

Danmarks Skibskredit Holding A/S
Att.: Direktion og bestyrelse
Via e-boks

27. maj 2019

Danmarks Skibskredit A/S
Att.: Direktion og bestyrelse
Via e-boks

Afgørelse vedrørende anmodning om genoptagelse – den kapitalmæssige behandling af den bundne fondsreserve i Danmarks Skibskredit A/S i Danmarks Skibskredit-koncernens kapitalopgørelse

FINANSTILSYNET
Århusgade 110
2100 København Ø

Tlf. 33 55 82 82
Fax 33 55 82 00
CVR-nr. 10 59 81 84
finansstilsynet@ftnet.dk
www.finanstilsynet.dk

1. Afgørelse

Finanstilsynet vurderer, at Danmarks Skibskredit A/S og Danmark Skibskredit Holding A/S' (Danmarks Skibskredit-koncernen) anmodning af 21. december 2018 om genoptagelse af Finanstilsynets afgørelse af 1. november 2016, hvor Finanstilsynet bl.a. vurderede, at den bundne fondsreserve i Danmarks Skibskredit A/S (DSK) kan indregnes med et beløb svarende til den bundne fondsreserves forholdsmæssige andel af kapitalkravet i DSK, ikke kan imødekommes, idet der ikke er fremkommet nye oplysninger, som kan begrunde en ændret vurdering af den kapitalmæssige behandling af den bundne fondsreserve i DSK.

Finanstilsynet vurderer fortsat, at den bundne fondsreserve kan indregnes i Danmarks Skibskredit-koncernens kapitalgrundlag med et beløb svarende til den bundne fondsreserves forholdsmæssige andel af kapitalkravet i DSK i medfør af en analog anvendelse af artikel 84, stk. 1 og 2, i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 (CRR). Andelen beregnes som den bundne fondsreserve i forhold til hele den egentlige kernekapital i DSK.

2. Sagsfremstilling

DSK har den 21. december 2018 anmodet Finanstilsynet om at genoptage og omgøre Finanstilsynets afgørelse af 1. november 2016, hvor Finanstilsynet

ERHVERVSMINISTERIET

traf afgørelse om behandling af DSK's bundne fondsreserve i Danmarks Skibskredit-koncernens opgørelse af kapitalgrundlaget (DSK-afgørelsen). I afgørelsen vurderede Finanstilsynet, at den bundne fondsreserve kan indregnes med et beløb svarende til den bundne fondsreserves forholdsmæssige andel af kapitalkravet i DSK i medfør af en analog anvendelse af CRR's regler vedrørende minoritetsinteresser.

På baggrund af DSK's anmodning om genoptagelse har Finanstilsynet genbehandlet spørgsmålet.

Udkast til afgørelse om indregning af den bundne fondsreserve blev sendt i partshøring hos DSK den 8. marts 2019. Den 29. marts 2019 modtog Finanstilsynet et høringssvar fra DSK vedrørende Finanstilsynets udkast til afgørelse.

Finanstilsynet har d. 27. maj 2019 samtidig truffet afgørelse vedrørende genoptagelse af Finanstilsynets afgørelse af 1. november 2016, hvor Finanstilsynet bl.a. lagde til grund, at den bundne fondsreserve i DSK udgjorde en minoritetsinteresse i koncernregnskabet for Danmarks Skibskredit Holding A/S (DSK Holding). Finanstilsynets vurderer i afgørelsen, at den bundne fondsreserve i DSK fortsat udgør en minoritetsinteresse i koncernregnskabet for DSK Holding.

Den bundne fondsreserve i DSK blev etableret i forbindelse med omdannelsen i 2005 af Danmarks Skibskreditfond til DSK. Omdannelsen til DSK skete efter en såkaldt kombinationsmodel, der kombinerede fondsmodellen og indkapslingsmodellen. Anvendelsen af kombinationsmodellen i forbindelse med omdannelsen af Danmarks Skibskreditfond indebar, at Danmark Skibskreditfonds nettoformue videreførtes delvist som en bunden fondsreserve i aktieselskabet (DSK) (indkapslingsmodellen) og delvist som aktier, der ejes af en fortsættende fond, Den Danske Maritime Fond (DDMF) (fondsmodellen).

Den bundne fondsreserve udgjorde 8,3 mia. kr. ved regnskabsafslæggelse ultimo 2018 ud af en samlet egenkapital på 9,2 mia. kr. i DSK.

3. Kapitalmæssig behandling

DSK har til støtte for anmodningen fremsendt notat udarbejdet af Gorrissen Federspiel, hvor der argumenteres for, at den bundne fondsreserve ikke udgør en minoritetsinteresse og derfor skal indregnes fuldt ud i Danmarks Skibskredit-koncernens opgørelse af kapitalgrundlaget på koncernniveau.

DSK henviser desuden til Finanstilsynets afgørelse af 4. september 2018, hvor Finanstilsynet har vurderet, at den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S ikke udgør en minoritetsinteresse og kan medregnes fuldt ud i kapitalopgørelsen for Nykredit Realkredit-koncernen.

