

## LAGRÅDET

Utdrag ur protokoll vid sammanträde 2005-05-13

**Närvarande:** f.d. justitierådet Staffan Magnusson, f.d. justitierådet Lars K Beckman och regeringsrådet Göran Schäder.

### Prospekt

Enligt en lagrådsremiss den 14 april 2005 (Finansdepartementet) har regeringen beslutat inhämta Lagrådets yttrande över förslag till

1. lag om ändring i försäkringsrörelselagen (1982:713),
2. lag om ändring i lagen (1991:980) om handel med finansiella instrument,
3. lag om ändring i lagen (1992:543) om börs- och clearingverksamhet,
4. lag om ändring i lagen (2000:1087) om anmälningsskyldighet för vissa innehav av finansiella instrument,
5. lag om ändring i lagen (2004:297) om bank- och finansieringsrörelse,
6. lag om ändring i lagen (2004:299) om inlåningsverksamhet,
7. lag om ändring i aktiebolagslagen (2005:000).

Förslagen har inför Lagrådet föredragits av kansliråden Katarina Holmberg och Henrik Lennefeldt.

Förslagen föranleder följande yttrande av Lagrådet

## **Förslaget till lag om ändring i lagen om handel med finansiella instrument**

Lagen om handel med finansiella instrument innehåller redan i dag bestämmelser om upprättande av prospekt i samband med bl.a. vissa emissioner av fondpapper. De ändringar i lagen som nu föreslås innebär att prospektbestämmelserna byggs ut högst väsentligt. Bakom ändringarna ligger Europaparlamentets och rådets direktiv 2003/71/EG av den 4 november 2003 om de prospekt som skall offentliggöras när värdepapper erbjuds till allmänheten eller tas upp till handel och om ändring av direktiv 2001/34/EG (i fortsättningen kallat prospektdirektivet).

Genom att prospektdirektivet är oerhört detaljerat har också de regler som nu föreslås bli införda i lagen om handel med finansiella instrument blivit synnerligen utförliga. Bestämmelserna är också bitvis mycket svårlästa. Det kan därför befaras att de kommer att vålla avsevärda problem i den praktiska tillämpningen. Saken blir inte bättre av att de som vill erbjuda värdepapper till allmänheten eller ta upp dem till handel är skyldiga att följa inte bara bestämmelserna i lagen om handel med finansiella instrument utan också kommissionens förordning (EG) nr 809/2004 av den 29 april 2004 om genomförande av Europaparlamentets och rådets direktiv 2003/71/EG i fråga om informationen i prospekt, dessas format, införlivande genom hänvisning samt offentliggörande av prospekt och annonsering (prospektförordningen).

Efter dessa allmänna påpekanden går Lagrådet över till att mera i detalj kommentera några av de föreslagna lagbestämmelserna.

### 1 kap. 1 §

Paragrafen, som innehåller definitioner, föreslås bli kompletterad med nya begreppsbestämningar. Bl.a. definieras begreppen "aktierelaterat finansiellt instrument" och "icke aktierelaterat finansiellt instrument". Definitionen av det senare begreppet är enligt Lagrådets mening så intetsägande att den med fördel kan utgå.

Till de begrepp som definieras hör också begreppet "hemstat". Definitionen, som omfattar fyra punkter, är inte bara detaljerad utan också i vissa delar nästan ogenomtränglig. Det är därför angeläget att den redigeras om.

Det är emellertid också att märka att, enligt vad Lagrådet kan finna, begreppet "hemstat" bara förekommer i tre paragrafer i det följande (2 kap. 24, 32 och 35 §§). Paragraferna reglerar olika fall då Finansinspektionen skall pröva om ett prospekt (eller ett tillägg till prospekt) kan godkännas. För att Finansinspektionen skall vara behörig att göra den ifrågavarande prövningen krävs i samtliga fall att Sverige är hemstat.

Eftersom begreppet "hemstat" bara förekommer på de angivna ställena, bör definitionen av "hemstat" enligt Lagrådets mening utgå ur 1 kap.1 §. I stället bör 2 kap. 24, 32 och 35 byggas ut, så att det av dessa paragrafer framgår vad som krävs för att Finansinspektionen skall vara behörig att pröva de aktuella godkännandefrågorna, utan att man behöver hämta ledning i en allmän definition av begreppet "hemstat".

