

## **Beslissing tot het verlenen van een voorafgaand akkoord – Statuut van openbare instelling voor collectieve belegging in schuldvorderingen**

*Mei en september 2006*

Conform artikel 11 van het koninklijk besluit van 23 augustus 2004 tot uitvoering van artikel 63, §§ 1 en 3 van de wet van 2 augustus 2002 betreffende het toezicht op de financiële sector en de financiële diensten (hierna “het KB van 23 augustus 2004” genoemd), publiceert de CBFA hierna een collectieve samenvatting van twee door het directiecomité behandelde aanvragen tot voorafgaand akkoord en van haar beslissingen ter zake, na weglating van de nominatieve en vertrouwelijke gegevens.

\*\*\*

\*

### ***1. Beschrijving van de voorgenomen activiteiten en voorwerp van de twee aanvragen***

In beide gevallen betrof de aanvraag de toepassing van artikel 4, eerste lid, 1°, a), ii), *jo* artikel 21 van de wet van 20 juli 2004 betreffende bepaalde vormen van collectief beheer van beleggingsportefeuilles (hierna “de ICB-wet” genoemd) op de voorgenomen activiteiten van een institutionele vennootschap voor belegging in schuldvorderingen (hierna “VBS” genoemd) in oprichting.

De institutionele VBS in oprichting zou de vorm aannemen van een naamloze vennootschap met als uitsluitend doel de collectieve belegging in de categorie van toegelaten beleggingen bedoeld in artikel 7, eerste lid, 7° van de ICB-wet, namelijk schuldvorderingen.

Ze zou aanspraak maken op het statuut van een institutionele VBS.

Ze zou haar financiële middelen uitsluitend aantrekken bij institutionele of professionele beleggers, in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en van artikel 6 van het KB van 7 juli 1999 op het openbaar karakter van financiële verrichtingen (hierna “het KB van 7 juli 1999” genoemd), onder voorbehoud, in één van de twee voorgelegde aanvragen, van de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid, van de ICB-wet<sup>1</sup>. Deze institutionele of professionele beleggers zouden voor eigen rekening handelen.

De oprichter(s) en houder(s) van het kapitaal zouden institutionele of professionele beleggers zijn, namelijk, in de eerste voorgelegde aanvraag, een vennootschap naar buitenlands recht met als doel het beleggen in schuldinstrumenten of rechten van deelneming in ICB's naar nationaal of buitenlandse recht of in effectiseringstructuren (securitisatiestructuren), dan wel het financieren van ICB's of effectiseringstructuren, en, in de tweede voorgelegde aanvraag, een verzekeringsonderneming. De aandelen zouden op naam zijn in overeenstemming met artikel 103, eerste lid, 4°, van de ICB-wet.

---

<sup>1</sup> Deze bepaling laat toe dat de overdrager van de schuldvorderingen die geen institutionele of professionele belegger is, effecten van de institutionele VBS verwerft of haar op een andere wijze financiële middelen verstrekt, in de mate dat de aldus verstrekte financiële middelen voornamelijk worden verstrekt om ten gunste van de andere beleggers de risico's van tekortkomingen in de betalingen van de schuldvorderingen te beheren.

De VBS zou de verwerving van de portefeuille van schuldvorderingen financieren via een uitgifte van obligaties waarvoor zou verzocht worden om toelating tot de verhandeling op een Belgische georganiseerde en voor het publiek toegankelijke markt. De obligaties zouden aan toonder zijn en zouden worden opgenomen in het X/N systeem van de Nationale Bank van België.

Bij de initiële plaatsing van de obligaties zouden de obligaties slechts ingeschreven en/of verworven worden door institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en van artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, handelend voor eigen rekening, onder voorbehoud in de tweede voorgelegde aanvraag van de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid, van de ICB-wet.

Voorts zou de VBS maatregelen nemen om te waarborgen dat enkel dergelijke institutionele of professionele beleggers haar obligaties kunnen verwerven en aanhouden. De voornaamste maatregelen kunnen als volgt samengevat worden:

