



BANCA NAȚIONALĂ A ROMÂNIEI

Instrucțiuni din 18.07.2013

referitoare la îndeplinirea cerințelor pentru includerea în fondurile proprii de nivel 1 a elementelor prevăzute la art.4 lit.a) și lit.c) din *Regulamentul BNR – CNVM nr. 18/23/2006 privind fondurile proprii ale instituțiilor de credit și ale firmelor de investiții*

Având în vedere:

- prevederile art.4 lit.a) și lit.c) din *Regulamentul BNR – CNVM nr. 18/23/2006 privind fondurile proprii ale instituțiilor de credit și ale firmelor de investiții*, republicat, cu modificările și completările ulterioare,
- recomandările cu privire la îndeplinirea cerințelor în vederea includerii în fondurile proprii de nivel 1 a instrumentelor de capital social și a instrumentelor de capital hibride, prevăzute de *Ghidul CEBS referitor la instrumentele de capital hibride*¹, publicat la data de 10.12.2009 și de *Ghidul CEBS referitor la instrumentele de capital social*², publicat la data de 14.06.2010,

în baza dispozițiilor art.420 alin.(2) din *Ordonanța de urgență a Guvernului nr.99/2006 privind instituțiile de credit și adecvarea capitalului, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.227/2007*, cu modificările și completările ulterioare, Banca Națională a României emite următoarele instrucțiuni:

CAPITOLUL I

Dispoziții generale

Art. 1. - (1) Scopul prezentelor instrucțiuni este de a aduce clarificări în ceea ce privește cerințele necesar a fi îndeplinite de către instrumentele prevăzute la art.4 lit. a) și lit. c) din *Regulamentul BNR – CNVM nr.18/23/2006 privind fondurile proprii ale instituțiilor de credit și ale firmelor de investiții*,

¹ http://www.eba.europa.eu/documents/10180/16094/cebs50_Guidelines.pdf

² http://www.eba.europa.eu/documents/10180/16094/Guidelines_article57a.pdf

republicat, cu modificările și completările ulterioare, pentru a putea fi acceptate în categoria fondurilor proprii de nivel 1.

(2) Prezentele instrucțiuni se aplică instituțiilor prevăzute la art.1 din Regulamentul *BNR – CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, la nivel individual și, după caz, consolidat, în conformitate cu prevederile *Regulamentului BNR – CNVM nr.17/22/2006 privind supravegherea pe bază consolidată a instituțiilor de credit și a firmelor de investiții*, cu modificările ulterioare.

(3) Casele centrale sunt responsabile pentru respectarea prezentelor instrucțiuni de către cooperativele de credit din cadrul rețelelor cooperatiste de credit.

Art. 2. – Pentru scopul aplicării prezentelor instrucțiuni, noțiunile de mai jos au următoarele semnificații:

1. instrumente de capital hibride - instrumentele definite la art.4 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare;

2. instituție de credit – o instituție de credit în sensul art.7 alin.(1) pct.10 din *O.U.G. nr. 99/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.227/2007*, cu modificările și completările ulterioare.

3. acționar – deținător al unui instrument de capital social prevăzut la art.3 din prezentele instrucțiuni.

4. active reziduale - activele ce rămân după plata tuturor datoriilor în cazul lichidării emitentului.

5. clauze contractuale de tip “dividend pusher”- clauze ce obligă instituția de credit emitentă să plătească dobânzile/dividendele aferente instrumentelor de capital hibride prevăzute cu astfel de clauze, dacă anterior a plătit dobânzi/dividende în cazul unor instrumente cu rang de prioritate la plată inferior sau egal.

6. clauze contractuale de tip “dividend stopper” - clauze care împiedică instituția de credit emitentă să plătească dividende pentru instrumente cu rang de prioritate la plată inferior sau egal, în cazul în care aceasta a încetat plata de dobânzii/dividende aferente instrumentelor de capital hibride prevăzute cu astfel de clauze.

7. data opțiunii de cumpărare - data la care instrumentul de capital hibrid poate fi răscumpărat înainte de scadență.

8. mecanism alternativ de plată a dobânzilor/dividendelor – mecanism ce obligă instituția de credit emitentă să înlocuiască plata de dobânzi/dividende cu plata sub forma unui instrument de capital social.

9. rată de conversie - numărul de instrumente de capital social pe care o instituție de credit trebuie să le emită pentru a răscumpăra un instrument de capital hibrid.

10. răscumpărare parțială – răscumpărare făcută în condițiile pieței, fără a avea la bază o clauză contractuală.

11. răscumpărare integrală – răscumpărare ce are la bază o clauză contractuală ce permite emitentului să răscumpere întreaga valoare a unei emisiuni de instrumente.

Capitolul II

Instrumente de capital social

Secțiunea 1

Aspecte generale

Art. 3. - În aplicarea art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, prin instrumente de capital social se înțeleg următoarele, cu condiția respectării prevederilor prezentului capitol:

- a) acțiunile ordinare;
- b) acțiunile preferențiale care îndeplinesc cerințele prevăzute de art.12 din prezentele instrucțiuni;
- c) părțile sociale emise de organizațiile cooperatiste de credit.

Art. 4. – În aplicarea art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, în vederea îndeplinirii cerințelor prevăzute de acesta, instrumentele de capital social trebuie să îndeplinească condițiile prevăzute de prezentul capitol, subordonate următoarelor trei criterii:

- a) permanența fondurilor;
- b) flexibilitatea plăților;
- c) acoperirea pierderilor în condiții de asigurare a continuității activității și în caz de lichidare.

Art. 5. - În aplicarea art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, instrumentele de capital social prevăzute la art.3 se iau în calculul fondurilor proprii de nivel 1 dacă sunt îndeplinite, în mod cumulativ, următoarele condiții:

- a) sunt efectiv și integral vărsate;
- b) nu sunt achiziționate cu finanțarea/garantarea directă sau indirectă acordată de respectiva instituție de credit;
- c) sunt emise direct de instituția de credit respectivă și nu prin intermediul unei entități special constituite.

