

# **Retningslinjer for klassificering af kapitalgrundlag**

## Indledning

- 1.1. Disse retningslinjer er udarbejdet i overensstemmelse med artikel 16 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1094/2010 af 24. november 2010 om oprettelse af en europæisk tilsynsmyndighed (i det følgende "EIOPA-forordningen")<sup>1</sup>.
- 1.2. Retningslinjerne vedrører artikel 93-95 i Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2009/138/EF af 25. november 2009 om adgang til og udøvelse af forsikrings- og genforsikringsvirksomhed (Solvens II)<sup>2</sup> og artikel 69-73, 76, 77, 79 og 82 i Kommissionens Delegerede Forordning (EU) 2015/35 af 10. oktober 2014 om supplerende regler til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2009/138/EF om adgang til og udøvelse af forsikrings- og genforsikringsvirksomhed (Solvens II) (herefter "Forordning (EU) 2015/35")<sup>3</sup>.
- 1.3. Retningslinjerne er rettet til tilsynsmyndigheder i henhold til Solvens II-direktivet.
- 1.4. Retningslinjerne har til formål at vejlede om, hvordan listerne over elementer af kapitalgrundlaget og de faktorer, der benyttes til klassificering for hver tier, bør anvendes. Endvidere skitserer retningslinjerne procedurerne for klassificering af kapitalgrundlag, herunder tilsynsmyndighedernes forudgående godkendelse af elementer, der ikke er med på listerne over elementer af kapitalgrundlaget.
- 1.5. Selskaber har forskellige elementer i deres regnskaber. De fleste svarer til elementerne i listerne over elementer af kapitalgrundlaget i Forordning (EU) 2015/35, som ikke kræver tilsynsmyndighedernes godkendelse. Nogle, bl.a. overført overskud, indregnes i afstemningsreserven, som er et særskilt element i kapitalgrundlaget. Andre elementer, der ikke er med på listerne, er det nødvendigt at godkende som elementer af basiskapitalgrundlaget eller elementer af det supplerende kapitalgrundlag. Alle elementer bør vurderes i forhold til de faktorer, der benyttes til klassificering, for at afgøre, om de anerkendes som tilgængeligt kapitalgrundlag og deres relevante tier.
- 1.6. Betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget bør ud over kravene til formen også opfylde kravene til substans i Solvens II-direktivet, og være klar og utvetydig.
- 1.7. Indbetalt præferenceaktiekapital og den dermed forbundne overkurs ved emission, og indbetalt garantikapital, medlemsbidrag eller tilsvarende elementer af basiskapitalgrundlaget for gensidige og gensidiglignende sammenslutninger bør danne et kapitalgrundlag af højeste kvalitet, der kan anvendes til at absorbere tab på going concern-basis. Kvaliteten af et sådant kapitalgrundlag bør ikke undergraves.
- 1.8. Fortolkningen af konto for beløb indkommet ved overkurs ved emission bør ske på grundlag af den økonomiske substans, idet forskellig terminologi kan

---

<sup>1</sup> EUT L 331 af 15.12.2010, s. 48-83

<sup>2</sup> EUT L 335 af 17.12.2009, s. 1-155

<sup>3</sup> EUT L 12 af 17.01.2015, s. 1-797.

anvendes i national lovgivning. En konto for beløb indkommet ved overkurs ved emission bør derfor forstås som en særskilt konto eller reserve, hvortil aktiepræmier (forskellen mellem det modtagne beløb og den nominelle værdi af den udstedte aktie eller den modtagne værdi ved udstedelse og værdien indregnet i aktiekapitalen) overføres i overensstemmelse med national lovgivning.

- 1.9. Retningslinjerne præciserer, at for at selskaber altid har fuld fleksibilitet til at rejse nye elementer af kapitalgrundlaget, bør indbetalte efterstillede gensidige medlemskonti, indbetalte præferenceaktier og den dermed forbundne overkurs ved emission og indbetalte efterstillede forpligtelser ikke forhindre eller stå i vejen for, at der rejses et nyt kapitalgrundlag.
- 1.10. Elementerne af kapitalgrundlaget bør have tilstrækkelig løbetid afhængigt af, hvordan de klassificeres. Retningslinjerne beskriver, at kravet ifølge definitionen i artikel 94 i Solvens II-direktivet ikke må undergraves af call-optioner indtil fem år for alle elementer, uanset om de vedrører ændringer, som selskabet har kontrol over eller ej. Mens genkøb eller tilbagekøb af kapitalgrundlag accepteres for selskabet på eller efter første indløsningsdato, må selskabet ved udstedelsen ikke skabe nogen forventning om, at elementet købes tilbage, indløses eller annulleres inden det kontraktuelle udløb. Idet tilbagebetaling eller indløsning kan have stor betydning for selskabets soliditet på kort og mellemlangt sigt, er tilbagebetaling eller indløsning altid underlagt tilsynsmyndighedernes godkendelse. Dette berører ikke behandlingen af transaktioner, som ikke anses for at være tilbagebetaling eller indløsning som beskrevet i artikel 71, stk. 2, artikel 73, stk. 2, og artikel 77, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35.
- 1.11. For at undgå forringelse af et selskabs solvensposition bør elementer af kapitalgrundlaget sikre, at selskabet kan opretholde sit kapitalgrundlag i tilfælde af manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, eller hvis tilbagebetalingen eller indløsningen ville medføre manglende opfyldelse. Ifølge retningslinjerne bør det ske uafhængigt af kontraktuelle forpligtelser eller enhver meddelelse om tilbagebetaling og indløsning.
- 1.12. Eftersom udlodning ikke kan foretages, hvis det fører til en yderligere forringelse af selskabets solvensposition, angives det i retningslinjerne, at alternative kuponopfyldelsesmekanismer kun tillades i begrænset omfang, hvorved annullering af udlodning ikke undergraves og der ikke sker en reduktion af selskabets kapitalgrundlag.
- 1.13. Ordninger, som har til formål at standse eller kræve betaling for andre elementer, undergraver den fulde fleksibilitet. Retningslinjerne gør det klart, at brugen af udbyttestandspning eller -begrænsning eller anden begrænsning i niveau eller beløb for udlodning for elementet omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, i Forordning (EU) 2015/35, til et hvilket som helst element af kapitalgrundlaget, uanset tier, som ville forhindre betaling af tier 1-elementer, idet det kan fraholde nye kapitalformidlere og dermed stå i vejen for rekapitalisering.

