

EEG opgelegde minimum, worden toegepast op de overeenkomst, ook indien blijkt dat het op de overeenkomst toepasselijk recht het recht van een andere EU-lidstaat is waarin tevens de minimumbescherming die geboden wordt door voormelde richtlijn 86/653/EEG werd geïmplementeerd?"

De Belgische (en internationale) arbitragegemeenschap wacht het antwoord alvast in spanning af.

K.C.

2. BANKRECHT EN FINANCIËEL RECHT/DROIT BANCAIRE ET FINANCIER

Régine Feltkamp²

Wetgeving/Législation

Wet van 3 augustus 2012 tot invoering van een wettelijke regeling voor Belgische covered bonds (BS 24 augustus 2012, inwerkingtreding 3 september 2012)

BANK- EN KREDIETWEZEN

Toezicht op de kredietinstelling – Algemeen – Herfinanciering – Belgische covered bonds – Dekkingswaarden – Bijzonder vermogen – Faillissement – Liquidatieprocedure

BANQUE ET CREDIT

Contrôle des établissements de crédit – Généralités – Refinancement – Covered bonds belge – Actifs de couverture – Patrimoine spécial – Faillite – Procédure de liquidation

Teneinde de herfinancieringsmogelijkheden van kredietinstellingen te verbeteren, heeft de wetgever middels de voormelde wet van 3 augustus 2012 een regeling ingevoerd voor de uitgifte van zogeheten Belgische 'covered bonds'. Het gaat om schuldinstrumenten die enkel uitgegeven kunnen worden door kredietinstellingen en die gedekt worden door bepaalde activa ('dekkingswaarden') die krachtens de wet, onder welbepaalde voorwaarden, als een afgescheiden bijzonder vermogen beschouwd worden, zonder dat deze activa evenwel in een afzonderlijke rechtspersoon worden ondergebracht. Anders dan bij effectiseringsoperaties blijven de betrokken activa in het vermogen van de uitgevende kredietinstelling, maar zij zullen, in afwijking van het bepaalde in de artikelen 7 en 8 van de Hyp.W., exclusief dienen als onderpand voor de houders van de covered bonds, die zich daarnaast ook nog kunnen verhalen op het algemeen vermogen van de betrokken kredietinstelling.

De regeling die via een hoofdstuk VIII in de wet van 22 maart 1993 op het statuut en toezicht op de kredietinstellingen wordt ingevoerd, behoudt de uitgifte van

Belgische covered bonds voor aan kredietinstellingen naar Belgisch recht en bepaalt o.m. het volgende:

1. de onderwerping van de uitgifte aan de voorafgaande toestemming van de Nationale Bank van België; deze toestemming heeft betrekking op enerzijds de organisatorische capaciteit van de kredietinstelling in het algemeen om Belgische covered bonds uit te geven en anderzijds meer specifiek op de conformiteit van elke uitgifte zelf met de wettelijke bepalingen;
2. de procedure om de algemene toestemming van de Nationale Bank van België te verkrijgen waarbij o.a. wordt voorzien in de overmaking van een dossier met informatie over de organisatorische capaciteit. De wet legt de minimuminhoud van het dossier vast en de voorwaarden waaronder de toestemming kan worden verleend. Zo zal een kredietinstelling o.a. maar de toelating krijgen indien zij kan bewijzen dat zij voldoende solvabel is om de belangen van andere schuldeisers dan houders van Belgische covered bonds te vrijwaren;
3. de procedure om de toestemming van de Nationale Bank van België te verkrijgen voor een welbepaalde uitgifte. Ook hier wordt voorzien in de vereiste van overmaking van een dossier met informatie over de uitgifte en het uitgifteprogramma en in het bijzonder over de kwaliteit van de waarden waardoor de covered bonds gedekt zijn. De wet legt vast waarop deze informatie minstens betrekking moet hebben en geeft aan de Nationale Bank van België de bevoegdheid om te bepalen welke informatie moet worden verstrekt;
4. de voorwaarden inzake de samenstelling van de dekkingswaarden. Zo bepaalt de wet dat de dekkingswaarden gedurende de looptijd voldoende dekking moeten bieden om te kunnen voorzien in de aflossing van de hoofdsom en de betaling van de interesten met betrekking tot de covered bond. Tevens is bepaald dat de obligaties door een van de volgende waarden moeten zijn gedekt: a) hypothecaire schuldvorderingen, b) schuldvorderingen op of gewaarborgd of verzekerd door publieke instellingen, c) deelbewijzen uitgegeven door effectiseringsinstellingen die risicoposities effectiseren op activa die hoofdzakelijk zijn samengesteld uit de elementen bedoeld in a) en/of b), d) schuldvorderingen op kredietinstellingen met inbegrip van de bedragen die bij deze kredietinstellingen of door de uitgevende kredietinstelling worden aangehouden, of e) posities die voortvloeien uit één of meer dekkingsinstrumenten die met een of meer dekkingswaarden of met de betrokken Belgische covered bonds zijn verbonden. Aan de Koning is de bevoegdheid gegeven om de verdere voorwaarden te bepalen waaraan de dekkingsvoorwaarden moeten voldoen;

² Docent VUB, advocaat te Brussel.

