

Danmarks Skibskredit A/S  
Att. Direktionen  
Sankt Annæ Pl. 3  
1250 København

28. april 2022

Ref. RRGK

J.nr. 21-012797

## Afgørelse om Danmarks Skibskredit A/S's udstedelse af hybrid kernekapital og anvendelse heraf til udlodning

**FINANSTILSYNET**  
Århusgade 110  
2100 København Ø

Tlf. 33 55 82 82  
Fax 33 55 82 00  
CVR-nr. 10 59 81 84  
finansstilsynet@ftnet.dk  
www.finanstilsynet.dk

### 1. Indledning

I 2016 stiftede PFA Pension, PKA og Axcel selskabet Danmarks Skibskredit Holding A/S (DSH), hvor hver ejer har en ejerandel på 1/3, til brug for erhvervelse af Danmarks Skibskredit A/S (DS). DSH udstedte supplerende kapital (Tier 2-instrument) for samlet 2.000 mio. kr. til finansiering af købet. PFA og PKA købte instrumentet.

I dag er ejerstrukturen fortsat således, at Axcel, PFA og PKA ejer DSH med ca. 1/3 hver. DSH ejer 96,19 pct. a-aktier i DS og minoriteter ejer de resterende 3,81 pct. a-aktier. Den Danske Maritime Fond ejer 100 pct. af b-aktierne i DS.

Ejerne vil nu fusionere DSH og DS med DS som det fortsættende selskab. Som en del af transaktionen planlægges udstedelse af hybrid kernekapital (AT1-instrument) fra enten DS eller DSH med henblik på at anvende dette til at indfri Tier 2-instrumentet. DS har ansøgt om Finanstilsynets stillingtagen til om hybrid kernekapital kan udloddes. Hertil er det afgørende, om den hybride kernekapital er frie reserver.

### 2. Afgørelse

Hybrid kernekapital klassificeres regnskabsmæssigt som en egenkapitalpost. Hybrid kernekapital er imidlertid underlagt restriktioner i henhold til CRR art. 52 og 77, og er derfor ikke en fri reserve, der kan udloddes til aktionærer mv.

**ERHVERVSMINISTERIET**

### 3. Sagsfremstilling

DS har i brev af 2. marts 2022 bedt Finanstilsynet om at tage stilling til, hvorvidt hybrid kernekapital kan klassificeres som en fri reserve, der kan anvendes til udlodning til aktionærer. Henvendelsen kom på baggrund af en længerevarende dialog med DS.

DS og Finanstilsynet afholdt den 29. juni 2021 et møde, hvor DS beskrev den påtænkte fusion af DS og DSH. DS planlagde på dette tidspunkt en model, hvor DS skulle udstede hybrid kernekapital. Efter optagelse af hybrid kernekapital skulle DS udlodde heraf til aktionærene, herunder DSH, hvorefter DSH ville benytte midlerne til at indfri Tier 2-instrumentet. Herefter ville DSH og DS fusionere med DS som det fortsættende selskab. Formålet med transaktionen er at opnå en enklere koncern, stærkere kapitalisering ved at udskifte Tier 2-instrumentet med hybrid kernekapital og lavere kapitalomkostninger.

DS og Finanstilsynet har siden sommer 2021 afholdt en række møder om transaktionen, ligesom DS på opfordring af Finanstilsynet har sendt supplerende materiale.

DS har i februar 2022 præsenteret Finanstilsynet for en anden model, hvor der indledningsvist udstedes hybrid kernekapital i DSH, og som anvendes til at indfri Tier 2-instrumentet. Herefter vil der ske en fusion af DSH og DS med DS som det fortsættende driftsselskab. Efter sammenlægningen påtænker DS at udlodde til aktionærer og at kunne afholde kapitalomkostninger til den hybride kernekapital, hvis der er frie reserver hertil.

Denne model indebærer således, at den oprindelige akkvisitionsfinansiering (Tier-2 instrumentet) er indfriet med den udstedte hybride kernekapital i DSH, inden fusionen gennemføres. Fusionen af selskaberne, herunder vurderingen af, hvorvidt der sker overtrædelse af selskabslovens regler om selvfinansiering, er af DS blevet forelagt Erhvervsstyrelsen og falder uden for Finanstilsynets ressortområde.

DS har den 2. marts 2022 indsendt en ansøgning om Finanstilsynets endelige stillingtagen til, om hybrid kernekapital skal betragtes som en fri reserve under egenkapitalen, og kan anvendes til at udlodde udbytte f.eks. til selskabets aktionærer eller ejere af hybrid kernekapital.

DS spørger også, om de fortsat vil kunne udbetale en andel på op til 15% af årets overskud til Den Danske Maritime Fond.

