

Finanstilsynet

Att.: Yesim Dogan og Morten Koppel
Århusgade 110
2100 København Ø

15. december 2020

Indspil vedrørende lovforslagets kapitel V

Fondsmæglerforeningen har under et møde med Finanstilsynet fremsat en række (ikke udtømmende) bemærkninger vedrørende lovforslagets kapitel V, hvor der efter Fondsmæglerforeningens opfattelse ikke er sket tilstrækkelig implementering af det nye EU-direktiv for fondsmæglerselskaber (herefter IFD). I dette bilag gentages og uddybes disse bemærkninger.

Under mødet har Finanstilsynet bl.a. tilkendegivet, at i det omfang, der er tale om ”myndighedsrettede” bestemmelser, der ikke tillægger fondsmæglerselskaber rettigheder eller indfører forpligtelser for samme vil det ikke i alle tilfælde blive implementeret eksplicit i ordlyden af den nye lovgivning, men vil – i visse tilfælde – blive beskrevet i lovforslagets bemærkninger.

Generelle bemærkninger

Fondsmæglerforeningen skal generelt opfordre til, at i det omfang Finanstilsynet i sin implementering har valgt ikke at implementere konkrete bestemmelser i IFD, f.eks. regler om aflønning i direktivet under henvisning til den politiske aftale om aflønning i den finansielle sektor, bør dette anføres og begrundes udtrykkeligt i lovbemærkningerne. Dette er ikke umiddelbart tilfældet i det udkast, der er fremsendt i høring, som Fondsmæglerforeningen læser det. F.eks. er der flere steder direkte nævnt, at afgørelser om f.eks. fastsættelse af supplerende individuelle solvenskrav skal ske skriftligt, hvilket ikke er nævnt hverken i lovtæst eller bemærkningerne til lovforslaget.

Specifikke bemærkninger

Til § 119, stk. 1, i lovforslaget (det individuelle solvenskrav) og § 122 i lovforslaget (likviditetskrav)

Den danske Fondsmæglerforening

Børsen
1217 København k
Telefon 3374 6000
Telefax 3374 6001
www.fondsmæglerforeningen.dk
info@fondsmæglerforeningen.dk



Det fremgår af lovforslagets § 119, stk. 1, at Finanstilsynet individuelt kan fastsætte et højere krav til kapitalgrundlaget for et fondsmæglerselskab i form af et tillæg til kapitalgrundlagskravet efter artikel 11 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2019/2033 af 28. november 2019 om tilsynsmæssige krav til investeringsselskaber. Det individuelt fastsatte solvenskrav er Finanstilsynets vurdering af fondsmæglerselskabets tilstrækkelige kapitalgrundlag og kan fastsættes, hvis Finanstilsynet vurderer, at en række betingelser herfor er opfyldt. Betingelserne er uddybet i bestemmelsens stk. 1, nr. 1-5.

Artikel 40, stk. 5, der gennemføres ved § 119, stk. 1, i lovforslaget – som Fondsmæglerforeningen læser det – har følgende ordlyd (vores understregning):

”5. De kompetente myndigheder begrunder skriftligt deres beslutning om at pålægge yderligere kapitalgrundlagskrav, jf. artikel 39, stk. 2, litra a), ved at give en klar redegørelse for den fulde vurdering af de elementer, der er omhandlet i stk. 1-4 i denne artikel. Dette omfatter i det tilfælde, der er anført i stk. 1, litra d), i denne artikel, en specifik erklæring om, hvorfor den kapital, der er fastsat i overensstemmelse med artikel 41, stk. 1, ikke længere anses for tilstrækkelig.”

Det er Fondsmæglerforeningens opfattelse, at f.eks. et skriftlighedskrav i forbindelse med en afgørelse fra Finanstilsynet, som nævnt her i artikel 40, stk. 5, i IFD, tillægger fondsmæglerselskaber rettigheder ved at indføre et skriftlighedskrav, og foreningen skal derfor opfordre til, at artiklen implementeres direktivnært. Finanstilsynet har – som foreningen har forstået det – bl.a. forklaret, at årsagen til, at denne del ikke er implementeret eksplicit i ordlyden under henvisning til skriftlighed i forvaltningen efter dansk ret. Fondsmæglerforeningen er enig med Finanstilsynet i, at disse rettigheder også i udgangspunktet vil gælde efter almindelig dansk forvaltningsret, men skal opfordre til, at denne retsstilling klargøres i ordlyden af bestemmelsen og som alternativ i lovforslagets bemærkninger, når der er tale om en beskyttelse af fondsmæglerselskaber på europæisk niveau.

Tilsvarende gør sig gældende i forhold til lovforslagets § 122, stk. 1, om likvidtetskrav, der gennemfører artikel 42, stk. 5, i IFD.

Til § 120, stk. 1, i lovforslaget (vejledning om yderligere kapital)

Det følger af § 120 i lovforslaget, at Finanstilsynet for et fondsmæglerselskab, der ikke opfylder betingelserne for klassificering som små og ikke indbyrdes forbundne fondsmæglerselskaber, kan fastlægge et vejledende niveau af yderligere kapitalgrundlag, som sikrer, at fondsmæglerselskabets individuelle solvensbehov er tilstrækkeligt meget større end kapitalgrundlagskravet efter artikel 11, stk. 1, i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2019/2033 af 27. november 2019 om tilsynsmæssige krav til investeringsselskaber, og at det individuelle solvenskrav er tilstrækkeligt stort til at sikre, at konjunkturudsving ikke fører til manglende opfyldelse af de nævnte kapitalgrundlagskrav eller bringer fondsmæglerselskabets mulighed for at afvikle eller indstille sin virksomhed på en velordnet måde i fare.

Artikel 41, stk. 1, der gennemføres ved § 120, stk. 1, i lovforslaget – som Fondsmæglerforeningen læser det – har følgende ordlyd (vores understregning):

”1. Under hensyntagen til proportionalitetsprincippet og i forhold til størrelsen, den systemiske betydning, arten, omfanget og kompleksiteten af de aktiviteter, som udføres af investeringsselskaber, der ikke opfylder betingelserne for klassificering som små og ikke indbyrdes forbundne investeringsselskaber fastsat i artikel 12, stk. 1, i forordning (EU) 2019/2033, kan de kompetente myndigheder stille krav om, at sådanne investeringsselskaber har kapitalgrundlagsniveauer, som baseret på artikel 24 er tilstrækkeligt meget større end kravene i tredje del i forordning (EU) 2019/2033 og i dette direktiv, herunder de yderligere kapitalgrundlagskrav, der er omhandlet i artikel 39, stk. 2, litra a), for at sikre, at konjunkturudsving ikke fører til manglende opfyldelse af disse krav eller bringer investeringsselskabernes mulighed for at afvikle eller indstille aktiviteter på en velordnet måde i fare.”

I de specielle bemærkninger til lovforslagets § 120 er det bl.a. anført, at Finanstilsynet vil bringe bestemmelsen i anvendelse på baggrund af en konkret og individuel vurdering af fondsmæglerselskabet og under hensyntagen til det generelle proportionalitetsprincip og i forhold til størrelsen, den systemiske betydning, arten, omfanget og kompleksiteten af de aktiviteter, som fondsmæglerselskab udfører.

Fondsmæglerforeningen skal opfordre til, at bestemmelsen implementeres direktivnært ved at nævne proportionalitetsprincippet direkte i bestemmelsen og ikke alene i lovforslagets bemærkninger.