

EBA/GL/2016/08

24/11/2016

Obecné pokyny

týkající se skryté podpory sekuritizačních transakcí

1. Dodržování předpisů a oznamovací povinnost

Status těchto obecných pokynů

1. Tento dokument obsahuje obecné pokyny vydané podle článku 16 nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1093/2010¹. V souladu s čl. 16 odst. 3 nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1093/2010 příslušné orgány a finanční instituce vynaloží veškeré úsilí, aby se těmito obecnými pokyny řídily.
2. Obecné pokyny formulují názor orgánu EBA na náležité postupy dohledu v rámci Evropského systému dohledu nad finančním trhem nebo na to, jak by unijní právní předpisy měly být uplatňovány v konkrétní oblasti. Příslušné orgány ve smyslu čl. 4 odst. 2 nařízení (EU) č. 1093/2010, na které se tyto obecné pokyny vztahují, by s nimi měly být v souladu a začlenit je do svých postupů (např. pozměněním právního rámce nebo dohledových postupů), včetně případů, kdy jsou obecné pokyny zaměřeny v první řadě na instituce.

Oznamovací povinnost

3. V souladu s čl. 16 odst. 3 nařízení (EU) č. 1093/2010 musí příslušné orgány do 24/01/2017 orgánu EBA oznámit, zda se těmito obecnými pokyny řídí nebo hodlají řídit, a v opačném případě uvést do tohoto data důvody, proč se jimi neřídí či nehodlají řídit. Neposkytnou-li příslušné orgány oznámení v této lhůtě, bude mít orgán EBA za to, že se těmito obecnými pokyny neřídí nebo nehodlají řídit. Oznámení by měla být zasílána na formuláři, který je k dispozici na internetových stránkách orgánu EBA, na adresu compliance@eba.europa.eu s označením „EBA/GL/2016/08“. Oznámení by měly předkládat osoby s příslušným oprávněním oznamovat, zda se jejich příslušné orgány těmito obecnými pokyny řídí nebo hodlají řídit. Jakoukoli změnu stavu dodržování pokynů je rovněž nutno oznámit orgánu EBA.
4. Oznámení budou zveřejněna na internetových stránkách orgánu EBA v souladu s čl. 16 odst. 3.

¹ Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 1093/2010 ze dne 24. listopadu 2010 o zřízení Evropského orgánu dohledu (Evropského orgánu pro bankovníctví), o změně rozhodnutí č. 716/2009/ES a o zrušení rozhodnutí Komise 2009/78/ES (Úř. věst. L 331, 15.12.2010, s. 12).

2. Předmět, oblast působnosti a definice

Předmět

5. Tyto obecné pokyny v souladu s článkem 248 nařízení (EU) č. 575/2013² stanovují, co se rozumí tržními podmínkami a kdy transakce není strukturovaná s cílem poskytnout podporu. Dále podrobněji popisují požadavky na oznamování a dokumentaci podle čl. 248 odst. 1 nařízení (EU) č. 575/2013.

Oblast působnosti

6. Tyto obecné pokyny se vztahují na podporu poskytovanou při sekuritizaci institucemi, které jsou sponzorem, a institucemi, které jsou původcem, nad rámec jejich smluvních závazků, jak je uvedeno dále v odstavci 10, v souladu s článkem 248 nařízení (EU) č. 575/2013 a s podmínkami stanovenými v tomto nařízení. Probíhající posuzování převodu významného rizika během sekuritizace není těmito obecnými pokyny nikterak dotčeno.

Určení

7. Tyto obecné pokyny jsou určeny příslušným orgánům podle čl. 4 odst. 2 bodu i) nařízení (EU) č. 1093/2010 a finančním institucím podle čl. 4 odst. 1 nařízení (EU) č. 1093/2010.

Definice

8. Není-li uvedeno jinak, mají pojmy použité a vymezené nařízením (EU) č. 575/2013 v těchto obecných pokynech stejný význam.

3. Provádění

Datum použití

9. Tyto obecné pokyny se použijí od 1. března 2017.

² Nařízení Evropského parlamentu a Rady (EU) č. 575/2013 ze dne 26. června 2013 o obezřetnostních požadavcích na úvěrové instituce a investiční podniky a o změně nařízení (EU) č. 648/2012.