I ansøgningen af 2. marts 2022 har DS fremsendt følgende balance, der beskriver udviklingen i balancen for DS:

<b>Egenkapital i DSF i forlængelse af fusionen</b>			
<b>(mio. DKK)</b>	<b>Før fusion (pr. 30. juni 2021)</b>	<b>Effekt fra fusion</b>	<b>Efter fusion</b>
Aktiekapital	333	0	333
Bunden fondsreserve/minoriteter	8.343	0	8.343
Frie reserver mv. <i>opdelt således:</i>	608	30	638
<i>Moderselskabets egenkapital minus kapitalandele pr. 30. juni 2021 og konsolideringsjusteringer</i>		-1.970	-1.970
<i>Overført overskud</i>	608		608
<i>AT1 - Hybrid kernekapital - egenkapital</i>		2.000	2.000
<b>Egenkapital</b>	<b>9.284</b>	<b>30</b>	<b>9.314</b>

DS henviser i ansøgningen til § 290 i lov om finansiel virksomhed (FIL), og oplister en række kapitalinstrumenter, som DS anser for bundne, f.eks. fondsreserven.

DS har som bilag til ansøgningen vedlagt "Notat om hybride kernekapitalposters status som bunden egenkapital i henhold til selskabsloven og lov om finansielle virksomheder". Notatet er udarbejdet af Søren Friis Hansen (SFH i det følgende) den 9. februar 2022.

Notatet omhandler SFH's vurdering af:

- a) hvorvidt et hybridt kernekapitalinstrument (AT1-instrument) - som er udstedt på grundlag Europa-Parlamentets og Rådets forordning nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringselskaber og om ændring af forordning nr. 648/2012 (CRR) - kan klassificeres som bunden egenkapital

SFH bemærker, at midler alene kan klassificeres som bundne reserver, hvis det fremgår af lov eller vedtægter, jf. SL § 180, stk. 2.

SFH mener, at der ikke er hjemmel i hverken årsregnskabsloven, selskabsloven eller i lov om finansiel virksomhed, herunder § 290 og § 291, til at klassificere en reserve hidrørende fra et AT1-instrument som bunden egenkapital.

- b) om udlodning fra den hybride kernekapital forudsætter Finanstilsynets forudgående tilladelse.

SFH mener, at der ikke er hjemmel til at opstille krav om, at Finanstilsynet kan blokere for eller forhindre, at en finansiel virksomhed udlodder udbytte baseret på en reserve hidrørende fra et AT1-instrument.

DS mener på baggrund af notatet fra SFH, at artikel 77 i CRR ikke medfører, at den hybride kernekapital er bunden, idet notatet fremfører, at det ikke står i artikel 77, at den hybride kernekapital er bunden.

#### **4. Det retlige grundlag**

Det retlige grundlag er vedlagt som bilag 1 til denne afgørelse.

#### **5. Høring**

DS har ved brev af 18. marts 2022 afgivet høringssvar til Finanstilsynets udkast til afgørelse af 9. marts 2022.

DS fremfører, at

- Den planlagte transaktion og fusion vil væsentligt forbedre den nuværende kapital- og koncernstruktur.
- Udstedelsen af ATI instrumentet vil medføre, at der kan opsamles mere kapital i selskabet, end ved opretholdelse af den hidtidige finansiering.
- Der er ikke national lovhjemmel til at kræve en binding af provenuet af ATI instrumentet på egenkapitalen.
- Der er ikke hjemmel i EU-regler til at kræve en binding af provenuet af ATI instrumentet på egenkapitalen. De bestemmelser, Finanstilsynet henviser til, dækker således ikke en udbytteudlodning men omhandler helt andre forhold.
- Ejere af et AT1 instrument står frit i relation til at kræve en binding af beløbet, såfremt de skønner, at det er nødvendigt.

På den baggrund finder DS, at Finanstilsynets afgørelse er i strid med helt grundlæggende retsprincipper. En offentlig myndighed skal efter instituttets vurdering træffe afgørelser, der hviler på et klart hjemmelsgrundlag: Det er DS' vurdering, at der ikke er lovhjemmel til at klassificere AT1-instrumenter som en bunden fondsreserve.

Finanstilsynet vurderer, at det følger af reglerne, at hybrid kernekapital er bundne reserver. Vurderingen er en afgørelse, da Finanstilsynet med fortolkningen fastsætter, hvad der vil være gældende ret for DS, hvis de vælger at gennemføre fusionen efter den foreslåede model. Formålet med artikel 52, stk. 1, og artikel 77 er at sikre, at kapitalen er tilstede og kan absorbere tab i instituttet. Kravet om fuld indbetaling gælder for alle typer af kapitalinstrumenter, og er en skærpelse i forhold til de gældende regler i selskabsloven. Når DS vil anvende hybrid kernekapital til udlodning til aktionærer, vil den hybride kernekapital ikke længere være til stede, da udlodningen reducerer kapitalgrundlaget. AT1 udstedelsen er altså ikke længere fuldt indbetalt og opfylder ikke længere betingelserne i artikel 52, stk. 1, litra a. Det er et krav, at betingelserne i artikel 52, stk. 1, i CRR til enhver tid er opfyldt. Det fremgår således af artikel 55, at følgerne af, at betingelserne i artikel 52 ikke længere er opfyldt, er, at instrumentet omgående ophører med at kvalificere som et hybrid kernekapitalinstrument.

