



NOTAT

14. april 2010

10/00347-15

//kl-dep

Høringsnotat vedrørende forslag til lov om ændring af lov om finansiel stabilitet, lov om finansiel virksomhed, lov om en garantifond for indskydere og investorer og lov om påligningen af indkomstskat til staten

1. Indledning

Forslag til lov om ændring af lov om finansiel stabilitet, lov om finansiel virksomhed, lov om en garantifond for indskydere og investorer og lov om påligningen af indkomstskat til staten (Håndtering af nødlidende pengeinstitutter efter den generelle statsgarantiordnings udløb) blev sendt i høring den 24. marts 2010 med høringsfrist den 6. april 2010 til i alt 113 myndigheder, organisationer m.v.

Finanstilsynet har pr. 8. april 2010 modtaget 31 høringssvar, hvoraf 13 har haft bemærkninger til forslaget.

De hørte parter har afgivet nogle generelle bemærkninger til lovforslaget (pkt. 2) samt substantielle bemærkninger til visse af lovforslagets enkelte elementer, der gennemgås og kommenteres nærmere nedenfor. Det vedrører:

- Generelle bemærkninger (pkt. 2)
- Lov om finansiel stabilitets anvendelsesområde (pkt. 3)
- Lovforslagets regler om en frivillig ordning (pkt. 4)
- Lovforslagets regler om datterselskabets overtagelse af medarbejdere (pkt. 5)
- Lovforslagets regler om datterselskabets overtagelse af aktiver (pkt. 6)
- Lovforslagets regler om passiver der overtages af datterselskabet (pkt. 7)
- Lovforslagets regler om revisorernes værdiansættelse (pkt. 8)
- Lovforslagets regler om overdragelsesaftalen (pkt. 9)
- Lovforslagets regler om overtagelse af aktiviteter fra kurator (pkt. 10)
- Lovforslagets regler om præklusivt proklama (pkt. 11)
- Lovforslagets regler om bidragsfastsættelsen (pkt. 12)
- Lovforslagets regler om skattemæssig behandling af underskud i et nødlidende pengeinstitut (pkt. 13)
- IT-systemer og lovforslagets ikrafttræden (pkt. 14)
- Øvrige forhold (pkt. 15)

Høringen har endvidere givet anledning til en række redaktionelle bemærkninger af tekstuel, korrekturmæssig og lovteknisk karakter. Disse

bemærkninger ændrer ikke ved substansen i lovforslaget og omtales derfor ikke nærmere i dette notat. Bemærkningerne er i vidt omfang blevet indarbejdet i lovforslaget.

2. Generelle bemærkninger

Udover de ovenfor anførte emner har der overordnet set været tilslutning til lovforslaget. Danmarks Nationalbank finder, at lovforslaget er et af de vigtigste lovinitiativer i forbindelse med opfølgning på finanskrisen, og at den overordnede model er fornuftigt i tråd med initiativerne i andre lande. Nationalbanken lægger vægt på, at der i forbindelse med afvikling af statsgarantien for alle simple kreditorer i pengeinstitutter etableres en afviklingsordning, som uden anden garanti end den lovbestemte indskydergaranti giver mulighed for, at Finansiell Stabilitet A/S kan overtage nødlidende pengeinstitutter. Efter Nationalbankens opfattelse er det vigtigste i forbindelse med håndteringen af et nødlidende pengeinstitut ikke pengeinstitutts overlevelse, men videreførelse af de sunde aktiviteter, hvilket også er sigtet med den foreslåede model.

Dansk Aktionærforening bemærker, at lovforslaget skaber nye og faste rammer for, hvordan der kan ryddes op, når et pengeinstitut er kørt ned. Lovforslaget sikrer, at kunderne, inden for den garanti, der ydes alle kunder gennem Garantifonden for indskydere og investorer, får gode muligheder for at fortsætte deres tilværelse uden vanskeligheder, selv om det pengeinstitut, de havde placeret deres indskud hos, bliver nødlidende.

Finansforbundet hilser også lovforslaget velkomment, da det må forventes at skabe ro omkring den finansielle sektor efter udløbet af bankpakke I den 30. september 2010.

Finansrådet støtter lovforslagets overordnede formål og bemærker, at med overdragelse af det nødlidende pengeinstitut til et afviklingsselskab er lovforslaget efter Finansrådets opfattelse et godt grundlag for afviklingen med de færrest mulige negative konsekvenser for instituttets indskydere, kreditorer og øvrige kunder.

Advokatrådet støtter lovforslagets overordnede formål og anerkender, at en delvis tvangsmæssig overdragelse kan være nødvendig i relation til nødlidende pengeinstitutter som følge af de særlige forhold, der gør sig gældende inden for pengeinstitutsektoren. Det er Advokatrådets opfattelse, at de særlige forhold for nødlidende pengeinstitutter ikke i fuldt omfang kan begrunde de meget vidtgående reguleringer, som udkastet til lovforslag er udtryk for.

Foreningen af Statsautoriserede Revisorer finder det gavnligt at have en model til håndtering af nødlidende pengeinstitutter, så de kan tilbydes en kontrolleret afvikling som alternativ til at gå konkurs. Endelig støtter også DI, Kuratorforeningen og Landbrug & Fødevarer lovforslaget.

Kommentar:

Det skal bemærkes, at den foreslåede afviklingsordning i regi af Finansiell Stabilitet A/S etableres som en frivillig ordning, som pengeinstitutter, der har fået meddelt en frist af Finanstilsynet til opfyldelse af kapitalkravene i lov om finansiel virksomhed, skal tage stilling til, om de vil benytte, hvis bestræbelserne på at opfylde kapitalkravene mislykkes. Baggrunden for, at ordningen bygger på en frivillig beslutning truffet af det nødlidende pengeinstitut, er, at det kan have karakter af ekspropriation, hvis ordningen indeholder et tvangselement i relation til, at pengeinstituttet skal lade sig afvikle af et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S. Det er vurderingen, at den foreslåede afviklingsordning ikke indeholder direkte eller indirekte tvangsmæssig overdragelse.

