

Stockholm den 19 december 2019

Finansdepartementet
Finansmarknadsavdelningen
Värdepappersmarknadsenheten

Fi.remissvar@regeringskansliet.se och
fi.fma.v@regeringskansliet.se

Promemorian Möjlighet för värdepappersföretag i tredjeland att under viss tid tillhandahålla tjänster utan krav på tillstånd och vissa betaltjänstfrågor

Svenska Bankföreningen och Svenska Fondhandlareföreningen (Föreningarna) har beretts möjlighet att yttra sig över rubricerad promemoria. Detta remissvar behandlar endast den del av promemorian som avser möjligheten för värdepappersföretag i tredjeland att under viss tid tillhandahålla tjänster utan krav på tillstånd.

Sammanfattning

Föreningarna tillstyrker förslagen i promemorian.

Föreningarna vill särskilt framhålla vikten av en lösning som undanröjer alla eventuella osäkerheter om svenska företags möjligheter att under en övergångsperiod efter det att Storbritannien har utträtt ur EU få fortsätta ha tillgång till finansiella tjänster från företag i Storbritannien som idag är etablerade där.

Därutöver vill Föreningarna betona vikten av att den aviserade lösningen för deltagare i LCH:s clearing från EU 27 skyndsamt kommer på plats. Konsekvenserna av att LCH säger upp alla medlemmar från EU 27 är svåra att överblicka men en uppsägning kan med stor sannolikhet resultera i allvarliga störningar på derivatmarknaden.

Inledning

I promemorian föreslås en tillfällig bestämmelse som innebär att regeringen eller den myndighet som regeringen bestämmer ska få meddela föreskrifter om att företag som hör hemma utanför EES under en viss tid ska få driva värdepappersrörelse i Sverige utan tillstånd av Finansinspektionen. Det föreslås vidare att föreskrifter ska meddelas så att värdepappersföretag som hör hemma i Storbritannien under en övergångsperiod efter utträdet ur EU ska kunna fortsätta tillhandahålla tjänster till professionella kunder med vilka de vid utträdet har ett avtalsförhållande. Promemorian innehåller två lagförslag rörande lagen (2007:572) om värdepappersmarknaden. Det första innehåller nämnda bemyndigande och det andra att

bemyndigandet ska upphöra att gälla vid utgången av 2021. Bemyndigandet kompletteras med ett förslag till förordning om ändring i förordningen (2007:572) om värdepappersmarknaden.

London är det dominerande finansiella centrumet i Europa och företag med säte i Storbritannien tillhandahåller finansiella tjänster i stor omfattning till svenska företag liksom företag i hela världen. Ett utträde av Storbritannien ur EU kommer att förändra förutsättningarna för företag med säte i Storbritannien att kunna tillhandahålla tjänster till företag och kunder i EU. Ett utträde ur EU av Storbritannien, särskilt utan avtal, kommer att få negativa konsekvenser för den svenska marknaden. Det är sannolikt att konkurrensen på marknaden minskar och även att det sker en minskning av utbudet av tjänster. Vidare är det sannolikt att en koncentrationsrisk uppstår och att det sker en begränsning av möjligheterna till diversifiering för marknads aktörer. Det är också sannolikt att kostnaderna för finansiella tjänster kommer att öka.

Föreningarnas medlemmar har vidtagit och vidtar omfattande kostsamma och administrativt betungande åtgärder för att förbereda sig för ett brittiskt utträde. Det finns emellertid områden såsom clearingen av OTC-derivat i LCH och avtal med motparter med säte i Storbritannien där det föreligger stora svårigheter att vidta åtgärder i tid. Det bör särskilt uppmärksammas att det är fråga om ett mycket stort antal avtal och att de avtalsförändringarna som behöver vidtas i många fall kräver motpartens accept. Det föreligger därför ett stort behov att åtgärder vidtas för att mildra effekterna av ett brittiskt utträde och undanröja riskerna för den finansiella stabiliteten i Europa.