- 1.14. For at enhver tabsabsorberende evne for hovedstolen kan opfylde sit formål på udløsningstidspunktet, bør betingelserne i de kontraktmæssige vilkår være klart defineret og juridisk korrekte og kunne anvendes uden videre. I retningslinjerne forklares det, at mens fremtidig opskrivning generelt accepteres, må mekanismen ikke undergrave den tabsabsorberende evne og kun tillades på grundlag af overskud, som er genereret efter fornyet opfyldelse af solvenskapitalkravet.
- 1.15. Idet indkaldt, men ikke indbetalt præferenceaktiekapital kan klassificeres som tier 2-basiskapitalgrundlag, forudsat at kriterierne herfor er opfyldt, fastlægger retningslinjerne, at denne kapital kun må gælde som kapitalgrundlag i begrænset tid. Det er for at undgå opsigelse af kapital alene for at opfylde kravene til klassificering af kapitalgrundlag uden, at det er meningen at elementet indbetales rettidigt.
- 1.16. Nærværende retningslinjer indeholder bestemmelser for manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet. Der er tale om manglende opfyldelse, når værdien af det anerkendte kapitalgrundlag til dækning af solvenskapitalkravet er mindre end solvenskapitalkravet. Det må ikke forveksles med en væsentlig manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet ifølge definitionen i artikel 71, stk. 8), i Forordning (EU) 2015/35, navnlig med henblik på den tabsabsorberingsmekanisme der er på hovedstolen. Der er tale om manglende opfyldelse i forhold til minimumskapitalkravene, når værdien af anerkendt kapitalgrundlag til dækning af minimumskapitalkravet er mindre end minimumskapitalkravet.
- 1.17. Med henblik på disse retningslinjer er der udarbejdet følgende definition:  
'Element, der ikke er på listen' betyder et element af kapitalgrundlaget, der ikke er omfattet af listerne i artikel 69, 72 og 76 i Forordning (EU) 2015/35.
- 1.18. Hvis begreberne ikke er defineret i disse retningslinjer, har de den betydning, der er fastlagt i de i indledningen omtalte retsakter.
- 1.19. Retningslinjerne finder anvendelse fra den 1. april 2015.

## **Afsnit 1: Tier 1-elementer**

### **Retningslinje 1 – Tier 1 – Indbetalt præferenceaktiekapital og præferenceaktier**

- 1.20. Med henblik på artikel 69, litra a, nr. i, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskabet identificere indbetalt præferenceaktiekapital ud fra følgende egenskaber:
- (a) aktierne udstedes direkte af selskabet med forudgående godkendelse fra aktionærene eller, hvis det er tilladt i henhold til national lovgivning, dets administrations-, ledelses eller tilsynsorganer (AMSB),
  - (b) aktierne giver ejeren ret til et krav på de resterende aktiver i selskabet i tilfælde af likvidation, som er proportionalt med de udstedte beløb, og som hverken er fast eller begrænset.

1.21. Hvis et selskab har mere end en aktieklasse, bør det:

- (a) i overensstemmelse med artikel 71, stk. 1, litra a, nr. i, og stk. 3, litra a, i Forordning (EU) 2015/35 identificere forskellene mellem klasser, hvor en klasse rangerer over en anden eller skaber præference vedrørende udlodning, og kun behandler den klasse, som rangerer efter alle andre krav, som eventuel tier 1-stamaktiekapital (og som er uden præferencerettigheder),
- (b) vurdere aktieklasser, der rangerer højere end den mest efterstillede klasse, eller som har andre præferentielle faktorer, der forhindrer dem i at blive klassificeret som tier 1-stamaktiekapital i henhold til punkt a) og potentielt kvalificerende som præferenceaktier og klassificere disse i den relevante tier ud fra deres faktorer.

### **Retningslinje 2 - Afstemningsreserve**

1.22. Med henblik på artikel 70, stk. 1, litra a, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne medtage egne aktier, der både ejes direkte og indirekte.

1.23. Med henblik på artikel 70, stk. 1, litra b, i Forordning (EU) 2015/35:

- (a) bør selskaberne indregne udbytte eller udlodning senest, når det erklæres eller godkendes af dets administrations-, ledelses eller tilsynsorganer, eller de personer som har ansvar for ledelsen af selskabet, uanset krav om godkendelse på den årlige generalforsamling,
- (b) bør det deltagende selskab, hvis et selskab har en ejerandel i et andet selskab, som har et forudsigeligt udbytte, ikke foretage nogen reduktion i sin afstemningsreserve for det forudsigelige udbytte,
- (c) bør selskaberne tage hensyn til forudsigelige gebyrer, der inddrages som:
  - (i) størrelsen af forventet skat, som ikke allerede er indregnet som passiv i henhold til Solvens II-balancen,
  - (ii) størrelsen af forpligtelser eller omstændigheder, der følger i den relaterede rapporteringsperiode, som forventes at reducere selskabets overskud, og som tilsynsmyndighederne ikke er tilfreds med, er tilstrækkeligt indregnet i værdiansættelsen af aktiver og passiver i overensstemmelse med Forordning (EU) 2015/35.

### **Retningslinje 3 – Tier 1 – Faktorer, der benyttes til klassificering af elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii og iv, i Forordning (EU) 2015/35**

1.24. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii og iv, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne vurdere faktorer, som kan medføre insolvens eller accelerere selskabets udvikling mod insolvens, herunder:

- (a) ejeren af elementet af kapitalgrundlaget kan søge om likvidation af udsteder, hvis der ikke foretages udlodninger,

- (b) elementet behandles som et passiv, hvor en fastsættelse af, at selskabets passiver overstiger aktiverne, udgør en insolvenstest i henhold til den gældende nationale lovgivning,
- (c) ejeren af elementet af kapitalgrundlaget kan som følge af annullering eller manglende gennemførelse af en udlodning opnå mulighed for fuld eller delvis betaling af det investerede beløb eller kræve sanktioner eller anden kompensation, som kunne medføre en reduktion af egne midler.

**Retningslinje 4 – Tier 1 – Faktorer, der benyttes til klassificering af elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i og ii, i Forordning (EU) 2015/35**

1.25. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i og ii, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne opfylde faktorerne i artikel 71, stk. 3, i Forordning (EU) 2015/35 og bør:

- (a) vurdere udloddede elementer som bestående af overført indtjening, herunder resultatet for året forud for udlodningsåret og reserver, som i henhold til national lovgivning eller selskabets vedtægter kan udloddes, reduceret med reduktionen af det foreløbige nettotab for det aktuelle regnskabsår fra den overførte indtjening,
- (b) fastlægge omfanget af elementer, der kan udloddes, på grundlag af selskabets eget regnskab, og ikke på grundlag af et konsolideret regnskab,
- (c) sikre, at fastlæggelsen af elementer, der kan udloddes, afspejler eventuelle begrænsninger, som er pålagt i henhold til national lovgivning med hensyn til konsoliderede regnskaber,
- (d) sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget eller ethvert andet element af kapitalgrundlaget ikke begrænser omfanget eller størrelsen af udlodningen for elementet, jf. artikel 69, litra a, nr. i, i Forordning (EU) 2015/35, herunder begrænsning af udlodningen til nul,
- (e) sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget ikke stiller krav om udlodning i tilfælde af udlodning for et andet element af kapitalgrundlaget, som selskabet har udstedt.

