**UZASADNIENIE**

Rozporządzenie stanowi realizację delegacji ustawowej zawartej w art. 4 ust. 4 ustawy z dnia 12 lutego 2010 r. o rekapitalizacji niektórych instytucji oraz o rządowych instrumentach stabilizacji finansowej (Dz. U. z 2022 poz. 396, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą o rekapitalizacji”. Zgodnie z upoważnieniem, minister właściwy do spraw instytucji finansowych określi, w drodze rozporządzenia, szczegółowe warunki podziału obciążeń przez akcjonariuszy, udziałowców i wierzycieli podporządkowanych, uwzględniając potrzebę zapewnienia zgodności szczegółowych warunków podziału obciążeń z unijnymi ramami pomocy państwa.

Konieczność wydania nowego rozporządzenia wynika z nowelizacji ustawy o rekapitalizacji, której dokonano ustawą z  dnia 14 kwietnia 2023 r. o zmianie ustawy o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi, ustawy o obligacjach, ustawy o Bankowym Funduszu Gwarancyjnym, systemie gwarantowania depozytów oraz przymusowej restrukturyzacji oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. poz. 825). Zmiana ustawy miała głównie na celu wprowadzenie nowego instrumentu nadzwyczajnego publicznego wsparcia finansowego określonego w art. 32 ust. 4 lit. d dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/59/UE z dnia 15 maja 2014 r. ustanawiającej ramy na potrzeby prowadzenia działań naprawczych oraz restrukturyzacji i uporządkowanej likwidacji w odniesieniu do instytucji kredytowych i firm inwestycyjnych oraz zmieniającej dyrektywę Rady 82/891/EWG i dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2001/24/WE, 2002/47/WE, 2004/25/WE, 2005/56/WE, 2007/36/WE, 2011/35/UE, 2012/30/UE i 2013/36/EU oraz rozporządzenie Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) nr 1093/2010 i (UE) nr 648/2012 (Dz. Urz. UE L 173 z 12.06.2014, str. 190, z późn. zm.), zwanej dalej „dyrektywą BRRD”*,* tj. pokrycia niedoborów kapitałowych przez Skarb Państwa. Instrument rekapitalizacji w postaci pokrycia niedoborów kapitałowych może być stosowany również wobec banków spółdzielczych tzn. podział obciążeń, o którym mowa w rozporządzeniu, powinien dotyczyć również udziałowców banków spółdzielczych oraz powinien być również stosowany z  tytułu zawarcia umowy pokrycia niedoborów kapitałowych.

Instrumenty rekapitalizacji mogą być udzielone tylko instytucji wypłacalnej i podlegają zatwierdzeniu zgodnie z ramami dotyczącymi pomocy państwa oraz ponadto w stosunku do akcjonariuszy lub udziałowców oraz wierzycieli podporządkowanych instytucji zostały zastosowane środki podziału obciążeń zgodnie z rozporządzeniem ministra właściwego do spraw instytucji finansowych wydanym na podstawie art. 4 ust. 4 ustawy o rekapitalizacji, określającym szczegółowe warunki podziału obciążeń przez akcjonariuszy, udziałowców i wierzycieli podporządkowanych albo zgodnie z planem pokrycia niedoborów kapitałowych, o którym mowa w art. 6 ust. 2a pkt 5 tej ustawy. Jeżeli instytucja nie będzie w stanie zwiększyć funduszy własnych samodzielnie, będzie mogła wystąpić do ministra właściwego do spraw instytucji finansowych z wnioskiem o udzielenie jej w  imieniu Skarbu Państwa gwarancji ostrożnościowej lub zastosowanie pokrycia niedoborów kapitałowych. Instrumenty rekapitalizacji będą udzielane na podstawie umowy pomiędzy daną instytucją a ministrem właściwym do spraw instytucji finansowych, działającym w imieniu Skarbu Państwa.

Za „unijne ramy pomocy państwa” należy uznać, zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 53 dyrektywy BRRD, warunki ramowe ustanowione postanowieniami art. 107–109 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej (Dz. Urz. UE C 326 z 26.10.2012, str. 47) oraz rozporządzenia i wszystkie akty Unii, w  tym wytyczne, komunikaty i zawiadomienia, wydane lub przyjęte zgodnie z art. 108 ust. 4 lub art. 109 Traktatu o funkcjonowaniu Unii Europejskiej. W szczególności należy w tym kontekście zwrócić uwagę na komunikat Komisji Europejskiej w sprawie stosowania od dnia 1 sierpnia 2013 r. reguł pomocy państwa w odniesieniu do środków wsparcia na rzecz banków w kontekście kryzysu finansowego („komunikat bankowy”) (Dz. Urz. UE C 216 z 30.07.2013, str. 1), który w sekcji 3.1.2 wskazuje m.in., że wsparcie publiczne może stwarzać pokusy nadużyć i naruszać dyscyplinę rynkową, dlatego też pomoc należy przyznawać wyłącznie na warunkach obejmujących odpowiedni podział obciążenia przez obecnych inwestorów.