Som begrundelse for, at DSK-afgørelsen skal genoptages og omgøres, har Gorrissen Federspiel sammenfattende anført følgende:

- Det har efterfølgende vist sig, at brug af den i DSK-afgørelsen indeholdte metode for indregning af den bundne fondsreserve ved opgørelsen af kapitalgrundlaget på koncernniveau er uhensigtsmæssig fordi (i) kapitalgrundlaget på koncernniveau øges gennem udlodning af de frie reserver i DSK til DSK Holding, (ii) at kapitalgrundlaget på koncernniveau øges gennem øget risikoeksponering i DSK.
- Det fremgår direkte og uden fortolkningstvivel af dansk lovtæst og lov-bemærkninger, at bundne fondsreserver før ikrafttrædelsen af CRR kunne medregnes fuldt ud ved opgørelsen af kernekapitalen på institut- og koncernniveau. Der er ikke noget retligt grundlag for at konkludere, at der er tilsigtet nogen ændring heri ved indførelsen af CRR.
- CRR artikel 26 begrænser ikke muligheden for at indregne den bundne fondsreserve som egentlig kernekapitalinstrument, hverken på institutniveau for DSK eller på koncernniveau i Danmarks Skibskredit-koncernen. Selskaber i en koncern hæfter ikke for hinandens forpligtelser. Rettigheder og forpligtelser, herunder muligheden for at anvende reserver til tabsdækning, skal derfor altid vurderes på institutniveau. Det giver derfor ikke mening at operere med "risici og tab" på "koncernniveau".
- Finanstilsynet har anlagt en tilsvarende fortolkning i Finanstilsynets afgørelse af 4. september 2018 vedrørende den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S, hvor Finanstilsynet vurderede, at egentlig kernekapital, der kan medregnes på institutniveau i henhold til artikel 26, stk. 1, i CRR, også kan medregnes på konsolideret niveau, medmindre der er tale om en minoritetsinteresse.
- Den bundne fondsreserve i DSK udgør ikke en minoritetsinteresse i henhold til CRR, idet den bundne fondsreserve ikke er tillagt andre juridiske eller fysiske personer og dermed ikke opfylder definitionen på en minoritetsinteresse.
- Det følger af Finanstilsynets afgørelse af 4. september 2018, at den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S ikke udgør en minoritetsinteresse, og da den bundne fondsreserve i DSK har samme karakteristika som den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S, bekræfter dette, at den bundne fondsreserve i DSK tilsvarende ikke udgør en minoritetsinteresse.
- Finanstilsynet har allerede i DSK-afgørelsen antaget, at den bundne fondsreserve i DSK ikke udgør en minoritetsinteresse, idet artikel 84,

i CRR om minoritetsinteresser alene blev vurderet at finde analog anvendelse, hvilket må forudsætte, at der ikke er tale om en minoritetsinteresse, da artikel 84 alternativt ville finde direkte anvendelse.

- Da den bundne fondsreserve i DSK kan medregnes på institutniveau i henhold til CRR artikel 26, stk. 1, og samtidig ikke udgør en minoritetsinteresse, kan den bundne fondsreserve medregnes fuldt ud på konsolideret niveau ved opgørelsen af koncernsolvens i Danmarks Skibskredit-koncernen.

4. DSK's høringssvar af 29. marts 2019

Finanstilsynet sendte den 8. marts 2019 udkast til afgørelse vedrørende indregning af den bundne fondsreserve i DSK i opgørelsen af kapitalgrundlaget i Danmarks Skibskredit-koncernen i partshøring. Finanstilsynet vurderer i udkastet til afgørelse, at den bundne fondsreserve kan indregnes i Danmarks Skibskredit-koncernens kapitalgrundlag med et beløb svarende til den bundne fondsreserves forholdsmæssige andel af kapitalkravet i DSK i medfør af en analog anvendelse af CRR's regler vedrørende minoritetsinteresser. Finanstilsynet lægger således i udkastet til afgørelse op til at fastholde afgørelsen fra 1. november 2016.

DSK er ikke enig i Finanstilsynets vurdering i udkastet til afgørelse og har afgivet høringssvar til Finanstilsynet den 29. marts 2019. I høringssvaret argumenterer DSK for, at der ikke er noget grundlag for at betragte den bundne fondsreserve hverken direkte eller indirekte som en minoritetsinteresse. Dette bygger DSK bl.a. på følgende yderligere betragtninger:

- Den bundne fondsreserve kan anvendes straks og uden begrænsning til dækning af risici og tab på det tidspunkt, hvor de indtræder i DSK.
- Den bundne fondsreserve kan ikke anvendes til andet end kreditorformål, så længe DSK driver skibsfinansieringsvirksomhed, hvilket DSK først kan anses for ophørt med, når alle obligationer er indfriet, og DSK kan i henhold til vedtægernes pkt. 10.1 kun opløses eller opføre med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, såfremt det ikke længere er økonomisk forsvarligt.
- Den bundne fondsreserve kan ikke udloddes til aktionærerne, hverken som udbytte eller likvidationsprovenu, men skal anvendes i overensstemmelse med Danmark Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse.
- Den bundne fondsreserve kan kun udloddes til DDMF, og på den måde anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse, hvis DDMF's formålsbestemmelse svarer til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse.