Artikel 77 i CRR sikrer, at institutterne skal have Finanstilsynets forudgående tilladelse til at indfri eller tilbagekøbe kapitalinstrumenter, herunder eventuel overkurs i tilknytning til udstedelserne. Formålet er igen at sikre, at kapitalinstrumenterne er tilstede og ikke reduceres uden Finanstilsynet vidende og tilladelse. De frie reserver kan institutterne udlodde uden forudgående tilladelse, men med kravet i artikel 77 kan Finanstilsynet sikre, at i hvert fald kapitalinstrumenterne ikke reduceres uden Finanstilsynets forudgående analyse af det nødvendige kapitalgrundlag. Kapitalinstrumenter er derfor af en bedre kvalitet som kapital end frie reserver. Af samme grund, er det et krav i artikel 77 i CRR, at overkurs ved kapitaludstedelser kun kan reduceres eller omklassificeres til frie reserver efter forudgående tilladelse fra Finanstilsynet. Dette er endnu en skærpelse i forhold til reglerne i selskabsloven, der tillader overførsel af overkurs til frie reserveposter.

Finanstilsynet har på baggrund af høringen præciseret, at afgørelsen handler om de kapital- og regnskabsmæssige effekter og ikke likviditetsmæssige effekter. Derudover foretager Finanstilsynet en mindre ændring til forklaringen af ejerstrukturen i afsnittet sagsfremstillingen og om frie reserver i den af DS fremsendte balance under afsnittet vurdering.

## 6. Vurdering

I ansøgning af 2. marts 2022 har DS fremsendt følgende balance til beskrivelse af udviklingen i balancen i DS:

<b>Egenkapital i DSF i forlængelse af fusionen</b>			
<b>(mio. DKK)</b>	<b>Før fusion (pr. 30. juni 2021)</b>	<b>Effekt fra fusion</b>	<b>Efter fusion</b>
Aktiekapital	333	0	333
Bunden fondsreserve/minoriteter	8.343	0	8.343
Frie reserver mv. <i>opdelt således:</i> <i>Moderelskabets egenkapital minus kapitalandele pr. 30. juni 2021 og konsolideringsjusteringer</i>	608	30	638
<i>Overført overskud</i>	608	-1.970	-1.970
<i>AT1 - Hybrid kernekapital - egenkapital</i>		2.000	2.000
<b>Egenkapital</b>	<b>9.284</b>	<b>30</b>	<b>9.314</b>

Det er DS' vurdering, at den nævnte specifikation ovenfor på DKK 2.000 mio., der hidrører fra det udstedte hybride kernekapital, skal anses som en fri reserve og ikke som en bunden reserve. Såfremt den hybride kernekapital vurderes ikke at være en fri reserve, medfører det, at de frie reserver blive negative og således udgør minus DKK 1.362 mio. DS vil som konsekvens heraf ikke kunne udlodde til ejerne af den hybride kernekapital efter gennemførelsen af transaktionen, da der ikke er tale om en fri reserve. DS kan udlodde, når de frie reserver igen er positive.

Reglerne i CRR, FIL, regnskabsbekendtgørelsen gælder også for DS, da de er sat i kraft for instituttet i bekendtgørelse om at skibsfinansieringsinstitut.

### 6.1. Regnskabsmæssig klassifikation af AT1 som egenkapital

Regnskabsbekendtgørelsens bilag 2, pkt. 28, indeholder en definition af et egenkapitalinstrument. Der er tale om et en kontrakt, som udgør et finansielt aktiv i en virksomhed og en finansiell forpligtelse for en anden part eller et egenkapitalinstrument i en anden virksomhed.

International Accounting Standards (IAS) er et fortolkningsbidrag til regnskabsreglerne. Ifølge bestemmelserne i IAS 32 er det instrumentets karakteristika og betingelser, der afgør, om det skal klassificeres som gæld eller egenkapital.

DS har oplyst, at instrumentets karakteristika vil opfylde kravene for at kunne blive klassificeret fuldt ud som egenkapitalinstrument. Der vil ikke være indeholdt noget gældselement i instrumentet. Finanstilsynet lægger i det følgende til grund, at instrumentet vil blive klassificeret som egenkapital.

## 6.2. Klassifikation af AT<sub>1</sub> under egenkapitalen

### 6.2.1. Model for offentliggørelse af kapitalopgørelsen

Det næste spørgsmål er, hvordan den hybride kernekapital skal klassificeres under egenkapitalen.

Det følger hverken af regnskabsbekendtgørelsen eller IFRS9, hvorledes egenkapitalelementet af det finansielle instrument skal klassificeres og præsenteres i regnskabet under egenkapitalen.

