



Mededeling CBFA_2010_28 dd. 20 december 2010

Openbare aanbieding van obligaties en toelating van obligaties tot de verhandeling op een gereguleerde markt en invoering van een versnelde procedure voor de goedkeuring van het prospectus

Toepassingsveld:

De versnelde procedure is ingevoerd voor het onderzoek en de goedkeuring van een prospectus voor een openbare aanbieding en/of toelating tot de verhandeling op een gereguleerde markt van "plain vanilla"-obligaties die zijn uitgegeven door een emittent waarvan de aandelen of de obligaties sinds ten minste drie jaar genoteerd zijn en waarvan de periodieke informatieverstrekking onderworpen is aan het a posteriori toezicht van de CBFA, voor zover er gedurende de laatste drie jaar geen problemen zijn gerezen in verband met deze emittent.

Samenvatting/Doelstelling:

De CBFA heeft beslist een procedure in te voeren die het mogelijk maakt het prospectus voor de uitgifte van obligaties van het type "plain vanilla" snel goed te keuren. Daarnaast zal zij de regels voor de goedkeuring van het prospectus en het verloop van een openbare aanbieding van obligaties verduidelijken.

Geachte mevrouw,
Geachte heer,

1. Inleiding

De CBFA heeft beslist een procedure in te voeren die het mogelijk maakt het prospectus voor de uitgifte van obligaties van het type "plain vanilla"¹ snel goed te keuren. Daarnaast zal zij de regels voor de goedkeuring van het prospectus en het verloop van een openbare aanbieding van obligaties verduidelijken.

De CBFA meent namelijk dat het aangewezen is een versnelde procedure aan te bieden voor het onderzoek en de goedkeuring van het prospectus. Na die procedure zou zij kunnen beslissen - binnen een termijn van vijf werkdagen na de ontvangst van een ontwerp-prospectus - hetzij om dit prospectus goed te keuren, hetzij om een gedetailleerder onderzoek in te stellen. Voor eenvoudige producten, zoals obligaties van het type "plain vanilla", en voor de emittenten met een positief *track record*, wordt verwacht dat het prospectus zal kunnen worden goedgekeurd binnen vijf werkdagen, behoudens uitzonderingen.

¹ Dit zijn gewone obligaties met vaste rentevoet (met inbegrip van deze met zerocoupon) of met variabele rentevoet

2. Verplichting om een prospectus te publiceren

Wanneer obligaties worden aangeboden aan het publiek of tot de verhandeling op een gereguleerde markt worden toegelaten, dient een prospectus gepubliceerd te worden.

De openbare aanbidding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereguleerde markt, worden geregeld in de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbidding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereguleerde markt (hierna de "prospectuswet").

Volgens artikel 3, § 1 van die wet, moet onder "openbare aanbidding" worden verstaan "een in om het even welke vorm en met om het even welk middel tot personen gerichte mededeling waarin voldoende informatie over de voorwaarden van de aanbidding en de aangeboden beleggingsinstrumenten wordt verstrekt om een belegger in staat te stellen tot aankoop van of inschrijving op deze beleggingsinstrumenten te besluiten, en die wordt verricht door de persoon die in staat is om de beleggingsinstrumenten uit te geven of over te dragen, dan wel door een persoon die handelt voor rekening van laatstgenoemde persoon".

3. Termijnen voor de publicatie van het prospectus

Het prospectus moet ten minste drie werkdagen vóór het einde van de aanbidding en, alleszins, ten laatste op de aanvangsdag ervan beschikbaar worden gesteld voor het publiek, zodat het er kennis van kan nemen vooraleer het een beleggingsbeslissing neemt.

In verband met deze verplichting kan het nuttig zijn op te merken dat artikel 27, § 1 van de prospectuswet toelaat een prospectus te publiceren waarin de prijs van de aanbidding niet wordt vermeld, op voorwaarde dat de maximumprijs wordt vermeld of de criteria/voorwaarden waarvan zal worden uitgegaan bij de vaststelling van de prijs. De definitieve prijs moet in dit geval bij de CBFA worden gedeponereerd en gepubliceerd worden conform de regels voor de publicatie van het prospectus.

4. Inhoud van het prospectus

Het prospectus kan, naar keuze van de emittent, gepubliceerd worden in de vorm van één enkel document of van drie afzonderlijke documenten, namelijk de samenvatting, de verrichtingsnota en het registratiedocument.

Verordening (EG) nr. 809/2004 van de Commissie van 29 april 2004 tot uitvoering van Richtlijn 2003/71/EG, hierna "de prospectusverordening" genoemd, bepaalt welke gegevens in het prospectus moeten worden opgenomen.

De lijst van die gegevens is opgenomen in de bijlagen IV (registratiedocument) en V (verrichtingsnota) van de prospectusverordening.