4. Skrytá podpora

Stávající smluvní závazky

10. Jakákoliv transakce (pro vyloučení pochybností včetně, mimo jiné, změn dokumentace týkající se sekuritizace a změn kuponů, výnosů nebo jiných vlastností sekuritizačních pozic) uzavřená i) institucí, která je sponzorem, nebo ii) institucí, která je původcem, nebo iii) při splnění ustanovení odstavce 25 subjektem spojeným s institucí, která je původcem, uskutečněná v souvislosti se sekuritizací nebo sekuritizačními pozicemi po uzavření takové sekuritizace, kterou v souladu s podmínkami dokumentace týkající se sekuritizace platnými před uzavřením této transakce instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, nebo subjekt spojený s institucí, která je původcem:

(a) nemá smluvní povinnost uzavřít nebo

(b) nemá smluvní povinnost uzavřít za konkrétních podmínek této transakce,

by měla být považovaná za uzavřenou nad rámec stávajících smluvních závazků, podrobnosti o této transakci by měly být oznámeny v souladu s odstavcem 26 a podle odstavce 11 by mělo být posouzeno, zda transakce je či není strukturovaná s cílem poskytnout podporu. Transakce, které má podle podmínek dokumentace týkající se sekuritizace platných před uzavřením uvedených transakcí příslušná instituce smluvní povinnost uzavřít za konkrétních podmínek těchto transakcí, představují stávající podporu a nevztahuje se na ně zákaz stanovený v článku 248 nařízení (EU) č. 575/2013.

Transakce, které nejsou strukturované s cílem poskytnout podporu

11. Pro účely článku 248 nařízení (EU) č. 575/2013 by se transakce měla považovat za transakci, která není strukturovaná s cílem poskytnout podporu, v kterémkoliv z případů uvedených v odstavcích 12 a 13, a to s přihlédnutím k ustanovením odstavce 19.

12. Při dodržení ustanovení odstavce 25 by transakce v případech, kdy je provedena institucí, která je sponzorem, měla být považována za transakci, která není strukturovaná s cílem poskytnout podporu, jestliže splňuje některou z následujících podmínek:

(a) je provedena za tržních podmínek v souladu s odstavcem 15, nebo

(b) je provedena za podmínek, které jsou pro instituci, která je sponzorem, výhodnější než tržní podmínky.

13. Je-li transakce provedena institucí, která je původcem a která převedla významné úvěrové riziko související s podkladovými expozicemi sekuritizace podle článku 243 nebo článku 244 nařízení (EU) č. 575/2013, měla by být považována za transakci, která není strukturovaná s cílem poskytnout podporu, jestliže splňuje následující podmínky:

(a) transakce je provedena:

- i. za tržních podmínek podle odstavce 15, nebo
- ii. za podmínek, které jsou pro instituci, která je původcem, výhodnější než tržní podmínky, a

(b) buď i) sekuritizace nadále splňuje podmínky pro převod významného rizika podle článku 243 nařízení (EU) č. 575/2013 nebo článku 244 uvedeného nařízení, v souladu s těmito obecnými pokyny a s pokyny EBA/GL/2014/05 k převodu významného rizika, nebo ii) v případě, že tyto podmínky již nejsou splněny, transakce nebyla uzavřena s cílem snížit potenciální nebo skutečné ztráty investorů.

14. Jestliže podmínky pro převod významného rizika již nejsou splněny, instituce, která je původcem, by měla vůči všem sekuritizovaným expozicím držet kapitál v takové výši, jako by nebyly sekuritizovány.

Tržní podmínky

15. Pro účely článku 248 nařízení (EU) č. 575/2013 by transakce měla být považována za provedenou za tržních podmínek, jestliže jsou podmínky transakce takové, jaké by byly u běžné obchodní transakce, pokud:

(a) mezi stranami neexistuje žádný vzájemný vztah (včetně mimo jiné zvláštních povinností nebo závazků a možnosti navzájem se ovládat nebo ovlivňovat), a

(b) každá strana:

- i. jednala nezávisle,
- ii. uzavřela transakci z vlastní vůle,
- iii. jednala ve vlastním zájmu a
- iv. neuzavřela transakci na základě vedlejších faktorů, které přímo nesouvisí s dotčenou transakcí (může se mimo jiné jednat o vedlejší faktory jako riziko poškození dobré pověsti, jež by instituci, která je původcem, nebo instituci, která je sponzorem, mohlo vzniknout, pokud by v transakci nepokračovala).