- De uitgiftevoorwaarden van de effecten van de VBS, de statuten van de VBS, alsmede elke akte met betrekking tot de uitgifte, de inschrijving of de verwerving van effecten uitgegeven door de VBS, zullen bepalen dat enkel institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en van artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, die voor eigen rekening handelen, kunnen inschrijven op door de VBS uitgegeven effecten of deze effecten kunnen verwerven of aanhouden; en
- de obligaties worden uitgegeven in toonder vorm (verzameleffect aan toonder) of, in de tweede voorgelegde aanvraag, in gedematerialiseerde vorm en zullen opgenomen worden in het X/N clearing systeem dat wordt beheerd door de Nationale Bank van België; de obligaties aan toonder (het verzameleffect aan toonder) zullen vermelden dat de obligaties slechts verworven en aangehouden kunnen worden door institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en van artikel 6 van het KB van 7 juli 1999 die voor eigen rekening handelen; en
- in de statuten zal worden bepaald dat de VBS de inschrijving in het aandelenregister zal weigeren indien zij vaststelt dat de overnemer geen institutionele of professionele belegger is in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en van artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, met als enige uitzondering, in de tweede voorgelegde aanvraag, de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid van de ICB-wet; en
- de certificaten die de inschrijving van de aandelen op naam in het aandelenregister bevestigen, vermelden dat de aandelen enkel kunnen worden verworven en gehouden door institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, die voor eigen rekening handelen, behoudens, in de tweede voorgelegde aanvraag, de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid van de ICB-wet; en
- in het prospectus voor de toelating tot de verhandeling op een georganiseerde markt van de obligaties uitgegeven door de VBS, zal worden bepaald dat de obligaties enkel kunnen worden verworven en aangehouden door institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, behoudens, in de tweede voorgelegde aanvraag, de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid van de ICB-wet; en

- in elk bericht, elke mededeling of elk ander document met betrekking tot een verrichting die betrekking heeft op effecten van de VBS of op de toelating van de obligaties tot de verhandeling op een georganiseerde markt, of waarin een dergelijke verrichting wordt aangekondigd of aanbevolen, afkomstig van de VBS of van elke persoon die in haar naam of voor haar rekening handelt, zal worden gepreciseerd dat slechts kan worden ingeschreven op de effecten, of dat ze slechts kunnen worden verworven en aangehouden door institutionele of professionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999, behoudens, in de tweede voorgelegde aanvraag, de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid van de ICB-wet; en
- op het tijdstip van hun uitgifte, zal de unitaire nominale waarde van de obligaties uitgegeven door de VBS minstens gelijk zijn aan 250.000 EUR; en
- elke investeerder die inschrijft op obligaties van de VBS of die verwerft, zal formeel en schriftelijk bevestigen aan de VBS dat hij een institutionele of professionele belegger is in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999 en zich er, ten aanzien van de VBS, toe verbinden de obligaties slechts over te dragen aan cessionarissen die formeel en schriftelijk aan de VBS zullen bevestigen dat zij institutionele of professionele beleggers zijn in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999 en die zich ertoe zullen verbinden om eenzelfde bevestiging te vragen aan hun latere cessionarissen, behoudens, in de tweede voorgelegde aanvraag, de eventuele toepassing van artikel 103, tweede lid van de ICB-wet; en
- de VBS zal de betaling opschorten van dividenden of interesten met betrekking tot effecten waarvan zij vaststelt dat zij aangehouden worden door andere beleggers dan de professionele of institutionele beleggers in de zin van artikel 103 van de ICB-wet en artikel 6 van het KB van 7 juli 1999;
- in de uitgiftevoorwaarden van de obligaties, elke akte met betrekking tot de uitgifte of inschrijving van obligaties, de obligaties aan toonder (het verzameleffect aan toonder) en het toelatingsprospectus zal worden bepaald dat de obligaties slechts verworven kunnen worden door houders van X/N-rekeningen.

\*\*\*

\*

In beide aanvragen tot voorafgaand akkoord wensten de aanvragers meer concreet gezien te weten of die voorgenomen activiteiten overeenstemmen met de definitie van openbare instelling voor collectieve belegging in schuldvorderingen in artikel 4, eerste lid, 1<sup>o</sup>, a), *ii*), *jo* artikel 21 van de ICB-wet.

Beide aanvragen hadden tot doel de bevestiging van de CBFA te verkrijgen voor de twee volgende punten:

- ondanks de voorgenomen toelating van haar obligaties tot de verhandeling op een georganiseerde, voor het publiek toegankelijke markt, stemmen de voorgenomen activiteiten van de VBS in oprichting niet overeen met de definitie van openbare instelling voor collectieve belegging in schuldvorderingen in artikel 4, eerste lid, 1<sup>o</sup>, a), *ii*), *jo* artikel 21 van de ICB-wet en is zij dus niet onderworpen aan de wettelijke en reglementaire bepalingen die van toepassing zijn op de Belgische openbare instellingen voor collectieve belegging in schuldvorderingen;

- de voorgenomen activiteiten van de VBS in oprichting en de hiervoor beschreven maatregelen in acht genomen, zal de VBS geen openbare instelling voor collectieve belegging in schuldvorderingen in de zin van artikel 4, eerste lid, 1°, a), ii, *jo* artikel 21 van de ICB-wet worden mochten haar effecten door toedoen of tussenkomst van derden, toch in het bezit komen van beleggers die geen institutionele of professionele beleggers zijn, voor zover haar geen derdemedeplichtigheid of nalatigheid kan worden verweten.