Secțiunea a 2-a

Permanența fondurilor

Art. 6. - În vederea respectării criteriului de asigurare a permanenței fondurilor pentru asigurarea utilizării acestora imediat și nerestricționat, instrumentele de capital social trebuie să fie emise pe perioadă nedeterminată și nicio clauză contractuală nu trebuie să permită deținătorilor să solicite instituției de credit emitente restituirea de capital aferentă contravalorii instrumentelor de capital social deținute de aceștia, cu excepția lichidării și a altor cazuri expres prevăzute de lege. Deținătorii instrumentelor de capital social au drept de creanță asupra activelor reziduale în caz de lichidare, proporțional cu cota parte deținută din capital.

Art. 7. - (1) Deținătorii instrumentelor de capital social nu trebuie să aibă o opțiune de vânzare (put option) față de instituția de credit emitentă.

(2) În cazul organizațiilor cooperatiste de credit, dreptul membrilor cooperatori, de a solicita restituirea totală a contravalorii părților sociale subscrise, în baza art.354 alin.(1) din *OUG nr. 99/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.227/2007*, cu modificările și completările ulterioare, ca urmare a încetării calității de membru cooperador, nu este considerat opțiune de vânzare („put option”), în condițiile respectării prevederilor art.15^{1f} alin.(1) din *Regulamentul Băncii Naționale a României nr. 6/2008*, cu modificările și completările ulterioare.

(3) Dreptul cooperativelor de credit prevăzut de art.354 alin.(3) din *OUG nr. 99/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.227/2007*, cu modificările și completările ulterioare, de a solicita restituirea parțială a contravalorii părților sociale subscrise nu este considerat opțiune de vânzare („put option”), în condițiile respectării prevederilor art.15^{1f} alin. (2) din *Regulamentul Băncii Naționale a României nr. 6/2008*, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 8. - Atât prevederile contractuale cât și informațiile furnizate, aferente diferitelor mijloace de promovare a emisiunii trebuie să fie precise și fără echivoc, astfel încât să nu lase loc la interpretare în sensul că deținătorii de instrumente de capital social ar avea posibilitatea de a solicita instituției de credit emitente restituirea de capital reprezentând contravaloarea instrumentelor deținute de aceștia.

Secțiunea a 3-a

Flexibilitatea plăților

Art. 9. - În vederea respectării criteriului privind flexibilitatea plăților, instrumentele de capital social trebuie să respecte, în mod cumulativ, următoarele cerințe:

- a) să asigure instituției de credit libertate deplină de alegere în ceea ce privește plata dividendelor, precum și suma ce urmează a fi plătită;
- b) să permită instituției de credit să păstreze (conserve) numerarul prin neplata dividendelor, fără ca aceasta să fie considerată un eveniment de nerambursare ce poate conduce la declanșarea procedurii de insolvență a instituției de credit emitente;
- c) să nu includă mecanisme alternative de plată a dobânzilor sau dividendelor;
- d) să nu prevadă clauze contractuale de tip “dividend pusher” sau “dividend stopper”. În cazul în care o instituție de credit emite diferite categorii de instrumente de capital social, acestea trebuie să fie pari passu între ele.

Art. 10. - (1) În sensul art.9 lit.a) din prezentele instrucțiuni, determinarea valorii dividendelor de plătit trebuie să fie la discreția instituției de credit emitente și nu trebuie să existe nici un indiciu prealabil al sumei ce ar putea fi plătită, întrucât aceasta ar putea fi interpretată de către participanții la piață ca o obligație de plată, afectând astfel flexibilitatea plăților.

(2) În aplicarea alin.(1) nu se acceptă determinarea valorii dividendelor de plătit ca sumă fixă (cotă procentuală din valoarea nominală a instrumentelor de capital social) sau indicarea unei sume limită de plătit.

(3) Organizațiile cooperatiste de credit sunt exceptate de la aplicarea prevederilor alin.(2) atunci când dispozițiile statutare indică o astfel de sumă limită de plătit, cu condiția menținerii flexibilității asupra plăților prin stabilirea și revizuirea periodică a nivelului dividendelor în funcție de situația financiară a acestora.

Art. 11. - Prevederile art.9 lit.a) din prezentele instrucțiuni nu împiedică instituțiile de credit să facă publică politica lor de plată a dividendelor, dacă această politică exprimă numai intenția curentă a structurii de conducere a instituției de credit și nu afectează caracterul discreționar al plății de dividende.

Art. 12. - (1) Dividendele aferente instrumentelor de capital social se pot plăti numai din profitul determinat potrivit legii și nu pot fi cumulative. Prețul plătit la emiterea instrumentelor respective nu reprezintă un criteriu de determinare a nivelului dividendelor.

(2) Dividendele aferente instrumentelor de capital social care conferă drepturi preferențiale trebuie să fie limitate la un multiplu prestabilit al celor aferente instrumentelor neprevăzute cu drepturi preferențiale.

Secțiunea a 4-a

Capacitatea de acoperire a pierderilor

Art. 13. – În aplicarea art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, pentru a se asigura că instrumentele de capital social suportă în întregime pierderile, acestea trebuie să fie primele utilizate pentru acoperirea în mod automat și nediscreționar a oricăror pierderi în forma și la momentul în care acestea se produc, proporțional cu cota de capital pe care o reprezintă și pari passu între ele.

Art. 14. - (1) În aplicarea art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, toate instrumentele de capital social prevăzute la art.3 din prezentele instrucțiuni trebuie să aibă același rang de prioritate la plată între ele și să reprezinte cele mai subordonate creanțe în cazul lichidării instituției de credit emitente.

(2) Instrumentele de capital social prevăzute la alin.(1), trebuie să confere un drept de creanță doar asupra activelor reziduale, proporțional cu cota reprezentată de acestea în capitalul social; valoarea dreptului de creanță în caz de lichidare nu trebuie să fie fixată în raport cu valoarea nominală a instrumentelor respective.