In het algemeen is het prospectusschema dat gepubliceerd moet worden voor een openbare aanbidding en/of een toelating van obligaties minder complex dan het prospectusschema dat opgesteld moet worden voor een openbare aanbidding en/of een toelating van aandelen. Het doorslaggevend element voor de belegger is immers de capaciteit van de emittent om de lening terug te betalen op de vervaldatum.

Zo moet de verrichtingsnota bijvoorbeeld geen verklaring inzake het werkkapitaal bevatten ("working capital statement").

Ook is de informatie die opgenomen moet worden in het registratiedocument, beperkter dan de informatie die vereist is voor een openbare aanbidding en/of toelating van aandelen: de historische financiële informatie moet enkel voor de twee laatste boekjaren worden opgenomen in het prospectus, er geldt geen verplichting om een pro forma financiële toestand op te stellen ingeval er zich een wijziging van betekenis voordoet in de omvang van de groep, en er geldt ook geen verplichting om een omstandige commentaar bij de financiële toestand en het resultaat ("OFR" of "MD&A") op te nemen in het prospectus.

De historische financiële informatie moet gecertificeerd zijn door de commissaris. Wanneer de toelating tot een gereguleerde markt wordt aangevraagd voor obligaties, moet die informatie bovendien worden opgesteld conform de IFRS-boekhoudnormen.

Wanneer de emittent al aandelen of obligaties heeft die toegelaten zijn tot de verhandeling op een gereguleerde markt, is de historische financiële informatie al gedeponneerd bij de CBFA. In dat geval kan de emittent die financiële informatie door middel van verwijzing opnemen in zijn prospectus (zie art. 30 van de prospectuswet).

5. Bevoegde autoriteit

Vóór het gepubliceerd wordt, moet het prospectus ter goedkeuring worden voorgelegd aan de CBFA of aan de bevoegde autoriteit van een andere lidstaat van de Europese Economische Ruimte.

Voor obligaties met een nominale waarde per eenheid van minder dan EUR 1000, is de bevoegde autoriteit de autoriteit van de lidstaat waar de emittent zijn statutaire zetel heeft.

6. Reikwijdte van de door de CBFA verleende prospectusgoedkeuring

In artikel 2.1. q) van de prospectusrichtlijn wordt de goedkeuring van het prospectus als volgt gedefinieerd "*het positieve besluit bij het afronden van de controle van de volledigheid van het prospectus, met inbegrip van de consistentie en begrijpelijkheid van de verstrekte informatie, door de bevoegde autoriteit van de lidstaat van herkomst*".

De Belgische wetgever preciseert overigens dat de goedkeuring van het prospectus geen beoordeling inhoudt van de opportuniteit en de kwaliteit van de verrichting, noch van de toestand van de persoon die ze verwezenlijkt.

De CBFA moet dus controleren of het prospectus volledig is ten opzichte van de prospectusschema's die bij de prospectusverordening zijn gevoegd en of de informatie die erin is opgenomen consistent en begrijpelijk is. Er zij echter aan herinnerd dat de CBFA zich niet in de plaats stelt van de emittent en dat de verantwoordelijkheid voor de inhoud van het prospectus dus bij de emittent ligt en/of bij de personen die als verantwoordelijken zijn vermeld in het prospectus.

7. Procedure voor het onderzoek en de goedkeuring van het prospectus door de CBFA

7.1. Gewone procedure

In artikel 32 van de prospectusrichtlijn wordt de procedure beschreven die gevolgd moet worden om de goedkeuring van het prospectus te verkrijgen van de CBFA.

Voor een klassieke aanbieding van obligaties moet het dossier dat bij de CBFA moet worden ingediend voornamelijk het ontwerpprospectus bevatten en een tabel van concordantie tussen het prospectus en de schema's die bij de Europese verordening zijn gevoegd, wanneer de informatie niet in dezelfde volgorde wordt gegeven als in de schema's.

Voor de procedure die gevolgd moet worden voor de indiening van het dossier, wordt verwezen naar circulaire CBFA 2008_28 van 16 december 2008 over de procedure voor de indiening en de behandeling van dossiers over openbare aanbiedingen.

Wanneer de CBFA oordeelt dat het prospectus onvolledig is of dat aanvullende informatie nodig is, moet zij de emittent verwittigen binnen 10 werkdagen na de ontvangst van het dossier.

Binnen 10 werkdagen na de voorlegging van een dossier waarop de CBFA niets meer aan te merken heeft, deelt de CBFA haar beslissing om het prospectus goed te keuren mee aan de emittent.

7.2. Versnelde procedure

In afwijking van punt 7.1. meent de CBFA dat het aangewezen is, voor eenvoudige obligatieproducten en voor emittenten met een positief "track record", om binnen een termijn van vijf werkdagen na de

ontvangst van een ontwerpprospectus te beslissen om hetzij dit prospectus goed te keuren, hetzij een gedetailleerder onderzoek in te stellen.

