

EBA/GL/2016/08

24/11/2016

Retningslinjer

for implicit støtte til securitiseringsstransaktioner

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 24/01/2017 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/2016/08". 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).

2. Emne, anvendelsesområde og definitioner

Emne

5. I disse retningslinjer præciseres det, hvad der svarer til uafhængig basis, og hvornår en transaktion ikke er struktureret til at yde støtte, i henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013². I retningslinjerne redegøres der også yderligere for underretnings- og dokumentationskravene i artikel 248, stk. 1, i forordning (EU) nr. 575/2013.

Anvendelsesområde

6. Disse retningslinjer gælder i forhold til den støtte til securitiseringer, der ydes af organiserende og eksponeringsleverende institutter ud over deres kontraktlige forpligtelser som yderligere præciseret i stk. 10 i henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013 og de heri fastsatte betingelser. Disse retningslinjer berører ikke den løbende vurdering af væsentlig risikooverførsel i securitiseringens levetid.

Adressater

7. Disse retningslinjerne er rettet til de kompetente myndigheder defineret i artikel 4, stk. 2), litra i), i forordning (EU) nr. 1093/2010, og til de finansielle institutioner defineret i artikel 4, stk. 1, i forordning (EU) nr. 1093/2010.

Definitioner

8. Medmindre andet er angivet, har de termer, der er anvendt og defineret i forordning (EU) nr. 575/2013, den samme betydning i disse retningslinjer.

3. Gennemførelse

Ikrafttrædelsesdato

9. Disse retningslinjer træder i kraft den 1. marts 2017.

² Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012.

4. Implicit støtte

Eksisterende kontraktlige forpligtelser

10. Enhver transaktion (for at undgå tvivl, herunder, men ikke begrænset til, enhver ændring af dokumentationen vedrørende securitiseringen og ændringer af kuponrenten, afkast eller andre karakteristika ved securitiseringssituationerne), der indgås af i) et organiserende institut eller ii) et eksponeringsleverende institut eller iii), med forbehold af bestemmelserne i stk. 25, en enhed knyttet til det eksponeringsleverende institut i forhold til en securitisering eller positioner heri efter lukningen af denne securitisering, som det eksponeringsleverende institut eller i påkommende tilfælde det organiserende institut eller enheden knyttet til det eksponeringsleverende institut i henhold til vilkårene i den dokumentation for securitiseringen, der var gældende før indgåelsen af den pågældende transaktion:

(a) ikke er kontraktligt forpligtet til at indgå, eller

(b) ikke er kontraktligt forpligtet til at indgå på de specifikke vilkår for transaktionen

bør anses for at være indgået ud over anvendelsesområdet af eksisterende kontraktlige forpligtelser, de nærmere vilkår for transaktionen bør indberettes i henhold til stk. 26, og det bør i henhold til stk. 11 vurderes, om transaktionen er struktureret til at yde støtte. Transaktioner, som det pågældende institut i henhold til vilkårene i den dokumentation for securitiseringen, der var gældende før indgåelsen af sådanne transaktioner, er forpligtet til at indgå på de specifikke vilkår for disse transaktioner, udgør eksisterende støtte og er ikke omfattet af forbuddet i artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013.

Transaktion, der ikke er struktureret til at yde støtte

11. I henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013 bør en transaktion anses for ikke at være struktureret til at yde støtte i de tilfælde, der henvises til i stk. 12 og 13, under hensyntagen til bestemmelserne i stk. 19.

12. Med forbehold af stk. 25 bør transaktionen, hvis den gennemføres af et organiserende institut, anses for ikke at være struktureret til at yde støtte, hvis den opfylder en af følgende betingelser:

(a) den gennemføres på uafhængig basis, i overensstemmelse med stk. 15, eller

(b) den gennemføres på vilkår, der er mere fordelagtige for det organiserende institut end uafhængig basis.

13. Hvis transaktionen gennemføres af et eksponeringsleverende institut, der har overført væsentlig kreditrisiko forbundet med securitiseringsens underliggende eksponeringer i henhold til artikel 243 eller 244 i forordning (EU) nr. 575/2013, bør transaktionen anses for ikke at være struktureret til at yde støtte, hvis den opfylder en af følgende betingelser:

(a) transaktionen er gennemført:

- i. på uafhængig basis, i overensstemmelse med stk. 15, eller
- ii. på vilkår, der er mere fordelagtige for det eksponeringsleverende institut end uafhængig basis, og

(b) i) securitiseringen enten fortsat opfylder betingelserne for væsentlig risikooverførsel i artikel 243 i forordning (EU) nr. 575/2013 eller i påkommende tilfælde i forordningens artikel 244 i overensstemmelse med disse retningslinjer og EBA's retningslinjer for overførsel af væsentlig kreditrisiko (EBA/GL/2014/05), eller ii) transaktionen, hvis disse betingelser ikke længere opfyldes, ikke blev indgået med henblik på at reducere investorerne potentielle eller faktiske tab.