Art. 15. - Instrumentele de capital social nu trebuie să fie garantate de către instituția de credit sau de către o altă entitate aflată în aria de consolidare prudențială a acesteia sau să facă obiectul vreunui aranjament care, din punct de vedere economic sau legal, asigură un grad superior de prioritate la plată al acestora.

Capitolul III

Instrumentele de capital hibride

Secțiunea 1

Aspecte generale

Art. 16. - (1) În aplicarea art.4 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, instrumentele de capital hibride trebuie să respecte condițiile prevăzute de prezentul capitol, subordonate următoarelor trei criterii:

- a) permanența fondurilor;
- b) flexibilitatea plăților;
- c) acoperirea pierderilor în condiții de asigurare a continuității activității și în caz de lichidare.

(2) Cerințele prevăzute la alin.(1) trebuie să fie reflectate în mod clar în termenii contractuali ce guvernează instrumentele de capital hibride. La orice modificare ulterioară a clauzelor contractuale, instituția de credit reevaluează îndeplinirea acestor cerințe.

(3) În măsura în care cerințele prevăzute la alin.(1) sunt îndeplinite de prevederile statutare, termenii contractuali trebuie să facă referire la acestea.

Secțiunea a 2-a

Permanența fondurilor

2.1. Aspecte generale

Art. 17. Pentru îndeplinirea criteriului de asigurare a permanenței fondurilor:

a) nici o clauză contractuală nu trebuie să permită existența unei obligații pentru instituția de credit emitentă de a răscumpăra instrumentele de capital hibride emise;

b) pentru instrumentele de capital hibride emise pe durată determinată egală sau mai mare de 30 de ani, instituția de credit trebuie să aibă posibilitatea de a prelungi scadența stabilită anterior, ca urmare a solicitării Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, realizată în baza art.10 alin.(3) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare.

2.2. Stimulentul de răscumpărare

Art. 18. - (1) În aplicarea art.9 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se consideră ca fiind stimulent de răscumpărare orice caracteristică ce poate conduce, în opinia Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, la creșterea probabilității de răscumpărare a instrumentelor de capital hibride la data opțiunii de cumpărare.

(2) Se prezumă stimulent de răscumpărare existența unor clauze referitoare la aplicarea unei rate progresive a dobânzii de la o perioadă la alta (*interest rate step-ups*), precum și a unor clauze de conversie a principalului în instrumente de capital social (*principal stock settlements*), în corelație cu o opțiune de cumpărare, precum și orice alte caracteristici care pot conduce instituția de credit la decizia de a răscumpăra instrumentele de capital hibride.

(3) Pentru determinarea existenței unui stimulent de răscumpărare nu este necesar ca opțiunea de cumpărare și clauzele referitoare la aplicarea unei rate progresive a dobânzii de la o perioadă la alta, clauzele de conversie a principalului în instrumente de capital social sau orice astfel de caracteristici să aibă aceeași dată de exercitare.

Art. 19. - (1) În aplicarea art.9 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, un stimulent de răscumpărare sub forma unor clauze referitoare la aplicarea unei rate progresive a dobânzii de la o perioadă la alta, în corelație cu o opțiune de cumpărare, se consideră a fi moderat în cazul în care creșterea peste rata inițială a dobânzii nu este mai mare decât cea mai mare rată a dobânzii rezultată din aplicarea a:

- i) 100 de puncte de bază, mai puțin marja dintre indicele de bază inițial și indicele de bază modificat sau
- ii) 50% din marja inițială a creditului, mai puțin marja dintre indicele de bază inițial și indicele de bază modificat.

(2) Prevederile contractuale care guvernează instrumentele de capital hibride nu pot include decât o singură posibilitate de aplicare a unei rate progresive a dobânzii pe parcursul existenței instrumentului respectiv.

(3) Marja dintre indicele de bază inițial și indicele de bază modificat este fixată la data evaluării inițiale și reflectă diferența de evaluare la acea dată între indicele de bază inițial și indicele de bază modificat.

Art. 20. - (1) În aplicarea art.9 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, clauzele de conversie a principalului în instrumente de capital social, în corelație cu o opțiune de cumpărare sunt considerate stimulente moderate de răscumpărare dacă rata de conversie în astfel de instrumente la data răscumpărării nu depășește 150% din rata de conversie de la data emiterii.

(2) Rata de conversie la data emiterii va fi calculată ca și cum instrumentul respectiv ar trebui răscumpărat la data emiterii.

(3) Instrumentele de capital hibride prevăzute cu clauze de conversie a principalului în instrumente de capital social nu trebuie asimilate celor convertibile obligatoriu în instrumentele mai sus menționate

(4) Pentru scopurile alin.(3), în categoria instrumentelor convertibile obligatoriu se includ acele instrumente de capital hibride care nu furnizează emitentului nici un stimulent de răscumpărare deoarece nu există o opțiune de cumpărare pentru el în acest sens.

(5) Opțiunea emitentului de a livra instrumente de capital social care nu este relaționată în mod explicit cu o opțiune de cumpărare nu se consideră în sine ca fiind un stimulent de răscumpărare. .

(6) Prin excepție de la prevederile alin.(5), Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, poate impune, de la caz la caz, la data emisiunii, considerarea oricărei astfel de caracteristici ca fiind stimulent de răscumpărare.

(7) Determinarea existenței unui stimulent moderat de răscumpărare se realizează la data emiterii instrumentelor de capital hibride, încadrarea făcută în acest sens, cu respectarea prevederilor art.18 - art.20 din prezentele instrucțiuni, neputând fi modificată ulterior.

(8) Instrumentele de capital hibride care sunt prevăzute cu stimulent de răscumpărare și care nu sunt răscumpărate, rămân în categoria celor care nu pot depăși 15% din valoarea fondurilor proprii de nivel 1, potrivit art.24 alin.(2) lit.c) din Regulamentul *BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, și nu sunt reclasificate într-o altă categorie.