1.26. Selskabet bør identificere det juridiske grundlag for annullering af udlodninger i overensstemmelse med artikel 71, stk. 1, litra l, nr. i, i Forordning (EU) 2015/35, inden elementet klassificeres som tier 1.

**Retningslinje 5 – Tier 1 - Faktorer, der benyttes til klassificering af elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35.**

1.27. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne vurdere faktorer, som kan medføre insolvens eller accelerere selskabets udvikling mod insolvens, herunder:

- (a) ejeren af elementet af kapitalgrundlaget har mulighed for at anmode om likvidation af udsteder, hvis der ikke foretages udlodning,
- (b) elementet behandles som et passiv, hvis fastlæggelsen af, at et selskabs passiver overstiger aktiverne, svarer til en insolvenstest i henhold til gældende national lovgivning,
- (c) der i betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet er angivet omstændigheder eller betingelser, som hvis de opfyldes, vil kræve en konkursbegæring eller tilsvarende procedure, hvilket ville berøre selskabets fortsatte virksomhed eller dets virksomhed som going concern,
- (d) ejeren af værdipapiret vedrørende et element i kapitalgrundlaget kan som følge af annullering af en udlodning opnå mulighed for fuld eller delvis betaling af investeringen eller mulighed for at kræve sanktioner eller anden kompensation, som kunne medføre en reduktion af egne midler.

1.28. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra d, i Forordning (EU) 2015/35 (absorbering af tab, når der forekommer en afvigelse fra kapitalkravet, og ikke være til hinder for rekapitalisering) bør selskabet sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementer af kapitalgrundlaget eller betingelserne i eventuelle dermed forbundne ordninger:

- (a) ikke hindrer et nyt eller større kapitalgrundlag, der er udstedt af selskabet, i at rangere over eller være på samme niveau som dette element,
- (b) ikke kræver, at nye elementer af kapitalgrundlaget, som selskabet tilvejebringer, er mere efterstillede end dette i tilfælde af stresssituationer eller andre forhold, hvor der kan være behov for yderligere kapitalgrundlag,
- (c) ikke omfatter vilkår, som hindrer udlodning af andre elementer af kapitalgrundlaget,
- (d) ikke kræver, at elementet automatisk konverteres til en højere prioritering i tilfælde af stresssituationer eller andre forhold, hvor der kan være behov for kapitalgrundlag, eller som følge af strukturelle ændringer som f.eks. fusion eller opkøb.

1.29. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra f, nr. ii, i Forordning (EU) 2015/35 (tilbagebetaling eller indløsning inden 5 år) bør selskaberne sikre, at elementet ikke omfatter kontraktmæssige vilkår med en call-option inden 5 år fra datoen for udstedelse, herunder call-optioner baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over.

1.30. Med forbehold af opfyldelse af alle relevante faktorer til at fastlægge klassificering og forudgående godkendelse fra myndighederne bør disse overveje en ordning baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over, og som kan føre til transaktioner eller ordninger, som ikke anses for tilbagebetaling eller indløsning, som bør accepteres i henhold til artikel 71, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35.

- 1.31. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra m, i Forordning (EU) 2015/35 (dispensation fra annullering af udlodning) bør selskaberne sikre, at:
- (a) en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme kun medtages i betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget, hvis mekanismen erstatter betaling af kontantudlodning baseret på udlodning, der foretages via udstedelse af præferenceaktiekapital,
  - (b) en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme giver samme tabsabsorbering som annullering af udlodning, og der intet fald er i kapitalgrundlaget,
  - (c) en udlodning med en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme foretages, så snart tilsynsmyndighederne undtagelsesvist har dispenseret fra annulleringen af udlodninger ved hjælp af ikke-udstedt aktiekapital, som allerede er godkendt eller autoriseret i henhold til national lovgivning eller selskabets vedtægter,
  - (d) en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme ikke giver selskabet mulighed for at anvende egne aktier, det er i besiddelse af som følge af tilbagekøb,
  - (e) betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlag:
    - (i) sikrer, at anvendelsen af en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme er genstand for en undtagelsesvis dispensation fra tilsynsmyndigheden i henhold til artikel 71, stk. 1, litra m, i Forordning (EU) 2015/35, hver gang annullering af udlodning er påkrævet,
    - (ii) ikke forpligter selskabet til at anvende en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme.
- 1.32. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 4, i Forordning (EU) 2015/35 (fuld fleksibilitet i forhold til udlodninger) bør selskaberne sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlaget ikke:
- (a) kræver udlodning for elementet i tilfælde af udlodning for et andet element i kapitalgrundlaget, som selskabet har udstedt,
  - (b) kræver, at betalingen af udlodninger skal annulleres eller undgås for andre af selskabets elementer af kapitalgrundlaget, hvis ingen udlodning sker for dette,
  - (c) knytter betalingen af udlodninger til en anden hændelse eller transaktion, som har samme økonomiske virkning som punkt a) eller b).
- 1.33. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra e, og stk. 5, 6 og 8, i Forordning (EU) 2015/35 (tabsabsorberingsmekanisme på hovedstolen) bør selskaberne sikre, at:
- (a) tabsabsorberingsmekanismen og den udløsende hændelse er klart defineret i betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget og er juridisk holdbar,
  - (b) tabsabsorberingsmekanismen kan være effektiv på udløsningstidspunktet uden forsinkelse og uanset krav om orientering af aktionærer,



- (c) en nedskrivningsmekanisme, der ikke giver mulighed for fremtidig opskrivning, bør sikre, at de nedskrevne beløb i overensstemmelse med artikel 71, stk. 5, litra a, i Forordning (EU) 2015/35 ikke kan gendannes,
- (d) en nedskrivningsmekanisme, der giver mulighed for fremtidig opskrivning af den nominelle eller pålydende værdi, bør sikre, at:
  - (i) opskrivninger først tillades, når selskabet igen opfylder solvenskapitalkravet,
  - (ii) opskrivninger ikke aktiveres med henvisning til elementer af kapitalgrundlaget, der udstedes eller øges, således at selskabet igen opfylder solvenskapitalkravet,
  - (iii) opskrivninger kun kan ske på grundlag af overskud, der hidrører fra udlodninger foretaget efter, at solvenskapitalkravet igen opfyldes, på en måde, der ikke undergraver tabsabsorberingen, jf. artikel 71, stk. 5, i Forordning (EU) 2015/35,
- (e) en konverteringsmekanisme, der sikrer at:
  - (i) det grundlag, som værdipapiret vedrørende elementet af kapitalgrundlaget konverteres på til almindelig aktiekapital ved væsentlig manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, specificeres klart i betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for værdipapiret,
  - (ii) konverteringsvilkårene ikke kompenserer fuldstændigt for den påløbende værdi ved, at der accepteres en ubegrænset konverteringssats i tilfælde af fald i aktiekursen,
  - (iii) ved fastlæggelse af det område, som instrumenterne konverteres inden for, er det maksimale antal aktier, som investoren kan modtage, givet på udstedelsestidspunktet, kun med forbehold af justeringer til at afspejle aktiesplit, som foretages efter udstedelsen af disse instrumenter,
  - (iv) konverteringen fører til en situation, hvor tab absorberes på going concern-basis og de elementer af kapitalgrundlaget, der følger af konverteringen, er ikke til hinder for rekapitalisering.