\*\*\*

\*

## **2. *Belang bij het voorafgaand akkoord en volledigheid en ontvankelijkheid van de aanvraag***

Overeenkomstig artikel 2, 3° van het KB van 23 augustus 2004, kan elke natuurlijke of rechtspersoon die een belang kan aantonen rekening houdend met de activiteiten die hij of een door hem op te richten entiteit voornemens is uit te oefenen, met het oog op de toepassing op deze activiteiten van artikel 4, eerste lid, 1°, a), *ii) jo* artikel 21 van de ICB-wet, de CBFA om een voorafgaand akkoord verzoeken.

Het door artikel 2, 3° van het KB van 23 augustus 2004 vereiste belang wordt dus bepaald door de activiteiten die ofwel de aanvrager zelf, ofwel een door hem op te richten entiteit, voornemens is uit te oefenen.

In de twee aan de CBFA voorgelegde gevallen werd de aanvraag tot voorafgaand akkoord ingediend door de cedent van de schuldvorderingen, via de tussenpersoon die werd benaderd om de taak van *lead manager* op zich te nemen voor de voorgenomen verrichting, alsook door de vennootschap die de oprichtster van de op te richten VBS zou worden en die verklaart op te treden in naam en voor rekening van de op te richten VBS conform artikel 60 van het Wetboek van Vennootschappen.

Het directiecomité heeft beschouwd dat noch de tussenkomst van de cedent van de schuldvorderingen, noch de tussenkomst van de aangesproken *leadmanager* in de voorgenomen verrichting, vragen opriepen over de toepassing van artikel 4, eerste lid, 1°, a), *ii) jo* artikel 21 van de ICB-wet op hun respectieve activiteiten.

Wat deze twee personen betreft, heeft het directiecomité geoordeeld dat de aanvraag tot een voorafgaand akkoord onontvankelijk was aangezien de cedent van de vorderingen en de *lead manager* niet van een belang bij het indienen van een aanvraag tot voorafgaand akkoord konden doen blijken.

Het directiecomité heeft daarentegen geoordeeld dat de vennootschap die de oprichtster zou worden van de op te richten VBS en die verklaart in naam en voor rekening van de VBS op te treden conform artikel 60 van het Wetboek van Vennootschappen, wel degelijk kon doen blijken van het door het KB van 23 augustus 2004 vereiste belang daar de aanvraag tot voorafgaand akkoord immers betrekking had op de eventuele toepasselijkheid van het statuut en de toezichtsregeling waarin de voormelde bepalingen van de ICB-wet voorzien, op een door haar op te richten entiteit.

In beide gevallen heeft het directiecomité eveneens geoordeeld dat de betrokken aanvraag volledig was gelet op artikel 7 van het KB van 23 augustus 2004 en dat zij

ontvankelijk was in het licht van artikel 8, eerste lid, 1° van het KB van 23 augustus 2004.

### **3. *Onderzoek van de aanvraag***

In zijn onderzoek van de twee aanvragen, heeft het directiecomité telkens rekening gehouden met de wijzigingen die, na het indienen van de aanvragen, werden aangebracht aan de ICB-wet door de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbieder van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt (hierna “de wet van 16 juni 2006” genoemd). Deze wet heeft inderdaad belangrijke wijzigingen aangebracht in bepaalde wetsbepalingen die aan bod kwamen voor de beoordeling van de aanvragen, m.n. artikelen 5 en 103 van de ICB-wet .

In beide gevallen heeft het directiecomité beslist om het gevraagde voorafgaand akkoord te verlenen.

