



Finansdepartementet  
Finansmarkedsavdelingen  
Postboks 8008 Dep.  
0030 Oslo



Dato: 19.11.2020  
Vår ref.: 19/3797

## **Bankpakkeutredningen – behov for presisering av høringsnotatets omtale av krav til etterstillelse og tellende kapital**

Finans Norge viser til departementets høringsbrev 15.10.20 vedrørende forslag til norsk gjennomføring av endringer i EUs bankregelverk – «bankpakken». Forslaget er utarbeidet av en arbeidsgruppe ledet av Finanstilsynet, men Finans Norge har vært tilknyttet arbeidet gjennom en referansegruppe og er således godt kjent med rapportens materielle sider.

I høringsnotatet kapittel 3.2 gir arbeidsgruppen sin vurdering av norsk gjennomføring av nye regler om krav til etterstillelse og tellende kapital i direktiv 2019/879 (BRRD2), særlig artikkel 45b og 45 c. De nye reglene regulerer myndighetenes adgang til å kreve at MREL oppfylles med ansvarlig kapital, etterstilte gjeldsinstrumenter eller visse "konserninterne" instrumenter (heretter omtalt som krav til etterstillelse). Formålet med endringene er først og fremst å hindre brudd på det såkalte NCWO-prinsippet («No Creditor Worse Off»).

Artikkel 45b er sentral for hvordan BRRD2 skal implementeres i norsk rett. Dette understøttes av at Finans Norge i etterkant av offentliggjøringen av arbeidsgruppens vurderinger har mottatt en rekke henvendelser fra banker, investorer og andre markedsaktører knyttet til forståelsen av høringsnotatet. Konkret gjelder dette hvordan man skal tolke forslaget angående tak på krav til etterstillelse etter BRRD2 artikkel 45b (7) og (8) og i hvilken grad dette taket også inkluderer kapital som benyttes til å oppfylle det kombinerte bufferkravet, jf. BRRD2 artikkel 45b (6).

Arbeidsgruppens fremstilling av EU-regelverket slår, etter vår mening, fast at det kan ilegges individuelt krav til etterstillelse opp til det høyeste av 8% av TLOF (Total Liabilities and Own Funds) eller summen av 2 x (pilar 1 + pilar 2) + kombinert bufferkrav («prudential formula»). Det presiseres også at ren kjernekapital som benyttes til å oppfylle det kombinerte bufferkravet kan benyttes til å oppfylle krav til etterstillelse.

I arbeidsgruppens vurdering (pkt. 3.2.3) vises det innledningsvis til at BRRD2 åpner for enkelte nasjonale valg ut fra forhold ved nasjonale bankmarkeder osv. Det argumenteres videre med at krav til etterstillelse reduserer risiko for brudd med NCWO-prinsippet og at det bidrar til å oppnå en rask intern oppkapitalisering. Arbeidsgruppen viser deretter til (s. 23 siste avsnitt og s. 24) at etter deres vurdering tilsier strukturen i det norske bankmarkedet at det er ønskelig å bevare krisehåndteringsmyndighetens handlingsrom for fastsettelse av høyere krav til etterstillelse, uten at det samtidig presiseres at dette handlingsrommet er

begrenset av takbestemmelsen. Forslag til lov og forskrifter fremstår heller ikke som tydelig og konsistent med tanke på takbestemmelsen, og bidrar således heller ikke til å klargjøre arbeidsgruppens posisjon. I forslag til §20-7 fremgår f.eks. både takbestemmelsen og samtidig gis det åpning for at «Finanstilsynet kan beslutte at rekapitaliseringsbeløpet helt eller delvis skal dekkes av konvertibel gjeld med prioritet som angitt i finansforetaksloven §20-32 første ledd, nr. 4».

Formuleringene i arbeidsgruppens vurdering har sammen med enkelte uttalelser fra Finanstilsynet, medført at markedsaktører har vanskeligheter med å forstå klart hvordan myndighetene foreslår takbestemmelsen i den norske gjennomføringslovgivningen. Det er vår oppfatning at BRRD2 ikke gir rom for at myndighetene kan kreve høyere etterstillelse, enn det som fremkommer av takbestemmelsene. Videre fremgår det eksplisitt av EU-regelverket at ren kjernekapital som benyttes til å oppfylle det kombinerte bufferkravet, skal medregnes ved oppfyllelse av subordineringskravet. Dette forstås slik at når man skal vurdere om subordineringskravet er oppfylt, skal man medregne kapital som benyttes til å oppfylle det kombinerte bufferkravet og kapital og etterstilt MREL-tellende gjeld som benyttes til å oppfylle MREL, ref. BRRD art 45b nr 6.

For å illustrere effekten av takbestemmelsene, er det nedenfor vist et eksempel der pilar 2 kravet er 2% og det kombinerte bufferkravet er 10 %, hvorav motsyklisk bufferkrav er 1 %.

	i % av RWA
MREL krav $2 \cdot (8\% + 2\%) + 10\% - 1\%$	29
+ Komb. bufferkrav	10
= Sum MREL krav og komb. bufferkrav	39
- Maks. etterstillelseskrav iht. takbestemmelsen $2 \cdot (8\% + 2\%) + 10\%$	30
= Del av MREL krav som kan oppfylles av ikke-etterstilt gjeld	9

Som det fremgår vil den aktuelle banken kunne oppfylle en andel av MREL kravet med ikke-etterstilt MREL-tellende gjeld tilsvarende 9% av RWA.

For å gi forutsigbarhet til utstedere og andre markedsaktører, samt å unngå en «skinndebatt» i høringsarbeidet, vil vi anmode om at Finansdepartementet klargjør forslaget til regler om takbestemmelsene i høringsnotatet. En klargjøring bør av hensyn til kapitalmarkedet publiseres på departementets nettside så snart det lar seg gjøre.

Med vennlig hilsen

**Finans Norge**

*Sign.*

Erik Johansen  
direktør

*Sign.*

Joar Johnsen  
analysesjef

Finans Norge