
FSMA_2018_09 dd. 22/06/2018

Tenuitvoerlegging van de prospectusverordening: ontwerp van wet

Toepassingsveld:

Openbare aanbiedingen en toelatingen tot de notering van beleggingsinstrumenten.

Samenvatting/Doelstelling:

Op 12 juni 2018 werd het ontwerp van wet tot tenuitvoerlegging van de nieuwe prospectusverordening in Belgisch recht gepubliceerd. De FSMA geeft in deze mededeling een overzicht van de belangrijkste aspecten van de regeling ingevoerd door het wetsontwerp inzake openbare aanbiedingen en toelating tot de notering.

Algemeen

Op 12 juni 2018 werd het ontwerp van wet tot tenuitvoerlegging van de nieuwe prospectusverordening¹ in Belgisch recht op de website van het Parlement (DOC Kamer 54 - 3150) gepubliceerd.

Een vorige versie van dit wetsontwerp werd onderworpen aan een consultatie van 24 november 2017 tot 15 januari 2018. Het werd gewijzigd na deze consultatie.

Dit document geeft toelichting bij de belangrijkste aspecten van de regeling ingevoerd door het wetsontwerp inzake openbare aanbiedingen en toelating tot de notering. Voor meer details wordt verwezen naar het ontwerp zelf. Te noteren valt dat het ontwerp ook andere bepalingen bevat, o.a. met betrekking tot openbare overnamebiedingen, die hier niet worden besproken.

Gekozen benadering voor de tenuitvoerlegging van de prospectusverordening

Op 5 april 2017 heeft het Europees Parlement de nieuwe prospectusverordening goedgekeurd. Die verordening zal de bestaande prospectusrichtlijn² vervangen.

¹ Verordening (EU) 2017/1129 van het Europees Parlement en de Raad van 14 juni 2017 betreffende het prospectus dat moet worden gepubliceerd wanneer effecten aan het publiek worden aangeboden of tot de handel op een gereglementeerde markt worden toegelaten en tot intrekking van Richtlijn 2003/71/EG.

² Richtlijn 2003/71/EG van het Europees Parlement en de Raad van 4 november 2003 betreffende het prospectus dat gepubliceerd moet worden wanneer effecten aan het publiek worden aangeboden of tot de handel worden toegelaten en tot wijziging van Richtlijn 2001/34/EG.

Hoewel de prospectusregels grotendeels vervat zitten in de verordening, kunnen of moeten voor bepaalde punten³ toch specifieke nationale maatregelen worden genomen. Het hier voorgestelde wetsontwerp geeft gevolg aan die verordening en gaat daarbij over tot de opheffing en de vervanging van de wet van 16 juni 2006 op de openbare aanbidding van beleggingsinstrumenten en de toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op een gereglementeerde markt.

Hieronder volgt een overzicht van de belangrijkste kenmerken van de voorgestelde regeling:

1. Toepassingsgebied van de regeling

Net als de huidige wet van 16 juni 2006, is het wetsontwerp van toepassing op openbare aanbiddingen en toelatingen tot de handel van beleggingsinstrumenten.

Het toepassingsgebied van het wetsontwerp is dus ruimer dan dat van de prospectusverordening die, zoals de prospectusrichtlijn voordien, enkel van toepassing is op openbare aanbiddingen en de toelatingen tot de handel van effecten.

2. Drempel voor de toepassing van de prospectusplicht

De belangrijkste wijziging ten gevolge van het wetsontwerp betreft de drempel waarboven de prospectusplicht van toepassing zal zijn. Het ontwerp bepaalt dat de prospectusplicht in de volgende gevallen geldt:

- 1/ aanbiddingen aan het publiek met een totale tegenwaarde van meer dan 5.000.000 euro van beleggingsinstrumenten die niet op een door de Koning aangeduide MTF zijn of zullen worden toegelaten;
- 2/ aanbiddingen aan het publiek met een totale tegenwaarde van meer dan 8.000.000 euro van beleggingsinstrumenten die tot de verhandeling op een door de Koning aangeduide MTF zijn of zullen worden toegelaten; en
- 3/ toelatingen tot de verhandeling op een gereglementeerde markt, ongeacht het bedrag van de verrichting.

Het ontwerp strekt er dus toe drie afzonderlijke regelingen in te voeren voor de toepassing van de prospectusplicht, naargelang de betrokken beleggingsinstrumenten al dan niet tot de verhandeling op een door de Koning aangeduide MTF of op een gereglementeerde markt zijn (of zullen worden) toegelaten.

