

PROJEKT USTAWY O ZMIANIE USTAWY O OBLIGACJACH ORAZ NIEKTÓRYCH INNYCH USTAW.

W dniu 13 lipca 2020 r., na stronach Rządowego Centrum Legislacji opublikowano projekt ustawy z dnia 3 lipca 2020 r. o zmianie ustawy o obligacjach oraz niektórych innych ustaw („Projekt”)¹, którego celem jest określenie zasad emisji instrumentów kapitałowych kwalifikowanych do kapitału regulacyjnego banków i domów maklerskich, jak również zaliczanych do środków własnych zakładów ubezpieczeń i zakładów reasekuracji, w tym emisji nowej kategorii instrumentów dłużnych, czyli obligacji kapitałowych.

Zagadnienia:

- AT1
- Tier II
- Zmiany w Ustawie o obligacjach
- Zmiany do Kodeksu spółek handlowych (KSH)

Projekt ma na celu wprowadzenie zmian, między innymi do ustawy z dnia 15 stycznia 2015 r. o obligacjach², ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. Prawo bankowe³, ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe⁴, ustawy z dnia 29 lipca 2005 r. o obrocie instrumentami finansowymi⁵ oraz ustawy z dnia 11 września 2015 r. o działalności ubezpieczeniowej i reasekuracyjnej⁶.

Zamiarem projektodawców jest zniesienie barier w odniesieniu do procesu emisji instrumentów, które w przypadku banków oraz domów maklerskich, mogą być zgodnie z CRR⁷ zaliczane do kapitału dodatkowego Tier I (additional tier 1, AT1) oraz Tier II, a w przypadku podmiotów sektora ubezpieczeniowego, do środków własnych jako pozycje tzw. podstawowych środków własnych kategorii 1, kategorii 2 i kategorii 3, zgodnie z dyrektywą i rozporządzeniem delegowanym uzupełniającym Solvency II⁸.

¹ <https://legislacja.rcl.gov.pl/projekt/12335853>

² Dz. U. z 2020 r. poz. 1208 („Ustawa o obligacjach”)

³ Dz. U. z 2019 r. poz. 2357 oraz z 2020 r. poz. 284, 288, 321 i 1086 („Prawo bankowe”)

⁴ Dz. U. z 2019 r. poz. 498, z późn. zm. („Prawo upadłościowe”)

⁵ Dz. U. z 2020 r. poz. 89, 284, 288, 568 i 622 („Ustawa o obrocie”)

⁶ Dz. U. z 2020 r. poz. 895 i 1180 („Ustawa o działalności ubezpieczeniowej”)

⁷ rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 575/2013 z dnia 26 czerwca 2013 r. w sprawie wymogów ostrożnościowych dla instytucji kredytowych i firm inwestycyjnych, zmieniające rozporządzenie (UE) nr 648/2012 („CRR”)

⁸ dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady nr 2009/138/WE z dnia 25 listopada 2009 r. w sprawie podejmowania i prowadzenia działalności ubezpieczeniowej i reasekuracyjnej (Wyłącalność II) oraz rozporządzenie delegowane Komisji (UE) 2015/35 z dnia 10 października 2014 r. uzupełniające dyrektywę Parlamentu Europejskiego i Rady 2009/138/WE w sprawie podejmowania i prowadzenia działalności ubezpieczeniowej i reasekuracyjnej (Wyłącalność II) („Solvency II”)

Zmiany w Ustawie o obligacjach

Projektowane zmiany do Ustawy o obligacjach obejmują wprowadzenie instrumentów finansowych, których cechy mają na celu - w zależności od rodzaju emitenta - umożliwić ich zaliczenie do kapitału dodatkowego Tier I zgodnie z CRR albo zaliczenie ich do środków własnych kategorii 1, zgodnie z rozporządzeniem delegowanym uzupełniającym Solvency II.

W szczególności, Projekt uzupełnia Ustawę o obligacjach o nowy rozdział 6a „Obligacje kapitałowe”, które emitowane są ściśle w celu związanym z funduszami albo środkami własnymi emitenta. Zakres podmiotowy emitentów obejmuje banki krajowe, domy maklerskie, krajowe zakłady ubezpieczeń oraz krajowe zakłady reasekuracji.

Zgodnie z Projektem, nabywcą obligacji kapitałowych może być wyłącznie klient profesjonalny w rozumieniu Ustawy o obrocie. Ponadto w celu zapewnienia dodatkowej ochrony klientów detalicznych wprowadzono wymóg, aby wartość nominalna obligacji kapitałowej nie była niższa niż 100.000 euro (albo równowartość tej kwoty w innej walucie).

Projekt przewiduje również warunki, które muszą być spełnione, aby emitent mógł dokonać wykupu obligacji, reguluje kwestie podjęcia przez zarząd decyzji o umorzeniu odsetek z tytułu obligacji kapitałowych (wszystkich lub za dany okres) albo wstrzymania ich wypłaty. Ponadto, w przypadku obligacji kapitałowych emitowanych przez banki krajowe oraz domy maklerskie, w sytuacji, gdy zachodzi zdarzenie inicjujące (w rozumieniu art. 54 CRR), Projekt przewiduje możliwość umorzenia obligacji w formie odpisu trwałego albo odpisu tymczasowego obniżającego wartość nominalną obligacji kapitałowej w całości lub części, a ponadto możliwość „konwersji” obligacji na akcje.

