

Finansdepartementet
Sendes elektronisk

Dato: 22.03.2023
Deres ref.: 22/5436

Høringsvar: Gjennomføring av BRRD art. 48 (7) i norsk rett

Finans Norge viser til departementets høringsbrev 7. februar 2023 om forslag til endringer i prioritetsrekkefølgen i finansforetaksloven § 20-32 - gjennomføring av BRRD art. 48(7). Finans Norge avgir her våre vurderinger.

Finans Norge vil først og fremst understreke at vi stiller oss positive til høringsforslaget som gjennomfører relevante EU-regler i Norge. Ved at BRRD art. 48 (7) implementeres i norsk rett vil man eliminere infeksjonsrisikoen som kan oppstå ved at foretakene beholder instrumenter som ikke lenger kvalifiserer som ansvarlig kapital på balansen etter utløpet av overgangsordninger. Det er positivt at prioriteten for disse legacy-instrumentene avklares i tråd med EU-regelverket og derigjennom sikrer lik behandling av investorer og kreditorer i norske banker og øvrige banker i EU. Et klart kreditorhierarki anses som spesielt viktig i den pågående perioden med markedsure knyttet til banknæringen i særlig USA og Sveits.

Både Finansdepartementet og Finanstilsynet viser i forbindelse med høringen til uklarhet rundt forventede konsekvenser, gitt den begrensede kunnskapen om situasjonen i bankene. Det er Finans Norges inntrykk at det er fåtall av banker og lån som vil påvirkes av forslaget til lovendring som er på høring.

I punkt 6 i høringsnotatet uttales det at instrumenter som umiddelbart blir berørt av lovendringene er instrumenter som er utstedt før juni 2019, forutsatt at instrumentene beholdes på balansen etter at overgangsordningen utløper i juni 2025. Finans Norge ønsker å presisere at forslaget også er relevant for instrumenter som tidligere har inngått i ansvarlig kapital og som er beholdt på balansen, men som ikke er en del av en pågående overgangsordning. Vi merker oss imidlertid at lovforslaget etter sin ordlyd omfatter slike instrumenter og vi ser derfor ikke behov for å foreslå noen endringer på dette området.

Konkret om forslaget til lovendringer

I høringsforslaget er det foreslått endringer i finansforetaksloven § 20-32 om prioritetsrekkefølge ved krisehåndtering eller avvikling. Finans Norges tilbakemelding er strukturert basert på tilsynets foreslåtte endringer samt en vurdering opp mot kravet til oppfyllelse av MREL-kravet.

1. Etablering av en ny kategori 5

I høringsnotatet anbefaler Finanstilsynet at gjennomføringen av EU-bestemmelsen skjer ved å endre finansforetaksloven § 20-32 og ikke ved justering av finansforetaksforskriften. Videre er det foreslått å

legge til en ny kategori mellom nåværende nr. 4 (senior etterstilt obligasjonsgjeld) og nr. 5 (tilleggs kapital inkl. lån omfattet av overgangsordninger).

Finans Norge mener det er hensiktsmessig å gjennomføre foreslåtte justeringer ved å justere finansforetakslovens § 20-32 samt å legge inn en ny kategori 5. Ny kategorisering og struktur vil bidra til større transparens og klarhet for investorer og kreditorer i forbindelse med krisehåndtering eller avvikling av en norsk bank.

2. Oppfyllelse av MREL

Ved innføring av en ny kategori i prioritetsrekkefølgen er det imidlertid behov for å avklare sammenhengen med oppfyllelse av MREL-kravet. Finans Norge forstår det dithen at legacy-instrumenter skal kunne benyttes til å oppfylle MREL-kravet gitt at infeksjonsrisiko knyttet til prioritert fjernes, ved at lovendringen vedtas. I tillegg må instrumentene oppfylle vilkårene i CRR art. 72b, jf. finansforetaksforskriften § 20-7a. Dette synes logisk og fornuftig.