3. Lov om finansiel stabilitets anvendelsesområde

Med lovforslaget foreslås det at ophæve de regler i lov om finansiel stabilitet, der alene relaterer sig til den generelle statsgarantiordning, idet den generelle statsgarantiordning ophører den 30. september 2010.

Finansministeriet på Færøerne mener, at det skaber unødigt tvivl omkring dækningen efter den generelle garantiordning og afviklingen af denne, at bestemmelserne herom ophæves pr. 1. oktober 2010.

Finansrådet er tvivlende over for, om det er hensigtsmæssigt at ophæve det hjemmelsmæssige grundlag for opgørelsen af tab i forbindelse med den generelle statsgaranti, idet opgørelsen ikke er endeligt foretaget, når lovforslaget træder i kraft den 1. oktober 2010.

Advokatrådet anfører, at det er hensigtsmæssigt at beskrive i bemærkningerne hvordan der materielt forholdes til de bestemmelser, der ophæves. Advokatrådet anfører endvidere, at lovforslaget bør regulere det tilfælde, hvor Finanstilsynet før den 30. september 2010 har fastsat en frist, men hvor fristen udløber den 1. oktober 2010 eller senere.

Kommentar:

For at undgå enhver tvivl eller uklarhed om retsstillingen efter den 30. september 2010, særligt for så vidt angår Finansiell Stabilitet A/S's handlemuligheder og pligter i forhold til et nødlidende pengeinstitut, der omfattes af ordningen umiddelbart op til den 30. september 2010, er det fundet hensigtsmæssigt at fastholde de gældende bestemmelser i lov om finansiel stabilitet om Finansiell Stabilitets afvikling af nødlidende pengeinstitutter, da det ikke kan udelukkes, at nogen af bestemmelserne i praksis vil finde anvendelse for uafsluttede sager. Det vurderes imidlertid fortsat hensigtsmæssigt, herunder ud fra et ordensmæssigt hensyn og for at undgå nogen form for forvirring, at ophæve bestemmelserne i §§ 2 og 4, der alene relaterer sig til etableringen af den generelle statsgarantiordning. Det følger allerede af den gældende § 17, stk. 4, i lov om finansiel stabilitet, at den generelle statsgarantiordning ophører den 30. september 2010. Samtidig følger det af bestemmelsen, at har Finanstilsynet

før den 30. september 2010 fastsat en frist for et pengeinstituts opfyldelse af kapitalkrav og er kapitalkravet ikke opfyldt inden udløbet af Finanstilsynets frist, så er Finansiell Stabilitet A/S forpligtet til at gennemføre den procedure, der beskrives i § 7 i lov om finansiell stabilitet.

Ved at ophæve bestemmelserne i §§ 2 og 4 sendes der et entydigt signal til det finansielle marked og indskydere m.v., at der ikke efter 30. september 2010 længere vil være nogen generel statsgarantiordning, som dækker nødlidende pengeinstitutter.

4. Forslagets regler om en frivillig ordning

Med lovforslaget etableres der en frivillig afviklingsordning. Pengeinstitutter, der har fået meddelt en frist af Finanstilsynet til opfyldelse af kapitalkravene i lov om finansiell virksomhed, skal hurtigst muligt og inden 6 timer efter, at pengeinstituttet er gjort bekendt med fristen, tage stilling til, om de vil benytte afviklingsordningen, hvis bestræbelserne på at opfylde kapitalkravene mislykkes, eller de vil afvikles efter de gældende regler i lov om finansiell virksomhed.

Nationalbanken anfører, at frivilligheden i ordningen skaber risici for, at afviklingen af et nødlidende pengeinstitut bliver unødigt kompliceret. En kontrolleret afvikling skaber større sikkerhed for at bevare aktivernes værdi. Vælger pengeinstituttet konkursvejen, vil pengeinstitutternes kunder kunne risikere lukning af dankort og modregning af indeståender på lønkonti i deres udlån, således at det kan blive besværligt at gennemføre almindelige bank- og betalingstransaktioner. Den manglende forudsigelighed vil kunne være til skade for pengeinstitutternes kunder, andre interessenter og tilliden til det finansielle system generelt.

Efter Nationalbankens opfattelse er det yderst relevant for pengeinstitutternes kunder og andre interessenter på forhånd at vide, hvilken vej et pengeinstitut planlægger at gå, hvis der skulle opstå problemer. Det anføres af Nationalbanken, at pengeinstitutterne bør forpligtes til på forhånd på en generalforsamling at tage stilling til, hvorvidt instituttet i tilfælde af problemer (som ikke kan løses på anden vis indenfor den af Finanstilsynet fastsatte frist) vil lade sig afvikle gennem Finansiell Stabilitet A/S. Herefter vil kunder og andre interessenter kunne forholde sig markeds-mæssigt til oplysningen.

Dansk Aktionærforening anfører, at foreningen har forståelse for, at det, i den konkrete situation hvor instituttet er nødlidende, er hensigtsmæssigt, at der kan træffes beslutninger uden at afvente en generalforsamling, men det forudsætter, at bestyrelsen virkelig repræsenterer aktionærene. For at sikre dette bør der indføres nomineringsudvalg med aktionærdeltagelse. Udvalget skal til den næste generalforsamling afgive et begrundet forslag om, hvordan bestyrelsen bør sammensættes ved valgene på generalforsamlingen.