2.3. Aprobarea prealabilă a răscumpărării instrumentelor de capital hibride

Art. 21. - (1) În vederea obținerii aprobării prealabile pentru răscumpărarea instrumentelor de capital hibride, potrivit art.9 lit.e) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, instituția de credit emitentă trebuie să transmită Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, o cerere scrisă, imediat ce a luat decizia de răscumpărare, dar cu cel puțin 3 luni înainte de data propusă pentru efectuarea răscumpărării.

(2) Pentru scopurile alin.(1), cererea trebuie să fie însoțită de toate informațiile prevăzute la art.23 din prezentele instrucțiuni, solicitate de către Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, pentru evaluarea impactului potențial al răscumpărării instrumentelor de capital hibride asupra poziției financiare și a solvabilității instituției de credit emitente.

(3) Instituția de credit trebuie să transmită Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, împreună cu documentația menționată la art.23 din prezentele instrucțiuni, informații despre includerea respectivelor instrumente de capital hibride la determinarea fondurilor proprii la nivel consolidat.

(4) Instituția de credit care planifică realizarea unei răscumpărări de instrumente de capital hibride trebuie să includă efectul acestei operațiuni în cadrul procesului de planificare a capitalului prevăzut de art.70 alin.(3) din *Regulamentul BNR nr. 18/2009*, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 22. - În cazul în care Banca Națională a României nu este autoritatea responsabilă cu exercitarea supravegherii pe bază consolidată la nivelul Uniunii Europene, aceasta va informa în mod corespunzător despre conținutul cererii de răscumpărare autoritatea competentă în acest sens la nivel european, dacă instrumentele emise sunt incluse și în fondurile proprii la nivel consolidat.

Art. 23. - (1) În măsura în care nu au fost deja comunicate Băncii Naționale a României, instituțiile de credit transmit împreună cu cererea scrisă pentru aprobarea răscumpărării instrumentelor de capital hibride, cel puțin următoarele informații:

- a) prezentarea detaliată a motivelor care au condus la decizia răscumpărării instrumentelor de capital hibride;
- b) nivelul actual al indicatorului de solvabilitate, inclusiv nivelul și structura fondurilor proprii de nivel 1, înainte și după răscumpărare, precum și confirmarea faptului că instituția de credit va continua să îndeplinească toate celelalte cerințe reglementate după efectuarea răscumpărării instrumentelor de capital hibride;
- c) previziuni ale datelor menționate la lit. b) pentru următorii 3 ani, în baza planului de afaceri, inclusiv ale bilanțului contabil și contului de profit și pierdere; și
- d) evaluarea riscurilor la care este sau poate fi expusă instituția de credit și a măsurii în care fondurile proprii de nivel 1 asigură acoperirea acestor riscuri, cu luarea în considerare inclusiv a rezultatelor simulărilor de criză pentru riscurile semnificative în sensul art.183 din *Regulament BNR nr. 18/2009*, cu modificările și completările ulterioare.

(2) În cazul în care consideră necesar, Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, poate solicita informații suplimentare, în special în ceea ce privește lichiditatea instituției de credit sau alte informații cum ar fi o expunere succintă a termenilor contractuali care guvernează emisiunea instrumentelor de capital hibride.

(3) În cazul în care instrumentul răscumpărat ar urma să fie înlocuit cu altul de același tip, în baza prevederilor art.10 alin.(2) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, poate solicita instituției de credit să demonstreze capacitatea de a reaccesa piața instrumentelor de capital hibride. În acest context, instituția de credit va transmite de asemenea informații privind impactul acestei înlocuiri asupra profitabilității sale.

Art. 24. - În toate cazurile, Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, poate să refuze aprobarea răscumpărării totale sau parțiale a instrumentelor de capital hibride sau să limiteze suma ce urmează a fi răscumpărată, în special atunci când constată că nivelul fondurilor proprii aflate la dispoziția instituției de credit (atât cel curent cât și cel previzionat) nu este adecvat în raport de nivelul de riscuri asumate de aceasta.

Art. 25. - Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, aplică procesul de evaluare derulat în cazul cererilor de răscumpărare și în vederea fundamentării deciziei sale privind suspendarea răscumpărării instrumentelor de capital hibride emise pe durată determinată, potrivit prevederilor art.10 alin.(3) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 26. - Prevederile referitoare la răscumpărarea instrumentelor de capital hibride sunt aplicabile atât în cazul răscumpărărilor integrale cât și a celor parțiale.

Art. 27. – Banca Națională a României poate aproba răscumpărarea instrumentelor de capital hibride înainte de termenul prevăzut la art.9 lit.b) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, dacă instituția de credit emitentă înlocuiește instrumentul pe care vrea să îl răscumpere cu instrumente de cel puțin aceeași calitate, condiționat de existența în prealabil a unei aprobări AGA în ceea ce privește noua emisiune.

Art. 28. - (1) Răscumpărarea instrumentelor hibride de capital nu necesită aprobarea prealabilă din partea Băncii Naționale a României, în cazurile în care instituția de credit emitentă intenționează să dețină temporar, în calitate de formator de piață, instrumentele răscumpărate iar acestea nu depășesc în niciun moment cea mai mică dintre următoarele valori:

- i) 10 % din emisiunea respectivă de instrumente de capital hibride;
- ii) 3% din valoarea totală a instrumentelor de capital hibride emise de instituția de credit.

(2) Banca Națională a României este informată în legătură cu intenția de răscumpărare a instrumentelor hibride de capital în cazurile prevăzute la alin.(1) cu cel puțin 30 de zile înainte de data propusă pentru răscumpărare.

(3) În situația menționată la alin.(1), instituțiile de credit trebuie să dispună de politici adecvate potrivit reglementărilor relevante în materie, inclusiv în ceea ce privește abuzul pe piață.

(4) Banca Națională a României se poate opune răscumpărării instrumentelor hibride de capital în cazurile prevăzute la alin.(1) sau poate să limiteze suma ce urmează a fi răscumpărată, în special atunci când constată că nivelul fondurilor proprii aflate la dispoziția instituției de credit (atât cel curent cât și cel previzionat) nu este adecvat în raport de riscurile asumate de aceasta.

