

Finansdepartementet

Dokumentet er kun sendt elektronisk.

Vår referanse: 9405430/1  
Ansvarlig advokat: Tore Mydske

Oslo, 17. mars 2016

## HØRING - FORSLAG TIL FORSKRIFTER TIL FINANSFORETAKSLOVEN MV.

### 1 INNLEDNING

Det vises til høringsbrev fra Finansdepartementet datert 21. desember 2015 om forslag til forskrifter til finansforetaksloven. På vegne av Norsk Hydro ASA, Telenor Norge ASA, Statoil ASA og Statnett SF (samlet kalt "**Selskapene**") vil vi kommentere utkast til forskrift om finansforetak og finanskonsern ("**finansforetaksforskriften**") og dens regulering av konsernforholdet som foreligger mellom Selskapene og heleide skadeforsikringselskaper som utelukkende yter tjenester til andre konsernforetak ("**captives**").

Vi vil kort gjøre rede for hvordan konsernforholdet mellom Selskapene og deres captive-selskaper var regulert etter den tidligere finansieringsvirksomhetsloven og tilhørende forskrifter (punkt 2), før vi gjør rede for hvordan ny finansforetakslov og finansforetaksforskriften vil regulere dette konsernforholdet (punkt 3). I punkt 4 tillater vi oss å foreslå enkelte presiseringer i utkastet til finansforetaksforskriften for å opprettholde gjeldende rett på området.

### 2 REGULERING ETTER TIDLIGERE RETT

Frem til 1. januar 2016 forelå et "finanskonsern" dersom "*minst ett selskap, som ikke er morselskapet er en finansinstitusjon*", jf. tidligere finansieringsvirksomhetslov § 2a-2 første ledd bokstav a). Samtlige av Selskapene eide finansinstitusjoner (captive-selskaper), og inngikk således i et finanskonsern. Dette hadde imidlertid begrensede konsekvenser.

Selskapene ble klassifisert som "eierforetak" som definert i tidligere finansieringsvirksomhetslov § 2a-2 bokstav e). Dette innebar at Selskapene verken ble underlagt konsesjonsplikt eller løpende kapitalkrav mv.

Når det gjelder konsernforholdet mellom Selskapene og det enkelte captive-selskap, følger det av forskrift 18. desember 2003 om eierkontroll i finansinstitusjoner

ADVOKATFIRMAET  
THOMMESSEN AS

Foretaksregisteret  
NO 957 423 248 MVA  
thommessen.no

OSLO  
Haakon VII's gate 10  
Postboks 1484 Vika  
NO-0116 Oslo  
T +47 23 11 11 11  
F +47 23 11 10 10

BERGEN  
Vestre Strømkaien 7  
Postboks 43 Nygårdstangen  
NO-5838 Bergen  
T +47 55 30 61 00  
F +47 55 30 61 01

LONDON  
Paternoster House, 2nd floor  
65 St Paul's Churchyard  
GB-London EC4M 8AB  
T +44 207 920 3090  
F +44 207 920 3099

("eierkontrollforskriften") § 8 at de sentrale pliktreglene for finanskonsern, ikke kommer til anvendelse i konsernforholdet mellom Selskapene og deres captive-selskaper. Dette innebærer blant annet at følgende bestemmelser ikke kommer til anvendelse i finanskonsern hvor eierforetak (slik som Selskapene) er konsernspiss:

- (i) Reglene om hvilke selskaper som kan inngå i finanskonsern, jf. finansieringsvirksomhetsloven § 2a-6 første ledd bokstav a til f. Reglene innebærer at finanskonsern bare kan bestå av selskaper som driver regulert virksomhet eller virksomhet som har naturlig tilknytning til regulert virksomhet. Dersom disse reglene skulle få anvendelse på finanskonsern hvor Selskapene er konsernspiss, vil ikke lenger de aktuelle konsernene kunne videreføre sin kjernevirksomhet.
- (ii) Reglene om meldingsplikt til Finanstilsynet/godkjennelse av departementet ved endringer i organiseringen av et finanskonsern, jf. finansieringsvirksomhetsloven § 2a-7 første ledd bokstav b) og bokstav c) og bestemmelsens annet ledd. Dersom disse reglene skulle få anvendelse på finanskonsern hvor Selskapene er konsernspiss, vil ethvert salg av uregulerte datterforetak måtte meldes til Finanstilsynet eller gis forhåndsgodkjennelse av Finansdepartementet.
- (iii) Reglene om transaksjoner mellom foretak i finanskonsern får kun anvendelse ved transaksjoner mellom finansinstitusjoner i konsernet (dvs. captive-selskapet) og andre konsernforetak jf. finansieringsvirksomhetsloven § 2a-8. Dersom disse reglene skulle få full anvendelse på finanskonsern hvor Selskapene er konsernspiss, vil for eksempel ethvert konsernbidrag mellom regulerte søsterselskaper i konsernet vært forbudt.