Advokatrådet anfører, at det bør revurderes, hvorvidt bestyrelsen skal have kompetence til at træffe beslutning om at lade sig afvikle efter afviklingsmodellen. Det må som udgangspunkt antages, at der kan forekomme situationer, hvor bestyrelsen har medansvar for den situation, det nødlidende pengeinstitut er kommet i. Bestyrelsens beslutning om overdragelse sker på bekostning af kreditorerne, hvorfor det bør overvejes at inddrage ansvarsregler for ledelsen i det nødlidende institut under det videre arbejde med lovforslaget.

Kommentar:

Afvikling via den foreslåede ordning bygger på en beslutning truffet af det nødlidende pengeinstitut. Dette skyldes, at det kan have karakter af ekspropriation, hvis ordningen indeholder et tvangselement i relation til at pengeinstituttet skal lade sig afvikle af et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S. Beslutningen kan træffes af pengeinstituttets bestyrelse og træffes med baggrund i lovforslagets bestemmelse om, at hvis et pengeinstitut har tabt egenkapitalen eller er insolvent eller må påregne at blive insolvent i konkurslovens forstand, kan beslutning om indgåelse af aftale med Finansiell Stabilitet A/S om overdragelse af pengeinstituttets aktiver træffes af bestyrelsen.

Anvendelse af bestemmelsen forudsætter, at en akut løsning af pengeinstituttets solvensproblemer ikke kan afvente, at pengeinstituttets øverste organ – generalforsamlingen eller repræsentantskabet – indkaldes. Det kan for eksempel være tilfældet, hvor der er risiko for, at der vil opstå et "run" på pengeinstituttet, når det bliver offentligt kendt, at pengeinstituttet er i økonomiske problemer, og Finanstilsynet har fastsat en frist for reetablering af kapitalen i medfør af § 225, stk. 1, i lov om finansiell virksomhed, og der ikke inden for denne frist er sket en sådan reetablering.

Det vurderes, at afvikling via den med lovforslaget foreslåede model er mest hensigtsmæssig for såvel den finansielle stabilitet som for bankens indskydere og kreditorer. Dette forhold burde i sig selv føre til, at en "bonus pater-bestyrelse" vil foretrække denne model med henblik på at begrænse de skadelige konsekvenser af afviklingen af virksomheden end ved konkurs eller anden afvikling efter lov om finansiell virksomhed.

I forhold til bestyrelsens potentielle ansvar bemærkes det, at bestyrelsen vil skulle træffe de nødvendige beslutninger under de ansvars- og erstatningsregler, der almindeligvis gælder for en bestyrelse i en finansiell virksomhed. Det er herudfra, at bestyrelsen må træffe beslutning om, hvorvidt den vil lade det nødlidende pengeinstitut blive afviklet via den foreslåede afviklingsordning i regi af Finansiell Stabilitet A/S eller efter de gældende regler i lov om finansiell virksomhed om ophør, dvs. likvidation, konkurs eller sammenlægning.

I følge lovforslaget påhviler det således bestyrelsen, hvis et pengeinstituts økonomiske situation nødvendiggør det, at vurdere, hvorvidt pengeinsti-

*tuttet er insolvent. Ved bestyrelsens vurdering af, hvorvidt pengeinstitut-
tet er insolvent, skal der tages højde for, om pengeinstituttet er i en situa-
tion, hvor pengeinstituttet ikke opfylder kapitalkravene i lov om finansiel
virksomhed, og der er udsigt til, at den af Finanstilsynet fastsatte frist til
retablering af kapitalen udløber uden retablering af kapitalen, samt at
pengeinstituttets tilladelse inddrages.*

*Det vurderes imidlertid hensigtsmæssigt at præcisere i bemærkningerne
til lovforslaget, at en bestyrelse i et pengeinstitut i lighed med, hvad der
gælder for bestyrelsen i relation til dens øvrige beslutninger, kan vælge
på forhånd at indhente et mandat fra generalforsamlingen. Der er natur-
ligvis intet til hinder for, at bestyrelsen måtte finde behov for på forhånd
at tage en drøftelse med aktionærkredsen på en generalforsamling om,
hvilken vej et pengeinstitut planlægger at gå, hvis pengeinstituttet skulle
blive insolvent.*

*Formålet med lovforslaget er at skabe rammer for krisehåndtering af
nødlidende pengeinstitutter og ikke at justere rammerne for udnævnelse
og sammensætning af bestyrelser. Et pengeinstituts bestyrelse er valgt på
instituttets generalforsamling og skal således virke i aktionærernes inte-
resse. Da bestyrelsen derfor antages at repræsentere pengeinstituttets
aktionærer, forekommer det ikke hensigtsmæssigt at indføre regler om
nomineringsudvalg med aktionærdeltagelse.*

5. Lovforslagets regler om datterselskabets overtagelse af medarbejdere

Det fremgår af de foreslåede § 16 e, stk. 2, og § 16 g, stk. 5, til lov om finansiel stabilitet, at Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab skal overtage medarbejdere efter nærmere aftale med det nødlidende pengeinstitut, samt at forpligtelser over for de medarbejdere, som datterselskabet overtager, overtages fuldt ud.

Finansforbundet er positiv over for de foreslåede bestemmelser, der giver en klar sikring af retstilstanden for de ansatte. Finansforbundet bemærker dog, at det virker uheldigt, at der i lovforslagets bemærkninger anvendes formuleringer, der afviger fra lovttekstens klare og ubetingede pligt til at overtage medarbejderne og forpligtelserne over for disse fuldt ud, idet det kan efterlade de ansatte medarbejdere i en usikker situation.

