



Finansdepartementet

Sendt elektronisk

Deres ref.: 16\1861

Dato: 1. august 2016

Vår ref.: 225104

Høring - gjennomføring av EUs finanstilsynssystem og shortsalgforordningen, EMIR, AIFM-direktivet og endringer i forordningen om kredittvurderingsbyråer

1. Innledning

Vi viser til departementets høringsbrev av 10. mai 2016 vedrørende ovennevnte høring.

Det er en prioritert oppgave for Advokatforeningen å drive rettspolitisk arbeid gjennom høringsuttalelser. Advokatforeningen har derfor en rekke lovutvalg inndelt etter fagområder. I våre lovutvalg sitter advokater med særskilte kunnskaper innenfor det aktuelle fagfelt og hvert lovutvalg består av advokater med ulik erfaringsbakgrunn og kompetanse innenfor fagområdet. Arbeidet i lovutvalgene er frivillig og ulønnet.

Advokatforeningen ser det som sin oppgave å være en uavhengig høringsinstans med fokus på rettssikkerhet og på kvaliteten av den foreslåtte lovgivningen.

I saker som angår advokaters rammevilkår vil imidlertid regelendringen også bli vurdert opp mot advokatbransjens interesser. Det vil i disse tilfellene bli opplyst at vi uttaler oss som en berørt bransjeorganisasjon og ikke som et uavhengig ekspertorgan. Årsaken til at vi sonderer mellom disse rollene er at vi ønsker å opprettholde og videreutvikle den troverdighet Advokatforeningen har som et uavhengig og upolitisk ekspertorgan i lovgivningsprosessen.

I den foreliggende sak uttaler Advokatforeningen seg som ekspertorgan. Saken er forelagt lovutvalgene for bank, finansiering og valuta og børs og verdipapirhandelsrett. Lovutvalget for bank, finansiering og valuta består av Kjersti Tøgard Trøbråten (leder), Rudi Mikal Christensen, Linn Hertwig Eidsheim, Thorbjørn Gjerde, Kjersti Hønstad og Peter Aall Simonsen. Lovutvalget for børs og verdipapirhandelsrett består av Susanne Munch Thore (leder), Lars Knem Christie, Atle Degré, Tore Mydske og Tone Merete Østensen. Saken er også forelagt lovutvalgene for forsikringsrett og konkurs, akkord, tvangsfullbyrdelse og inkasso, som ikke hadde noen merknader.

Advokatforeningen avgir følgende høringsuttalelse:

2. Kommentarer

Advokatforeningen støtter i all hovedsak de forslag som er fremsatt i høringsnotatet.

Når det gjelder CRA II har Finansdepartementet bedt om at høringsinstansene kommenterer forslaget om at EFTAs overvåkningsorgan ikke skal måtte be om nasjonalt samtykke for gjennomføring av stedlig tilsyn i situasjoner hvor tilsynsobjektene samtykker, og hvor det ikke er tale om bruk av tvangsmidler.

Advokatforeningen anbefaler at det ikke etableres et skille mellom stedlige tilsyn som krever forhåndssamtykke, og tilsyn som ikke gjør det. Advokatforeningen deler for så vidt Finansdepartementets oppfatning av at det har begrenset interesse å foreta ekthetsvurdering av vedtaket i en situasjon hvor det foreligger samtykke fra tilsynsobjektene, og hvor tvangsmidler ikke vil bli benyttet. Advokatforeningen antar imidlertid at det kan forekomme situasjoner hvor det er uklart så tidlig i prosessen om det kan være aktuelt å benytte tvangsmidler. En sak som innledes i medhold av tilsynsobjektets samtykke, og deretter går over til å bli en sak med mulige sanksjoner vil kunne bli nokså uryddig rent saksbehandlingsmessig. Vi antar at prosessen da må stanses til samtykke fra rettsmyndigheten er innhentet. Det kan imidlertid da oppstå en situasjon hvor EFTAs overvåkningsorgan allerede har gått lengre i sine undersøkelser enn hva nasjonal rettsmyndighet mener ligger innenfor det som må anses som proporsjonalt, jf. artikkel 23 e nr 9. Advokatforeningen viser herunder til at adgangen til å be om informasjon for å vurdere forholdsmessighet og rimelighet av et mulig tiltak er knyttet opp til prosess rundt samtykke. Av disse grunner foreslår Advokatforeningen at det alltid skal innhentes samtykke.

Når det gjelder shortsalgforordningen, foranlediger denne i liten grad kommentarer ettersom det her i det vesentlige er snakk om ren inkorporasjon av forordning til norsk lov, gjennom henvisning. Forordningen innebærer fullharmonisering slik at det ikke er adgang for Norge til å ha avvikende regler innenfor forordningens virkeområde. Harmoniseringen innebærer enkelte endringer av dagens norske bestemmelser; disse oppheves og erstattes av ny regulering inntatt ved henvisning i ny paragraf 3-14 i verdipapirhandelloven. Finansdepartementet viser derfor til at høringen primært er gitt for informasjonshensyn. Finanstilsynet imøteser likevel høringsinstansenes syn på at det gis en egen bestemmelse som gir regelverket anvendelse på egenkapitalbevis. Dette er et særnorsk fenomen som ikke er omfattet av forordningen.

Advokatforeningen kan ikke uttale seg om det praktiske behovet for regulering av egenkapitalbevis, men er ellers enig med Finansdepartementet i at dersom et slikt behov foreligger vil likheten med aksjer tilsi at egenkapitalbevis må kunne reguleres på samme måte som aksjer i særnorsk lovgivning. Strafferettslige sanksjoner faller ellers utenfor forordningens område. Advokatforeningen er enig i forslaget om å inkludere mulighet for å ilegge overtredelsesgebyr ved mindre alvorlige overtredelser, etter mønster fra flaggebestemmelsene, der dette vil fremstå som en mer forholdsmessig sanksjon enn straffeforfølgelse.



Jens Johan Hjort
leder

Vennlig hilsen



Merete Smith
generalsekretær

Saksbehandler: Elise Wedel-Jarlsberg
ewj@advokatforeningen.no