1.34. Hvis selskabet har elementer af kapitalgrundlaget med konverteringsmekanismer, bør de sikre, at der allerede er autoriseret tilstrækkeligt med aktier i henhold til national lovgivning eller selskabets vedtægter, så aktierne kan udstedes efter behov.

**Retningslinje 6 – Tier 1 - Faktorer, der benyttes til klassificering af elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii, iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35 - umiddelbar tilgængelighed for absorbering af tab**

1.35. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii, iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskaberne kun indregne elementet som umiddelbart tilgængeligt for absorbering af tab, hvis elementet er betalt og der ikke er tilknyttet betingelser eller eventualforpligtelser hvad angår dens evne til at absorbere tab.

## **Retningslinje 7 - Tier 1 - Faktorer, der benyttes til klassificering af elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii, iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35 - umiddelbar tilgængelighed for absorbering af tab**

- 1.36. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. i, ii, iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskaberne med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra h og i, i Forordning (EU) 2015/35,
- (a) sikre, at betingelserne i de juridiske eller kontraktmæssige vilkår for elementet eller dermed forbundne ordninger ikke udgør et incitament til indløsning, jf. retningslinje 19,
  - (b) ikke skabe en forventning ved udstedelsen om, at elementet indløses eller annulleres, eller at de juridiske eller kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget indeholder vilkår, som kan føre til en forventning af denne art.
- 1.37. Selskaberne bør behandle elementet som tilbagebetalt eller indløst pr. den dato, hvor ejerne får meddelelse herom, og hvis der ingen meddelelse kræves, datoen for tilsynsmyndighedernes godkendelse, og udelukke elementet fra kapitalgrundlaget pr. denne dato.
- 1.38. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 69, litra a, nr. iii og v, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra j, i Forordning (EU) 2015/35 (suspendering af tilbagebetaling eller indløsning), sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget indeholder bestemmelser for suspendering af tilbagebetaling eller indløsning af elementet på et givent tidspunkt samt ved meddelelse om tilbagebetaling eller indløsning ud over følgende undtagelsesvisse dispensation, jf. retningslinje 15, ved manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, eller hvis tilbagebetaling eller indløsning ville medføre manglende opfyldelse.
- 1.39. For selskaber, der suspenderer tilbagebetaling eller indløsning i overensstemmelse med artikel 71, stk. 1, litra j, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskabernes efterfølgende handlinger ifølge den genoprettelsesplan, der nævnes i artikel 138 i Solvens II-direktivet.

## **Retningslinje 8 - Kontraktmæssige muligheder for indløsning og passende margin**

- 1.40. I forbindelse med en anmodning om tilsynets godkendelse af tilbagebetaling eller indløsning mellem 5 og 10 år efter udstedelsesdatoen i overensstemmelse med artikel 71, stk. 1, litra g, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne påvise, hvordan solvenskapitalkravet overskrides med en passende margin efter tilbagebetaling eller indløsning, for selskabets plan for kapitalstruktur på mellemlangt sigt eller, i tilfælde af længere tid, for perioden fra datoen for tilbagebetalingen eller indløsningen til 10 år efter udstedelsesdatoen.
- 1.41. I vurderingen af, hvorvidt en margin er passende, bør tilsynsmyndighederne tage hensyn til:

- (a) selskabets aktuelle og forventede solvensforhold, med indregning af den foreslåede tilbagebetaling eller indløsning og enhver anden foreslået indløsning og tilbagebetaling eller udstedelse,
- (b) selskabets plan for kapitalstruktur på mellemlangt sigt og dets vurdering af egen risiko og solvens (ORSA),
- (c) volatiliteten i selskabets kapitalgrundlag og solvenskapitalkrav hvad angår arten, omfanget og kompleksiteten af de risici, der er forbundet med selskabets virksomhed,
- (d) i hvor vidt omfang selskabet har adgang til eksterne kilder til kapitalgrundlag, og markedsudviklingens indvirkning på selskabets muligheder for at rejse kapital.

## **Afsnit 2: Tier 2-elementer**

### **Retningslinje 9 - Tier 2 – Liste over elementer af kapitalgrundlaget**

- 1.42. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 72, litra a, nr. i, ii og iv, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne sikre, at,
- (a) perioden fra, at aktionærer eller medlemmer bedes om at betale, til betalingen modtages, ikke overstiger tre måneder. I løbet af denne periode bør selskaberne anse kapitalgrundlaget for at være krævet indbetalt, men ikke indbetalt, og bør klassificere det som tier 2-basiskapitalgrundlag, forudsat alle andre relevante kriterier er opfyldt,
  - (b) for elementer, der er krævet indbetalt, men ikke er indbetalt, endnu bør aktionæren eller medlemmer, der ejer elementet, stadig være forpligtet til at betale i tilfælde af selskabets insolvens eller konkursbegæring og sikre, at beløbet dækker tab.

### **Retningslinje 10 – Tier 2 – Faktorer, der benyttes til klassificeringen**

- 1.43. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 72, litra a, nr. i og ii, i Forordning (EU) 2015/35 gælder punkt 1.24 i retningslinje 3 *mutatis mutandis* for selskabers klassificering i overensstemmelse med artikel 73, stk. 1, litra b, i Forordning (EU) 2015/35.
- 1.44. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 72, litra a, nr. iii og iv, og litra b i Forordning (EU) 2015/35 gælder punkt 1.27 i retningslinje 5 *mutatis mutandis* for selskabers klassificering i overensstemmelse med artikel 73, stk. 1, litra b, i Forordning (EU) 2015/35.
- 1.45. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 73, stk. 1, litra c, i Forordning (EU) 2015/35 (tilbagebetaling eller indløsning inden 5 år) bør selskaberne sikre, at de kontraktmæssige vilkår, der gælder for elementet, ikke omfatter en bestemmelse om en call-option inden 5 år fra udstedelsesdatoen, herunder call-optioner baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over.
- 1.46. Med forbehold af opfyldelse af alle relevante faktorer til klassificering og forudgående godkendelse fra tilsynsmyndighederne bør disse

tilsynsmyndigheder overveje at godtage ordninger, der er baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over, og som ville føre til transaktioner eller ordninger, der ikke anses for tilbagebetaling eller indløsning, jf. artikel 73, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35.

