



Borçlanma Aracı Sahipleri Kurulu Tebliği İle Getirilen Yenilikler

Murat Eryürekli – TÜYİD Yönetim Kurulu Üyesi, Eryürekli Hukuk Bürosu Kurucu Ortak

Değerli Okurlarımız,

Mevzuata yansıtılması ilk olarak 2019-2023 yıllarını kapsayan On Birinci Kalkınma Planı'nda zikredilen Borçlanma Aracı Sahipleri Kurulu ("BASK"), 2020 yılının Şubat ayında getirilen değişiklikler ile Sermaye Piyasası Kanunu'na ("Kanun") eklenmişti. Sermaye Piyasası Kurulu'nun ("Kurul") çalışmaları neticesinde BASK konusunu düzenleyen ilk tebliğ taslağı da 2020 yılının Nisan ayında yayımlanarak kamuoyu görüşüne açılmıştı. Üç haftalık görüş toplama sürecinin sonunda birtakım değişiklikler ile birlikte II-31/A.1 sayılı Borçlanma Aracı Sahipleri Kurulu Tebliği ("Tebliğ") 11 Eylül 2020 tarihinde Resmî Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe girmiştir.

Özellikle Avrupa Birliği uygulamasında karşımıza çıkan BASK kurumunun mevzuatımıza alınmasıyla ihraççıların ve yatırımcıların, değişen piyasa koşulları nedeniyle doğabilecek risklere karşı ortak bir paydada buluşabilmesine ve ihraç edilen borçlanma araçlarının özellikleri ile ihraççının çeşitli taahhütlerinin tarafları en az zarara uğratacak şekilde yeniden düzenlenebilmesine imkân tanınmıştır.

Tebliğ ile ihraççıların yurt içinde ihraç ettikleri borçlanma araçları düzenleme kapsamına alınmış olup, getirilen düzenlemelerde BASK toplantılarına ilişkin hususların yanı sıra borçlanma aracı sahipleri temsilcilerine, izahnamede yer verilmesi gereken çeşitli unsurlara ve teminatlı menkul kıymetler ile teminat ile korunan borçlanma araçlarına ilişkin özel düzenlemeler de getirilmiştir.

Tebliğ temel olarak iki çeşit BASK öngörmektedir: (i) Tertip BASK ve (ii) Genel BASK. Tertip BASK, ihraççının bir veya birden fazla tertipte ihraç ettiği borçlanma araçlarının sahiplerinden oluşan kurulu ifade etmekte olup, ilgili tertiplerde yer alan borçlanma araçlarının faiz ve vade gibi asli şartları ile ihraççının izahnamede yer vermesi halinde finansal ve operasyonel taahhütlerde yapılacak değişiklikler üzerinde görüşmek üzere toplanması

öngörülmüştür. Genel BASK ise Tertip BASK'a atıfta bulunarak tanımlanmış ve bir Tertip BASK'ta alınan kararların diğer borçlanma aracı sahiplerini olumsuz etkilemesi halinde, söz konusu Tertip BASK dışında kalan borçlanma aracı sahiplerinden oluşan kurul olarak düzenlenmiştir. Öte yandan, teminatlı menkul kıymetler ve bir teminat ile korunan borçlanma araçlarının sahiplerinin oluşturacağı BASK'ların ayrı olacağı belirtilmiş ve söz konusu BASK katılımcılarının Genel BASK'a katılım hakları sınırlandırılmıştır.

BASK toplantılarının fiziki olarak yürütülmesi ana kural olarak düzenlenmişse de karar metninin elden veya elektronik ortamda sirküle edilmesi mümkün kılınmıştır. BASK toplantılarına ilişkin davet, katılım, toplantının yönetimi, oy kullanılması ve itirazlar gibi konuların ise büyük oranda ihraççının takdirine bırakıldığını söylemek mümkün olacaktır. Bu noktada, dünya genelindeki uygulamada BASK toplantıları için genel kurul toplantılarına paralel prosedürlerin benimsendiğini söylemekte fayda vardır. Bu nedenle, çeşitli konularda farklılıkların gündeme gelmesi mümkün olmakla birlikte yurt içindeki uygulamada da genel kurul toplantılarına benzer usullerin benimsenmesini bekliyoruz. Öte yandan, toplantılara elektronik ortamda katılım imkânı sağlanmasının genel olarak önü açılmış, ayrıca bu husus payları borsaya kote edilmiş anonim şirketler ile borçlanma araçlarını halka arz eden ihraççılar için zorunlu kılınmıştır. Tebliğ'de ayrıca Sermaye Piyasası Kurulu'nun toplantıya gözlemci gönderebileceği belirtilmiştir.

Kurul Tertip BASK toplantılarında uygulanacak nisaplar için burada Kanun hükmünü ağırlaştırma yoluna girmiş ve Tertip BASK tarafından karar alınabilmesi için, her bir tertibin tedavülde bulunan toplam nominal değerinin üçte iki çoğunluğunu temsil eden borçlanma aracı sahiplerinin olumlu oy kullanmasını gerekli kılmıştır. Bu yaklaşım, Genel BASK toplantıları için de benimsenmiş ve karar nisabı, Genel BASK toplantısına katılma hakkı veren

borçlanma araçlarının toplam nominal bedelinin üçte iki çoğunluğu olarak belirlenmiştir.

Ağırlaştırılmış nisapların uygulanmasının yanı sıra, Tertip BASK kararlarının kesinlik kazanabilmesi için ayrıca 3 (üç) iş günü içerisinde ihraççının yönetim kurulu tarafından onaylanması ve bir Genel BASK kararı ile iptal edilmemiş olması aranmaktadır. Kesinlik kazanan Tertip BASK kararları, ilgili toplantıda olumlu oy kullanmayan veya toplantıya katılma hakkı olmasına rağmen katılmamış borçlanma aracı sahipleri için de bağlayıcı olacaktır.

Tebliğ’de “borçlanma aracı sahipleri temsilcisi”nin, ilgili tertip borçlanma araçlarının tedavülde bulunan nominal değerinin yarısından fazlasının olumlu oyu ile seçilebileceği ya da doğrudan izahname veya ihraç belgesinde belirlenebileceği düzenlenmiştir. Tebliğ, temsilcinin niteliklerine ilişkin birtakım düzenlemeler getirmiş olsa da temsilcinin görev ve yetkilerine ilişkin konuları ihraççının takdirine bırakmıştır.

Tebliğ ayrıca Kanun’da yer alan, borçlanma araçlarının hüküm ve şartlarının temerrüt sonrasında değiştirilmesi halinde takip işlemlerinin duracağına ve zamanaşımı sürelerinin işlemeyeceğine ilişkin hükmü tekrar etmiştir.

Getirilen düzenlemelerde görüldüğü üzere Kurul, olası zararları ve hak kayıplarını en asgari düzeye indirmek için BASK kararlarına ilişkin ağırlaştırılmış nisaplar ve iki kademeli bir denetim mekanizması benimsemiştir. Bununla birlikte, başta operasyonel konular ve BASK ile temsilcilerin görev ve yetkilerine ilişkin birçok noktanın ise ihraççının takdirine bırakıldığı görülmektedir.

Değindiğimiz konular çerçevesinde, BASK kurumunun mevzuatımıza kabulüyle birlikte Türk sermaye piyasalarının uluslararası standartlar karşısındaki duruşu açısından önemli bir adım atılmıştır.

Piyasamız için başarılı uygulamalar diliyorum!