Zoals voorheen, geldt de prospectusplicht niet bij een gewone toelating tot de verhandeling op een MTF zonder aanbidding van beleggingsinstrumenten aan het publiek (zie echter hieronder in verband met de regels inzake de informatienota).

³ Onder meer artikel 1, § 3, tweede lid, artikel 3, § 2, de artikelen 11, 20, § 9, 31, 32 en 38 tot 43.

3. Regeling voor de aanbiedingen onder de drempel

Toepassingsgebied

Voor de aanbiedingen aan het publiek met een totale tegenwaarde die minder bedraagt dan of gelijk is aan 5.000.000 euro of 8.000.000 euro, naargelang het geval (zie hierboven), zal de opstelling van een informatienota, i.e. een veel beknopter document dan een prospectus, verplicht zijn. Die regeling strekt ertoe de toegang tot de financiering te vergemakkelijken voor kleine ondernemingen, en tegelijkertijd te garanderen dat beleggers voldoende worden geïnformeerd.

Te noteren valt dat een *de minimis*-regeling wordt ingevoerd voor de aanbiedingen aan het publiek waarvan de totale tegenwaarde minder dan 500.000 euro bedraagt, en voor zover elke belegger slechts voor een maximumbedrag van 5.000 euro op de aanbieding aan het publiek kan ingaan. Voor dergelijke aanbiedingen aan het publiek zal geen informatienota en a fortiori ook geen prospectus moeten worden gepubliceerd. Er is ook geen meldplicht aan de FSMA in het kader van deze *de minimis*-regeling.

Het wetsontwerp herneemt echter niet de vrijstellingen die thans aan bod komen in de wet van 16 juni 2006 met betrekking tot de aanbiedingen van aandelen in coöperatieve vennootschappen en de aanbiedingen van effecten aan werknemers ter uitvoering van participatieplannen als bedoeld in de wet van 22 mei 2001 betreffende de werknemersparticipatie in het kapitaal en in de winst van de vennootschappen; datzelfde geldt ook voor de zogenaamde “crowdfundingvrijstellingen” (zie het huidige artikel 18, § 1, a), i), j) en k), van de wet van 16 juni 2006). In principe zal dus een informatienota moeten worden opgesteld voor deze verrichtingen, in het geval dat de verrichting niet kwalificeert voor de *de minimis*-regeling.

Het wetsontwerp machtigt tevens de Koning om de regeling van de informatienota van toepassing te maken bij de rechtstreekse toelating van beleggingsinstrumenten tot de verhandeling op de door de Koning aangeduide MTF's of segmenten van MTF's.

Het toepassingsgebied van de regeling van de informatienota en de prospectusregeling kan als volgt worden samengevat:

TYPE VERRICHTING BEDRAG VERRICHTING	Toelating op een gereguleerde markt (met of zonder aanbieding aan het publiek)	Openbare aanbieding zonder toelating op MTF's aangeduid door de Koning of een gereguleerde markt	Openbare aanbieding van instrumenten toegelaten op MTF's aangeduid door de Koning	Rechtstreekse toelating op de MTF's aangeduid door de Koning
Tot 500.000 euro (de minimis)	Prospectus	Geen informatie vereist, voor zover max. bedrag per investeerder = 5.000 euro	Informatienota	Informatienota
Tot 5.000.000 euro		Informatienota		
Tot 8.000.000 euro		Prospectus	Prospectus	
Meer dan 8.000.000 euro		Prospectus	Prospectus	

Zoals hierboven vermeld, zal de verplichting om een informatienota op te stellen en te verspreiden gelden voor openbare aanbiedingen met een tegenwaarde van minder dan 5.000.000 euro of 8.000.000 euro. Om redenen van coherentie wordt echter bepaald dat die verplichting niet zal gelden in de gevallen waarin de prospectusverordening in een vrijstelling van de prospectusplicht voorziet (zie art. 1, lid 2 en 4, van de prospectusverordening⁴).

Voorts zal de regeling van de informatienota niet van toepassing zijn indien de uitgevende instelling of de aanbieder verplicht is de beleggers een essentiële-informatiedocument krachtens de PRIIP's-verordening, of een ander document dat de Koning gelijkwaardig acht, te bezorgen.

Inhoud

De informatienota heeft tot doel de belangrijkste informatie voor de belegger te bundelen conform een gedetailleerd en exhaustief schema.