- 1.47. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 73, stk. 1, litra e, i Forordning (EU) 2015/35 (begrænset incitament til indløsning) bør selskaberne kun medtage begrænsede incitamenter til indløsning, jf. retningslinje 19, i de kontraktmæssige vilkår for elementer af kapitalgrundlaget.
- 1.48. Selskaberne bør behandle tier 2-basiskapitalgrundlag som tilbagebetalt eller indløst pr. den dato, hvor ejerne underrettes herom, eller hvis ingen meddelelse kræves, datoen for tilsynsmyndighedernes godkendelse, og udelukke elementet fra kapitalgrundlaget pr. denne dato.
- 1.49. Selskaberne bør sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlaget:
  - (a) med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 73, stk. 1, litra f, i Forordning (EU) 2015/35 (suspendering af tilbagebetaling eller indløsning) indeholder bestemmelser om suspendering af tilbagebetaling eller indløsning af et element på et givent tidspunkt, herunder ved meddelelse om tilbagebetaling eller indløsning eller på instrumentets udløbsdato, undtagen efter undtagelsesvis dispensation, jf. retningslinje 15, i tilfælde af manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet eller hvis tilbagebetalingen eller indløsningen ville medføre manglende opfyldelse,
  - (b) med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 73, stk. 1, litra g, i Forordning (EU) 2015/35 (udskudt udlodning) indeholder bestemmelser om udskudt udlodning på et givent tidspunkt i tilfælde af manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, eller hvis udlodningen ville medføre manglende opfyldelse.
- 1.50. For selskaber, der suspenderer tilbagebetaling eller indløsning i overensstemmelse med artikel 73, stk. 1, litra f, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskabernes efterfølgende handlinger følge den genoprettelsesplan, der er omhandlet i artikel 138 i Solvens II-direktivet.

### **Afsnit 3: Tier 3-elementer**

#### **Retningslinje 11 – Tier 3 – Faktorer, der benyttes til klassificeringen**

- 1.51. For selskaber, der klassificerer i overensstemmelse med artikel 77, stk. 1, litra b, i Forordning (EU) 2015/35 gælder punkt 1.27 i retningslinje 5 *mutatis mutandis* for tier 3-elementer af kapitalgrundlaget.
- 1.52. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 77, stk. 1, litra c, i Forordning (EU) 2015/35 (tilbagebetaling eller indløsning inden 5 år) bør selskabet sikre, at elementet ikke omfatter kontraktmæssige vilkår med en call-option inden 5 år fra udstedelsesdatoen, herunder call-optioner baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over.

- 1.53. Med forbehold af opfyldelsen af alle relevante faktorer til klassificering og forudgående godkendelse fra tilsynsmyndighederne bør disse tilsynsmyndigheder overveje at godkende en ordning baseret på uforudsete ændringer, som selskabet ikke har kontrol over, og som kan føre til transaktioner eller ordninger, som ikke anses for tilbagebetaling eller indløsning, jf. artikel 77, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35.
- 1.54. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 77, stk. 1, litra e, i Forordning (EU) 2015/35 (begrænset incitament til indløsning) bør selskaberne kun medtage begrænsede incitamentter til indløsning, jf. retningslinje 19, i de kontraktmæssige vilkår for elementer af kapitalgrundlaget.
- 1.55. Selskaberne bør behandle tier 3-elementer af kapitalgrundlaget som tilbagebetalt eller indløst pr. den dato, hvor ejerne får meddelelse herom, og hvis ingen meddelelse kræves, datoen for tilsynsmyndighedernes godkendelse, og udelukke elementet fra kapitalgrundlaget pr. den dato.
- 1.56. I forbindelse med elementer omhandlet i artikel 76, litra a, nr. i og ii, og litra b, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne sikre, at betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlaget:
- (a) med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 77, stk. 1, litra f, i Forordning (EU) 2015/35 indeholder bestemmelser om suspendering af tilbagebetaling eller indløsning af elementet på et givent tidspunkt, herunder ved meddelelse om tilbagebetaling eller indløsning eller på den sidste udløbsdato for instrumentet, undtagen efter undtagelsesvis dispensation, jf. retningslinje 15, i tilfælde af manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet eller hvis tilbagebetalingen eller indløsningen ville medføre manglende opfyldelse,
  - (b) med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 77, stk. 1, litra g, i Forordning (EU) 2015/35 indeholder bestemmelser om udskudt udlodning på et givent tidspunkt i tilfælde af manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet eller hvis udlodningen ville medføre manglende opfyldelse.
- 1.57. For selskaber, der har suspenderet tilbagebetaling eller indløsning i overensstemmelse med artikel 77, stk. 1, litra f, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskabernes efterfølgende handlinger følge den genoprettelsesplan, der er omhandlet i artikel 138 i Solvens II-direktivet.

## **Afsnit 4: Alle elementer af basiskapitalgrundlaget**

### **Retningslinje 12 - Tilbagebetaling eller indløsning**

- 1.58. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, artikel 73 og artikel 77 i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne anse tilbagebetaling eller indløsning for at omfatte tilbagebetaling, indløsning, tilbagekøb eller genkøb af et hvilket som helst element af kapitalgrundlaget eller en anden ordning med samme økonomiske virkning. Det omfatter aktietilbagekøb, auktioner, genkøbsaftaler og tilbagekøb af hovedstol ved udløb af tidsfristede elementer og

tilbagebetaling eller indløsning ved udnyttelse af udsteders call-option. Dette berører ikke behandlingen af transaktioner, der ikke anses for at være tilbagebetaling eller indløsning som beskrevet i artikel 71, stk. 2, 73, stk. 2, og 77, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35.

### **Retningslinje 13 - Behæftelse med byrder**

1.59. Med henblik på udvisning af faktorerne i artikel 71, stk. 1, litra o, 73, stk. 1, litra i, og 77, stk. 1, litra h, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne:

- (a) vurdere, om et element af kapitalgrundlaget er behæftet med byrder på grundlag af behæftelsens økonomiske virkning og elementets art, idet princippet om substans frem for form anvendes,
- (b) anse behæftelse med byrder som inklusive, men ikke begrænset til:
  - (i) ret til modregning,
  - (ii) begrænsninger,
  - (iii) gebyrer eller garantier,
  - (iv) besiddelse af kapitalgrundlag i selskabet,
  - (v) virkningen af transaktion eller gruppe forbundne transaktioner, der har samme virkning som de anførte under punkt i) til iv),
  - (vi) virkningen af transaktionen eller en gruppe forbundne transaktioner, som ellers undergraver et elements evne til at opfylde de faktorer, der benyttes til klassificeringen som kapitalgrundlag,
- (c) vurdere en behæftelse med en byrde, der stammer fra en transaktion eller gruppe transaktioner, som svarer til besiddelsen af egne aktier, herunder hvis selskabet besidder sine egen tier 1-, tier 2- eller tier 3-elementer af kapitalgrundlaget.