Finanssektorens Arbejdsgiverforening (FA) mener, at de to foreslåede bestemmelser bør ændres således, at det ikke gøres obligatorisk, men i stedet frivilligt, om datterselskabet overtager det nødlidende pengeinstituts medarbejdere, samt at bestemmelsen om, at forpligtelser over for de medarbejdere, som datterselskabet overtager, overtages fuldt ud, bør udgå. Finanssektorens Arbejdsgiverforening anfører, at en sådan retsstilling vil svare til den, der gælder i forbindelse med en virksomheds overgang til et konkursbo. Lov om lønmodtageres retsstilling ved virksomheds-overdragelse, som beskytter lønmodtagere mod afskedigelse på grund af

en virksomheds overdragelse, omfatter således ikke en virksomheds overgang til konkursbo. Lovforslaget vil derfor efter FA's opfattelse være udtryk for en betydelig – og ikke hensigtsmæssig – skærpelse af erhververs forpligtelser i forhold til sammenlignelige situationer.

Finansrådet er også af den mening, at bestemmelsen bør ændres således, at det bliver frivilligt for datterselskabet at overtage medarbejdere.

Kuratorforeningen anfører, at det bør præciseres, hvorvidt der med lovforslaget er en forpligtelse for datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S til at overtage medarbejdere.

Kommentar:

Intentionen med den foreslåede afviklingsordning er at sikre det nødlidende pengeinstituts aktiver bedst muligt gennem en videreførelse (going concern) og kontrolleret afvikling af disse, frem for at der gennemføres et tvangssalg under en konkurs. Endvidere er baggrunden for den foreslåede udformning af § 16 e, stk. 2, og § 16 g, stk. 5, at datterselskabet skal være i stand til at videreføre det nødlidende pengeinstituts virksomhed i et sådant omfang, at indskyderne ikke umiddelbart oplever nogen forskel i den praktiske del af deres daglige bankforretninger, hvorfor det forventeligt under alle omstændigheder vil være nødvendigt for Finansiell Stabilitet at overtage en i hvert fald større del af medarbejderne. For at undgå usikkerhed eller tvivl om medarbejdernes situation er lovforslagets bemærkninger blevet præciseret, så det klart fremgår, at Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab skal overtage medarbejderne, og at forpligtelserne over for medarbejderne overtages fuldt ud.

6. Lovforslagets regler om datterselskabets overtagelse af aktiver

Med lovforslagets § 16 g, stk. 1, til lov om finansiell stabilitet bestemmes det, at datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S skal overtage det nødlidende pengeinstituts aktiver.

Finansrådet mener ikke, at Finansiell Stabilitet A/S skal have valgfrihed med hensyn til ikke at overtage visse aktiver, hvilket bør angives mere entydigt i bemærkningerne. Samtidig foreslår Finansrådet, at lovbemærkningerne vedrørende gensidigt bebyrdende kontrakter suppleres således, at der også henvises til nettingaftaler vedrørende handel med valuta, derivater, repoer og aktielån samt tilhørende aftaler om finansiell sikkerhedsstillelse. Disse udgør gensidigt bebyrdende aftaler, og kan kun overdrages i overensstemmelse med aftalens egne bestemmelser. Finansrådet finder det afgørende, at der ikke opstår usikkerhed herom, idet danske pengeinstitutter og virksomheder indgår forretninger med internationale modparter i tillid til, at aftalerne kan håndhæves efter deres ordlyd. Lovforslaget må derfor ikke fremstå som lex specialis til nettingbestemmelserne i værdipapirhandelslovens kap. 18 a.

Advokatrådet anfører, at det klart bør fremgå af lovforslaget, i hvilket omfang det nye pengeinstitut skal indtræde i gensidigt bebyrdende aftaler, da dette er en meget kompleks problemstilling. Derudover medfører den pligtmæssige overtagelse af tilgodehavender, der er nedskrevet, og tilgodehavender, der er ”nul-rente”-bærende, at den hurtige værdiansættelse potentielt kan ske til skade for kreditorerne.

Kuratorforeningen mener, at det bør præciseres i lovforslaget, hvis der med lovforslaget er tilsigtet et pligtmæssigt debitorskifte udløst af aftalen mellem datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S og det nødlidende pengeinstitut.

Kommentar:

Datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S skal overtage det nødlidende pengeinstituts aktiver og en forholdsmæssig andel af passiverne. Dette betyder, at datterselskabet bl.a. skal overtage samtlige udlån fra det nødlidende pengeinstitut i overensstemmelse med de almindelige regler om kreditorskifte, der ikke kræver accept fra debitorerne. Samtidig finder de almindelige regler om debitorskifte anvendelse på den forholdsmæssige overtagelse af passiverne. Som det også fremgår af lovforslagets bemærkninger, kan overførte kreditorer vælge at blive tilbageført til det nødlidende pengeinstitut. I sådanne tilfælde vil der ikke ske en fuldstændig overtagelse af aktiverne. Samtidig skal Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab ifølge lovforslaget sikre, en orientering af de overtagede kreditorer.

I forhold til bemærkningerne vedrørende gensidigt bebyrdende aftaler og nettingaftaler, er det blevet præciseret i bemærkningerne til lovforslaget, at sådanne aftaler kun kan overdrages i overensstemmelse med aftalernes egne bestemmelser. Dette sker for ikke at skabe usikkerhed om, hvorvidt aftalernes modparter kan have tillid til, at aftalerne kan håndhæves efter deres ordlyd.

Den pligtmæssige overtagelse af alle aktiver omfatter ligeledes nedskrevne tilgodehavender. Den foreløbige værdiansættelse efterreguleres, når revisorernes endelige værdiansættelse foreligger, hvorfor værdiansættelsen ikke sker til skade for kreditorerne. En efterregulering i favør af datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S er begrænset til mellemregningskontoen.

7. Lovforslagets regler om passiver der overtages af datterselskabet

Det fremgår af lovforslagets § 16 g, stk. 8, til lov om finansiell stabilitet, at aktie-, garanti- og andelskapital eller anden efterstillet kapital ikke overtages af datterselskabet.