Art. 29. - În aplicarea art.4 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, pentru scopurile determinării fondurilor proprii de nivel 1 va fi luată în considerare numai valoarea instrumentelor de capital hibride deținute de investitori externi.

Secțiunea a 3-a

Flexibilitatea plăților

3.1. Criterii generale

Art. 30. - (1) Cerințele prevăzute la art.9 lit.f) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se consideră îndeplinite dacă sunt respectate, în mod cumulativ, următoarele condiții:

a) instituția de credit are libertatea de a decide asupra eventualelor plăți de dobânzi/dividende, având în vedere propria evaluare a situației sale financiare;

b) instituția de credit are acces deplin la sumele care nu mai sunt datorate potrivit lit.a);

c) dividendele și dobânzile aferente instrumentelor de capital hibride sunt plătite numai din profitul determinat potrivit legii;

d) prevederile contractuale care guvernează instrumentele de capital hibride nu împiedică Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, să solicite unei instituții de credit încetarea plății dobânzilor/dividendelor pentru instrumentele de capital hibride având în vedere situația financiară și solvabilitatea acesteia.

(2) Dacă instituția de credit decide neplata dobânzii/dividendului, potrivit alin.(1) lit.a), atunci orice dobândă/dividend neplătit este anulat, nemaifiind astfel datorat și plătit de către emitent. Neplata dobânzilor/dividendelor nu trebuie considerată un eveniment de nerambursare ce poate conduce la declanșarea procedurii de insolvență a instituției de credit emitente de către deținătorii instrumentului

3.2. Solicitarea autorității de supraveghere de încetare a plății dobânzilor/dividendelor

Art. 31. - (1) Decizia Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, de a solicita instituției de credit încetarea plății de dobânzi/dividende, prevăzută la art.9 lit.f) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se bazează pe propria evaluare a situației financiare și a solvabilității acesteia.

(2) În sensul alin.(1), evaluarea are în vedere inclusiv preîntâmpinarea încălcării cerințelor de capital prevăzute la art.2 din *Regulamentul BNR-CNVM nr.13/18/2006*, cu modificările și completările ulterioare.

Art. 32. - În analiza situației financiare și a solvabilității instituției de credit conform prevederilor art.9 lit.f) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, ia în considerare, printre altele, următoarele:

a) situația solvabilității înainte și după efectuarea plății și, în special, stabilirea dacă o asemenea plată sau alte circumstanțe și evenimente previzibile interne și externe pot să determine amplificarea riscurilor acesteia, conducând astfel la nerespectarea cerințelor de capital prevăzute la art.2 din *Regulamentul BNR- CNVM nr.13/18/2006*, cu modificările și completările ulterioare;

b) situația previzionată a solvabilității pentru următorii 3 ani în baza planului de afaceri al instituției de credit, inclusiv evoluția la nivelul bilanțului contabil și contului de profit și pierdere;

c) evaluarea riscurilor la care este sau poate fi expusă instituția de credit, precum și a gradului în care nivelul fondurilor proprii de nivel 1 asigură acoperirea acestor riscuri. Aceste evaluări trebuie să cuprindă inclusiv rezultatele simulărilor de criză (*stress test*) pentru riscurile semnificative, în sensul art.183 din *Regulament BNR nr. 18/2009*, cu modificările și completările ulterioare, care să evidențieze pierderile potențiale sub diferite scenarii;

d) existența unui profit, determinat potrivit legii.

3.3. Tratatamentul clauzelor contractuale de tip „*dividend pusher*” și „*dividend stopper*”

Art. 33. – În aplicarea art.9 lit.f) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, pentru asigurarea îndeplinirii cerințelor prevăzute de această literă, contractele care guvernează instrumentele de capital hibride pot include clauze de tip „*dividend pusher*” sau „*dividend stopper*” doar în măsura în care se consideră că instituția de credit emitentă își menține în continuare libertatea de a înceta plățile și aceste clauze contractuale nu împiedică recapitalizarea instituției de credit, în conformitate cu prevederile art.40 din prezentele instrucțiuni.

Art. 34. - Se consideră că instituția de credit își menține libertatea de a înceta plățile dacă prin contract se asigură că plata dividendelor în baza clauzelor contractuale de tip „*dividend pusher*” încetează, ele nemaifiind datorate și plătibile de către emitent, cel puțin în cazul apariției unuia din următoarele evenimente între data plății dividendelor/dobânzilor pentru instrumente cu rang de prioritate la plată inferior sau egal și data la care ar trebui plătită dobânda/dividendul potrivit acestor clauze:

a) instituția de credit nu mai respectă cerințele de capital prevăzute la art.2 din *Regulamentul BNR-CNVM nr.13/18/2006*, cu modificările și completările ulterioare; sau

b) Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, solicită anularea acestor plăți în baza situației financiare și a solvabilității instituției de credit; sau

c) dividendele către acționari sunt plătite în instrumente de capital social.

3.4. Mecanisme alternative de plată a dobânzilor sau dividendelor

Art. 35. - (1) În aplicarea art.11 din *Regulamentul BNR-CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, o instituție de credit poate plăti dobânzi/dividende aferente unui instrument de capital hibrid sub forma unui instrument de capital social doar în cazul în care sunt îndeplinite, în mod cumulativ, următoarele condiții:

a) din punct de vedere prudential rezultă același impact economic ca și în cazul încetării plății dobânzilor sau dividendelor, respectiv nu are loc o scădere a fondurilor proprii de nivel 1;

b) emitentul își menține în permanență libertate deplină asupra plății de dobânzi sau dividende.