For at sikre en ensartet anvendelse af CRR og en ensartet præsentation af kapitalgrundlaget, er der udarbejdet en model for offentliggørelse af kapitalopgørelsen. Med afsæt i den regnskabsmæssige balance, er der sat krav om anvendelse af udvidet balance, som dækker kapitalgrundlagsposterne.

I henhold til artikel 4 i den tekniske standard for kapitalgrundlagsoffentliggørelsesmodellen, skal instituttet offentliggøre den model til offentliggørelse af det generelle kapitalgrundlag, der er anført i bilag VII, og som blandt andet anfører:

#### Egentlig kernekapital (CET 1) før fradrag: Instrumenter og reserver

- Kapitalinstrumenter og overkurs ved emission i tilknytning hertil
- Overført resultat
- Akkumuleret anden totalindkomst
- Midler til dækning af generelle kreditrisici<sup>1</sup>
- Beløb for kvalificerede poster omhandlet i artikel 484, stk. 3, i CRR og overkurs ved emission i tilknytning hertil underlagt udfasning fra egentlig kernekapital
- Minoritetsinteresser
- Uafhængigt kontrollerede foreløbige overskud fratrukket forventede udgifter eller udbytter

#### Hybrid kernekapital før fradrag: Instrumenter

- Hybrid kernekapitalinstrumenter og tilknyttet overkurs ved emission
  - Heraf klassificeret som egenkapital i henhold til de gældende regnskabsregler
  - Heraf klassificeret som forpligtelser i henhold til de gældende regnskabsregler

<sup>1</sup> Generelle kreditrisici – anvendes ikke i Danmark.

Ud fra reglerne om offentliggørelse af kapitalgrundlaget, så klassificeres hybrid kernekapital i kapitalopgørelsen som et egenkapitalinstrument i en selvstændig post, og ikke som andre reserver eller frie reserver under den egentlige egenkapital.

### 6.2.2. Frie reserver og udlodning

Reglerne om udlodning er forankret i selskabsloven og det fremgår af § 179, stk. 2, at der kan ske udlodning af de frie reserver. Spørgsmålet er, om den hybride kernekapital betragtes som en fri reserve, uanset at kapitalgrundlags-offentliggørelsesmodellen isolerer hybrid kernekapital fra den egentlige kernekapital og reserver.

Da den hybride kernekapital defineres som et egenkapitalinstrument i regnskabsbekendtgørelsen, jf. punkt 6.1., så kan instrumentet indregnes i den regnskabsmæssige egenkapital, fordi instrumentet har karakteristika, der ligner aktiekapital. Det taler imod, at udlodning kan baseres på den udstedte hybride kernekapital. Der kan ej heller ske udlodning fra reserver, der er opstået fra aktieemissioner.

Den hybride kernekapital bliver klassificeret i en særskilt egenkapitalpost, og er bundet af det aftalegrundlag, der ligger bag udstedelsen. Dette vil enten være i form af en egentlig låneaftale eller som en obligationsudstedelse. Modsat reserver i regnskabsmæssig henseende, så er der her tale om et instrument og altså kapital, der er indskudt af investorer på baggrund af aftalegrundlaget. Der er således eksterne investorer, der ejer en fordring på udstederen, hvilket efter fusionen er DS, der under visse betingelser vil forfalde.

Et instrument skal være fuldt indbetalt for at kunne kvalificeres som et hybridt kernekapitalinstrument, jf. artikel 52, stk. 1, litra a, i CRR, skal. Disse betingelser gælder ikke kun, når aftalen indgås, men skal løbende være opfyldt for at kunne klassificere som hybrid kernekapital, jf. artikel 55 i CRR.

Et dansk kreditinstitut skal, jf. artikel 77 have Finanstilsynets forudgående tilladelse til at:

- a) reducere, indfri eller genkøbe egentlige kernekapitalinstrumenter udstedt af instituttet på en måde, som er tilladt i henhold til gældende national ret
- b) reducere, distribuere eller omklassificere overkurs ved emission i tilknytning til kapitalgrundlagsinstrumenter til en anden kapitalgrundlagspost
- c) opkræve, indfri, tilbagebetale eller genkøbe hybride kernekapitalinstrumenter eller supplerende kapitalinstrumenter før det kontraktlige udløbstidspunkt.



Kapital, der stammer fra udstedelsen af hybrid kernekapital, kan ikke sidestilles med ikke-bundne reserver, men snarere med aktiekapital. Da kapitalen ikke blot kan indfris. Kapitalen kan således ikke blot fjernes frit fra udstederen.

