

Af: Morten Munch, Pia Just & Jeanette H. Andersen

Nedenfor gennemgås de væsentlige nye regler og afgørelser fra Finanstilsynet i perioden fra august til oktober 2009, begge incl., idet regler og afgørelser vedrørende lov om finansiel stabilitet og bankers solvenskrav dog er udeladt af fremstillingen.

Prospektbekendtgørelsen

Den 1. oktober 2009 trådte en ny bekendtgørelse nr. 885 af 14. september 2009 om prospekter for værdipapirer, der optages til handel på et reguleret marked, og ved offentlige udbud af værdipapirer over EUR 2,5 mio. i kraft. Med henblik på at sikre en ensartet praksis i EU ændres og præciseres bekendtgørelsen på nedennævnte fire områder:

. Efter den hidtidige danske praksis fandt § 13 i bekendtgørelsen anvendelse ved optagelsen til handel på et reguleret marked og et eventuelt udbud af værdipapirer i den forbindelse. Da de øvrige medlemsstaters fortolkning af denne undtagelse i prospektdirektivet kun vedrører selve optagelsen til handel og ikke et eventuelt udbud af værdipapirer i forbindelse med optagelsen til handel, ændres §§ 11 og 12 således, at disse vedrører udbud af værdipapirer, uanset om papirerne skal optages til handel på et reguleret marked eller ej.

. Det følger af § 13, stk. 1, nr. 1, i bekendtgørelsen, at undtagelsesbestemmelsen vedrører aktier, der over en periode på 12 måneder udgør mindre end 10 % af antallet af aktier i samme klasse, der allerede er optaget til handel på samme regulerede marked. Idet Finanstilsynet tidligere har truffet afgørelse om, at bestemmelsen kan anvendes analogt ved udstedelse af foreningsbeviser, udvides ordlyden af § 13, stk. 1, nr. 1, til også at omfatte foreningsbeviser.

. I bekendtgørelsens § 33, stk. 2, er det præciseret, at der skal være tale om, at udstederen eller de finansielle virksomheder med ansvar for udbuddet til offentligheden fortsat overtræder bestemmelserne.

. I § 13, stk. 1, nr. 6, er der indføjet en ny undtagelse for prospektpligten ved optagelse til handel af medarbejderaktier. Det fremgik ikke af den tidligere tekst, at der var tale om værdipapirer, der udbydes af arbejdsgiveren eller et koncernforbundet selskab, og bestemmelsen er derfor præciseret, således at det fremgår, at der er tale om værdipapirer, der udbydes, tildeles eller skal tildeles eksisterende eller tidligere bestyrelsesmedlemmer eller ansatte af deres arbejdsgiver eller et koncernforbundet selskab.

Placerings- og spredningsregler for forsikringsselskaber og pensionskasser

Den 1. oktober 2009 trådte en ny bekendtgørelse nr. 922 af 28. september 2009 om registrering af aktiver i direkte tegnende forsikringsselskaber, tværgående pensionskasser, firmapensionskasser og filialer i Danmark af udenlandske direkte tegnende selskaber i kraft.

Formålet med ændringen af bekendtgørelsen var at sikre, at revisorerne fremover tager stilling til, om de registrerede aktiver lever op til placerings- og spredningsreglerne. Årsagen til ændringen var, at Finanstilsynet havde konstateret, at revisorerne i deres kontrol ikke havde forholdt sig til, om de registrerede aktiver levede op til placerings- og spredningsreglerne.

Ændring af bekendtgørelse om investorbekendtgørelse ved værdipapirhandel

Den 15. oktober 2009 trådte bekendtgørelse nr. 964 af 30. september 2009 om investorbekendtgørelse ved værdipapirhandel i kraft. I bekendtgørelsens § 8, stk. 3, er det præciseret, at information til detailkunder, såfremt denne indeholder information om tidligere afkast og kursudvikling for et finansielt instrument, et finansielt indeks eller værdipapirhandel, skal indeholde oplysning om afkast og kursudvikling for de foregående fem år eller hele den periode, hvori det pågældende instrument er blevet udbudt.

Endvidere indføres der en bødestraf for overtrædelse af bekendtgørelsens markedsføringsbestemmelser.

God skik for finansielle virksomheder

Den 15. oktober 2009 trådte en ny bekendtgørelse nr. 965 af 30. september 2009 om god skik for finansielle virksomheder i kraft. Der indføres et forbud mod at knytte et progressivt fordelsprogram til besiddelse af aktier i pengeinstitutter eller indskud af garantikapital. Endvidere indføres der i § 20, stk. 2, en øvre grænse for det beløb, der udløser aktionær- eller garantfordele, således at kursværdien af aktierne eller indskud af kapitalgaranti maksimalt må udgøre kr. 30.000 på tidspunktet for indtræden i fordelsprogrammet.