1.60. Hvis behæftelsen svarer til besiddelsen af egne aktier, bør selskaberne reducere afstemningsreserven med det behæftede elements værdi.

1.61. Ved valget af behandlingen af elementet af kapitalgrundlaget, som er behæftet i overensstemmelse med artikel 71, stk. 1, litra o, og artikel 73, stk. 1, litra i, eller artikel 77, stk. 1, litra h, i Forordning (EU) 2015/35, hvor elementet sammen med behæftelsen udviser de faktorer, der kræves for en lavere tier, bør selskaberne:

- (a) klarlægge, om det behæftede element er omfattet af listen over elementer af kapitalgrundlaget for den lavere tier i artikel 72 og 76 i Forordning (EU) 2015/35,
- (b) klassificere et element ud fra de relevante faktorer, der benyttes til klassificering, i artikel 73 og 77 i Forordning (EU) 2015/35,
- (c) anmode tilsynsmyndighederne om lov til at klassificere elementer, der ikke er omfattet af listen, jf. artikel 79 i Forordning (EU) 2015/35.

1.62. Hvis et element er behæftet i et sådant omfang, at det ikke længere udviser de faktorer, der benyttes til klassificering, bør selskaberne ikke klassificere det som kapitalgrundlag.

#### **Retningslinje 14 - Call-optioner baseret på uforudsete ændringer**

1.63. Selskaberne bør vurdere uforudsete ændringer, som de ikke har kontrol over, jf. punkt 1.29, 1.30, 1.45, 1.46, 1.52 og 1.53, herunder:

- (a) ændringer i lovgivning eller gældende bestemmelser for selskabets kapitalgrundlag i en hvilken som helst jurisdiktion, eller en domstol eller myndigheds fortolkning af denne lovgivning eller bestemmelse,
- (b) ændringer i den gældende skattemæssige behandling, regulatoriske klassificering eller kreditvurderingsbureauers behandling af det pågældende element af kapitalgrundlaget.

#### **Retningslinje 15 - Undtagelsesvis dispensation fra udsættelse af tilbagebetaling eller indløsning**

1.64. Ved anmodning om undtagelsesvis dispensation fra udsættelse af tilbagebetaling eller indløsning, jf. artikel 71, stk. 1, litra k, nr. i, artikel 73, stk. 1, litra k, nr. i, og artikel 77, stk. 1, litra i, nr. i, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskaberne:

- (a) beskrive den foreslåede ombytning eller konvertering og dens virkning på basiskapitalgrundlaget, herunder hvordan ombytning eller konvertering er omfattet af betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for elementet af kapitalgrundlaget,
- (b) påvise, hvordan den foreslåede ombytning eller konvertering er eller ville blive i overensstemmelse med den genoprettelsesplan, som kræves i artikel 138 i Solvens II-direktivet,
- (c) søge tilsynsmyndighedernes forudgående godkendelse af transaktionen i overensstemmelse med retningslinje 18.

#### **Retningslinje 16 - Undtagelsesvis dispensation fra annullering eller udskydelse af udlodninger**

1.65. Ved anmodning om undtagelsesvis dispensation fra annullering eller udskydelse af udlodning, jf. artikel 71, stk. 1, litra m, og artikel 73, stk. 1, litra h, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskaberne påvise, hvordan udlodningen kan foretages uden at svække solvenspositionen, og hvordan minimumskapitalkravet opfyldes.

1.66. Et selskab, der ønsker undtagelsesvis dispensation i forbindelse med afvikling via en alternativ kuponopfyldelsesmekanisme, bør tage hensyn til størrelsen af den ordinære aktiekapital, som det er nødvendigt at udstede, i hvilket omfang genopfyldelsen af solvenskapitalkravet vil kræve yderligere kapitalfremskaffelse, og den forventede virkning, som selskabets evne til at fremskaffe dette kapitalgrundlag vil have på aktieudstedelsen med henblik på

den alternative kuponopfyldelsesmekanisme, og bør give disse oplysninger til myndighederne.

### **Retningslinje 17 – Hovedstolstabsabsorbering: konvertering**

1.67. Ved anvendelse af en tabsabsorberingsmekanisme på hovedstolen i form af en konverteringsfaktor i henhold til artikel 71, stk. 1, litra e, nr. ii, i Forordning (EU) 2015/35, bør selskabets administrations-, ledelses eller tilsynsorganer og andre personer, som leder selskabets drift, være opmærksomme på den virkning, som en eventuel konvertering af et instrument kan have på kapitalstrukturen og ejerskabet af selskabet, og bør holde øje med denne virkning i som led i selskabets ledelsessystem.

### **Retningslinje 18 - Tilsynsmyndighedernes godkendelse af tilbagebetaling og indløsning**

1.68. Hvis selskabet anmoder tilsynsmyndighederne om godkendelse af tilbagebetaling eller indløsning, jf. artikel 71, stk. 1, litra h, artikel 73, stk. 1, litra d, og artikel 77, stk. 1, litra d, i Forordning (EU) 2015/35, eller af en transaktion, der ikke anses for at være tilbagebetaling eller indløsning i henhold til artikel 71, stk. 2, artikel 73, stk. 2, og artikel 77, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35, bør det forelægge tilsynsmyndighederne en vurdering af tilbagebetalingen eller indløsningen, hvori der tages hensyn til:

- (a) både den aktuelle og korte/mellemlange virkning på selskabets samlede solvensposition, og hvordan handlingen stemmer overens med selskabets plan for kapitalstruktur på mellemlang sigt, og selskabets vurdering af egen risiko og solvens,
- (b) selskabets evne til at fremskaffe yderligere kapitalgrundlag, hvis det er nødvendigt, i forhold til de bredere økonomiske forhold og dets adgang til kapitalmarkeder og andre kilder til kapitalgrundlag.

1.69. Hvis et selskab foreslår en række tilbagebetalinger eller indløsninger over en kort tidsperiode, bør de orientere tilsynsmyndighederne, som eventuelt vil betragte en række transaktioner som én samlet transaktion i stedet for enkeltvis.

1.70. Et selskab bør aflevere sin anmodning om tilsynsmyndighedernes godkendelse tre måneder inden (afhængigt af hvad der indtræffer først):

- (a) den påkrævede kontraktuelle orientering af ejeren af elementet om tilbagebetaling eller indløsning
- (b) den foreslåede tilbagebetalings- eller indløsningsdato.

1.71. Tilsynsmyndighederne bør sikre, at den tidsperiode, inden for hvilken de træffer afgørelsen om anmodningen om tilbagebetaling eller indløsning, ikke overskrider tre måneder fra modtagelsen af anmodningen.