Den hybride kernekapital er i lighed med aktiekapital således ikke frie midler, der kan anvendes af instituttet uden forudgående tilladelse fra den kompetente myndighed. Anvendelsen af instrumenterne er begrænset af en række restriktioner i CRR for indfrielse, reduktion og omklassifikation af AT1. Der er ikke som anført af DS ved professor Søren Friis Hansen kun tale om nogle konkrete situationer, hvor Finanstilsynet skal godkende. Art. 77 er universal i sin formulering og taler om opkræve, indfri, tilbagebetale eller genkøbe hybride kernekapital-instrumenter eller supplerende kapitalinstrumenter før det kontraktlige udløbstidspunkt og dækker alle situationer, som falder inden for ordlyden. Den hybride kernekapital er på denne baggrund bunden, da den ikke blot kan indfries.

Grunden til, at bestemmelsen ikke eksplicit nævner, at hybrid kernekapital ikke må udloddes til aktionærer er, at hybrid kernekapital netop ikke er en fri reserve, af grundende anført ovenfor, der kan anvendes til udlodning. Det ville derfor ikke give mening at tilføje denne begrænsning.

Hvis det var tilladt for instituttet at udlodde den hybride kernekapital til aktionæerne, ville de øvrige krav om fuld indbetaling og om Finanstilsynets forudgående tilladelse til indfrielse være overflødige.

Hybrid kernekapital skal være fuldt indbetalt, tabsabsorberende og der kan kun udloddes til investorerne fra frie reserver, jf. artikel 52 i CRR.

Finanstilsynet finder således, at den hybride kernekapital må anses som en bunden reserve i henhold til artikel 52 og 77 i CRR. Kapital, der stammer herfra, kan ikke udloddes til aktionærer.

Udbytte kan således kun udbetales ud af frie reserver i form af overført overskud, og reserver, som ikke er bundet ifølge lov eller vedtægter, jf. § 180 i selskabsloven. Som ekstraordinært udbytte kan kun anvendes midler, der er omfattet af § 180, stk. 2, samt optjent overskud og frie reserver efter den periode, der senest er aflagt årsrapport for, medmindre beløbet er udloddet, forbrugt eller bundet, jf. § 182, i selskabsloven.

### **6.3. Udlodning til Den Danske Maritime Fond**

DS udbetaler til Den Danske Maritime Fond på baggrund af årets overskud såfremt det løbende overskud er positivt. Udbetalingen er hjemlet af § 9, stk. 2, i lov om et skibsfinansieringsinstitut, hvor det fremgår, at den bundne

fondsreserve henlægges 10 pct. af årets overskud, der ikke medgår til dækning af underskud fra tidligere år, medmindre Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål på anden måde tilgodeses på tilsvarende vis. Den maritime fond kan derfor kun modtage midler, når de frie reserver er positive.

## **7. Opsummering**

Hybrid kernekapital er egenkapital. Instrumentet er bundet af restriktioner i art 52 og 77 i CRR og har karakteristika, der minder om aktiekapital. Det er således ikke en fri reserve under egenkapitalen.

Der kan ikke udloddes udbytte til selskabets aktionærer, ligesom der ikke kan afholdes kapitalomkostninger på den hybride kernekapital, hvis der ikke er dækning herfor i de frie reserver.

## **8. Klagevejledning**

Finanstilsynets afgørelse kan indbringes for Erhvervsankenævnet senest fire uger efter, at den er modtaget. Det følger af § 372, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed. Klagen skal sendes pr. e-mail til [ean@naevneneshus.dk](mailto:ean@naevneneshus.dk) eller pr. post til Erhvervsankenævnets sekretariat, Toldboden 2, 8800 Viborg.

Det er forbundet med et gebyr at klage til Erhvervsankenævnet. Yderligere information om klagegebyr og opsættende virkning kan findes på Erhvervsankenævnets hjemmeside, <https://naevneneshus.dk/start-din-klage/erhvervsankenaevnet/>, og i bekendtgørelse nr. 1135 af 13. oktober 2017 om Erhvervsankenævnet.

Med venlig hilsen

Kristian Vie Madsen

Vicedirektør

# Bilag 1

## 1. Retlige grundlag

### 1.1. Lov om finansiel virksomhed (FIL)<sup>2</sup>

Det fremgår af FIL § 201, at et pengeinstitut skal foretage de henlæggelser, der er nødvendige efter instituttets økonomiske stilling. Vedtægterne kan foreskrive pligt til henlæggelse.

### 1.2. Regnskabsbekendtgørelsen<sup>3</sup>

Det fremgår af § 4, stk. 1, i regnskabsbekendtgørelsen, at balance og resultatopgørelse skal opstilles i skematisk form i overensstemmelse med bilag 3 og 4, jf. dog stk. 2.

Det fremgår af bilag 2 i punkt. 28 under definitionen af et finansielt instrument, at det er en kontrakt, som udgør et finansielt aktiv i en virksomhed og en finansiell forpligtelse for en anden part eller et egenkapitalinstrument i en anden virksomhed.