16. Při posuzování zmíněném v odstavci 15 by mělo být řádně přihlédnuto k informacím, které mají jednotlivé strany k dispozici v době uzavírání transakce, a nikoli k informacím, které jsou k dispozici po jejím uzavření.

Převod významného rizika

17. Při hodnocení transakce podle článku 248 nařízení (EU) č. 575/2013 by posuzování toho, zda jsou i nadále splněny podmínky pro převod významného rizika podle článku 243 nebo článku 244 uvedeného nařízení, mělo probíhat v souladu s těmito obecnými pokyny a s obecnými pokyny EBA/GL/2014/05 k převodu významného rizika.
18. Transakce by měla být považována za transakci, při níž nejsou splněny podmínky pro převod významného rizika, jestliže snížení objemů rizikově vážených expozic, jehož instituce, která je původcem, původně dosáhla, není již nadále v důsledku této transakce odůvodněné souměřitelným převodem úvěrového rizika na třetí strany. Mělo by se přihlédnout alespoň k následujícím faktorům:

- (a) úvěrové riziko instituce, která je původcem, po provedení transakce, a
- (b) míra, do jaké je transakcí dotčena kapitálová pozice nebo pozice v oblasti likvidity instituce, která je původcem.

Relevantní faktory k posouzení

19. Při posuzování, zda transakce není strukturovaná s cílem poskytnout podporu podle odstavce 11, by měly být zváženy všechny relevantní okolnosti včetně následujících kritérií.
20. Faktor uvažovaný v čl. 248 odst. 1 písm. a) nařízení (EU) č. 575/2013 (cena zpětného odkupu) by měl být zohledněn také u jiných transakcí, než je zpětný odkup, a v těchto případech by mělo být přihlédnuto k výši závazků nebo pohledávek instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem. U všech transakcí by se mělo přihlížet k ukazatelům tržní hodnoty, včetně cen kótovaných na aktivních trzích u podobných transakcí, ke kterým má instituce přístup k datu ocenění. Jestliže tyto ukazatele nelze určit, pak by mělo být přihlédnuto k jiným vstupům, než jsou kótované ceny, které lze přímo nebo nepřímo zjistit u příslušného aktiva. Jestliže takové vstupy nelze určit, pak by se u příslušného aktiva mělo přihlédnout k nezjistitelným vstupům. V případě nezjistitelných vstupů by instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, měla poskytnout příslušnému orgánu doklad o tom, jak byly pohledávky nebo závazky oceněny a jaké vstupy byly použity. Instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, by měla prokázat, že toto posouzení je v souladu s jejím procesem přezkumu a schvalování úvěrů. Transakce by měla být považována za transakci, která není provedená za tržních podmínek, jestliže je výše pohledávek instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, výrazně nižší než příslušná tržní hodnota nebo výše závazků instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, je výrazně vyšší než příslušná tržní hodnota.