1.72. Efter modtagelsen af tilsynsmyndighedernes godkendelse af tilbagebetalingen eller indløsningen bør selskabet:



- (a) tage hensyn til, at det har mulighed for, men ikke er forpligtet til at udnytte call- eller anden frivillig tilbagebetaling eller indløsning i henhold til betingelserne i de kontraktmæssige bestemmelser for kapitalgrundlaget,
- (b) ved udelukkelse af et element, der behandles som ubetalt eller indløst pr. den dato, hvor modtageren af betalingen er orienteret, eller hvis der ikke kræves nogen meddelelse på datoen for myndighedernes godkendelse, reducere den pågældende kapitalgrundlagskategori og ikke foretage yderligere justeringer af eller genberegne afstemningsreserven,
- (c) fortsat overvåge sit solvensforhold for faktisk eller potentiel manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, som ville medføre suspendering af tilbagebetaling eller indløsning i perioden op til datoen for tilbagebetaling eller indløsning,
- (d) ikke fortsætte med tilbagebetaling eller indløsning, hvis det ville medføre manglende opfyldelse af solvenskapitalkravet, selvom der er givet meddelelse om tilbagebetaling eller indløsning til modtageren. Hvis tilbagebetaling eller indløsning suspenderes under disse omstændigheder, kan selskabet genindføre elementet som tilgængeligt kapitalgrundlag, og tilsynsmyndighedernes godkendelse af tilbagebetaling eller indløsning trækkes tilbage.

### **Retningslinje 19 - Incitament til indløsning**

- 1.73. Med henblik på udvisning af faktorerne i henhold til artikel 71, stk. 1, litra i, artikel 73, stk. 1, litra e, og artikel 77, stk. 1, litra e, i Forordning (EU) 2015/35 bør selskabet overveje incitamenter til indløsning, som ikke er begrænset som ikke-tilladt i en given tier.
- 1.74. Selskaberne bør overveje incitamenter til indløsning, som ikke er begrænset til:
- (a) afvikling af primær aktiekapital kombineret med en call-option, hvor den primære aktiekapitals afvikling er en betingelse i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlag, der kræver, at ejeren af kapitalgrundlaget modtager ordinære aktier, hvis optionen ikke udnyttes,
  - (b) obligatorisk konvertering kombineret med en call-option,
  - (c) stigning i hovedstolen, som gælder efter call-datoen, kombineret med en call-option,
  - (d) enhver anden bestemmelse eller ordning, som med rimelighed kan anses for at udgøre et økonomisk grundlag for den forventede indløsning af elementet.

### **Retningslinje 20 - Anerkendelse og begrænsninger for tier 1-, tier 2- og tier 3-elementer**

- 1.75. Med henblik på beregning af anerkendt kapitalgrundlag i overensstemmelse med artikel 82 i Forordning (EU) 2015/35 for solvenskapitalkravet bør selskabet:

- (a) betragte alle tier 1-elementer i henhold til artikel 69, litra a, nr. i, ii, iv og vi, i Forordning (EU) 2015/35 som anerkendt til at dække solvenskapitalkravet,
  - (b) betragte de begrænsede tier 1-elementer udover grænsen på 20 % i artikel 82, stk. 3, i Forordning (EU) 2015/35 som tilgængeligt basiskapitalgrundlag.
- 1.76. Med henblik på beregning af relevant kapitalgrundlag i overensstemmelse med artikel 82 i Forordning (EU) 2015/35 for minimumskapitalkravet bør selskabet:
- (a) betragte alle tier 1-elementer i henhold til artikel 69, litra a, nr. i, ii, iv og vi, i Forordning (EU) 2015/35 som anerkendte til at dække solvenskapitalkravet,
  - (b) betragte de begrænsede tier 1-elementer udover grænsen på 20 % i artikel 82, stk. 3, som tilgængeligt basiskapitalgrundlag,
  - (c) tage i betragtning, at virkningen af artikel 82, stk. 2, i Forordning (EU) 2015/35 er, at tier 2-elementer af kapitalgrundlaget anerkendes, så længe den udgør mindre end 20 % af minimumskapitalkravet.

## **Afsnit 5: Godkendelse af vurdering og klassificering af elementer, som ikke er på listen**

### **Retningslinje 21 - Generelt vedrørende ansøgningen**

- 1.77. Ved ansøgning om godkendelse i henhold til artikel 79 i Forordning (EU) 2015/35 bør selskabet:
- (a) indsende en skriftlig ansøgning om godkendelse af hvert element af kapitalgrundlaget,
  - (b) indsende en ansøgning på et af de officielle sprog i den medlemsstat, hvor selskabet har hovedkontor, eller på et sprog, der aftales med tilsynsmyndigheden,
  - (c) have ansøgningen godkendt af administrations-, ledelses eller tilsynsorganerne og vedlægge dokumentation på godkendelsen,
  - (d) aflevere en ansøgning, der består af et følgebrev og tilhørende dokumentation.

### **Retningslinje 22 - Følgebrev**

- 1.78. Selskabet bør indsende et følgebrev, der bekræfter, at:
- (a) selskabet mener, at alle juridiske eller kontraktmæssige vilkår for elementer af kapitalgrundlaget eller dermed forbundne ordninger er utvetydige og klart definerede,
  - (b) selskabet, under hensyntagen til en mulig fremtidig udvikling og omstændigheder gældende pr. anmodningsdatoen, mener, at elementet af kapitalgrundlaget både hvad angår juridisk form og økonomisk substans opfylder kriterierne i artikel 93 og 94 i Solvens II-direktivet samt de

faktorer, der benyttes til klassificering i overensstemmelse med artikel 71, 73 og 77 i Forordning (EU) 2015/35,

(c) der ikke er udeladt oplysninger, som, hvis tilsynsmyndigheden havde kendskab til disse, ville påvirke dens beslutning om at godkende vurderingen og klassificeringen af elementet af kapitalgrundlaget.

1.79. Endvidere bør selskabet i følgebrevet angive eventuelle andre ansøgninger, som selskabet har indsendt eller forventer at indsende i løbet af de næste seks måneder, vedrørende godkendelse af elementer omhandlet i artikel 308a, stk. 1, i Solvens II-direktivet, samt de respektive ansøgningsdatoer.

1.80. Selskabet bør sikre, at følgebrevet underskrives af personer med bemyndigelse til at underskrive på vegne af selskabets administrations-, ledelses eller tilsynsorganer.

### **Retningslinje 23 - Støttedokumentation**

1.81. Selskabet bør vedlægge en beskrivelse af, hvordan kriterierne i artikel 93 og 94 i Solvens II-direktivet og faktorerne, som benyttes til klassificering i henhold til artikel 71, 73 og 77 i Forordning (EU) 2015/35, er opfyldt, hvordan elementet kan bidrage til selskabets eksisterende kapitalstruktur, og hvordan elementet kan sætte selskabet i stand til at opfylde eksisterende eller fremtidige kapitalkrav.