Det fremgår af bilag 4, pkt. 16-21, at kreditinstitutter skal opstille egenkapitalen som følgende:

#### EGENKAPITAL

- 16. Aktiekapital/andelskapital/garantkapital
  - 17. Overkurs ved emission
  - 18. Opskrivningshenlæggelser
  - 19. Andre reserver
    - 19.1. Lovpligtige reserver
    - 19.2. Vedtægtsmæssige reserver
    - 19.3. Reserver i serier
    - 19.4. Øvrige reserver
  - 20. Overført overskud eller underskud
  - 21. Foreslået udbytte
- Egenkapital i alt

<sup>2</sup> Bekendtgørelse af lov om finansiel virksomhed

<sup>3</sup> Bekendtgørelse nr. 281 af 26. marts 2014 om finansielle rapporter for kreditinstitutter og fondsmæglerselskaber, som senest ændret ved bekendtgørelse nr. 707 af 1. juni 2016, bekendtgørelse nr. 1043 af 5. september 2017, bekendtgørelse nr. 1441 af 3. december 2018, og bekendtgørelse nr. 1593 af 9. november 2020.

### 1.3. De internationale regnskabsregler (IFRS)<sup>4</sup>

Ifølge bestemmelserne i IAS<sup>5</sup> 32 er det instrumentets karakteristika og betingelser, der afgør, om det skal klassificeres som gæld eller egenkapital.

Et instrument er et egenkapital instrument, jf. IAS 32.16, hvis følgende betingelser er opfyldte:

A financial instrument is an equity instrument only if

(a) the instrument includes no contractual obligation to deliver cash or another financial asset to another entity and

(b) if the instrument will or may be settled in the issuer's own equity instruments, it is either:

- a non-derivative that includes no contractual obligation for the issuer to deliver a variable number of its own equity instruments; or
- a derivative that will be settled only by the issuer exchanging a fixed amount of cash or another financial asset for a fixed number of its own equity instruments.

### 1.4. Kapitalkravsregler (CRR)<sup>6</sup>

Det fremgår af artikel 4, stk. 1, nr. 128, i CRR om definition af elementer, der kan udloddes, at:

”resultatet for det sidst afsluttede regnskabsår med tillæg af overført overskud samt af anvendelige reserver til dette formål inden udlodninger til indehavere af kapitalgrundlagsinstrumenter og med fradrag af overført underskud, af overskud, der i henhold til EU-retten eller national ret eller instituttets vedtægtsmæssige bestemmelser ikke kan udloddes, samt af beløb henlagt til reserver, som ikke kan udloddes i overensstemmelse med national lovgivning eller instituttets vedtægter, i hvert tilfælde med hensyn til den specifikke kategori af kapitalgrundlagsinstrumenter, som EU-retten, national ret, institutternes vedtægtsmæssige bestemmelser eller vedtægterne vedrører, idet disse overskud, underskud og reserver fastsættes på grundlag af instituttets særskilte”

Det fremgår at artikel 52, at kapitalinstrumenter alene kvalificerer som hybride kernekapitalinstrumenter, hvis følgende betingelser er opfyldt:

<sup>4</sup> The International Financial Reporting Standards

<sup>5</sup> International Accounting Standards

<sup>6</sup> Europa-Parlamentets og rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber og om ændring af forordning (EU) nr. 648/2012 EØS-relevant tekst med senere ændringer.

- a) Instrumenterne er udstedt direkte af et institut og fuldt indbetalt.
- b) Ingen af følgende ejer instrumenterne:
  - i) instituttet eller dets datterselskaber
  - ii) en virksomhed, hvori instituttet har kapitalinteresser i form af mindst 20 % af stemmerettighederne eller kapitalen i virksomheden, enten direkte eller gennem kontrol.
- c) Erhvervelsen af ejendomsretten til instrumenterne er ikke direkte eller indirekte finansieret af instituttet.
- d) Instrumenterne er efterstillet supplerende kapitalinstrumenter i tilfælde af instituttets insolvens.
- ...
- l) Udlodninger på instrumenterne opfylder følgende betingelser:

- i) De udbetales fra poster, der kan udloddes.

Det fremgår af artikel 55, at følgende bestemmelser finder anvendelse, når betingelserne for hybride kernekapitalinstrumenter som omhandlet i artikel 52, stk. 1, ikke længere er opfyldt:

- a) Instrumentet ophører omgående med at kvalificeres som et hybridt kernekapitalinstrument.
- b) Den del af overkursen ved emission, der vedrører dette instrument, ophører omgående med at kvalificeres som en hybrid kernekapitalpost.

Det følger af artikel 77, stk. 1, om betingelser for reduktion af kapitalgrundlag og nedskrivningsrelevante passiver, at

1. Et institut skal have den kompetente myndigheds forudgående tilladelse til at gøre følgende:
  - a) reducere, indfri eller genkøbe egentlige kernekapitalinstrumenter udstedt af instituttet på en måde, som er tilladt i henhold til gældende national ret
  - b) reducere, distribuere eller omklassificere overkurs ved emission i tilknytning til kapitalgrundlagsinstrumenter til en anden kapitalgrundlagspost
  - c) opkræve, indfri, tilbagebetale eller genkøbe hybride kernekapitalinstrumenter eller supplerende kapitalinstrumenter før det kontraktlige udløbstidspunkt.