Ondanks de voorgenomen toelating van de obligaties van elke VBS in oprichting tot de verhandeling op een georganiseerde, voor het publiek toegankelijke markt, is het directiecomité van oordeel dat:

- de voorgenomen activiteiten van de VBS in oprichting niet overeenstemmen met de definitie van openbare instelling voor belegging in schuldvorderingen opgenomen in artikel 4, eerste lid, 1°, a), *ii jo* artikel 21 van de wet en dus niet onderworpen zijn aan de wettelijke en reglementaire bepalingen die van toepassing zijn op de Belgische openbare instellingen voor collectieve belegging in schuldvorderingen,
- de VBS in oprichting geen openbare instelling voor collectieve belegging in schuldvorderingen in de zin van artikel 4, eerste lid, 1°, a), *ii, jo* artikel 21 van de wet zullen worden indien hun respectieve effecten door toedoen of tussenkomst van derden, toch in het bezit zouden komen van beleggers die geen institutionele of professionele beleggers zijn, voor zover hen geen derdemedeplichtigheid of nalatigheid kan worden verweten,

en dit gelet op de volgende modaliteiten of elementen die uit beide dossiers blijken:

- de hoedanigheid van institutionele of professionele belegger van de oprichters en van de houders van het kapitaal van de institutionele VBS in oprichting in de zin van artikel 5, § 3, eerste lid, van de ICB-wet;
- de maatregelen die de institutionele VBS voornemens is te nemen, zoals hierboven beschreven, om de hoedanigheid van institutionele of professionele belegger van de houders van haar obligaties te vrijwaren, ook al worden zij toegelaten tot de verhandeling op een voor het publiek toegankelijke georganiseerde markt;
- het duidelijk bevestigde voornemen van de promotoren van beide operaties om een institutionele VBS op te richten;
- de parlementaire voorbereiding van de wet van 10 maart 1999 tot wijziging van de wet van 6 april 1995 inzake de secundaire markten, het statuut van en het toezicht op de beleggingsondernemingen, de bemiddelaars en beleggingsadviseurs, tot fiscale regeling van de verrichtingen van lening van aandelen en houdende diverse

andere bepalingen (zie Memorie van Toelichting, *Parl. St.*, Kamer, 1998-1999, nr. 1928/1 -1929/1, pp. 39-40), als bevestigd door artikel 103, nieuw derde en vierde lid van de ICB-wet en de desbetreffende parlementaire voorbereiding (zie het wetsontwerp op de openbare aanbieding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt, Amendementen, *Parl. St.*, Kamer, 2005-2006, nr. 2344/004);

- het feit dat er in België geen georganiseerde markt bestaat die niet toegankelijk is voor het publiek maar is voorbehouden voor institutionele beleggers;
- het feit dat het niet mogelijk is om effecten op naam te beheren op X/N-rekeningen van de NBB en in het Euroclear-systeem.

Er wordt gepreciseerd dat dit akkoord over het niet-openbare karakter van de VBS in oprichting ten aanzien van artikel 4, eerste lid, 1°, a), ii, *jo* artikel 21 van de ICB-wet, geen goedkeuring inhoudt van de CBFA wat de toepassing betreft van artikel 103 van de ICB-wet, wat overigens een aangelegenheid is die niet tot de bevoegdheid van de CBFA behoort.

\*\*\*

\*

Gelet op het nieuwe derde en vierde lid van artikel 103 van de ICB-wet, zoals ingevoegd door de wet van 16 juni 2006, heeft het directiecomité besloten om een tijdslimiet te stellen aan de geldigheidsduur van haar voorafgaand akkoord.

Het nieuwe derde en vierde lid van artikel 103 van de wet verlenen de Koning immers de mogelijkheid om de voorwaarden te bepalen waaronder een institutionele ICB in schuldvorderingen geacht wordt passende maatregelen te nemen, in de zin van artikel 103, nieuw derde lid van de ICB-wet, om de hoedanigheid van institutioneel of professioneel belegger van de houders van haar effecten te waarborgen. Deze nieuwe wettelijke en reglementaire regeling strekt ertoe het niet-openbare karakter van een dergelijke ICB te vrijwaren, ook al worden de door haar uitgegeven effecten toegelaten tot de verhandeling op een georganiseerde, voor het publiek toegankelijke markt. Het directiecomité wenst dan ook niet vooruit te lopen op de wijze waarop de Koning gebruik zal maken van deze machtiging.

Met toepassing van artikel 10, tweede lid van het KB van 23 augustus 2004, is de geldigheid van de twee verleende voorafgaande akkoorden derhalve beperkt tot de datum van inwerkingtreding van de uitvoeringsbepalingen van artikel 103, nieuw derde en vierde lid van de ICB-wet.

\*\*\*

\*

*Het koninklijk besluit van 15 september 2006 houdende bepaalde uitvoeringsmaatregelen voor de institutionele instellingen voor collectieve belegging in schuldvorderingen (B.S. van 22 september 2006, ed. 2, p 49735) legt de maatregelen vast die de ICB's in schuldvorderingen moeten nemen om de hoedanigheid van institutionele of professionele belegger van de houders van effecten te waarborgen.*