Forbrugerombudsmanden har anmodet om, at det i lovforslaget præciseres, hvorvidt erstatnings- eller tilbagebetalingskrav, der relaterer sig til aktie-, garanti- og andelskapital, skal overtages af datterselskabet.

Kommentar:

Bestemmelsen regulerer, at en aktionær, garant mv., som har accepteret at stille risikovillig kapital til rådighed for selskabet, ikke får glæde af ordningen. En aktionær, garant mv. vil kun kunne blive omfattet af ordningen i relation til sit risikovillige indskud, hvis vedkommende kan få medhold i, at vedkommende har et simpelt krav mod instituttet, fx pga. mangelfuld rådgivning eller manglende aftale om indskud af risikovillig kapital, hvorfor det er fundet hensigtsmæssigt at præcisere bemærkningerne således at dette fremgår.

8. Lovforslagets regler om revisorerens værdiansættelse

Med lovforslagets § 16 g, stk. 9, til lov om finansiel stabilitet fastslås det, at værdien af det nødlidende pengeinstituts aktiver endeligt fastsættes af to revisorer udpeget af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer.

Finansrådet foreslår, at aktiverens værdi fastsættes endeligt af to sagkyndige, der er udpeget af afviklingsafdelingens værdiansættelsesråd. Værdiansættelsesrådet oprettes i regi af Indskydergarantifondens afviklingsafdeling og er sammensat af fire medlemmer, der repræsenterer de pengeinstitutter, der er omfattet af ordningen. De sagkyndiges vurdering skal foreligge hurtigst muligt, efter at de er udpeget, og deres vurdering skal efterfølgende bekræftes af to revisorer, der er udpeget af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer. Baggrunden for forslaget er, at Finansrådet finder det hensigtsmæssigt at udpege de sagkyndige under hensyn til de forskellige typer af aktiver, der måtte findes, og i den henseende vil værdiansættelsesrådet være egnet til at udpege de relevante eksperter.

Foreningen af Statsautoriserede Revisorer (FSR) anmoder om, at det i lovforslagets bemærkninger tydeliggøres, at revisorerne alene foretager en vurdering af aktiverens værdi og ikke forholder sig til værdien af de forpligtelser, herunder medarbejderforpligtelser, der skal overdrages til datterselskabet af Finansiel Stabilitet A/S. FSR bemærker endvidere, at revisorerne skal fastsætte en værdi, hvorfor der ikke kan afgives en erklæring af høj grad af sikkerhed om samme værdi, da der i givet fald vil være tale om selvrevision, og bemærker, at revisorerens rapportering derfor vil ske i form af en værdiansættelsesrapport.

Advokatrådet mener, at omfanget af de interessenter, der kan anfægte revisorerens værdiansættelse, bør udvides til ligeledes at omfatte andre berørte interessenter herunder simple som efterstillede kreditorer.

Kommentar:

Efter lovforslaget skal Foreningen af Statsautoriserede Revisorer udpege to uafhængige revisorer til at foretage en endelig fastsættelse af aktiverens værdi i det nødlidende pengeinstitut. Baggrunden for, at det er uafhængige revisorer, der foretager værdiansættelsen af aktiverne, skyldes ønsket om en hurtig afklaring af værdiansættelsen. Revisorerne kan be-

nytte sig af ekstern bistand i det omfang de finder det nødvendigt. Det vurderes således mest hensigtsmæssigt at fastholde lovforslagets model, således at Foreningen af Statsautoriserede Revisorer alene har udpegningskompetencen.

Vurderingen af, hvor stor en forholdsmæssig andel af passiverne, som datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S skal overtage som betaling for aktiverne, foretages af datterselskabet.

Det forudsættes, at Indskydergarantifondens interesser i relation til værdiansættelsen af aktiverne varetages af Finansiell Stabilitet A/S. Lovforslaget vil dog blive udbygget således, at Indskydergarantifonden bliver tillagt søgsmålskompetence i relation til revisorerens vurdering.

De simple og efterstillede kreditorer, der er tilbage i det nødlidende pengeinstitut, tillægges ikke søgsmålskompetence, da disse kreditorers interesser varetages af bestemmelsen om, at den endelige overdragelsessum reguleres med et eventuelt nettooverskud hos datterselskabet efter videreoverdragelse eller likvidation af datterselskabet. De omtalte kreditorer har derfor allerede den fornødne retlige beskyttelse. Samtidig forventes det nødlidende pengeinstituts kreditorers interesser varetaget af bestyrelsen i instituttet eller kurator i et eventuelt konkursbo efter det nødlidende pengeinstitut.

Det fremgår allerede af lovforslaget, at det er aktivernes værdi, som revisorerne skal foretage en vurdering af. Dette er tydeliggjort i bemærkningerne.

9. Lovforslagets regler om overdragelsesaftalen

Der er med lovforslagets § 16 g, stk. 12, til lov om finansiell virksomhed bestemt, at overdragelsesaftalen skal indeholde en bestemmelse om, at den endelige overdragelsessum reguleres med et eventuelt nettooverskud hos datterselskabet efter videreoverdragelse eller likvidation af datterselskabet.

Foreningen af Statsautoriserede Revisorer bemærker, at forslaget tager højde for, at Finansiell Stabilitet A/S kan fusionere to eller flere datterselskaber, hvis det er fremmende for afviklingen af datterselskaberne. FSR anfører dog, at en fusion kan gøre det vanskeligere at opgøre den eventuelle gevinst ved afviklingen, der skal tilfalde den nødlidende bank som en efterfølgende regulering af overdragelsessummen. Bestemmelsen ses ikke at tage højde for sådanne situationer, hvor Finansiell Stabilitet A/S vælger at afhænde datterselskabet på anden vis, for eksempel via fusion af to eller flere datterselskaber eller ved at sælge en del af aktiviteterne og for eksempel beholde de resterende ejendomme.