14. Hvis betingelserne for væsentlig risikooverførsel ikke længere er opfyldt, bør det eksponeringsleverende institut være i besiddelse af et kapitalgrundlag i relation til alle de securitiserede eksponeringer, som hvis de ikke var blevet securitiseret.

Uafhængig basis

15. I henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013 bør en transaktion anses for at være gennemført på uafhængig basis, hvis transaktionsvilkårene er de samme som ved en normal handelstransaktion, såfremt:

(a) parterne ikke havde nogen indbyrdes forbindelser (herunder, men ikke begrænset til, særlige forpligtelser eller en mulighed for at kontrollere eller udøve indflydelse på hinanden), og

(b) hver part:

- i. handlede uafhængigt
- ii. indgik transaktionen af egen drift
- iii. handlede i egne interesser
- iv. ikke indgik transaktionen på grundlag af udefrakommende hensyn, der ikke er direkte knyttet til den pågældende transaktion (udefrakommende hensyn såsom, men ikke begrænset til, omdømmerisiko, der kunne opstå i forhold til det eksponeringsleverende eller organiserende institut, såfremt instituttet ikke gennemfører transaktionen).

16. Ved den vurdering, der henvises til i stk. 15, bør der tages behørigt hensyn til de oplysninger, som hver af parterne har til rådighed på tidspunktet for indgåelse af transaktionen, og ikke til oplysninger, der efterfølgende bliver tilgængelige.

Væsentlig risikooverførsel

17. Ved evalueringen af en transaktion i henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013 bør enhver vurdering af, om betingelserne for væsentlig risikooverførsel i artikel 243 eller i påkommende tilfælde forordningens artikel 244 fortsat opfyldes, foretages i overensstemmelse med disse retningslinjer og EBA's retningslinjer for overførsel af væsentlig kreditrisiko (EBA/GL/2014/05).
18. En transaktion bør anses for at ugyldiggøre betingelserne for væsentlig risikooverførsel, hvis den reduktion i den risikovægtede værdi af eksponeringen, det eksponeringsleverende institut oprindeligt opnåede, som følge af transaktionen ikke længere er underbygget af en tilsvarende overførsel af kreditrisiko til tredjeparter. Følgende faktorer bør tages i betragtning:
 - (a) det eksponeringsleverende instituts kreditrisiko efter indgåelsen af transaktionen
 - (b) det omfang, i hvilket det eksponeringsleverende instituts kapital eller likviditet berøres af transaktionen.

Relevante vurderingsfaktorer

19. Ved vurderingen af, om en transaktion ikke er struktureret til at yde støtte i henhold til stk. 11, bør alle relevante omstændigheder tages i betragtning, herunder følgende kriterier.
20. Faktoren omhandlet i artikel 248, stk. 1, litra a), i forordning (EU) nr. 575/2013 (genkøbsprisen) bør ligeledes anvendes på andre transaktioner end genkøb, og i disse tilfælde bør der tages højde for de beløb, der skal betales eller i påkommende tilfælde modtages af det eksponeringsleverende eller organiserende institut. Der bør tages højde for målinger af markedsværdi i forbindelse med alle transaktioner, herunder officielle kurser på aktive markeder for tilsvarende transaktioner, som instituttet har adgang til den dag, målingen foretages. Hvis disse målinger ikke er identificerbare, bør andre input end officielle kurser for aktivet, som kan observeres direkte eller indirekte, tages i betragtning, og hvis disse input ikke kan observeres, bør ikkeobserverede input for aktivet tages i betragtning. I tilfælde af ikkeobserverede input bør det eksponeringsleverende eller organiserende institut dokumentere over for instituttets kompetente myndighed, hvordan de beløb, der skulle modtages eller betales, er blevet værdiansat, og hvilke input der blev anvendt. Det eksponeringsleverende eller organiserende institut bør ligeledes påvise, at denne vurdering er i overensstemmelse med instituttets kreditrevisions- og godkendelsesprocedurer. En transaktion bør anses for ikke at være gennemført på uafhængig basis, hvis de beløb, der skal modtages af det eksponeringsleverende institut eller i påkommende tilfælde det organiserende institut, er væsentligt lavere end den relevante markedsværdi, eller de beløb, der skal betales af det eksponeringsleverende eller organiserende institut, er væsentligt højere end den relevante markedsværdi.