1.82. Selskabet bør aflevere en beskrivelse af elementet af basiskapitalgrundlaget, som er tilstrækkelig til, at tilsynsmyndighederne kan vurdere dets tabsabsorberingsevne, herunder betingelserne i de kontraktmæssige vilkår for kapitalgrundlaget og eventuelle dermed forbundne ordninger sammen med dokumentation for, at en eventuel modpart, hvor dette er relevant, har indgået aftalen og at eventuelle dermed forbundne ordninger, og dokumentation for, at aftalen og eventuelle dermed forbundne ordninger er juridisk bindende og kan håndhæves i alle jurisdiktioner.

### **Retningslinje 24 - Tilsynsmyndighedernes procedurer**

1.83. Tilsynsmyndighederne bør fastlægge procedurer for kvittering for modtagelse og behandling af ansøgningerne og de forelagte oplysninger fra selskabet, jf. retningslinje 21 til 23.

### **Retningslinje 25 - Vurdering af ansøgningen**

1.84. Tilsynsmyndighederne bør bekræfte modtagelsen af en ansøgning.

1.85. Tilsynsmyndighederne bør betragte en ansøgning for at være fuldstændig, hvis den dækker alle de nævnte forhold i retningslinje 21-23.

1.86. Tilsynsmyndighederne bør bekræfte, om ansøgningen anses for fuldstændig i rimelig tid og højst 30 dage efter modtagelsen af ansøgningen.

1.87. Tilsynsmyndighederne bør sikre, at den tid, der bruges på at træffe beslutning om en ansøgning:

- (a) er rimelig,
  - (b) ikke overstiger tre måneder fra modtagelsen af en fuldstændig ansøgning, medmindre der foreligger særlige omstændigheder, som meddeles skriftligt til selskabet i rette tid.
- 1.88. Hvis der foreligger særlige omstændigheder, bør der højst gå 6 måneder fra tilsynsmyndighederne modtager en fuldstændig ansøgning, til den er behandlet.
- 1.89. Hvis det er nødvendigt for vurderingen af elementet af kapitalgrundlaget, bør tilsynsmyndighederne anmode selskabet om yderligere oplysninger efter at de har vurderet, at ansøgningen er fuldstændig. Tilsynsmyndigheden bør angive, hvilke yderligere oplysninger, der er behov for, og årsagen til anmodningen. De dage, der går fra datoen, hvor tilsynsmyndigheden beder om disse oplysninger, til datoen, hvor tilsynsmyndigheden modtager disse oplysninger, bør ikke medregnes i de tidsperioder, der nævnes i punkt 1.87 og 1.88.
- 1.90. Selskabet bør underrette tilsynsmyndighederne om eventuelle ændringer af oplysninger i ansøgningen.
- 1.91. Hvis et selskab underretter tilsynsmyndigheden om en ændring i ansøgningen, bør tilsynsmyndighederne behandle den som en ny ansøgning, medmindre:
- (a) ændringen skyldes en anmodning fra tilsynsmyndigheden om yderligere oplysninger, eller
  - (b) tilsynsmyndigheden finder det godtgjort, at ændringen ikke påvirker vurderingen af ansøgningen væsentligt.
- 1.92. Selskaberne bør kunne trække en ansøgning tilbage ved at give skriftlig meddelelse på et hvilket som helst tidspunkt inden tilsynsmyndigheden træffer en afgørelse. Hvis selskabet efterfølgende genindsender ansøgningen eller afleverer en opdateret ansøgning, bør tilsynsmyndigheden behandle den som en ny ansøgning.

## **Retningslinje 26 – Meddelelse af tilsynsmyndighedernes beslutning**

- 1.93. Når tilsynsmyndighederne har truffet en beslutning om en ansøgning, bør de skriftligt meddele selskabet denne beslutning i rette tid.
- 1.94. Hvis tilsynsmyndigheden afviser ansøgningen, bør den angive, hvilke årsager der danner grundlag for beslutningen.

## **Afsnit 6: Overgangsbestemmelser**

### **Retningslinje 27 - Overgangsbestemmelser**

- 1.95. Selskabet bør vurdere alle tier 1-elementer af kapitalgrundlaget, som er udstedt før 1. januar 2016 eller datoen for ikrafttræden af Forordning (EU) 2015/35, jf. artikel 97 i Solvens II-direktivet, alt efter, hvad der kommer først, for at vurdere, om de udviser faktorerne for klassificeringen i henhold til artikel 71 og 73 i Forordning (EU) 2015/35. Hvis elementerne udviser faktorerne til klassificering som tier 2 eller tier 3, bør selskabet klassificere elementet således, selvom det ikke kan anvendes til at opfylde den tilgængelige

solvensmargin ifølge de gældende love og administrative bestemmelser, som er vedtaget i henhold til direktiv 73/239/EØS, direktiv 2002/13/EF, direktiv 2002/83/EF og direktiv 2005/68/EF.

- 1.96. Hvis elementer, der anvendes som basiskapitalgrundlag i henhold til artikel 308b, stk. 9 eller 10, i Solvens II-direktivet, omregnes eller konverteres til et andet element af kapitalgrundlaget efter 1. januar 2016 eller datoen for ikrafttræden af Forordning (EU) 2015/35 som nævnt i artikel 97, alt efter, hvad der kommer først, bør selskabet betragte elementet, som det konverteres eller omregnes til, som et nyt element, der ikke opfylder kravene i artikel 308b, stk. 9 eller 10, litra a, i Solvens II-direktivet.
- 1.97. Tilsynsmyndighederne bør anse elementer, som kun afvises på grund af anvendelse af begrænsninger i henhold til gældende love og administrative bestemmelser vedtaget i henhold til direktiv 73/239/EØS, direktiv 2002/13/EF, direktiv 2002/83/EF og direktiv 2005/68/EF, for at opfylde kravene i artikel 308b, stk. 9, litra b, og stk. 10, litra b, i Solvens II-direktivet.

### **Overholdelse af regler og indberetningsregler**

- 1.98. Retningslinjerne i dette dokument er udstedt i henhold til artikel 16 i EIOPA-forordningen. I henhold til artikel 16, stk. 3, i EIOPA-forordningen skal de kompetente myndigheder og finansieringsinstitutterne bestræbe sig mest muligt på at efterleve retningslinjer og anbefalinger.
- 1.99. De kompetente myndigheder, der efterlever eller agter at efterleve disse retningslinjer, skal indarbejde dem i deres lovgivnings- eller tilsynsramme på en passende måde.
- 1.100. De kompetente myndigheder skal bekræfte over for EIOPA, om de efterlever eller agter at efterleve disse retningslinjer, og i modsat fald angive grundene til den manglende efterlevelse inden to måneder fra udstedelsen af de oversatte udgaver.
- 1.101. Hvis de kompetente myndigheder ikke har reageret inden udløbet af denne frist, vil det blive betragtet som manglende efterlevelse af rapporteringskravet, hvilket vil blive indberettet.

### **Afsluttende bestemmelser om revision**

- 1.102. Disse retningslinjer revideres af EIOPA.