...

Det fremgår af artikel 437 i CRR, at:

Institutterne offentliggør følgende oplysninger vedrørende deres kapitalgrundlag:

a) en fuldstændig afstemning mellem egentlige kernekapitalposter, hybride kernekapitalposter, supplerende kapitalposter samt filtre og fradrag, der anvendes på instituttets kapitalgrundlag i henhold til artikel 32-36, 56, 66 og 79, og balancen i instituttets reviderede regnskaber

b) en beskrivelse af hovedtrækkene ved de egentlige kernekapitalinstrumenter, hybride kernekapitalinstrumenter og supplerende kapitalinstrumenter, som er udstedt af instituttet

c) de komplette vilkår og betingelser for alle egentlige kernekapitalinstrumenter, hybride kernekapitalinstrumenter og supplerende kapitalinstrumenter

d) en særskilt offentliggørelse af arten og størrelsen af følgende:

i) hvert filter, der anvendes i henhold til artikel 32-35

ii) poster fratrukket i henhold til artikel 36, 56 og 66

iii) poster, der ikke er fratrukket i henhold til artikel 47, 48, 56, 66 og 79

e) en beskrivelse af alle begrænsninger, der anvendes ved beregningen af kapitalgrundlaget i henhold til denne forordning, og de instrumenter, filtre og fradrag, som disse begrænsninger finder anvendelse på

f) en fyldestgørende redegørelse for det grundlag, som kapitalprocenter er beregnet på, såfremt disse kapitalprocenter er beregnet ved anvendelse af kapitalgrundlagselementer fastsat på et andet grundlag end det, der er fastsat i denne forordning.

#### **1.4.1. Teknisk standard for kapitalgrundlagsoffentliggørelsesmodellen<sup>7</sup>**

Det fremgår af artikel 4 i teknisk standard for kapitalgrundlagsoffentliggørelsesmodellen, at: Institutterne offentliggør de oplysninger, der er omhandlet i artikel 437 i forordning (EU) nr. 575/2013, som følger:

a) de oplysninger, der er omhandlet i artikel 437, litra a), d), e) og f), i forordning (EU) nr. 575/2013, ved hjælp af skema EU CC1 og EU CC2 i bilag VII til

<sup>7</sup> Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) Nr. 637/ 2021 af 15. marts 2021 om gennemførelsesmæssige tekniske standarder vedrørende institutters offentliggørelse af de oplysninger, der er omhandlet i ottende del, afsnit II og III, i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013, og om ophævelse af Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 1423/2013, Kommissionens delegerede forordning (EU) 2015/1555, Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) 2016/200 og Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/2295.

nærværende forordning, idet instrukserne i bilag VIII til nærværende forordning følges

b) de oplysninger, der er omhandlet i artikel 437, litra b) og c), i forordning (EU) nr. 575/2013, ved hjælp af tabel EU CCA i bilag VII til nærværende forordning, idet instrukserne i bilag VIII til nærværende forordning følges.

Det følger af bilag VII, Skema EU CC1, pkt. 1-5a og 30, at:

Egentlig kernekapital: Instrumenter og reserver

- Kapitalinstrumenter og overkurs ved emission i tilknytning hertil
- Overført resultat
- Akkumuleret anden totalindkomst
- Midler til dækning af generelle kreditrisici<sup>8</sup>
- Beløb for kvalificerede poster omhandlet i artikel 484, stk. 3, i CRR og overkurs ved emission i tilknytning hertil underlagt udfasning fra egentlig kernekapital
- Minoritetsinteresser
- Uafhængigt kontrollerede foreløbige overskud fratrukket forventede udgifter eller udbytter

Hybrid kernekapital før fradrag: Instrumenter

- Hybrid kernekapitalinstrumenter og tilknyttet overkurs ved emission
  - Heraf klassificeret som egenkapital i henhold til de gældende regnskabsregler
  - Heraf klassificeret som forpligtelser i henhold til de gældende regnskabsregler

### 1.5. Selskabsloven<sup>9</sup>

Det fremgår af § 179 i selskabsloven, at uddeling af selskabets midler til kapitalejerne kan kun finde sted

- 1) som udbytte på grundlag af det senest godkendte årsregnskab, jf. § 180,
- 2) som ekstraordinært udbytte, jf. §§ 182 og 183,
- 3) som udlodning i forbindelse med nedsættelse af selskabskapitalen, jf. §§ 185-193, eller
- 4) som udlodning i forbindelse med selskabets opløsning, jf. kapitel 14.

