

Finanstilsynet
Strandgade 29
1401 København K
Att.: Clara Sadolin
Sendt til: hoeringer@ftnet.dk

Vedr.: Høring over udkast til forslag til lov om ændring af lov om fondsmæglerselskaber og investeringsservice og -aktiviteter m.fl.

1. Indledning og overordnede bemærkninger

Fondsmæglerforeningen takker for muligheden for at afgive bemærkninger til lovforslaget. Foreningen sætter stor pris på at være blevet inddraget i evalueringen af fondsmæglerselskabsloven og på den lydhørhed, der under processen er udvist over for foreningens forslag.

Fondsmæglerforeningen er enig i lovforslagets primære formål om at styrke den danske fondsmæglersektors internationale konkurrenceevne gennem en mere direktivnær implementering, færre danske særregler og en mere proportional regulering, der er tilpasset fondsmæglerselskabernes særlige forretningsmodeller, sårbarheder og betydning for det finansielle system.

Foreningen støtter den valgte metode, hvor en række danske særregler ophæves, og hvor hovedparten af lovens bestemmelser fremover ikke skal gælde for fondsmæglerholdingvirksomheder. Det er efter foreningens opfattelse et vigtigt skridt mod en mere enkel, konkurrencedygtig og risikobaseret regulering.

Et væsentligt område, der ikke er behandlet i lovforslaget, er aflønning. Dette er et meget væsentligt emne for Fondsmæglerforeningens medlemmer. Foreningen vil meget gerne indgå i en dialog om aflønningsreglerne på et senere tidspunkt.

Fondsmæglerforeningen har herudover få bemærkninger til de foreslåede ændringer samt enkelte forslag til yderligere regelforenkling og til at gøre fondsmæglerselskabsloven mere tilgængelig.

2. Bemærkninger til lovforslaget

2.1 Ad § 1, nr. 5 - fondsmæglerholdingvirksomheder og måltal

Det foreslås, at også henvisningen til § 71 udgår af fondsmæglerselskabslovens § 4, stk. 1.

Fondsmæglerholdingvirksomheder er allerede underlagt regler om opstilling af måltal for det underrepræsenterede køn efter selskabslovens § 139 c. Fondsmæglerholdingvirksomheder vil typisk have ganske få ansatte ud over bestyrelse og direktion og vil derfor normalt ligge under grænsen på 50 medarbejdere i fondsmæglerselskabslovens § 71, stk. 5, henholdsvis selskabslovens § 139 c, stk. 7.

På den baggrund forekommer det efter foreningens opfattelse vanskeligt at begrunde, at fondsmæglerholdingvirksomheder fortsat skal være omfattet af parallelle regler om måltal det underrepræsenterede køn i både selskabsloven og fondsmæglerselskabsloven.

2.2 Ad § 1, nr. 7 - definitionen af eksponering

Udtrykket "eksponering" anvendes ikke længere i fondsmæglerselskabslovens § 88 og kun i meget begrænset omfang andre steder i loven. Det foreslås derfor, at definitionen af "eksponering" i fondsmæglerselskabslovens § 10, stk. 1, nr. 48 udgår.

2.3 Ad § 1, nr. 9 - accessorisk virksomhed

Fondsmæglerforeningen ser meget positivt på muligheden for at kunne opnå Finanstilsynets tilladelse til at udøve accessorisk virksomhed i tilknytning til de tjenesteydelser, der er omfattet af bilag 1, afsnit A.

Den virksomhed, der kan gives tilladelse til, er ikke udtømmende defineret i lovforslaget. I bemærkningerne nævnes blandt andet *"udførelse af rapportering i tilknytning til udførte tjenesteydelser, information og aktiviteter i tilknytning til aktivt ejerskab, herunder repræsentation af kunderne, samt information og dialog i forbindelse med markedsføring, fastlæggelse af kunde profiler og kundens investeringsstruktur"*.

Det vil være en væsentlig praktisk og administrativ fordel, hvis tilladelsen til accessorisk virksomhed også kan omfatte visse koncerninterne tjenesteydelser, eksempelvis koncernintern it-service og koncernintern HR-service. Sådanne ydelser vil typisk ikke påføre fondsmæglerselskabet eller dets kunder væsentlige yderligere risici, men kan give betydelige driftsmæssige fordele i koncerner, hvor fondsmæglerselskabet er den primære driftsenhed.