Det kan derimot synes uklart om de foreslåtte lovendringene er tilstrekkelige for å hensynta ovennevnte problemstilling. Vi har imidlertid merket oss høringsnotatet om endringer i lov og forskrift på finansmarkedsområdet, sendt på høring fra Finansdepartementet 10.03.2023.¹ Vedrørende omtalen av finansforetaksloven § 20-9 tredje ledd er det her foreslått en endring med det formål å bidra til klarhet rundt senior etterstilt gjeld i oppfyllelsen av MREL-kravet. Det er foreslått at § 20-9 tredje ledd skal lyde:

(3) Finanstilsynet kan ved fastsettelsen av minstekravet etter første ledd beslutte at kravet delvis skal oppfylles med kapital- eller gjeldsinstrumenter med prioritert som angitt i § 20-32 første ledd nr. 4 eller lavere.

Endringen vil omfatte ny kategori 5 som foreslås i denne høringen da denne har lavere prioritert enn kategori 4 som det vises til i forslaget til ny § 20-9 tredje ledd over. Instrumenter hjemmehørende i ny kategori 5 vil dermed kunne benyttes i oppfyllelsen av MREL forutsatt at lovendringene vedtas og at instrumentene oppfyller vilkårene i CRR art. 72b. Finans Norge støtter denne løsningen.

3. Delvis vs. fullt ut medregnes som ansvarlig kapital

Høringsforslaget tar til orde for at instrumenter som kun delvis kan medregnes som egenkapital skal behandles som at det teller fullt ut når det gjelder i prioritert. Endringen tydeliggjør strukturen i enda større grad og er i tråd med siste avsnitt i BRRD artikkel 48 (7). Finans Norge støtter dette forslaget.

4. Prioritert i avtale og regelverk

I § 20-32 nytt tredje ledd er det foreslått at prioritetsrekkefølgen, som omtalt i bestemmelsens første ledd, skal gjelde uavhengig av om instrumentene har avtalefestede prioritetsbestemmelser som tilsier noe annet. Finans Norge har oppfattet at det eksisterer avtaler som vil påvirkes av denne bestemmelsen.

¹ Jf. <https://www.regjeringen.no/no/dokumenter/horingsbrev-lov-og-forskriftsendringer-pa-finansmarkedsområdet/id2966189/?expand=horingsnotater>

Vi vurderer at ordlyden som er foreslått er hensiktsmessig da det tilsynelatende vil løse utfordringen knyttet til infeksjonsrisiko og prioritet ved at det vil være lovens prioritetsrekkefølge som skal følges. Dette vil gjelde uavhengig av avtalt prioritet i en kontrakt gitt at banken befinner seg i en situasjon hvor den skal krisehåndteres eller avvikles.

Avsluttende merknader

Finans Norge er positive til høringsforslaget som gjennomfører BRRD art. 48 (7) i norsk rett. Endringene som er foreslått vil omfatte et fåtall av lån, men vil samtidig skape transparens og klarhet rundt prioritetsrekkefølgen i en situasjon med krisehåndtering eller avvikling av en bank. Når forslaget om gjennomføring av BRRD art. 48 (7) ses opp mot den pågående høringen om endringer i lov og forskrift på finansmarkedsområdet, vil instrumentene også, gitt oppfyllelse av kravene i CRR, kunne benyttes til å oppfylle MREL-kravet. Samtidig er det etter vårt syn ikke noe i veien for at gjennomføringen av BRRD art. 48(7) skjer før øvrige endringer i finansforetaksloven- og forskriften blir gjennomført.

Finans Norge står til disposisjon dersom det er ønskelig å diskutere nærmere rundt våre vurderinger i høringssvaret.

Med vennlig hilsen

Finans Norge

Erik Johansen
direktør, bank og kapitalmarked

Michael H. Cook
analysesjef, bank og kapitalmarked