I de nya prospektbestämmelserna omnämns vid upprepade tillfällen såväl prospektdirektivet som prospektförordningen. För att lagtexten skall tyngas så litet som möjligt föreslår Lagrådet att begreppen "pro-

spektdirektivet” respektive ”prospektförordningen” lanseras i 1 kap. 1 § och att dessa korta uttryck sedan genomgående används i det följande.

### 2 kap. 1 - 7 §§

I 2 kap. 1 § har tagits in en grundläggande bestämmelse om när ett prospekt skall upprättas. Därefter följer ett flertal paragrafer (2 – 7 §§) som handlar om undantag från prospektskyldigheten. När det gäller 3 – 7 §§ är det en genomgående tanke att, även om en emittent eller motsvarande inte är skyldig att upprätta ett prospekt, han kan välja att ändå göra det. Om han gör ett sådant val skall han, enligt vad som har upplysts under lagrådsföredragningen, vara skyldig att följa alla lagens regler om utformning av prospekt m.m., liksom bestämmelserna i prospektförordningen. Enligt Lagrådets mening bör detta komma till klart uttryck i lagtexten.

Lagrådet föreslår således att det efter 2 kap. 7 § förs in en särskild paragraf med den innebörden att, om ett prospekt upprättas i de fall som avses i 3 – 7 §§, bestämmelserna i lagen och i prospektförordningen blir tillämpliga. Paragrafen kan lämpligen förses med en särskild rubrik.

### 2 a kap. 3 - 5 §§

De angivna paragraferna handlar om offentliga uppköpserbudanden där det vederlag som erbjuds utgörs av kontant betalning. Det följer av paragraferna att den som gör erbjudandet (budgivaren) under vissa förutsättningar skall vara skyldig att upprätta ett prospekt.

Enligt Lagrådets mening är det oegentligt att använda begreppet "prospekt" i det sammanhang som det är fråga om. Ett bättre uttryck

är "erbjudandehandling" (jfr artikel 6 i Europaparlamentets och rådets direktiv 2004/25/EG av den 21 april 2004 om uppköpserbudanden).

Lagrådet föreslår alltså att ordet "erbjudandehandling" används i stället för "prospekt" i 2 a kap. 3 - 5 §§.

#### Ikraftträdande- och övergångsregleringen

Den föreslagna lagen om ändring i lagen om handel med finansiella instrument har inte försetts med några övergångsbestämmelser, utan det sägs endast att lagen skall träda i kraft den 1 januari 2006. Det innebär att samtliga nya bestämmelser skall börja tillämpas den dagen. Detta gäller även i fråga om ansökningar om godkännande och registrering av prospekt som har kommit in till Finansinspektionen före ikraftträdandet men inte hunnit avgöras då (se avsnitt 13 i lagrådsremissens allmänna motivering).

Det bör emellertid observeras att, enligt de nya bestämmelser som har tagits in i 2 kap. 24 §, Finansinspektionen vid sin prövning av ansökningar om godkännande har att iaktta vissa tidsfrister. Tidsfristerna börjar löpa den dag då en ansökan kom in till inspektionen.

Enligt Lagrådets mening behövs en övergångsbestämmelse som klargör hur lång tid Finansinspektionen har på sig för fatta beslut i ärenden som har anhängiggjorts hos inspektionen före ikraftträdandet men inte har blivit avgjorda då. Det kan lämpligen anges att, när det gäller ansökningar om godkännande av prospekt som har kommit in till inspektionen före lagens ikraftträdande, en ansökan vid tillämpning av 2 kap. 24 § skall anses ha kommit in till inspektionen den dag lagen träder i kraft.

### **Förslaget till lag om ändring i försäkringsrörelselagen**

Vad Lagrådet har föreslagit i anslutning till 2 a kap. 3 - 5 §§ i förslaget till lag om ändring i lagen om handel med finansiella instrument föranleder en ändring i det nya andra stycket i 16 kap. 1 § försäkringsrörelselagen.

### **Förslaget till lag om ändring i aktiebolagslagen**

En ändring motsvarande den som Lagrådet har förordat beträffande försäkringsrörelselagen bör göras i det nya andra stycket i 29 kap. 1 § aktiebolagslagen.

### **Övriga lagförslag**

Lagrådet lämnar förslagen utan erinran.