Het gaat hier dus om prospectussen waarvoor de CBFA verwacht, op grond van het verleden van de emittent en de aard van de verrichting, dat het prospectus geen of in elk geval geen substantiële vragen zal oproepen.

Criteria om in aanmerking te komen voor de versnelde procedure

De volgende emittenten komen in aanmerking voor een versnelde procedure:

- emittenten van wie de aandelen of obligaties sedert minstens drie jaar genoteerd zijn en van wie de periodieke informatieverstrekking onderworpen is aan de controle a posteriori door de CBFA;
- emittenten die op bevredigende wijze gereageerd hebben op de eventuele opmerkingen die de CBFA in de laatste drie jaar geformuleerd heeft tijdens de uitoefening van haar bevoegdheden inzake het toezicht op de informatieverstrekking;
- emittenten waarvoor de commissaris voor de laatste drie gepubliceerde boekjaren geen onthoudende verklaring heeft afgelegd, de rekeningen niet heeft afgekeurd, geen voorbehoud gemaakt heeft bij de certificering van de rekeningen of opmerkingen geformuleerd heeft over de continuïteit van de activiteiten ("going concern"). Dit geldt ook in geval van een (beperkt) toezicht op tussentijdse situaties.
- emittenten die schriftelijk hebben bevestigd aan de CBFA dat zij momenteel voldoen aan al hun verplichtingen ten aanzien van hun schuldeisers².
- emittenten van wie de nettoactiva niet beperkt zijn tot een bedrag dat lager ligt dan de helft van het kapitaal, ten gevolge van de geleden verliezen (art. 633 W.Venn.).

Beschrijving van de onderzoeksprocedure

Binnen een termijn van vijf werkdagen na de ontvangst van het dossier deelt de CBFA mee aan de emittenten die in aanmerking komen voor de versnelde procedure dat zij beslist heeft hetzij om het prospectus goed te keuren, hetzij om de normale onderzoeksprocedure op te starten (zie 7.1.). Indien het dossier moeilijkheden bevat, kan de versnelde behandeling niet worden toegepast.

Bij de indiening van zijn dossier moet de emittent de versnelde procedure aanvragen en aantonen dat hij voldoet aan de criteria om in aanmerking te komen voor die procedure (hij dient in het bijzonder schriftelijk te bevestigen aan de CBFA dat hij momenteel voldoet aan al zijn verplichtingen ten aanzien van zijn schuldeisers).

Voor de samenstelling van het dossier en de procedure voor de indiening van dat dossier, verwijzen we naar punt 7.1. hierboven.

Voor de inhoud van het prospectus merken we op dat de emittenten die in aanmerking wensen te komen voor de versnelde procedure, verzocht worden maximaal gebruik te maken van de bestaande periodieke en occasionele informatie, die zij in het prospectus opnemen door middel van verwijzing, of die zij opnemen in een registratiedocument dat reeds is goedgekeurd door de CBFA.

8. Geldigheidsduur van het prospectus

Een prospectus blijft na publicatie twaalf maanden geldig (art. 35 van de prospectuswet).

Het prospectus moet bijgewerkt worden tot op de datum van definitieve afsluiting van de aanbidding of, naargelang van het geval, tot op de datum van de toelating tot de verhandeling op een gereguleerde markt. Dit betekent dat er een aanvulling gepubliceerd moet worden indien er zich een nieuwe

² Emittenten die de "covenanten" met hun geldschieters niet naleven, komen dus niet in aanmerking voor de versnelde procedure.

ontwikkeling, materiële vergissing of onjuistheid voordoet die verband houdt met de informatie in het prospectus.

De aanvulling moet ter goedkeuring worden voorgelegd aan de CBFA en moet ten minste conform dezelfde regelingen gepubliceerd worden als het oorspronkelijke prospectus (art. 34 prospectuswet).

9. Reclame

Alle reclame, zoals gedefinieerd in artikel 11 van de prospectuswet, en alle andere documenten en berichten die betrekking hebben op een openbare aanbieding van obligaties of op een toelating van obligaties tot de verhandeling op een gereguleerde markt, moeten ter goedkeuring worden voorgelegd aan de CBFA vóór ze openbaar worden gemaakt (art. 60 van de prospectuswet).

Omdat de in de prospectuswet vermelde regels algemeen van aard zijn, vooral de regel die inhoudt dat de in de reclame vervatte informatie niet misleidend mag zijn (zie art. 58 van de prospectuswet), heeft de CBFA het nuttig geacht een aantal aanbevelingen te publiceren die volgens haar de naleving van die regels kunnen vergemakkelijken.

In dit verband wordt verwezen naar de Mededeling van de CBFA 2009_11 van 5 maart 2009, die de aanbevelingen bevat die de CBFA geformuleerd heeft over reclame en andere documenten en berichten die betrekking hebben op een verrichting als bedoeld in titel VI van de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbieding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereguleerde markt.

Hoogachtend,

De Voorzitter,

Jean-Paul SERVAIS