(2) În sensul alin.(1), trebuie îndeplinite, în mod cumulativ, următoarele cerințe:

a) dobânzile/dividendele amânate trebuie substituite fără întârziere cu instrumente de capital social, nou emise, a căror valoare justă agregată nu poate depăși valoarea dividendelor/dobânzilor de plătit, fără a se aduce atingere prevederilor art.25 din *OUG nr. 99/2006, aprobată cu modificări și completări prin Legea nr.227/2007*, cu modificările și completările ulterioare. În acest scop, la momentul deciziei de plată sub forma instrumentelor de capital social, emisiunea respectivelor instrumente trebuie să fie deja aprobată în cadrul AGA;

b) obligația instituției de credit este limitată la emiterea respectivelor instrumente de capital social, fără a implica identificarea de investitori pentru aceste instrumente. Dacă deținătorii instrumentelor de capital hibride care au fost astfel recompensați cu instrumente de capital social nou emise, vând ulterior aceste instrumente pe piață și încasările din vânzare sunt mai mici decât valoarea dobânzilor/dividendelor cuvenite, instituția de credit emitentă nu este obligată să emită noi astfel de instrumente pentru a acoperi pierderile suferite de deținătorii acestora.

(3) O instituție de credit, din proprie inițiativă sau la solicitarea Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, încetează plata dobânzii/dividendului sub forma unor instrumente de capital social, dacă o astfel de plată conduce la nerespectarea cerințelor prevăzute la alin.(1), precum și atunci când sunt declanșate mecanismele de acoperire a pierderii prevăzute în secțiunea a4-a a prezentelor instrucțiuni.

Secțiunea a 4-a

Acoperirea pierderilor în condiții de asigurare a continuității activității și în caz de lichidare

4.1. Mecanisme de acoperire a pierderilor în caz de lichidare

Art. 36. – (1) Pentru a asigura îndeplinirea cerinței prevăzută la art.9 lit.h) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, clauzele contractuale trebuie să asigure respectarea, în mod cumulativ, a următoarelor condiții:

a) în orice situație instrumentele de capital hibride au rang de prioritate la plată superior doar față de instrumentele de capital social;

b) instrumentele de capital hibride nu sunt garantate de către instituția de credit sau de către o altă entitate aflată în aria de consolidare prudențială a acesteia și nu fac obiectul vreunui aranjament care, din punct de vedere economic sau legal, asigură un grad superior de prioritate la plată al acestora.

(2) Instituțiile de credit nu pot emite categorii de instrumente de capital hibride cu grad diferit de subordonare în caz de lichidare.

4.2. Mecanisme de acoperire a pierderilor în condiții de asigurare a continuității activității

Art. 37. – Se consideră că instrumentele de capital hibride satisfac cerințele de la art.9 lit.g) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, dacă prevederile contractuale care le guvernează asigură acoperirea pierderilor în condiții de menținere a continuității activității, inclusiv într-o situație de deteriorare semnificativă a indicatorilor prudențiali și de performanță financiară a instituției de credit, respectiv:

a) contribuie la prevenirea apariției stării de insolvență, potrivit prevederilor art.38 din prezentele instrucțiuni; și

b) nu împiedică recapitalizarea instituției de credit în cazul în care aceasta este necesară pentru continuarea activității și permite/facilitează îmbunătățirea poziției sale financiare conform prevederilor art.39 din prezentele instrucțiuni, sens în care capitalul atras în vederea recapitalizării instituției nu trebuie să fie utilizat în mod direct sau indirect în beneficiul deținătorilor de instrumente de capital hibride existenți.

Art. 38. - (1) Se consideră că instrumentele de capital hibride contribuie la prevenirea apariției stării de insolvență dacă, în plus față de cerințele prevăzute în cadrul Secțiunilor a 2-a și a 3-a din prezentele instrucțiuni, instrumentul nu este luat în considerare pentru a determina dacă instituția de credit este insolvabilă, potrivit prevederilor alin.(2).

(2) În sensul alin.(1), pentru a se asigura că instrumentul de capital hibrid nu este luat în considerare la determinarea stării de insolvență, în special când acesta se califică drept element de datorie potrivit legislației privind societățile comerciale, falimentul instituțiilor de credit sau a celei contabile, termenii contractuali trebuie să prevadă posibilitatea aplicării în timp util a mecanismelor prevăzute la art.39 alin.(2) din prezentele instrucțiuni.

Art. 39. - (1) În sensul art.37 lit.b) din prezentele instrucțiuni, dispozițiile legale sau contractuale care guvernează instrumentul de capital hibrid trebuie să permită aplicarea de către emitent, din proprie inițiativă sau la solicitarea Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, a unor mecanisme adecvate de acoperire a pierderilor, care să faciliteze recapitalizarea instituției de credit, prin reducerea posibilelor ieșiri de numerar către deținătorii de instrumente de capital hibride, îndeosebi în situații de deteriorare semnificativă, efectivă sau previzibilă, a indicatorilor prudențiali și de performanță financiară a instituției de credit.

(2) Pentru scopurile alin.(1), mecanismele trebuie să permită cel puțin aplicarea uneia din următoarele măsuri:

a) reducerea definitivă a valorii principalului;

- b) reducerea temporară a valorii principalului;
- c) conversia într-un instrument de capital social.

(3) Aplicarea măsurilor prevăzute la alin.(2) trebuie să se realizeze astfel încât pierderile să fie acoperite de instrumentele de capital hibride, după apariția situațiilor prevăzute la alin.(1), pari passu cu instrumentele de capital social.

(4) În scopul diminuării pierderilor viitoare, pe perioada reducerii temporare a valorii principalului, plata dobânzilor/dividendelor este încetată iar mecanismele de stimulare sau stopare a acordării de dividende ce funcționează în baza clauzelor de tip „*dividend pusher*” și „*dividend stopper*” trebuie să opereze cu respectarea prevederilor alin.(1) și alin.(3) din cadrul prezentului articol. Prevederile art.30 alin.(2) se aplică în mod corespunzător.

(5) Mecanismele prevăzute la alin.(2) se pot aplica cu condiția ca Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, să fie convinsă că acestea vor conduce la atingerea obiectivului prevăzut la alin.(1).

(6) Mecanismele prevăzute la alin.(2), inclusiv situațiile prevăzute la alin.(1), trebuie să îndeplinească, în mod cumulativ, următoarele condiții:

- a) să fie clar definite în contract;
- b) să fie aduse la cunoștință participanților pe piață într-un mod adecvat;
- c) să prezinte siguranță juridică.