Wat de financiële informatie betreft, moet de informatienota de jaarrekeningen van de uitgevende instelling over de laatste twee boekjaren bevatten. Aan de audit van die jaarrekeningen wordt bijzondere aandacht besteed:

- als de uitgevende instelling verplicht is een commissaris aan te stellen, moet het verslag van de commissaris steeds bij die jaarrekeningen worden gevoegd;
- als de uitgevende instelling geen commissaris heeft aangesteld, wordt een keuze geboden. Ofwel worden de jaarrekeningen aan een onafhankelijke toetsing onderworpen, ofwel bevatten ze de vermelding dat zij, voor de doeleinden van de informatienota, een getrouw beeld geven conform de in België geldende auditnormen. In beide gevallen is de tussenkomst van een bedrijfsrevisor vereist. Daarnaast bestaat ook de mogelijkheid om de jaarrekeningen niet door een revisor te laten auditeren, op voorwaarde dat de informatienota hierover een waarschuwing bevat.

Er wordt verduidelijkt dat de informatienota in het Nederlands, het Frans of het Engels moet worden opgesteld, en in elk geval opgesteld of vertaald in de taal die in de reclame wordt gebruikt. Zo kan worden gegarandeerd dat de personen bij wie het betrokken instrument wordt gecommmercialiseerd, in staat zullen zijn de informatienota te begrijpen.

De informatienota moet in elektronische vorm worden gepubliceerd op de website van de uitgevende instelling, de aanbieder of, in voorkomend geval, de betrokken financiële tussenpersonen. Die publicatiewijze lijkt immers te garanderen dat de informatienota op een zo ruim mogelijke wijze wordt verspreid.

De informatienota is niet te vergelijken met een prospectus. Zo wordt op de informatienota geen a-prioritoezicht uitgeoefend door de FSMA en wordt zij ook niet vooraf door de FSMA goedgekeurd. Toch zal de FSMA bevoegd zijn om de inhoud van de informatienota te controleren, en om administratieve maatregelen of sancties te nemen als zou blijken dat de informatienota niet aan de door of krachtens de wet opgelegde vereisten voldoet. Die controle zal dus noodzakelijkerwijs na de publicatie van de informatienota worden uitgevoerd. Het feit dat de FSMA geen a priori controle heeft uitgevoerd, moet op een prominente plaats bovenaan de informatienota worden vermeld.

⁴ Bijvoorbeeld in geval van een aanbieding aan minder dan 150 personen die geen gekwalificeerde beleggers zijn.

De reclame voor aanbiedingen aan het publiek en toelatingen tot de verhandeling die aanleiding geven tot de publicatie van een informatienota, zal ook aan een controle a posteriori onderworpen worden.

De informatienota moet ten laatste op de aanvangsdag van de aanbieding aan het publiek beschikbaar worden gesteld. Ten laatste op het moment van de beschikbaarstelling aan het publiek moet de informatienota ook worden neergelegd bij de FSMA. De FSMA zal binnenkort de praktische modaliteiten van neerlegging bekendmaken. Ook elke aanvulling op de informatienota wordt onmiddellijk neergelegd bij de FSMA.

De informatienota blijft geldig gedurende twaalf maanden na de neerlegging ervan bij de FSMA, voor zover zij vergezeld gaat van alle vereiste aanvullingen. Als de duur van de openbare aanbieding meer dan twaalf maanden bedraagt, zal de informatienota overigens niet meer geldig zijn en zal dus een nieuwe informatienota bij de FSMA moeten worden neergelegd en beschikbaar worden gesteld van de beleggers.

Een gedetailleerd schema met de informatie die in de informatienota moet worden opgenomen, zal worden vastgelegd in een koninklijk besluit.

Overgangsregeling

Het grootste deel van de regeling van de prospectusverordening zal op 21 juli 2019 in werking treden.

De bepalingen over de nieuwe drempel voor de toepassing van de prospectusplicht en de regeling rond de informatienota zullen echter op 21 juli 2018 in werking treden, met dien verstande dat de vroegere regeling van toepassing zal blijven op de aanbiedingen die op die datum nog steeds lopen.

Van dat beginsel wordt echter afgeweken in verband met de vrijstellingen van de prospectusplicht met betrekking tot de openbare aanbiedingen van aandelen in bepaalde coöperatieve vennootschappen en effecten die aan werknemers worden aangeboden ter uitvoering van participatieplannen (zie artikel 18, § 1, a) en i), van de wet van 16 juni 2006): aanbiedingen aan het publiek van deze twee categorieën die op 21 juli 2018 reeds lopen, zullen vanaf 21 oktober 2018 aan de nieuwe regeling onderworpen worden. Aangezien deze vrijstellingen niet als dusdanig hernomen worden in het wetsontwerp zullen doorlopende aanbiedingen niet onbeperkt kunnen blijven genieten van deze vrijstellingen.