Promemorians innehåll i korthet

Den fråga som behandlas i promemorian är utländska (brittiska) företags möjlighet att tillhandahålla investeringstjänster eller utföra investeringsverksamhet i Sverige, särskilt vad avser vissa derivatkontrakt ingångna mellan ett svenskt företag och ett värdepappersföretag med säte i Storbritannien. Villkoren för ett derivatkontrakt kan omfatta ett antal händelser under kontraktets löptid. Det rör sig om händelser som betalning och avveckling i enlighet med kontraktsvillkoren, utnyttjande av en option samt ställande av säkerheter. Händelser under kontraktstiden, s.k. lifecycle events, kan dock vara av den karaktären att ett nytt avtalsförhållande anses uppstå när en sådan händelse inträffar. Det kan t.ex. gälla vid förnyande av kontraktet, förlängning av kontraktets löptid, byte av motpart, kompression med eller utan att ingå nya kontrakt eller materiella förändringar av villkoren. Sådana åtgärder kan, enligt promemorian, innebära att den ena parten anses tillhandahålla en investeringstjänst, vilket aktualiserar frågan om tillstånd att driva värdepappersrörelse.

I promemorian anges vidare att rättsläget är delvis osäkert när det gäller vilka åtgärder med avseende på berörda derivatkontrakt som innebär att företag tillhandahåller en investeringstjänst eller utför investeringsverksamhet. Normalt kan avtalade förpliktelser fullgöras enligt promemorian utan att det är fråga om tillståndspliktig värdepappersrörelse. Sådana åtgärder som medför att ett nytt avtalsförhållande anses uppstå kan innebära att företaget anses tillhandahålla ett nytt finansiellt instrument, vilket i sin tur kan innebära, enligt promemorian, att en investeringstjänst tillhandahålls enligt lagen om värdepappersmarknaden.

För att säkerställa att svenska företag och deras motparter i Storbritannien hinner vidta de åtgärder som krävs för att tillgodose tillgången till tjänster som behövs för hantering av redan ingångna derivatkontrakt efter utträde ur EU bör, enligt promemorian, en övergångslösning införas. Övergångslösningen bör utformas så att brittiska företag under en period efter utträdet kan fortsätta tillhandahålla berörda tjänster till svenska kunder.

Beträffande omfattningen av övergångslösningen, dvs. undantaget från tillståndsplikten, så resoneras det i promemorian om lösningen bör vara begränsad till derivatkontrakt med en brittisk motpart eller om det bör införas en bred lösning. För att bl.a. undvika gränsdragningsfrågor föreslås i promemorian en bred lösning.

Föreningarnas inställning

Föreningarna tillstyrker förslaget.

I enlighet med förslaget i promemorian bör det vara en bred lösning för att undvika gränsdragningsfrågor och oklarheter. För att klargöra räckvidden bör det anges att förslaget även omfattar jämbördiga motparter och att sidotjänster som kompletterar investeringstjänster omfattas av den föreslagna övergångslösningen.

Föreningarnas bedömning är att den föreslagna övergångslösningen är nödvändigt för att tillförsäkra att ingångna överenskommelser och avtal med brittiska motparter inte sägs upp på grund av osäkerhet om rättsläget.

Någon diskussion förs inte i promemorian om när en tillståndspliktig verksamhet eller tjänst ska anses bedriven i Sverige av ett värdepappersföretag från tredje land och vilken aktivitet och vilka kännetecken som ska föreligga för att verksamheten ska anses bedriven här i riket (characteristic performance test). Avtal avseende finansiella tjänster och instrument träffas ofta via olika terminaler, t.ex. Bloomberg och Reuters, eller direkt med motparten genom telefon och meddelanden. I flertalet sådana affärer föreligger ringa eller ingen anknytning till Sverige, utöver att den ena parten är svensk. Det gäller även i de fall där såväl den svenska som den utländska parten ingår affärer i eget namn och utan att förlita sig på att motparten tillvaratar den partens egna intressen.

Enligt föreningarnas mening bör det även krävas en fortlöpande verksamhet av viss omfattning för att krav på tillstånd i Sverige ska bli aktuellt. Exempelvis torde det inte kräva något tillstånd för en motpart från tredje land om det rör sig om enstaka affärer med finansiella instrument och att den utländska motparten från tredje land inte bedriver särskild, mot Sverige riktad, aktivitet. Det kan inte anses som en verksamhet som är bedriven i Sverige när det saknas reell anknytning och avtalen är upprättade enligt utländsk rätt och med anvisning att tvister om avtalen ska avgöras av utländsk domstol.

Med tanke på den stora osäkerhet som föreligger beträffande förhandlingarna mellan EU 27 och Storbritannien föreslår föreningarna att tiden för bemyndigandet förlängs till i vart fall utgången av år 2022

SVENSKA BANKFÖRENINGEN



Hans Lindberg

SVENSKA FONDHANDLAREFÖRENINGEN



Lars Afrell