Stk. 2. Selskabets centrale ledelsesorgan er ansvarligt for, at uddeling ikke overstiger, hvad der er forsvarligt under hensyntagen til selskabets, og i moderselskaber koncernens, økonomiske stilling, og ikke sker til skade for selskabet eller dets kreditorer, jf. § 115, nr. 5, og § 116, nr. 5. Det centrale ledelsesorgan er desuden ansvarligt for, at der efter uddelingen er dækning for

<sup>8</sup> Generelle kreditrisici – anvendes ikke i Danmark.

<sup>9</sup> Lov om aktie- og anpartsselskaber (selskabsloven), jf. lovbekendtgørelse nr. 1952 af 11. november 2021.

selskabskapitalen og de reserver, der er bundne i henhold til lov eller vedtægt.

Det fremgår af § 180, at generalforsamlingen træffer beslutning om fordeling af det beløb, der er til rådighed efter årsregnskabet, ved udlodning af udbytte. Generalforsamlingen må ikke beslutte udlodning af højere udbytte end foreslået eller tiltrådt af selskabets centrale ledelsesorgan.

Stk. 2. Som udbytte kan kun anvendes frie reserver, hvorved forstås beløb, som i selskabets senest godkendte årsregnskab er opført som overført overskud, og reserver, som ikke er bundet i henhold til lov eller vedtægter, med fradrag af overført underskud

Det fremgår af § 182, at generalforsamlingen kan træffe beslutning om udlodning af ekstraordinært udbytte, når selskabet har aflagt den første årsrapport. Generalforsamlingen må ikke beslutte udlodning af højere ekstraordinært udbytte end foreslået eller tiltrådt af selskabets centrale ledelsesorgan.

Stk. 2. Generalforsamlingen kan bemyndige selskabets centrale ledelsesorgan til efter aflæggelsen af det første årsregnskab at træffe beslutning om udlodning af ekstraordinært udbytte. Bemyndigelsen kan indeholde økonomiske og tidsmæssige begrænsninger.

Stk. 3. Som ekstraordinært udbytte efter stk. 1 og 2 kan kun anvendes midler, der er omfattet af § 180, stk. 2, samt optjent overskud og frie reserver, der er opstået eller blevet frigjort efter den periode, der senest er aflagt årsrapport for, medmindre beløbet er udloddet, forbrugt eller bundet.

#### **1.6. Lov om et skibsfinansieringsinstitut<sup>10</sup>**

Det fremgår af § 9, stk. 1, i lov om et skibsfinansieringsinstitut, at den bundne fondsreserve kan alene anvendes til dækning af underskud, som ikke kan dækkes af beløb, der kan anvendes til udbytte i aktieselskabet.

Det fremgår videre stk. 2, at der skal til den bundne fondsreserve henlægges 10 pct. af årets overskud, der ikke medgår til dækning af underskud fra tidligere år, medmindre Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål på anden måde tilgodeses på tilsvarende vis. Henlæggelsen kan dog ikke overstige den forrentning af fondsreserven, der svarer til den rente, Finanstilsynet fastsætter i medfør af § 213, stk. 2, i lov om finansiel virksomhed med fradrag af en forholdsmæssig andel af årets selskabsskat. Uanset dette skal den bundne fondsreserve så vidt muligt retableres ved forlods overførsel af årets overskud, hvis den bundne fondsreserve i tidligere år helt eller delvis er medgået til dækning af underskud. Der kan således ikke udbetales udbytte eller

<sup>10</sup> Lov om et skibsfinansieringsinstitut, jf. lovbekendtgørelse nr. 1780 af 12. december 2018.



udloddet ved kapitalnedsættelse, førend den bundne fondsreserve har opnået mindst den samme nominelle størrelse, som fondsreserven havde, inden den helt eller delvis medgik til dækning af underskud.

### **1.7. Bekendtgørelse om et skibsfinansieringsinstitut<sup>11</sup>**

Det fremgår af § 1, stk. 2, at hvor denne bekendtgørelse henviser til regler i lov om finansiel virksomhed eller regler udstedt i medfør heraf, der finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut, forstås alene generelle regler for finansielle virksomheder og særlige regler for pengeinstitutter i lov om finansiel virksomhed, medmindre andet er anført. Pengeinstitutter henholdsvis finansielle virksomheder i lov om finansiel virksomhed eller regler udstedt i medfør heraf skal således i forhold til denne bekendtgørelse læses som et skibsfinansieringsinstitut omfattet af lov om et skibsfinansieringsinstitut.

Det fremgår af § 2, stk. 2, at artikel 4 og 5 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber om definitioner finder tilsvarende anvendelse i denne bekendtgørelse.

Det fremgår af § 9, at del 8 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber om institutternes oplysningspligt finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut.

Det fremgår af § 24, at... del 2 og 3 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber om henholdsvis kapitalgrundlag og kapitalkrav finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut.

Det fremgår af § 30, at kapitel 13 i lov om finansiel virksomhed om årsrapport, revision og anvendelse af årets overskud finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut.

---

<sup>11</sup> Bekendtgørelse nr. 79 af 27. januar 2015.