21. Faktoren omhandlet i artikel 248, stk. 1, litra b), i forordning (EU) nr. 575/2013 (instituttets kapital og likviditet før og efter genkøb) bør ligeledes betragtes som relevant i forbindelse med andre transaktioner end genkøb. Betingelserne for væsentlig risikooverførsel bør ikke længere anses for at være opfyldt, hvis den reduktion i den risikovægtede værdi af eksponeringen, det eksponeringsleverende institut oprindeligt opnåede, som følge af transaktionen ikke længere er underbygget af en tilsvarende overførsel af kreditrisiko til tredjeparter, hvilket bør være tilfældet, hvis det eksponeringsleverende instituts kapital eller likviditet er direkte eller indirekte væsentligt og negativt berørt af transaktionen. Ved denne vurdering bør der tages højde for deltagerne i transaktionens bogføring af transaktionen og ændringerne i deres likviditet.
22. Med hensyn til faktoren omhandlet i artikel 248, stk. 1, litra c), i forordning (EU) nr. 575/2013 (resultatet af de securitiserede eksponeringer) bør transaktionen, hvis resultatet af de underliggende eksponeringer, der er omfattet af transaktionen, er dårligt i forhold til andre securitiserede eksponeringer, eller hvis eksponeringerne er blevet indberettet som misligholdte, ikke anses for at være gennemført på uafhængig basis, hvis dette dårlige resultat eller det forventede fremtidige resultat af disse eksponeringer som følge af de omstændigheder, der har ført til dette dårlige resultat, ikke er tilstrækkeligt afspejlet i købs- eller genkøbsprisen.
23. Med hensyn til faktoren omhandlet i artikel 248, stk. 1, litra d), i forordning (EU) nr. 575/2013 (resultatet af securitiseringspositionerne) bør det, hvis resultatet af securitiseringspositionerne, der er omfattet af transaktionen, er dårligt i forhold til andre securitiseringspositioner, eller hvis positionerne er blevet indberettet som misligholdte, overvejes i) om alle omkostningerne til foranstaltninger truffet for at forbedre resultatet af disse securitiseringspositioner er blevet afholdt af de relevante securitiseringsinvestorer, og ii) om det institut, der deltog i transaktionen, er direkte eller indirekte negativt berørt af transaktionen.
24. Med hensyn til faktoren omhandlet i artikel 248, stk. 1, litra e), i forordning (EU) nr. 575/2013 (virkningen af støtte på det eksponeringsleverende instituts forventede tab i forhold til investorer) bør det overvejes, om de forventede tab på en securitiseringsposition er væsentligt forøgede eller reducerede, bl.a. under hensyntagen til ændringer af positionens markedspris, i den risikovægtede værdi af eksponeringen og i ratingen af securitiseringspositioner.

Underretning og dokumentation

25. Kravet om at indberette enhver transaktion, uanset om den yder støtte til securitiseringen, i henhold til artikel 248, stk. 1, i forordning (EU) nr. 575/2013, til de kompetente myndigheder bør gælde for enhver transaktion, som indgås af et eksponeringsleverende eller organiserende institut, eller som opfylder følgende betingelser:
 - (a) transaktionen indgås af en anden enhed end det eksponeringsleverende institut, i) der er det eksponeringsleverende instituts moderselskab, et datterselskab af det eksponeringsleverende institut eller et datterselskab af det eksponeringsleverende instituts moderselskab, eller ii) til hvilket det eksponeringsleverende institut eller en anden enhed som omhandlet i nr. i) direkte eller indirekte har ydet finansiering og

støtte eller givet instrukser, eller med hvilket instituttet har indgået aftaler om gennemførelse af den pågældende transaktion

- (b) transaktionen ville være omfattet af disse retningslinjer, hvis den var blevet indgået af det eksponeringsleverende institut.

Hvis betingelserne i stk. 25, litra a) og b), er opfyldt, bør transaktionen anses for at være indgået af det eksponeringsleverende institut.

26. Ved indberetning af en transaktion i henhold til artikel 248 i forordning (EU) nr. 575/2013 (som yderligere præciseret i stk. 25) bør det eksponeringsleverende institut eller i påkommende tilfælde det organiserende institut:

- (a) hvis instituttet gør gældende, at transaktionen ikke udgør implicit støtte, fremlægge tilstrækkelig dokumentation for, at de relevante betingelser i disse retningslinjer er opfyldt
- (b) hvis transaktionen gennemføres af en af de enheder, der henvises til i stk. 25, litra a), nr. i eller ii), bør det eksponeringsleverende institut ligeledes fremlægge dokumentation for karakteren af forbindelserne mellem det eksponeringsleverende institut og den pågældende enhed eller i påkommende tilfælde for det eksponeringsleverende instituts finansiering, støtte og instrukser til den pågældende enhed eller for aftaler, som instituttet har indgået med enheden med henblik på gennemførelse af den pågældende transaktion.