Det fremgår ikke klart, om denne type accessorisk virksomhed er omfattet. Mere generelt er det heller ikke tydeligt, hvilke ydelser der kan anses for accessoriske. Fondsmæglerforeningen foreslår derfor, at dette tydeliggøres i lovteksten eller i lovbemærkningerne, og at foreningen inddrages i det videre arbejde med at fastlægge den nærmere afgrænsning. Ud over koncerninterne it- og HR-ydelser bør accessorisk

virksomhed eksempelvis kunne omfatte administrative ydelser, herunder rapportering om kundens samlede beholdninger – også beholdninger hos andre forvaltere eller banker – når rapporteringen ikke er direkte knyttet til leveringen af investeringsservice, men imødekommer kundens ønske om et samlet overblik.

2.4 Ad § 1, nr. 37 - sproglig rettelse i § 88, stk. 5

I § 88, stk. 5, foreslås formuleringen:

"eksponeringen indgås over for et medarbejdervalgt bestyrelsesmedlem på personalevilkår"

ændret til:

"aftalen indgås med et medarbejdervalgt bestyrelsesmedlem på personalevilkår".

2.5 Ad § 1, nr. 42 - ledelsesbekendtgørelsen

På side 268 i bemærkningerne til § 1, nr. 42, anføres det, at der skal foretages ændringer i ledelsesbekendtgørelsen for fondsmæglerselskaber som følge af, at fondsmæglerholdingvirksomheder udgår af fondsmæglerselskabslovens § 94. Foreningen bemærker for at undgå uklarhed, at de beskrevne ændringer allerede er implementeret i ledelsesbekendtgørelsen.

2.6 Ad fondsmæglerselskabslovens § 120, stk. 4

Bestemmelsen henviser til § 129, som ophæves med lovforslaget. Som konsekvensændring foreslås det, at følgende ord udgår af § 120, stk. 4:

"og for koncerner, hvor den øverste modervirksomhed i Danmark er et fondsmæglerselskab eller en fondsmæglerholdingvirksomhed, jf. § 129".

2.7 Ad fondsmæglerselskabslovens § 154 a

Det følger af § 154 a, stk. 4, at bestemmelserne i § 160, stk. 8, med de fornødne tilpasninger finder tilsvarende anvendelse for interne revisions- og vicerevisionschefers arbejdshandlinger i forbindelse med afgivelse af erklæring om bæredygtighedsrapportering. Som konsekvens af ophævelsen af § 160, stk. 8, foreslås det, at denne henvisning udgår.

2.8 Ad fondsmæglerselskabslovens § 243

Det foreslås, at henvisningen til § 79 udgår.

2.9 Ad fondsmæglerselskabslovens § 292

Det foreslås, at ordene "uanset forbuddet i § 87" udgår.

2.10 Ad ophævelsen af §§ 125, 126 og 137 - placering af egne midler

Fondsmæglerforeningen støtter ophævelsen af §§ 125, 126 og 137. Det bemærkes, at fondsmæglerselskabernes adgang til at placere egne midler herefter alene afgrænses af reglerne om virksomhedsområde i §§ 13, 31 og 32.

Foreningen opfordrer til, at det i lovbemærkningerne præciseres, at mindre strategiske investeringer og medinvesteringer i fonde og produkter, som fondsmæglerselskabet forvalter eller rådgiver om, ligger inden for virksomhedsområdet og ikke i sig selv udgør handel for egen regning. Sådanne investeringer kan understøtte et interessesammenfald mellem forvalteren og investorerne.

3. Yderligere forslag til regelforenkling

3.1 Årlig meddelelse om kvalificerede ejere - § 64, stk. 2

Efter § 64, stk. 2, skal fondsmæglerselskaber senest i februar hvert år give Finanstilsynet meddelelse om kvalificerede ejere via en særskilt blanket.

Finanstilsynet bør allerede være i besiddelse af oplysningerne, idet selskaberne efter § 63, stk. 2, skal meddele enhver erhvervelse eller afhændelse af en kvalificeret andel. Finanstilsynet har desuden adgang til relevant information gennem Erhvervsstyrelsens ejerregister og gennem oplysninger fra den fysiske eller juridiske person, der agter at erhverve eller afhænde ejerandelen, jf. §§ 59 og 63.

På den baggrund foreslås det, at § 64, stk. 2, ophæves. Hvis Finanstilsynet fortsat vurderer, at der er behov for en årlig bekræftelse, bør oplysningerne kunne indhentes som led i den almindelige rapportering i forbindelse med årsrapporten.

4. Forslag, der gør fondsmæglerselskabsloven mere tilgængelig

Fondsmæglerselskabsloven er omfattende og kan være vanskelig at overskue og anvende. Fondsmæglerforeningen foreslår derfor nedenstående sproglige og strukturelle ændringer. Forslagene er ikke tiltænkt materielle konsekvenser.