5. de voorschriften inzake de opsplitsing van het vermogen van de uitgevende kredietinstelling in een algemeen vermogen en een of meerdere bijzondere vermogens gevormd door de dekkingswaarden van een uitgifte en de regels inzake exclusieve aanwending van dit bijzonder vermogen voor de houders van de gerelateerde *covered bonds*;
6. de gevolgen van een liquidatieprocedure ten aanzien van de uitgevende instelling (o.m. uitsluiting van de bijzondere vermogens en van de verbintenissen en schulden die daardoor gedekt zijn, niet-opeisbaarheid van deze verbintenissen en schulden, behoud door de schuldeisers van deze verbintenissen en schulden van hun rechten in de liquidatieprocedure);
7. de regels inzake het beheer van het bijzonder vermogen en de controle op het bijzonder vermogen door de zogeheten portefeuillesurveillant;
8. de voorschriften inzake de uitgifte van de *covered bonds*.

Wet van 3 augustus 2012 betreffende diverse maatregelen ter vergemakkelijking van de mobilisering van schuldvorderingen in de financiële sector (BS 24 augustus 2012, inwerkingtreding 3 september 2012)

BANK- EN KREDIETWEZEN

Toezicht op de kredietinstellingen – Algemeen – Herfinanciering – Overdracht van schuldvordering

BANQUE ET CREDITS

Contrôle des établissements de crédit – Généralités – Refinancement – Cession de créance

Eveneens teneinde de herfinancieringsmogelijkheden van kredietinstellingen te verbeteren, strekt een tweede wet van 3 augustus 2012 ertoe maatregelen te implementeren die moeten toelaten dat in de praktijk voldoende kredietvorderingen van Belgische kredietinstellingen voor Belgische *covered bonds* en als zekerheid kunnen worden aangewend. Deze wet voorziet hiertoe in o.m.:

1. de versoepeling van de regels inzake de overdracht van bankvorderingen op aanbestedende overheden of overheidsinstellingen, die krachtens de tot nu toe geldende regelgeving inzake overheidsopdrachten en sommige opdrachten voor aanneming van werken en leveringen onoverdraagbaar waren tot aan de voorlopige oplevering van de werken waarop de schuldvorderingen betrekking hebben, met als gevolg dat kredietinstellingen schuldvorderingen voortvloeiende uit bank- en beleggingsdiensten ten aanzien van overheden of overheidsinstellingen niet konden mobiliseren;
2. een bijzondere regeling voor de overdracht van schuldvorderingen ontstaan uit voorschotten toegestaan in het kader van kredietopeningen en

waarvoor geen hypotheek, onroerend voorrecht, hypotheekbelofte of hypothecair mandaat werd toegekend, teneinde te garanderen dat de overnemer van die schuldvorderingen de voorrechten en zekerheden zal genieten die tot zekerheid van de kredietopening werden verstrekt en dat hij bij voorrang wordt uitbetaald op de andere schuldvorderingen voortvloeiende uit voorschotten uit de kredietopening;

3. een regeling inzake andere dan hypothecaire zekerheden voor toekomstige schulden voor alle sommen teneinde te garanderen dat zekerheden die voor meerdere schuldvorderingen gelden, elk van de schuldvorderingen blijven waarborgen ook al worden bepaalde van die schuldvorderingen overgedragen en teneinde overeengekomen rangregelingen en achterstellingen tegenwerpbaar te maken aan derden;
4. de uitsluiting van de inroepbaarheid van verweermiddelen zoals de schuldvergelijking en de exceptie van niet-uitvoering in geval van overdracht of inpandgeving van een schuldvordering door of aan kredietinstellingen of financiële instellingen;
5. de vereenvoudiging van de vormvereisten (zoals bv. uitschakeling van het vereiste van een geschrift voorzien in art. 1328 BW of van de kennismakingsformaliteiten van art. 26 WCK) en een versoepeling van de overgang van de accessoria;
6. een bijzondere regeling voor overdrachten van schuldvorderingen in het kader van de uitgifte van Belgische *covered bonds*;
7. de afstemming van de wet consumentenkrediet, de wet op het hypothecair krediet en de wet financiële zekerheden op de nieuwe wet.

Koninklijk besluit van 17 juli 2012 betreffende de dekking van de werkingskosten van de Nationale Bank van België verbonden aan het toezicht op financiële instellingen, tot uitvoering van artikel 12bis, § 4 van de wet van 22 februari 1998 tot vaststelling van het organiek statuut van de Nationale Bank van België (BS 1 augustus 2012, inwerkingtreding 1 januari 2012)

BANK- EN KREDIETWEZEN

Publiek Bankrecht – Nationale Bank van België – Dekking werkingskosten

BANQUE ET CREDIT

Droit bancaire public – Banque Nationale de Belgique – Couverture frais de fonctionnement

Het KB van 17 juli 2012 voert een regeling in voor de dekking van de werkingskosten van de Nationale Bank van België die betrekking hebben op de uitoefening van het prudentieel toezicht op de financiële instellingen dat sinds 1 april 2010 aan de Nationale Bank van België is toevertrouwd. Deze werkingskosten omvatten de perso-