Art. 40. - Activarea mecanismelor prevăzute la art.39 alin.(2) din prezentele instrucțiuni de către instituția de credit emitentă nu împiedică Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, să solicite acesteia aplicarea altor astfel de măsuri.

Secțiunea a 5-a

Caracteristicile instrumentelor de capital hibride

ce pot fi incluse în fondurile proprii de nivel 1 în proporție de 15%, 35%, 50%

5.1 Aspecte generale

Art. 41. - (1) În cadrul limitei de 50% prevăzută la art.24 alin.(2) lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se pot include doar instrumentele de capital hibride care îndeplinesc cerințele prevăzute de Secțiunile 1 – 4 din prezentul capitol, doar dacă permit conversia în instrumente de capital social potrivit prevederilor sub-secțiunii 5.2.” Cerințe privind conversia instrumentelor de capital hibride în instrumente de capital social” din prezentele instrucțiuni, fără a permite răscumpărarea acestora sub formă de numerar.

(2) În cadrul limitei de 35% prevăzută la art.24 alin.(2) lit.b) din *Regulamentul BNR-CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se includ acele instrumente de capital hibride ce nu îndeplinesc condiția de convertibilitate prevăzută la alin.(1) și care nu sunt prevăzute cu stimulente de răscumpărare.

(3) În cadrul limitei de 15% prevăzută la art.24 alin.(2) lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, se includ acele instrumente de capital hibride ce nu îndeplinesc condiția de convertibilitate prevăzută la alin.(1) și care sunt prevăzute cu stimulente de răscumpărare ce îndeplinește prevederile secțiunii 2.2. „Stimulentul de răscumpărare” din prezentele instrucțiuni, precum și instrumentele de capital hibride emise pe durată determinată.

Art. 42. - (1) În vederea obținerii, din partea Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, prevăzută la art.24 alin.(3) din *Regulamentul BNR-CNVM nr. 18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, a aprobării temporare pentru depășirea, în situații de urgență, a limitelor prevăzute la art.24 alin.(2) din cadrul aceluiași regulament, instituția de credit trebuie să depună un plan de redresare pentru reîncadrarea în limitele respective.

(2) Pentru scopurile alin.(1), fuziunile sunt în principiu excluse din aria situațiilor de urgență, cu excepția cazului în care obiectivul acestora este reorganizarea sau salvarea unei instituții de credit care întâmpina dificultăți financiare.

5.2. Cerințe privind conversia instrumentelor de capital hibride în instrumente de capital social

Art. 43. - Pentru ca un instrument de capital hibrid să fie eligibil pentru a fi inclus în fondurile proprii de nivel 1 în limita de 50% prevăzută de art.24 alin.(2) lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, clauzele contractuale trebuie să asigure că se poate realiza conversia în instrumente de capital social:

a) la inițiativa instituției de credit, obligatoriu, în oricare din situațiile prevăzute la art.39 alin.(1) din prezentele instrucțiuni, pentru ca instituția de credit să rămână solvabilă; și

b) oricând, la solicitarea Băncii Naționale a României, în calitate de autoritate de supraveghere, având în vedere situația financiară și solvabilitatea emitentului, precum și rezultatele procesului de evaluarea a adecvării capitalului la riscuri.

Art. 44. - (1) Clauzele contractuale care guvernează instrumentele de capital hibride nu trebuie să împiedice Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, să solicite conversia instrumentelor de capital hibride și trebuie să asigure că emitentul poate în orice moment să exercite opțiunea de conversie.

(2) La solicitarea conversiei unui instrument de capital hibrid pe baza situației financiare și a solvabilității instituției de credit emitente, Banca Națională a României, în calitate de autoritate de supraveghere, ia în considerare criteriile avute în vedere la aprobarea răscumpărării instrumentelor de capital hibride, prevăzute în cadrul sub-sectiunii nr. 2.3. „*Aprobarea prealabilă a răscumpărării instrumentelor de capital hibride*” și cele prevăzute pentru solicitarea încetării plății dobânzilor/dividendelor potrivit sub-sectiunii 3.2. „*Solicitarea autorității de supraveghere de încetare a plății dobânzilor/dividendelor*” din prezentele instrucțiuni.

Art. 45. - (1) Clauzele de conversie nu trebuie să împiedice instituția de credit să efectueze conversia în orice moment în condiții sustenabile pentru situația financiară a acesteia.

(2) Investitorii în instrumente de capital hibride nu trebuie să fie împiedicați să efectueze conversia instrumentelor deținute în instrumente de capital social în orice moment, în măsura în care termenii contractuali prevăd această opțiune.

5.3 Rata de conversie

Art. 46. - (1) Numărul maxim de instrumente de capital social, prevăzute la art.4 lit.a) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare, în care se poate realiza conversia instrumentelor de capital hibride prevăzute la art.4 lit.c) din același regulament, trebuie:

a) să fie determinat la data emisiunii instrumentelor de capital hibride pe baza valorii de piață a instrumentelor de capital social la această dată, astfel încât valoarea lor totală să fie egală cu valoarea nominală a instrumentelor de capital hibride care trebuie convertite; și

b) să nu crească atunci când valoarea de piață a acestor instrumente scade.

(2) Deosebit de prevederile alin.(1) lit.b), mecanismul de conversie poate reduce numărul de instrumente de capital social în care se realizează conversia, dacă valoarea de piață a acestora crește.

Art. 47. - Ajustări tehnice asupra ratei predeterminate de conversie prevăzută la art.46 din prezentele instrucțiuni se pot face în cazul unor operațiuni extraordinare care au impact asupra capitalului instituției de credit, cum ar fi: fuziuni, divizări, reorganizări, consolidări ale acțiunilor.