Finansrådet og Advokatrådet anfører derudover generelt, at det er væsentligt at holde regnskabet for afviklingen af datterselskaber til Finansiell

Stabilitet A/S under den generelle statsgarantiordning adskilt fra den afviklingsordning, der foreslås med lovforslaget.

Kommentar:

Lovforslaget angår indførelsen af en ordning til håndtering af nødlidende pengeinstitutter efter 30. september 2010 med garanti fra Indskydergarantifonden. Ordningen griber ikke ind i den gældende statsgarantiordning, og afvikling af datterselskaber til Finansiell Stabilitet A/S skal således holdes separat fra Finansiell Stabilitet A/S' datterselskaber under afvikling efter den generelle statsgarantiordning.

Det er en forudsætning for afvikling af datterselskaber via fusion, likvidation eller delvist frasalg af aktiviteterne, fx ved salg af bestemte porteføljer af virksomheden, at fordelingen af nettooverskuddet kan ske på de enkelte datterselskaber.

10. Lovforslagets regler om overtagelse af aktiviteter fra kurator

Det fremgår af lovforslagets § 16 j til lov om finansiell stabilitet, at et pengeinstitut, efter at det er gået konkurs, kan overdrages af konkursboet til et datterselskab af Finansiell Stabilitet A/S på samme vilkår som der i øvrigt foreslås for afviklingsordningen.

Finansrådet anfører, at Finansrådet ikke kan tilslutte sig, at kurator skal kunne overdrage aktiverne og dermed (en del) af passiverne til Finansiell Stabilitet A/S, hvortil også kommer, at Indskydergarantifonden allerede vil have honoreret indskyderne og investorerne i det konkursramte pengeinstitut ved udbetalinger til fremmede pengeinstitutter, hvor de nye kundeforhold måtte være oprettet.

Finansrådet kan heller ikke tilslutte sig, at afviklingsafdelingen og dermed banksektorens hæftelse for tab, skal kunne komme på tale for afviklingen af et konkursbo.

Advokatrådet anfører, at det af bemærkningerne klart bør fremgå, om der fx skal være tidsmæssige eller andre begrænsninger i relation til et konkursbos muligheder for at anvende regelsættet.

Kommentar:

Hensigten med bestemmelsen er, at kurator skal kunne overdrage aktiverne og en forholdsmæssig andel af passiverne til et datterselskab ejet af Finansiell Stabilitet A/S. Dette skyldes, at der kan opstå situationer, hvor et nødlidende pengeinstitut meget pludseligt bliver erklæret konkurs. For at sikre at sådanne pengeinstitutter også kan håndteres via afviklingsordningen, er der i lovforslaget indsat en bestemmelse om, at kurator kan overdrage aktiver til et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S. Det er imidlertid ikke hensigten, at Indskydergarantifonden ved denne transaktion skal foretage en dobbelt udbetaling – både til indskyderne og til datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Lovforslaget er derfor blevet

præciseret således, at der ikke er nogen indskydere, som får dobbelt betaling. Samtidig er det præciseret det, at overdragelsen sker på samme vis som overdragelsen af et nødlidende pengeinstitut.

11. Lovforslagets regler om præklusivt proklama

I lovforslagets § 16 h, til lov om finansiel stabilitet er der indsat regler om præklusivt proklama. En fordring vil herefter ikke kunne gøres gældende over for datterselskabet, hvis ikke kreditor gør sit krav gældende inden den frist, der er fastsat i den offentlige indkaldelse af kravene på 3 måneder.

Kuratorforeningen anerkender behovet herfor i relation til opgørelsen af overtagessummen. Samtidig gøres opmærksom på, at der kan være en risiko for, at der er kreditorer, der bliver prækluderet på grund af manglende eller for sen anmeldelse af eventuelle krav. Kuratorforeningen anfører, at datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S bør pålægges at udsende en meddelelse om proklamaet til alle kendte kreditorer.

Forbrugerombudsmanden bemærker generelt, at det kan forventes, at almindelige indskydere ikke bliver tilstrækkeligt opmærksomme på et proklama, heller ikke selv om dette opslås i et almindeligt blad.

Advokatrådet udtrykker bekymring om, at forbrugere og pengeinstitutkunder, der har fulgt dårlig eller uhensigtsmæssig rådgivning ved proklamaet bliver afskåret fra at anmelde krav allerede efter 12 uger. Advokatrådet mener, at det bør tillades, at kreditorer kan tilmelde sig et gruppesøgsmål efter udløbet af 3 måneders fristen, hvis grupprepræsentanten har overholdt fristen.

Kommentar:

Optagelse af proklama i et almindeligt blad kendes fra konkursretten i relation til gældssanering, hvor der også kan optages proklama i et lokalt eller almindeligt læst blad. Det vil være hensigtsmæssigt, at datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S sikrer, at proklamaet optages i de medier, som kreditorer må forventes at orientere sig i. Det vil sige lokale aviser, pengeinstitutts hjemmeside og andre medier, der benyttes i de områder, hvor pengeinstitutts distributionsnet er koncentreret. Er der større udenlandske interesser i pengeinstituttet, kan det overvejes, om proklamaet skal optages i udenlandske medier.

Som det også fremgår af lovforslagets bemærkninger skal datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S sikre en orientering af de overtagede kreditorer. Det vil blive tydeliggjort i bemærkningerne, at orienteringen til kreditorerne skal indeholde en meddelelse om proklamaet.

