejerskabsinstrumenter, og dermed bliver de eksisterende aktionærers fremtidige økonomiske krav og andre rettigheder forholdsmæssigt

² Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2014/59/EU af 15. maj 2014 om et regelsæt for genopretning og afvikling af kreditinstitutter og investeringsselskaber (EUT L 173 af 12.6.2014, s. 190)

reduceret, men ikke nødvendigvis slettet. De kan beholde nogle økonomiske og administrative ejerskabsrettigheder (stemmerettigheder)³.

3. Anvendelsesområde og niveau

Disse retningslinjer henvender sig til afviklingsmyndigheder, når de anvender bail-in-værktøjet eller beføjelserne til at nedskrive eller konvertere relevante kapitalinstrumenter, på det tidspunkt, hvor instituttet ikke er levedygtigt, til et institut eller en enhed som omtalt i artikel 1, stk. 1, litra b), c) eller d), i direktiv 2014/59/EU.

Afsnit II – Retningslinjer for de omstændigheder, hvor det er hensigtsmæssigt at annullere, overføre eller kraftigt udvande aktier eller andre ejerskabsinstrumenter

1. Omstændigheder, der vedrører værdiansættelsen af virksomhedens aktiver og passiver

- 1.1. Før anvendelse af bail-in-værktøjet eller beføjelsen til at nedskrive eller konvertere kapitalinstrumenter, på det tidspunkt, hvor instituttet ikke er levedygtigt, skal der foretages en rimelig, fornuftig og realistisk værdiansættelse af instituttets aktiver og passiver i overensstemmelse med artikel 36, litra b) til g), i direktiv 2014/59/EU.
- 1.2. Formålet med denne værdiansættelse er at informere afviklingsmyndigheden, inden den træffer beslutning om omfanget af annullering eller udvanding af aktier eller andre ejerskabsinstrumenter og omfanget af tab, som bør tages i betragtning på afviklingstidspunktet.
- 1.3. Der skal desuden foretages en uafhængig *ex post*-værdiansættelse i overensstemmelse med artikel 74, stk. 2, i direktiv 2014/59/EU, for at afgøre, om den egentlige behandling, som aktionærer og kreditorer har modtaget som følge af afvikling, var værre end den, de ville have modtaget, hvis firmaet havde været underlagt almindelig insolvensbehandling (*ex post*-værdiansættelse). Et estimat over den behandling, som hver klasse af aktionærer og kreditorer forventeligt ville kunne have fået, hvis virksomheden var blevet likvideret ved almindelig insolvensbehandling, skal også indgå sammen med værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g) i BRRD, som krævet i artikel 36, stk. 8, i BRRD.
- 1.4. Den hensigtsmæssige behandling af aktionærer og andre ejerskabsinstrumenter bør baseres på et estimat af instituttets nettoværdi ifølge værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, og det estimat, der er foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv.

³ Udvanding kan kombineres med "annullering" eller "overførsel" med den virkning, at nogle, men ikke alle, aktier annulleres eller overføres.

a. Annullering eller overførsel

- 1.5. Afviklingsmyndighederne bør annullere eller fuldstændigt overføre alle aktier eller andre ejerskabsinstrumenter, når instituttets nettoværdi er nul eller negativ ifølge både den værdiansættelse, der er foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, og det estimat, som er foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv.
- 1.6. Hvis nettoværdien af instituttet derimod er positiv ifølge såvel en værdiansættelse foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, og et estimat foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv, bør omfanget af annullering eller overførsel være delvist og sikre, at aktionærene mindst beholder nettoværdien i estimatet i henhold til artikel 36, stk. 8.
- 1.7. Hvis nettoværdien ifølge værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, er nul eller negativ, vil det være nødvendigt at nedskrive, i det mindste delvist, kreditorer, der er foranstillede under konkurs set i forhold til aktier eller andre ejerskabsinstrumenter. Nedskrivning af andre kreditorer, mens aktionærene beholdt nogle værdier, ville være uforeneligt med både rækkefølgen af nedskrivning i artikel 48 i direktiv 2014/59/EU og overholdelsen af kreditorernes prioritetsrækkefølge ved insolvens, jf. afviklingsprincipperne i artikel 34 i direktiv 2014/59/EU.
- 1.8. Hvis værdien af aktier eller andre ejerskabsinstrumenter er positiv ifølge værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, men har en nulværdi ifølge estimatet i henhold til artikel 36, stk. 8, kan afviklingsmyndighederne vælge fra en bredere vifte af muligheder, der består af: a) fuld annullering eller overførsel, b) delvis annullering eller overførsel⁴, eller c) udvanding. I dette tilfælde bør afviklingsmyndighederne, for at sikre overensstemmelse mellem kreditorernes prioritetsrækkefølge, nedskrivningsrækkefølgen i artikel 48 og afviklingsprincipperne i artikel 34, nøje vurdere, hvilken løsning der bedst opfylder BRRD's principper og sikkerhedsforanstaltninger, og som opfylder målene med afviklingen.
- 1.9. Ved afviklingshandlinger bør afviklingsmyndighederne undgå at foretage en afviklingshandling, som de forventer vil påføre aktionærene et større tab, end de ville have fået ved en likvidation ved almindelig insolvensbehandling⁵.

