

Fjármála- og efnahagsráðuneytið
Lindargötu
101 Reykjavík

Reykjavík, 30. ágúst 2019
Málanr. S-182/2019

Efni: Frumvarp til laga um rekstraraðila sérhæfðra sjóða

Vísað er í drög að frumvarpi til laga um rekstraraðila sérhæfðra sjóða, sem birt voru í samráðsgáttinni 11. júní 2019. Með frumvarpinu er m.a. ætlað að innleiða tilskipun 2011/61/ESB um rekstraraðila sérhæfðra sjóða (AIFMD). LOGOS lögmannsþjónusta hefur kynnt sér efni frumvarpsins og vill koma á framfæri eftirfarandi athugasemdum og ábendingum sem því tengjast.

LOGOS telur orðalag frumvarpsdraganna geta skapað óvissu um réttarstöðu fjárfestingarféлага. Telur LOGOS mikilvægt að þeirri óvissu sé eytt og leitast við að hafa frumvarpstextann skýran, þannig að ljóst sé til hverra hin nýja löggjöf muni ná.

Samkvæmt frumvarpinu eiga lögin að gilda um rekstraraðila sem reka eða markaðssetja einn eða fleiri sérhæfða sjóði hér á landi, án tillits til rekstrarforms rekstraraðila eða rekstrarforms sérhæfðra sjóða. Þetta kemur fram í 1. gr. frumvarpsins. Í 2. gr. frumvarpsins er fjallað um takmarkanir á gildissviðinu. Þar kemur m.a. fram að lögin gildi ekki um eignarhaldsfélög. Í athugasemdum við frumvarpið segir að eignarhaldsfélög séu undanskilin gildissviði frumvarpsins en að takmörkun þessi nái ekki til rekstraraðila einkafjármagnssjóða (e. private equity funds) eða til rekstraraðila sérhæfðra sjóða hvers hlutir eru skráðir á skipulegan verðbréfamarkað.

Ekki er nægilega skýrt tekið fram í þessum orðum að fjárfestingarfélag sem hafa ekki einkenni einkafjármagnssjóða (e. private equity funds) falli undir takmörkun á gildissviði skv. 2. gr. og að löggjöfin eigi ekki við um slík félög. Því leggjum við til að réttarstaða slíkra féлага sé skýrð frekar. Eðlilegt væri að það kæmi fram beinum orðum í frumvarpinu eða í athugasemdum að slík félög séu undanskilin gildissviði frumvarpsins. Meðal þess sem gjarnan greinir að sjóði og fjárfestingarfélag er að hin síðarnefndu hafa ekki utanaðkomandi rekstraraðila, hafa ekki afmarkaðan líftíma, lúta stjórn sem kosin er af hluthöfum á hluthafafundi og innlausnarskylda gagnvart hluthöfum er sjaldnast fyrir hendi.

Í 7. tl. 3. gr. er hugtakið eignarhaldsfélag skilgreint en þar segir að eignarhaldsfélag sé:

„Félag sem á hluti í einu eða fleiri félögum og hefur þann viðskiptalega tilgang að framfylgja viðskiptastefnu eða - stefnum í gegnum dótturfélög sín, hlutdeildarfélag eða með þátttöku, til þess að stuðla að verðmætaaukningu þeirra til lengri tíma, og sem er annað hvort félag:

- a. Sem starfar fyrir elgin reikning og hlutabréf þess hafa verið tekin til viðskipta á skipulegum verðbréfamarkaði innan EES, eða*
- b. sem ekki er stofnað í þeim megintilgangi að skila fjárfestum hagnaði með fjárlosun dótturfélaga eða hlutdeildarféлага þeirra, eins og fram kemur í ársreikningum þeirra eða öðrum opinberum gögnum.“*

Textinn í b-hluta ákvæðisins mætti vera skýrari. Þannig er t.d. ekki skýrt að okkar mati hvað átt sé við með notkuninni á orðinu „fjárlosun“. Við leggjum því til að orðið „sala“ verði notað í stað þess hugtaks, þannig að ákvæðið verði svohljóðandi:

- b. sem ekki er stofnað í þeim megintilgangi að skila fjárfestum hagnaði með sölu dótturfélaga eða hlutdeildarfélaganna þeirra, eins og fram kemur í ársreikningum þeirra eða öðrum opinberum gögnum.

Við teljum að þetta skerpi á skýringu ákvæðisins þar sem orðið fjárlosun er lítt þekkt og getur haft rýmri þýðingu en orðið sala. Í enska texta tilskipunar ESB nr. 2011/61 er greinin svohljóðandi:

“not established for the main purpose of generating returns for its investors by means of divestment of its subsidiaries or associated companies, as evidenced in its annual report or other official documents”

Enska orðið „divestment“ er í orðabók þýtt á íslensku sem sala eða fjárlosun. Orðið fjárlosun þýtt yfir á ensku þýðir hins vegar „divestment“ eða „liquidation“ á ensku. Þetta getur valdið því að ákvæðið verði túlkað rýmra en það ætti að gera samkvæmt tilskipuninni.

Í þessu sambandi bendum við einnig á orðalag greinarinnar á dönsku en þar er notast við sögnina „afhænde“ sem þýðir „sala“. Sjá grein á dönsku:

„ikke er oprettet med det primære formål at generere afkast til sine investorer ved at afhænde sine datterselskaber eller tilknyttede selskaber, som dokumenteret af selskabets årsrapport eller andre officielle dokumenter”

Með vísan til þess sem er rakið hér að ofan er það mat okkar að ekki komi nægjanlega vel fram í frumvarpstextanum að fjárfestingarfélög sem ekki hafa einkenni sjóða falli utan við gildissvið þess. Er brýnt að gera viðeigandi lagfæringar á frumvarpstextanum til að taka af tvímæli um það.

Virðingarfyllst,
LOGOS lögmannsþjónusta


Ólafur Arinbjörn Sigurðsson


Þórólfur Jónsson