For at sikre forbrugere og pengeinstitutkunder en bedre retsstilling indsættes der en bestemmelse om, at krav, der behandles under et gruppesøgsmål efter reglerne i Retsplejeloven ikke prækluderes, selvom tilmel-

dingen til gruppensøgsmålet sker efter udløbet af 3 måneders fristen, forudsat at grupperepræsentanten på gruppens vegne har overholdt fristen. Grupperepræsentanten kan på gruppens vegne anmelde gruppens krav under et, selvom gruppen og omfanget af gruppens krav ikke er kendt på anmeldelsestidspunktet. Hermed bliver ensartede krav ikke afskåret fra at anmelde krav allerede efter 3 måneder.

12. Lovforslagets regler om bidragsfastsættelsen

Det følger af den foreslåede § 7 stk. 1, i lov om en garantifond for indskydere og investorer, at afviklingsafdelingens formue skal udgøre mindst 3,2 mia. kr., hvilket svarer til indskyderafdelingernes samlede formue. Det fremgår herudover af det foreslåede stk. 3, 3. pkt., at det enkelte pengeinstituts bidrag til afviklingsafdelingen i form af indeståelser eller afdrag på lån optaget efter lovens § 6, stk. 2, inden for et regnskabsår højst kan udgøre et beløb svarende til 2 promille af instituttets indlånsmasse.

Finansrådet foreslår, at mindsteformuen i afviklingsafdelingen fastsættes til 2 mia. kr., samt at den øvre grænse for det enkelte pengeinstituts årlige bidrag fastsættes til 2 promille af instituttets dækkede nettoindskud, da risikoen for tab i afviklingsafdelingen anses for betydeligt mindre end i indskyderafdelingen.

Nationalbanken tilkendegiver, at Indskydergarantifonden bør finansieres således, at pengeinstitutterne bidrager til denne på en sådan måde, at ekstra omkostninger ved at aggressiv finansiell adfærd bæres af de rette institutter. Kommissionens forventelige udspil senere på året vil kunne danne grundlag for drøftelser herom.

Kommentar:

Med lovforslaget suppleres Indskydergarantifondens ordinære formue med en yderligere formue i regi af afviklingsafdelingen. For at sikre en ensartethed mellem lovforslaget og den gældende lovgivning foreslås formuen i regi af afviklingsafdelingen etableret som en spejling af Indskydergarantifondens ordinære formue. Bidragsyderne til Indskydergarantifondens formue i regi af afviklingsafdelingen kommer fra pengeinstitutter omfattet af ordningen, hvilket vil sige pengeinstitutter med tilladelse til at drive virksomhed efter § 7 i lov om finansiell virksomhed. Filialer i Danmark af udenlandske pengeinstitutter er derfor ikke omfattet af ordningen.

Som det også fremgår af bemærkningerne til lovforslaget, så forventes Kommissionen i løbet af 2010 at fremkomme med et direktivforslag vedrørende ændring af finansieringen af Indskydergarantifonden. I forbindelse med vurderingen af Kommissionens forslag vil indeståelserne i relation til afviklingsafdelingen blive revurderet. Herunder vil en risikobaseret opgørelse af pengeinstitutternes bidrag indgå i arbejdet fra dansk

side med henblik på at sikre at ekstra omkostninger ved en aggressiv finansiel adfærd bæres af de risikotagende institutter.

13. Lovforslagets regler om skattemæssig behandling af underskud i et nødlidende pengeinstitut

Det foreslås i § 7 B, stk. 3, til ligningsloven, at hvis et nødlidende pengeinstitut påbegynder en ny aktivitet, så begrænses det nødlidende pengeinstituts anvendelse af et skattemæssigt underskud.

Foreningen af Statsautoriserede Revisorer foreslår, at det klart kommer til at fremgå af lovforslaget, om underskudsbegrænsningen kun omfatter den del af tabet i det nødlidende pengeinstitut, der har medført udbetalinger fra Indskydergarantifonden.

Kommentar:

Lovforslagets bemærkninger er blevet præciseret således, at det klart fremgår, at hele underskuddet i det nødlidende pengeinstitut begrænses, hvis det nødlidende pengeinstitut tilføres ny aktivitet – uanset størrelsen af det tab, som medfører udbetalinger fra Indskydergarantifonden.

14. IT-systemer og lovforslagets ikrafttræden

Det foreslås med lovforslagets § 245 a, at pengeinstitutterne skal sikre, at de har effektive sags gange og systemer, der sikrer, at den enkelte bank er forberedt og kan tilvejebringe nødvendige oversigter og oplysninger over bankens indskuds- og udlånskonti, pensionsdepoter mv. når en krisesituation er forestående.

Det foreslås endvidere, at loven træder i kraft den 1. oktober 2010, dvs. samtidig med udløbet af den generelle statsgaranti.

Finansrådet har hertil bemærket, at implementeringen af de sags gange og procedurer, der skal oprettes efter lovforslagets § 245 a, vil kræve væsentlig it-udvikling og fastlæggelse af en række forhold og detaljer, før end it-udviklingen kan påbegyndes. Ifølge ikrafttrædelsesdagen skal disse forhold være på plads allerede den 1. oktober 2010. Finansrådet mener ikke, at det vil være praktisk muligt, at sætte § 245 a i kraft allerede den 1. oktober 2010.

Nationalbanken anfører, at kontinuitet i betalingstjenesteydelser kræver en veltilrettelagt ændring i kontoforholdene med Nationalbanken i tæt dialog med de involverede myndigheder og afviklingssystemer. Nationalbanken forudsætter derfor, at afviklingen planlægges i god tid før ændringerne skal finde sted.

Kommentar:

Lovforslaget bestemmelser om en forhåndsfastlæggelse af nogle effektive sags gange og systemer, skal netop sikre, at de enkelte pengeinstitutter er forberedt på en eventuel hurtig overdragelse til et datterselskab til Fi-

nansiel Stabilitet A/S. Der er således i lovforslaget taget højde for en planlægning af en eventuel afvikling af pengeinstitutterne.