⁴ "Delvis annullering/overførsel" betyder, at udvanding (artikel 47, stk. 1, litra b)) kombineres med "annullering" eller "overførsel" (artikel 47, stk. 1, litra a)) uden fuldt ud at annullere eller overføre instrumenterne (dvs. aktionærer og ejere af andre instrumenter beholder en vis værdi). En delvis overførsel kan også foretages gennem et aktiesplit for at oprette yderligere aktier, der overføres til indehavere af kapitalinstrumenter eller kreditorer.

⁵ Hvis dette er tilfældet, ville de næsten sikkert også have en positiv going concern-værdi, fordi afvikling almindeligvis forventes at være værdibevarende i sammenligning med insolvens.

b. Kraftig udvanding

- 1.10. Hvis aktier eller andre ejerskabsinstrumenter ikke annulleres eller overføres fuldt ud, skal de kraftigt udvandes ved konvertering af passiver til egenkapital.
- 1.11. I disse retningslinjer forstås ved kraftig udvanding, at både aktionærernes andel af ejerskabet af instituttet og værdien af ejerskabsinstrumenterne skal reduceres, medmindre dette ville være i strid med sikkerhedsforanstaltningerne i artikel 73 i BRRD. Denne situation vil kun opstå, hvis afviklingen forventes at bevare mindre værdi for bankens fordringshavere end ved almindelig insolvensbehandling.
- 1.12. I tilfælde af udvanding bør omfanget af afviklingen bestemmes i overensstemmelse med bestemmelserne i artikel 50 i direktiv 2014/59/EU og EBA's retningslinjer forkonverteringssats. Konverteringssatser, der er fastsat i overensstemmelse med det andet vejledende princip i EBA's retningslinjer for konverteringssatsen for gæld til egenkapital ved bail-in, bør sikre, at udvandingen er kraftig. Dette princip kræver, at konverteringssatserne er fastsat for at sikre, at aktionærerne først bærer tab, og for at respektere kreditorernes prioritetsrækkefølge. Hvis en bestemt kreditorklasse forventes at være ringere stillet efter afvikling end før afvikling i henhold til værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, skal afviklingsmyndigheden fastsætte en konverteringssats lig med eller tæt på nul for alle klasser af passiver og instrumenter, der har en lavere rang ved insolvens.
- 1.13. Under exceptionelle omstændigheder kan det være tilfældet, at ingen ansvarshaver forventes at bidrage til tabsabsorbering eller rekapitalisering ved afvikling. I så fald bør der fastsættes konverteringssatser for kapitalinstrumenter for at sikre, at afviklingsmålene bliver opfyldt, og at værdien inden afviklingen af aktier eller andre ejerskabsinstrumenter bliver reduceret.
- 1.14. Afviklingsmyndighederne kan vælge at kraftigt udvande de eksisterende aktionærer eller indehavere af andre ejerskabsinstrumenter, når værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, tyder på, at aktierne eller de andre ejerskabsinstrumenter har en positiv nettoværdi. Under disse omstændigheder kunne en kraftig udvanding også anvendes i kombination med en delvis annullering eller delvis overførsel af aktier eller andre ejerskabsinstrumenter.
- 1.15. Afviklingsmyndighederne bør ikke bruge kraftig udvanding, hvis instituttets nettoværdi er nul eller negativ efter værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, for at sikre overensstemmelse med principperne i artikel 34 i direktiv 2014/59/EU om, at aktionærerne først bærer tab, og at insolvenskreditorernes prioritetsrækkefølge bør respekteres.

- 1.16. Når afviklingsmyndigheden finder, at instituttet har en positiv nettoværdi på grundlag af værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, men en nulværdi i estimatet foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv, skal afviklingsmyndigheden vælge den af de muligheder, der er nævnt i artikel 47, stk. 1, litra a) eller b), i direktiv 2014/59/EU, som den mener opfylder afviklingsmålene bedst.
- 1.17. I visse tilfælde kan beføjelsen til at nedskrive eller konvertere kapitalinstrumenter i artikel 59 i direktiv 2014/59 EU blive udløst, uden også at foranledige afvikling. Omfanget af nedskrivning eller konvertering skal være den mængde, der kræves for at opnå afviklingsmålene, som vurderet i overensstemmelse med artikel 60, stk. 1, litra b) og c). Dette beløb kan være nul, for eksempel hvis artikel 59 bliver udløst, fordi ekstraordinær offentlig finansiel støtte (herunder, når en centralbank giver akut likviditetsstøtte på et erstatningsgrundlag eller garantier for nyligt udstedte passiver) ydes til et velkapitaliseret institut, der er ikke anses for at være nødlidende eller forventeligt nødlidende i overensstemmelse med artikel 32 i direktiv 2014/59/EU.
- 1.18. I disse tilfælde bør afviklingsmyndighederne ikke reducere den egentlige kernekapital (CET1) eller nedskrive eller konvertere relevante kapitalinstrumenter, fordi banken ikke er nødlidende eller forventeligt nødlidende, og at gøre dette er ikke nødvendigt for at opfylde afviklingsmålene.