Secțiunea a 6-a

Instrumentele de capital hibride emise de entitățile special constituite

Art. 48. – (1) Instrumentele de capital hibride emise de o entitate special constituită, filială a unei instituții de credit supusă supravegherii pe bază consolidată de către Banca Națională a României

potrivit prevederilor *Regulamentului BNR-CNVM nr.17/22/2006*, cu modificările ulterioare, pot fi incluse în fondurile proprii de nivel 1 ale mamei, calculate la nivel consolidat, dacă sunt îndeplinite prevederile prezentei secțiuni. Totodată, ele pot fi incluse în fondurile proprii de nivel 1 calculate la nivel individual de către respectiva instituție de credit - mamă, dacă sumele obținute în urma emisiunii de instrumente de capital hibride de către filiala, entitatea special constituită, sunt puse la dispoziția instituției de credit mamă, persoană juridică română, sub o formă (acord/contract) care îndeplinește condițiile de eligibilitate pentru includerea în fondurile proprii de nivel 1, prevăzute în secțiunile anterioare ale prezentului capitol. În acest sens, clauzele acordului/contractului de împrumut către instituția de credit - mamă trebuie să asigure îndeplinirea condiției de subordonare prevăzută la art.18 lit.c) din *Regulamentul BNR-CNVM nr.18/23/2006*, republicat, cu modificările și completările ulterioare.

(2) Clauzele care guvernează acordul/contractul prevăzut la alin.(1) trebuie să asigure faptul că data opțiunii de răscumpărare/rambursare a instrumentelor/sumelor ce fac obiectul acestuia nu va surveni înainte de data opțiunii de răscumpărare a instrumentelor de capital hibride emise de entitatea special constituită.

Art. 49. - (1) Instrumentele de capital hibride emise de o entitate special constituită trebuie să îndeplinească condițiile de eligibilitate pentru includerea în fondurile proprii de nivel 1, prevăzute în secțiunile anterioare ale prezentului capitol, ca și când respectivele instrumente ar fi emise direct de către instituția de credit.

(2) În cazul în care entitatea special constituită desfășoară alte activități în afara emisiunii instrumentelor de capital hibride, acestea trebuie izolate de riscuri suplimentare, sens în care clauzele contractuale trebuie să asigure că instrumentele de capital hibride nu au rang de prioritate la plată superior în cazul insolvenței.

Art. 50. – Clauzele contractuale trebuie să prevadă că, la apariția unei situații de deteriorare semnificativă, efectivă sau previzibilă, a indicatorilor prudențiali și de performanță financiară pentru institutia de credit-mamă, instrumentele de capital hibride emise prin intermediul unei entități special constituite de genul celei prevăzute la art.48 alin.(1) din prezentele instrucțiuni trebuie să facă obiectul unor mecanisme de acoperire a pierderilor, care să permită aplicarea următoarelor măsuri:

a) conversia în instrumente având aceeași calitate sau o calitate mai bună, emise direct de către instituția de credit mamă;

b) reducerea permanentă sau temporară a valorii principalului.

Art. 51. - (1) Clauzele contractuale ce guvernează emiterea instrumentelor de capital hibride de către entitățile special constituite, filiale ale unor instituții de credit persoane juridice române, trebuie să asigure că deținătorii acestor instrumente vor avea cel puțin același grad de subordonare în caz de insolvență și cel puțin același rang de prioritate la plată în condiții de asigurare a continuității activității, cu cel avut în cazul unei emisiuni directe de către instituția de credit mamă.

(2) Prevederile art.36 alin.(2) lit.b) din prezentele instrucțiuni se aplică în mod corespunzător instrumentelor de capital hibride emise prin intermediul unor entitățile special constituite.

Art. 52. - Instituțiile de credit care emit instrumente de capital hibride prin intermediul unei entități special constituite trebuie să ia măsuri care să conducă la minimizarea riscului de țară și a riscului legal. În acest sens, pentru a reduce riscul ca emisiunile de instrumente de capital hibride să facă obiectul unor posibile conflicte legale transfrontaliere, instituțiile de credit care emit astfel de instrumente, guvernate de o lege străină, trebuie să demonstreze autorității de supraveghere că au diminuat orice risc legal aferent.

Art. 53. – Investitorii nu trebuie să aibă posibilitatea de a solicita falimentul entității special constituite. Pentru limitarea evenimentelor de nerambursare, în sensul art.30 alin.(1) lit.a) din prezentele instrucțiuni, instituția de credit mamă, persoană juridică română, poate solicita filialei, entitate special constituită:

a) să emită numai instrumente guvernate de clauze contractuale care nu dau investitorilor dreptul să solicite deschiderea procedurii insolvenței acesteia;

b) să nu acorde sau să nu primească garanții care pot conduce la apariția unui eveniment de nerambursare;

c) să fie capitalizată în mod adecvat pentru necesitățile de asigurare a continuității activității;

d) să desfășoare numai activitățile pentru care a fost constituită;

e) să aibă personal corespunzător volumului și naturii sarcinilor și acesta îndeplinește numai atribuțiile necesare pentru derularea operațiunilor entității special constituite, reducându-se astfel expunerea la riscul operațional;

f) să fie înființată într-un asemenea mod încât să existe acordul cu deținătorii instrumentelor de capital hibride ca entitatea special constituită să nu intre într-o procedură de insolvență voluntară.

Art. 54. - (1) Deținătorii instrumentelor de capital hibride emise de entitățile special constituite nu pot beneficia de un drept de creanță superior celui pe care îl au deținătorii instrumentelor de același tip, emise direct de instituția de credit – mamă. Astfel, în sensul art.49 alin.(1) din prezentele instrucțiuni, clauzele contractuale trebuie să asigure că, atunci când mecanismul de acoperire a pierderilor prevăzut

la art.50 din prezentele instrucțiuni implică conversia în instrumente de cel puțin aceeași calitate, emise direct de către instituția de credit - mamă, instrumentul emis de entitățile special constituite va fi anulat și înlocuit cu un instrument echivalent emis de instituția de credit respectivă.

(2) Instituția de credit trebuie să asigure faptul că nu vor exista obstacole pentru emiterea propriilor instrumente de capital hibride sau instrumente de capital social care să înlocuiască instrumentele de capital hibride emise indirect prin intermediul entităților special constituite.