4.1 § 10 - definition af kunde

En betydelig del af reglerne i fondsmæglerselskabsloven gennemfører direktiv 2014/65/EU (MiFID II), som pålægger fondsmæglerselskaber en række forpligtelser over for deres kunder. Fastlæggelsen af, hvilke fysiske og juridiske personer der er kunder i lovens forstand, kan i praksis være kompleks.

Det kan derfor give anledning til uklarhed, at MiFID II-direktivets kundedefinition ikke fremgår af fondsmæglerselskabsloven. Foreningen foreslår, at følgende indsættes som nyt § 10, nr. 67:

"67) Kunde: En fysisk eller juridisk person, til hvem der ydes investeringsservice eller accessoriske tjenesteydelser."

Definitionen er en sprogligt tilpasset gengivelse af MiFID II artikel 4, stk. 1, nr. 9.

Det foreslås desuden, at ordet "investorer" i § 10, nr. 46, begge steder ændres til "kunders", jf. også bemærkningerne til bilag 1 nedenfor.

4.2 § 97, stk. 3 - hjemmel til outsourcingbekendtgørelse

Delegeret forordning (EU) 2017/565, artikel 30 og 31, indeholder detaljerede regler om outsourcing for fondsmæglerselskaber. Reglerne har tidligere været suppleret af retningslinjer fra EBA og ESMA, som med hjemmel i § 97, stk. 3, blev gennemført i outsourcingbekendtgørelsen. Dette kunne efter foreningens vurdering give anledning til en mere omfattende dansk regulering end nødvendigt, fordi de detaljerede retningslinjer blev gjort til bindende regulering.

Det er foreningens forståelse, at der ikke er planer om en ny outsourcingbekendtgørelse for fondsmæglerselskaber, dels fordi området er reguleret i artikel 30 og 31, dels fordi fremtidige retningslinjer fra EBA eller ESMA ikke påtænkes gennemført i en bekendtgørelse.

Den nuværende hjemmel kan derfor give anledning til uklarhed om, hvorvidt der gælder eller planlægges en særskilt bekendtgørelse. Foreningen foreslår på den baggrund, at § 97, stk. 3, ophæves, hvis der ikke længere påtænkes national særregulering på området.

4.3 Bilag 1 - konsekvent brug af begreberne kunde og investor

Der er i den finansielle regulering ikke fuld sproglig konsistens i anvendelsen af begreberne "kunde" og "investor". Dette ses blandt andet i investorbeskyttelsesbekendtgørelsen, der regulerer forholdet mellem værdipapirhandlere og deres kunder.

Begrebet "investor" som betegnelse for en kunde er i vidt omfang fjernet fra selve lovteksten, men anvendes fortsat i bilag 1, afsnit A, hvor MiFID II-direktivets begreb "kunde" eller "client" er gennemført som "investor".

For at sikre en mere direktivnær og entydig terminologi foreslås det, at "investorers" og "investorerne" i bilag 1, afsnit A, nr. 1, 2, 4 og 10, ændres til henholdsvis "kundernes" og "kunderne". Ændringen vil tydeliggøre, at modtagere af investeringsservice er kunder i lovens forstand og har den beskyttelse og de rettigheder, som følger af loven og de tilhørende bekendtgørelser.

4.4 Bilag 4 - direktiv 2019/2034

Direktiv 2019/2034 er vedlagt fondsmæglerselskabsloven som bilag 4, uden at lovteksten henviser til bilaget. Da bilag til en lov normalt udgør en del af loven, kan placeringen efter foreningens opfattelse give anledning til usikkerhed om bilagets juridiske status og om, hvorvidt direktivbestemmelserne gennem bilaget er gjort til en del af dansk ret.

Usikkerheden forstærkes af, at senere ændringer af direktivet ikke indarbejdes i bilaget, og at bilaget derfor er et historisk dokument, som ikke afspejler gældende EU-regulering. Hertil kommer, at væsentlige dele af direktivet, herunder aflønningsreglerne, efter foreningens vurdering ikke er gennemført direktivnært i dansk ret.

Det foreslås derfor, at bilag 4 udgår. Alternativt bør det fremgå klart af lovteksten, hvad formålet med bilaget er, at direktivet ikke i kraft af bilaget udgør dansk ret, og at bilaget ikke opdateres og derfor ikke er udtryk for den til enhver tid gældende EU-regulering.

Fondsmæglerforeningen håber, at bemærkningerne kan indgå konstruktivt i det videre lovgivningsarbejde. Foreningen bidrager gerne med yderligere oplysninger og ser frem til en fortsat dialog om de foreslåede ændringer.

Med venlig hilsen

Fondsmæglerforeningen

Merveille Kanga, Sekretariatschef