Unntakene i eierkontrollforskriften § 8 videreføres inntil ny finansforetaksforskrift trer i kraft, jf finansforetaksloven § 23-2 annet ledd.

### **3 NY FINANSFORETAKSLOV OG UTKAST TIL NY FINANSFORETAKSFORSKRIFT**

Gjeldende definisjon av et finanskonsern videreføres i ny finansforetakslov § 1-4 første ledd. Det fremgår av bestemmelsens forarbeider at bestemmelsen er vid, og at den - i likhet med gjeldende rett - omfatter blant annet industriforetak som eier finansinstitusjoner. Det uttales blant annet følgende i Prop. L. 125 (2013-14) på s. 117:

*Etter definisjonen av finanskonsern i § 1-3 første ledd, regnes et konsern som et finanskonsern når minst ett foretak som ikke er morselskapet, er et finansforetak. Dette innebærer at et konsern vil regnes som et finanskonsern etter definisjonen der et lite finansforetak inngår i et konsern som ellers ikke ville ha vært et finanskonsern, for eksempel der et betalingsforetak inngår i et tele-konsern eller der et finansieringsforetak inngår i et industrikonsern. [understreket her]*

Videre er holdingselskaper i slike finanskonsern – dvs. holdingselskaper som driver med industriell virksomhet i tillegg til å være eier av en finansinstitusjon – gitt en særskilt betegnelse som "eierforetak" i ny finansforetakslov § 17-6 annet ledd bokstav c). Slike eierforetak er verken underlagt konsesjonsplikt eller løpende kapitalkrav, jf. motsetningsvis finansforetaksloven § 17-3. Så langt er det altså samsvar mellom tidligere lov og ny lov.

Reguleringen av konsernforholdet mellom Selskapene og deres captive-selskaper, er imidlertid ikke videreført. Mer presist er ikke unntakene fra de alminnelige reglene om

finanskonsern i eierkontrollforskriften § 8 videreført i finansforetaksforskriften. Finansforetaksforskriften kapittel 6 viderefører de øvrige bestemmelsene i eierkontrollforskriften, men ved det vi antar er en inkurie, er ikke eierkontrollforskriften § 8 videreført. Med mindre dette rettes opp, vil Selskapene og deres konsern blant annet underlegges (i) vesentlige begrensninger med hensyn til hva slags selskaper som kan inngå i konsernet, (ii) meldeplikt/godkjennelsesplikt ved endringer i konsernet som ikke berører regulert virksomhet, og (iii) forbud mot konsernbidrag mellom søsterselskaper (også mellom uregulerte søsterselskaper).

Dette vil være en helt utilsiktet og uhensiktsmessig innstramning i reguleringen av denne type finanskonsern, som vil få vesentlige negative konsekvenser for de største virksomhetene i landet. I det vi legger til grunn at dette skyldes en inkurie, går vi ikke i denne forbindelse inn på de negative konsekvensene av at unntaket i eierkontrollforskriften § 8 ikke videreføres.

#### **4 FORSLAG TIL PRESISERING I UTKAST TIL NY FINANSFORETAKSFORSKRIFT**

Selskapene foreslår at gjeldende eierkontrollforskrift § 8 tas inn i finansforetaksforskriften kapittel 6 som ny § 6-6, men slik at henvisningene tilpasses gjeldende finansforetakslov (med hjemmel i finansforetaksloven § 17-1 annet ledd). Selskapene foreslår i tråd med dette at finansforetaksforskriften § 6-6 utformes slik:

*§ 6-6 Eierforetak som morselskap til et finansforetak*

*Med eierforetak i denne bestemmelsen menes annet eierforetak som nevnt i finansforetaksloven § 17-6 annet ledd bokstav c.*

*Eierforetak regnes ikke som finansforetak etter finansforetaksloven § 1-3.*

*Begrensningene i finansforetaksloven § 17-7 første ledd bokstavene a-e gjelder ikke for eierforetak.*

*Finansforetaksloven § 17-9 annet ledd bokstav a og b gjelder ikke for eierforetak. Finansforetaksloven § 17-9 annet ledd bokstav c og fjerde ledd gjelder bare hvis endringen gjelder et finansforetak.*

*Finansforetaksloven § 18-3 om transaksjoner mellom foretak i et finanskonsern omfatter bare transaksjoner mellom konsernets finansforetak og andre foretak i konsernet når morselskapet i konsernet er et eierforetak.*

*Eierforetak har plikt til å gi de opplysningene som Finanstilsynet finner er nødvendig for å gjennomføre et hensiktsmessig og effektivt tilsyn med finansforetakene i konsernet.*

Forslaget ovenfor innebærer en videreføring av gjeldende eierkontrollforskrifts § 8. Ta kontakt med undertegnede hvis det skulle være spørsmål i sakens anledning.

Med vennlig hilsen  
Advokatfirmaet Thommessen AS

Tore Mydske  
Advokat