Da fastlæggelsen af nogle effektive sags gange og systemer i de enkelte pengeinstitutter skal sikre, at der kan tilvejebringes de nødvendige oplysninger for en overtagelse af et nødlidende pengeinstitut, er det nødvendigt at ikraftsætte bestemmelsen herom, samtidig med den øvrige del af ordningen.

Finanstilsynets arbejde med at fastsætte de nærmere regler for, hvilke tiltag pengeinstitutterne skal kunne igangsætte i en krisesituation, iværksettes derfor snarest muligt og vil ske i samarbejde med alle relevante parter og eventuelle it-leverandører.

15. Øvrige forhold

Det fremgår af bemærkningerne til lovforslaget, at datterselskabet til Finansiel Stabilitet A/S kan kræve for meget udbetalt indlånsmidler til indskyderne tilbagebetalt, samt – hvis dette ikke kan lade sig gøre – at afviklingsafdelingen skal dække tabet.

Finansrådet anfører, at det bør fremgå direkte af loven, at de endnu ikke efterprøvede udbetalinger til indskyderne sker a conto, som senere vil blive efterreguleret, samt at for meget udbetalte midler skal tilbagebetales af indskyder.

Kommentar:

Det vurderes hensigtsmæssigt at præcisere i lovteksten, at hvis det viser sig, at en indskyder har fået udbetalt for meget i forhold til det beløb, som indskyderen havde krav på, så er der senere en mulighed for at søge udbetalingerne efterreguleret, samt søge for mange udbetalte midler tilbagebetalt af indskyderne. Dette skyldes, at udbetalingerne ikke er efterprøvet på det tidspunkt, hvor de stilles til rådighed for indskyderne.

Det følger af den gældende lov om en garantifond for indskydere og investorer, at Indskydergarantifondens dækningsgrænse hæves til et beløb svarende til 100.000 euro pr. 1. oktober 2010.

Foreningen af Statsautoriserede Revisorer spørger, om der med formuleringen af eksemplerne under afsnit 1. i lovforslagets almindelige bemærkninger er tvivl om Indskydergarantifondens dækning på op til 100.000 euro.

Kommentar:

Indskydergarantifonden dækker indskydernes nettoindlån med et beløb svarende til 100.000 euro. Baggrunden for at beløbet er angivet i euro er, at dækningen beror på et direktiv, hvoraf det følger, at dækningen skal angives i euro. Det er udbetalingstidspunktet, der er afgørende for om-

regningen til danske kroner. Dette ændrer lovforslaget ikke ved, hvorfor dette er præciseret i lovforslagets almindelige bemærkninger.

Rigsrevisionen foreslår, at det tydeligt fremgår af lovforslaget, at hvis et af de største pengeinstitutter bliver nødlidende, så kan det være tæt ved umuligt for afviklingsafdelingen at finansiere renter og afdrag på baggrund af pengeinstitutternes bidrag på 4 promille pr. år.

Kommentar:

Pengeinstitutternes bidrag til afviklingsafdelingen udgør 2 promille pr. år. Bidragene til Indskydergarantifondens formue udgør også 2 promille pr. år. Opdelingen af Indskydergarantifondens formue skyldes hensynet til en EU-konform løsning, hvor Indskydergarantifondens ordinære formue skal holdes adskilt fra Indskydergarantifondens eventuelle øvrige formuer. I det tilfælde, at afviklingen af et nødlidende pengeinstitut resulterer i tab, der overstiger Indskydergarantifondens formue i regi af afviklingsafdelingen, har Indskydergarantifonden mulighed for at optage lån på pengemarkedet. Herudover har afviklingsafdelingen via Indskydergarantifonden mulighed for, at optage statsgaranterede lån.

Advokatrådet anfører, at det i lovforslaget bør fastslås, at der skal afsættes de nødvendige midler til afvikling af et pengeinstitut typisk ved konkurs. Dette blandt andet for at sikre ligebehandlingsprincippet over for kreditorer i insolvente virksomheder. Det bør samtidig overvejes at fastslå, hvilken andel af den i lovforslaget omtalte mellemregning, der skal stilles til rådighed for det nødlidende pengeinstitut til honorering af en eventuel kurator

Kommentar:

Mellemregningen vedrører en efterregulering af overdragelsessummen, som kan være i Finansiell Stabilitets A/S' favør eller i det nødlidende pengeinstituts favør. Det forekommer derfor uhensigtsmæssig at afsætte et beløb af denne til en kurators behandling af det nødlidende pengeinstitut, hvilket i øvrigt vil være på bekostning af overtagelsen af de simple krav, som ikke ville kunne overtages i samme omfang. Hvis et selskab er insolvent og ingen kreditorer ønsker at stille sikkerhed for omkostningerne ved en konkursbehandling, fordi det er usikkert, om der er aktiver i selskabet til at honorere omkostningerne herunder også til en kurator, så kan selskabet tvangsopløses. Dette sker i overensstemmelse med konkurslovens regler herom, herunder også princippet om ligelig fyldestgørelse af kreditorerne i det nødlidende pengeinstitut.

Advokatrådet anfører, at det bør overvejes, om ændringerne af § 247, stk. 1 medfører at § 234, stk. 1 og 2 bør ændres.

Kommentar:

Ændringen af § 247, der udvider bestyrelsens muligheder for at overdrage pengeinstituttets virksomhed giver ikke umiddelbart anledning til at

ændre i § 234, stk. 1 og 2. Dette skyldes, at disse bestemmelser vedrører, hvornår Finanstilsynet kan erklære et pengeinstitut konkurs.