21. Faktor uvažovaný v čl. 248 odst. 1 písm. b) nařízení (EU) č. 575/2013 (kapitál a likvidita instituce před zpětným odkupem a po něm) by měl být považován za relevantní také v případě jiných transakcí, než je zpětný odkup. Podmínky pro převod významného rizika již nadále nejsou splněny, pokud v důsledku transakce snížení objemů rizikově vážených expozic, jehož instituce, která je původcem, původně dosáhla, již nadále není odůvodněno souměřitelným převodem úvěrového rizika na třetí strany, k čemuž by mělo dojít, pokud je kapitálová pozice nebo pozice v oblasti likvidity instituce, která je původcem, transakcí přímo či nepřímo výrazně negativně dotčena. Při provádění tohoto posouzení by měly být mimo jiné zohledněny účetní záznamy, které účastníci transakce provedli v souvislosti s transakcí, a změny v jejich likviditě.
22. Pokud jde o faktor uvažovaný v čl. 248 odst. 1 písm. c) nařízení (EU) č. 575/2013 (výkonnost sekuritizovaných expozic), pak jestliže podkladové expozice, které jsou předmětem transakce, dosáhnou ve srovnání s jinými sekuritizovanými expozicemi horší výkonnosti nebo jsou vykázány jako nevýkonné, měla by být transakce považována za transakci, která není provedená za tržních podmínek, pokud se tato nedostatečná výkonnost nebo předvídatelná budoucí výkonnost uvedených expozic v důsledku okolností, které tuto nedostatečnou výkonnost způsobily, neodrazí odpovídajícím způsobem v ceně nákupu nebo zpětného odkupu.
23. Pokud jde o faktor uvažovaný v čl. 248 odst. 1 písm. d) nařízení (EU) č. 575/2013 (výkonnost sekuritizovaných pozic), pak jestliže sekuritizační pozice, které jsou předmětem transakce, dosáhnou ve srovnání s jinými sekuritizačními pozicemi horší výkonnosti nebo jsou vykázány jako nevýkonné, mělo by se přihlídnout k tomu, zda i) náklady na opatření přijatá ve snaze výkonnost těchto sekuritizačních pozic zlepšit nesou v plné výši příslušní investoři investující do sekuritizace a zda ii) instituce, která se transakce zúčastnila, je transakcí přímo či nepřímo negativně dotčena.
24. Pokud jde o faktor uvažovaný v čl. 248 odst. 1 písm. e) nařízení (EU) č. 575/2013 (dopad podpory na očekávané ztráty původce oproti investorům), mělo by se zvážit, zda očekávané ztráty sekuritizační pozice jsou výrazně vyšší nebo nižší s přihlédnutím mimo jiné ke změnám tržní ceny pozice, objemům rizikově vážených expozic a ratingům sekuritizačních pozic.

Oznámení a dokumentace

25. Požadavek oznámit příslušným orgánům jakoukoliv transakci bez ohledu na to, zda poskytuje podporu sekuritizaci zmíněnou v čl. 248 odst. 1) nařízení (EU) č. 575/2013, by se měl vztahovat na každou transakci, kterou instituce, která je původcem, nebo instituce, která je sponzorem, uzavře nebo která splňuje následující podmínky:
 - (a) je uzavřena jiným subjektem, než je instituce, která je původcem, a i) tento subjekt je mateřskou společností instituce, která je původcem, dceřinou společností instituce, která je původcem, nebo dceřinou společností mateřské společnosti instituce, která je původcem, nebo ii) instituce, která je původcem, nebo jiný subjekt uvedený v bodě i) tomuto subjektu přímo nebo nepřímo poskytla financování, podporu nebo pokyny či s ním uzavřela dohodu související s uzavřením uvedené transakce, a
 - (b) byla by předmětem těchto obecných pokynů, kdyby ji uzavřela instituce, která je původcem.

Jsou-li splněny podmínky uvedené v tomto odst. 25 písm. a) a b), transakce by měla být posuzována stejně jako transakce uzavřená institucí, která je původcem.

26. Při oznamování transakce v souladu s článkem 248 nařízení (EU) č. 575/2013 (s bližším vymezením v odstavci 25) by instituce, která je původcem, respektive instituce, která je sponzorem, měla postupovat takto:

- (a) jestliže tvrdí, že transakce nepředstavuje skrytou podporu, měla by poskytnout odpovídající důkazy o splnění příslušných podmínek uvedených v těchto obecných pokynech, a
- (b) jestliže transakci provede některý ze subjektů uvedených v odst. 25 písm. a) bodě i) nebo ii), instituce, která je původcem, by měla rovněž předložit dokumentaci o druhu vztahu mezi institucí, která je původcem, a příslušným subjektem, respektive o financování, podpoře či pokynech, jež instituce, která je původcem, poskytla dotyčnému subjektu, nebo o dohodách, jež instituce, která je původcem, uzavřela s dotyčným subjektem za účelem provedení příslušné transakce.