Zmiany w pozostałych ustawach

Projekt przewiduje zmiany obejmujące również Prawo bankowe, wprowadzając między innymi:

- obowiązek zawiadomienia Komisji Nadzoru Finansowego, w przypadku otrzymania akcji w wyniku konwersji obligacji kapitałowych;
- wymogi dotyczące podjęcia przez walne zgromadzenie uchwały w sprawie emisji instrumentów kapitałowych;
- zasady dotyczące warunkowego podwyższenia kapitału zakładowego w przypadku konwersji obligacji na akcje i w tym zakresie zmiany odnoszące się do KSH⁹; oraz
- regulacje dotyczące kwestii udzielenia bankowi przez klienta profesjonalnego pożyczki podporządkowanej kwalifikowalnej jako składnik funduszy własnych banku.

W zakresie Prawa upadłościowego Projekt modyfikuje „test upadłościowy”, przewidując, że do zobowiązań pieniężnych nie wlicza się zobowiązań wynikających z emisji instrumentów kapitałowych oraz pożyczek podporządkowanych. Ponadto, Projekt przewiduje zmiany w art. 440 ust. 2 Prawa upadłościowego, między innymi w celu usunięcia wątpliwości

⁹ ustawa z dnia 15 września 2000 r. Kodeks spółek handlowych (Dz.U 2019 poz. 505) („KSH”)

dotyczących kwalifikacji instrumentu AT1 lub Tier II w okresie pomiędzy jego wyemitowaniem i opłaceniem a zaliczeniem do funduszy własnych jako instrumentu kapitałowego.

Projektowane zmiany w zakresie Ustawy o obrocie dotyczą głównie kwestii związanych z obowiązkiem rejestracji obligacji kapitałowych oraz (w odniesieniu do domów maklerskich) zawierają liczne modyfikacje, których cel jest analogiczny jak w przypadku zmian w Prawie bankowym, podobnie jak w przypadku Ustawy o działalności ubezpieczeniowej w odniesieniu do podmiotów sektora ubezpieczeniowego.

Abstrahując od wątpliwości związanych z treścią Projektu, w szczególności kwestii związanych z łącznym ujmowaniem instrumentów zaliczanych do kapitałów AT1 oraz Tier II, czy też wymogu podjęcia uchwały walnego zgromadzenia akcjonariuszy większością $\frac{3}{4}$ głosów dla każdej emisji instrumentów AT1 (w tym nieprzewidującej konwersji na akcje), kierunek zmian należy ocenić pozytywnie. Projekt zapewne będzie podlegał dalszym zmianom i uzupełnieniom, w ramach konsultacji społecznych i na późniejszych etapach procesu legislacyjnego, które to zmiany wydają się niezbędne do stworzenia instrumentu w pełni spójnego z innymi przepisami.

KONTAKT

Grzegorz Namiotkiewicz
Partner

T +48 22 627 11 77
E grzegorz.namiotkiewicz
@cliffordchance.com

Andrzej Stosio
Partner

T +48 22 627 11 77
E andrzej.stosio
@cliffordchance.com

Piotr Daniewski
Legal Adviser

T +48 22 627 11 77
E piotr.daniewski
@cliffordchance.com

Niniejsza publikacja nie omawia wszystkich aspektów przedstawianych zagadnień i nie stanowi porady prawnej ani porady innego rodzaju

www.cliffordchance.com

Clifford Chance, 10 Upper Bank Street,
London, E14 5JJ

© Clifford Chance 2020

Clifford Chance LLP is a limited liability partnership registered in England and Wales under number OC323571

Registered office: 10 Upper Bank Street,
London, E14 5JJ

We use the word 'partner' to refer to a member of Clifford Chance LLP, or an employee or consultant with equivalent standing and qualifications

If you do not wish to receive further information from Clifford Chance about events or legal developments which we believe may be of interest to you, please either send an email to nomorecontact@cliffordchance.com or by post at Clifford Chance LLP, 10 Upper Bank Street, Canary Wharf, London E14 5JJ

Abu Dhabi • Amsterdam • Barcelona • Beijing •
Brussels • Bucharest • Casablanca • Dubai •
Düsseldorf • Frankfurt • Hong Kong • Istanbul •
London • Luxembourg • Madrid • Milan •
Moscow • Munich • Newcastle • New York •
Paris • Perth • Prague • Rome • São Paulo •
Seoul • Shanghai • Singapore • Sydney •
Tokyo • Warsaw • Washington, D.C.

Clifford Chance has a co-operation agreement with Abuhimed Alsheikh Alhagbani Law Firm in Riyadh.

Clifford Chance has a best friends relationship with Redcliffe Partners in Ukraine.