Zgodnie z § 1 rozporządzenia szczegółowe warunki dokonywania podziału obciążeń dotyczą zawarcia umowy gwarancji ostrożnościowej, o której mowa w art. 6 ust. 3 ustawy o rekapitalizacji, lub umowy pokrycia niedoborów kapitałowych, o której mowa w art. 6 ust. 3a tej ustawy. Natomiast podział obciążeń dokonywać się będzie po zawarciu wyżej wskazanych umów.

W § 2 rozporządzenia przewidziano, że podziału obciążeń będzie można dokonać poprzez konwersję kapitału hybrydowego lub długu podporządkowanego na kapitał podstawowy Tier I, odpis aktualizujący wartość kwoty głównej instrumentu kapitałowego oraz konwersję długu podporządkowanego na kapitał własny, zwane dalej „odpisem lub konwersją”.

Przed dokonaniem podziału obciążeń beneficjent gwarancji lub pokrycia niedoborów kapitałowych zobligowany będzie do dokonania oszacowania, aby określić kwoty strat do pokrycia oraz niezbędnej kwoty odpisu lub konwersji.

W celu zachowania wiarygodności wyników oszacowania beneficjent gwarancji lub pokrycia niedoborów kapitałowych zleci dokonanie oszacowania podmiotowi niezależnemu od jego organów, akcjonariuszy, udziałowców oraz wierzycieli podporządkowanych.

Jeżeli dokonanie powyższego oszacowania nie jest możliwe przez podmiot niezależny, beneficjent gwarancji lub pokrycia niedoborów kapitałowych powinien sam dokonać oszacowania wartości aktywów i pasywów, co stanowić będzie wystarczającą podstawę do dokonania podziału obciążeń.

Dodatkowo § 4 rozporządzenia reguluje warunki i kolejność dokonania odpisu lub konwersji.

Ustawa z  dnia 14 kwietnia 2023 r. o zmianie ustawy o funduszach inwestycyjnych i zarządzaniu alternatywnymi funduszami inwestycyjnymi, ustawy o obligacjach, ustawy o Bankowym Funduszu Gwarancyjnym, systemie gwarantowania depozytów oraz przymusowej restrukturyzacji oraz niektórych innych ustaw jednocześnie zachowała w mocy obecnie obowiązujące rozporządzenie wykonawcze wydane na podstawie art. 4 ust. 4 ustawy o rekapitalizacji przez 6 miesięcy od dnia wejścia w życie tej ustawy, czyli do dnia 1 kwietnia 2024 r. Dlatego w § 5 rozporządzenia, mając na uwadze konieczność możliwie szybkiego wydania rozporządzenia, dostosowanego do brzmienia zmienionych przepisów ustawy, zdecydowano, że rozporządzenie wejdzie w życie po upływie 7 dni od dnia ogłoszenia.

Projekt rozporządzenia nie wymaga przedstawiania organom i instytucjom Unii Europejskiej w celu uzyskania opinii, dokonania powiadomienia, konsultacji albo uzgodnienia. W szczególności regulacja nie mieści się w zakresie przedmiotowym zagadnień podlegających konsultacjom z Europejskim Bankiem Centralnym, zgodnie z art. 2 ust. 1 decyzji Rady z dnia 29 czerwca 1998 r. (98/415/WE) w  sprawie konsultacji Europejskiego Banku Centralnego udzielanych władzom krajowym w sprawie projektów przepisów prawnych (Dz. Urz. UE L 189 z 03.07.1998, str. 42).

Zawarte w projektowanym rozporządzeniu regulacje nie stanowią przepisów technicznych w rozumieniu rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 23 grudnia 2002 r. w sprawie sposobu funkcjonowania krajowego systemu notyfikacji norm i aktów prawnych (Dz. U. poz. 2039, z późn. zm.), dlatego też rozporządzenie nie podlega procedurze notyfikacji.

Stosownie do art. 4 ustawy z dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingowej w procesie stanowienia prawa (Dz. U. z 2017 r. poz. 248) projekt rozporządzenia został zamieszczony w wykazie prac legislacyjnych Ministra Finansów.

Zgodnie z art. 5 ustawy dnia 7 lipca 2005 r. o działalności lobbingowej w procesie stanowienia prawa, z chwilą przekazania do uzgodnień członkom Rady Ministrów, projekt rozporządzenia zostanie udostępniony w Biuletynie Informacji Publicznej na stronie podmiotowej Rządowego Centrum Legislacji, w serwisie Rządowy Proces Legislacyjny.

Projektowane rozporządzenie jest zgodne z prawem Unii Europejskiej.