Solvens og driftsplaner for forsikringsselskaber

Med virkning fra den 15. oktober 2009 trådte en ny bekendtgørelse nr. 966 af 12. oktober 2009 om solvens og driftsplaner for forsikringsselskaber i kraft. I juni 2007 blev lov om finansiell virksomhed ændret, hvilket bl.a. vedrørte det individuelle og risikobaserede solvenskrav. Det individuelle solvensbehov er virksomhedens egen opgørelse af solvensbehovet og afhænger af den risikoprofil, virksomheden har valgt. Finanstilsynet har nu evalueret praksis efter indførelsen af reglerne og har foretaget en række præciseringer i såvel bekendtgørelsen som i den tilhørende vejledning. Der er således indsat en ny § 5, som gør det klart, hvilke beslutninger bestyrelsen som et minimum skal træffe i forbindelse med opgørelsen af det individuelle solvensbehov.

Processer og dokumentation skal være i overensstemmelse med den nye bekendtgørelse og vejledning pr. ultimo 2009, hvorfor det kan anbefales bestyrelser i forsikringsselskaber at gennemgå den nye § 5 i bekendtgørelsen nærmere.

Forsikringsagenters brug af fuldmagt

Et forsikringsselskab klagede over, at en af selskabets forsikringsagenter havde benyttet sig af en fuldmagtsformular, hvor kunden gav forsikringsagenten ret til "selvstændigt at rette henvendelser til tidligere, nuværende og kommende forsikringsselskaber med henblik på at forespørge vedrørende dæknings-, skades- og præmieforhold, herunder at replacere / opsige eksisterende forsikringsaftaler."

I Finanstilsynets afgørelse af 3. september 2009 anføres det, at den benyttede fuldmagt indebar, at forsikringsagenten udøvede aktivitet som forsikringsmæglervirksomhed, som krævede tilladelse efter § 4 i lov om forsikringsformidling. Forsikringsmæglervirksomhed må ikke udøves i samme juridiske enhed som forsikringsagentvirksomhed, hvorfor Finanstilsynet påbød forsikringsagenten straks at ophøre med brug af den pågældende fuldmagtsformular.

Behandling af seniorgæld (junior covered bonds)

Finanstilsynet har tidligere i marts 2008 udtalt, at seniorgæld (junior covered bonds) ikke er omfattet af aktiegruppen i § 162, nr. 3, i lov om finansiell virksomhed i forhold til forsikringsselskabers og pensionskassers anbringelse af likviditet.

Finanstilsynet er nu blevet anmodet om at oplyse, hvilken aktivgruppe seniorgæld kan henføres til, og Finanstilsynet har besvaret dette i afgørelse af 27. august 2009, hvori Finanstilsynet anfører, at seniorgæld er omfattet af § 162, nr. 4, i lov om finansiell virksomhed, hvilket betyder, at forsikringsselskaber og pensionskasser må anbringe 10 % af deres midler svarende til værdien af de samlede forsikringsmæssige indsættelser, jf. § 164, nr. 2.

Offentliggørelse af oplysninger om fastsættelse af individuelle solvenskrav

I Finanstilsynets afgørelse af 7. oktober 2009 pålagde Finanstilsynet Amagerbanken A/S straks at offentliggøre oplysninger om Finanstilsynets afgørelse af 6. oktober 2009 om fastsættelse af det individuelle solvenskrav for Amagerbanken A/S.

Efter Amagerbankens opfattelse var banken berettiget til at udsætte offentliggørelse af hensyn til sine og andre interessenters berettigede interesser, der ville blive skadet ved offentliggørelse nu af den ankede afgørelse, jf. i øvrigt § 27, stk. 6, i lov om værdipapirhandel. Anvendelsen af § 27, stk. 6, forudsætter, at udsættelse ikke vil kunne vildlede offentligheden, og at selskabet kan sikre, at denne viden behandles fortroligt. Det er således Finanstilsynets opfattelse, at manglende offentliggørelse af solvenskravene er mangelfuldt og dermed vildledende for offentligheden.

Ved spørgsmål eller ønske om uddybning kontakt da:

Partner Henning Hansen

E-mail: heh@philip.dk

Mobil: 20 42 49 12

Advokatfuldmægtig Morten Munch

E-mail: mom@philip.dk

Mobil: 28 96 98 68

Advokatfuldmægtig Pia Just

E-mail: pj@philip.dk

Mobil: 20 13 67 58

Advokatfuldmægtig Jeanette H. Andersen

E-mail: jea@philip.dk

Mobil: 28 96 08 79