Nedenstående tabel opsummerer punkterne fra dette afsnit:

<u>Omstændigheder vedrørende værdien af aktionærkrav</u>	<u>Hensigtsmæssige handlinger</u>	<u>Uhensigtsmæssige handlinger</u>
Positiv nettoværdi ifølge både værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, og estimatet foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv	<ol style="list-style-type: none"> 1. Delvis annullering 2. Delvis overførsel 3. Udvanding 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Fuld annullering 2. Fuld overførsel
Positiv nettoværdi ifølge værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36, stk. 4, litra b) til g), i BRRD, men nul eller negativ nettoværdi ifølge estimatet foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv	<ol style="list-style-type: none"> 1. Fuld eller delvis annullering 2. Fuld eller delvis overførsel 3. Udvanding 	Ingen (men konverteringssatserne skal være hensigtsmæssige)
Nul eller negativ nettoværdi ifølge både værdiansættelsen foretaget i henhold til artikel 36,	<ol style="list-style-type: none"> 1. Fuld annullering 2. Fuld overførsel 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Delvis annullering 2. Delvis overførsel

stk. 4, litra b) til g), i BRRD, og estimatet foretaget i henhold til artikel 36, stk. 8, i samme direktiv		3. Udvanding
--	--	--------------

2. Andre omstændigheder end dem, der vedrører værdiansættelsen af virksomhedens aktiver og passiver

- 1.19. Hvis mere end én mulighed kan være hensigtsmæssig på grundlag af værdiansættelsen, eller når der skal vælges mellem værktøjer til opnåelse af udvanding, bør afviklingsmyndighederne vælge den mulighed eller de muligheder, der bedst opfylder afviklingsmålene i artikel 31 i BRRD.
- 1.20. Især kan bestemmelser i national eller EU-selskabsret have indflydelse på, hvilket valg der er mest hensigtsmæssigt - om det er at opnå udvanding udelukkende ved at udstede nye aktier, gennem en kombination af annullering af visse aktier og udstedelse af nye aktier, eller ved overførsel af visse aktier.
- 1.21. De følgende eksempler giver en ikke-udtømmende belysning af de faktorer, som afviklingsmyndighederne bør overveje. Eksemplerne er ikke endelige og overholdelsen af vejledningen kræver ikke, at myndighederne beslutter sig for at vælge de foreslåede muligheder, når de beskrevne omstændigheder er tilstede.
- 1.22. Når det overvejes, om aktier eller andre ejerskabsinstrumenter bør annulleres og/eller overføres (alene eller sammen med udvanding), kan myndighederne tage hensyn til de særlige egenskaber ved aktierne eller de andre instrumenter. Hvis visse aktier giver særlige stemmerettigheder, kan myndighederne f.eks. overveje, om det ville være mere hensigtsmæssigt at annullere disse aktier end at overføre dem med henblik på at forenkle strukturen i den omlagte virksomhed.
- 1.23. I nogle tilfælde kan der være aktier eller andre ejerskabsinstrumenter, som ikke opfylder betingelserne som egentlig kernekapital, eksempelvis præferenceaktier, som opfylder betingelserne som hybride kernekapitalinstrumenter. Myndighederne kan vælge kun at overføre egentlig kernekapitalinstrumenterne og at annullere alle aktier eller andre ejerskabsinstrumenter (under overholdelse af de relevante sikkerhedsforanstaltninger og juridisk beskyttelse).
- 1.24. Hvis afviklingsmyndighederne har anvendt muligheden i artikel 43, stk. 4, i direktiv 2014/59/EU, for at ændre den juridiske form af et tidligere gensidiggjort institut efter en bail-in, bør ejerskabsinstrumenterne annulleres, hvis det er nødvendigt for at få gennemført denne ændring.

1.25. Hvis aktier i et aktieselskab er noteret på officielle fondsbørser, kan det være nødvendigt at overføre aktier i stedet for at annullere dem for at undgå afbrydelse af børsnoteringerne og værdiansættelsen af aktierne.

Afsnit III – Afsluttende bestemmelser og gennemførelse

Disse retningslinjer bør gennemføres i national afviklingspraksis af de relevante afviklingsmyndigheder senest 6 måneder efter offentliggørelsen.