- DDMF er alene et mellemlid til sikring af, at den bundne fondsreserve – såfremt denne ved DSK's ophør ikke længere skal tjene som kapitalgrundlag for DSK's skibsfinansieringsvirksomhed – bruges i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse.
- Der er ingen usikkerhed om kapitalstrukturen i DSK eller DSK Holding. Kapitalen i DSK kan ikke udvandes gennem DDMF's aktiebetsiddelse, retten til udbytte eller retten til overtagelse af den bundne fondsreserve ved opløsning eller ophør.
- Den forkerte brug af reglerne skaber uhensigtsmæssigheder, der strider mod hensigten om at sikre solvensen i DSK Holding, idet (a) kapitalgrundlaget på koncernniveau øges gennem udlodning, (b) kapitalgrundlaget øges gennem øget risikoeksponering i DSK, og (c) det tilskynder til uhensigtsmæssig kapitalstruktur med tabsabsorberende kapital adskilt fra obligationsforpligtelserne.
- DSK Holding har ikke andre aktiviteter end ejerskabet af DSK.

DSK's betragtninger i høringsvar af 29. marts 2019 indgår i Finanstilsynets vurdering af sagen.

5. Retsgrundlag

Den bundne fondsreserve

Den bundne fondsreserve er reguleret i §§ 9-13, i lovbekendtgørelse 2018-12-12 nr. 1780 om et skibsfinansieringsinstitut. §§ 9-13 er sålydende:

”§ 9. Den bundne fondsreserve kan alene anvendes til dækning af underskud, som ikke kan dækkes af beløb, der kan anvendes til udbytte i aktieselskabet.
Stk. 2. Der skal til den bundne fondsreserve henlægges 10 pct. af årets overskud, der ikke medgår til dækning af underskud fra tidligere år, medmindre Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål på anden måde tilgodeses på tilsvarende vis. Henlæggelsen kan dog ikke overstige den forrentning af fondsreserven, der svarer til den rente, Finanstilsynet fastsætter i medfør af § 213, stk. 2, i lov om finansiel virksomhed med fradrag af en forholdsmæssig andel af årets selskabsskat. Uanset dette skal den bundne fondsreserve så vidt muligt reetableres ved forlods overførsel af årets overskud, hvis den bundne fondsreserve i tidligere år helt eller delvis er medgået til dækning af underskud. Der kan således ikke udbetales udbytte eller udloddes ved kapitalnedsættelse, førend den bundne fondsreserve har opnået mindst den samme nominelle størrelse, som fondsreserven havde, inden den helt eller delvis medgik til dækning af underskud.”

”§ 10. En eventuel overdragelse af aktieselskabets aktiver og forpligtelser kan efter forelæggelse for økonomi- og vækstministeren ske til et eller flere aktieselskaber, der har tilladelse fra Finanstilsynet. Økonomi- og vækstministeren kan modsætte sig en overdragelse af aktieselskabets aktiver og forpligtelser, hvis overdragelsen medfører, at den bundne fondsreserve ikke fortsat vil henstå til anvendelse til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål. Ved en sådan overdragelse overtager det eller de fortsættende aktieselskaber den bundne fondsreserve på de samme vilkår, som var gældende indtil overdragelsen. Denne lov finder i så fald anvendelse på dette eller disse aktieselskaber.”

”§ 11. Instituttet eller et aktieselskab, jf. § 10, kan alene ophøre med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, hvis det ikke er økonomisk forsvarligt at drive en sådan virksomhed. Finanstilsynet skal tiltræde, at det ikke er økonomisk forsvarligt at drive skibsfinansieringsvirksomhed.

Stk. 2. Ved ophør med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, jf. stk. 1, skal den bundne fondsreserve anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål.”

”§ 12. I tilfælde af opløsning eller konkurs af instituttet eller et aktieselskab, jf. § 10, skal den bundne fondsreserve anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål.

Stk. 2. Udlodning til aktionærene kan først finde sted, når forpligtelserne efter stk. 1 er opfyldt.”

”§ 13. Formålet for Den Danske Maritime Fond skal svare til opløsningsformålet i Danmarks Skibskreditfond.

Stk. 2. I tilfælde af opløsning af Den Danske Maritime Fond skal likvidationsprovenuet uddeles i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål.

Stk. 3. Den Danske Maritime Fond ledes af en bestyrelse på mindst 5 medlemmer, hvoraf 1 medlem udpeges af erhvervs- og vækstministeren. De øvrige medlemmer udpeges af de maritime erhverv.

Stk. 4. Erhvervsstyrelsen er fondsmyndighed for Den Danske Maritime Fond.”

Den bundne fondsreserve er endvidere reguleret i §§ 3.8, 3.9, 6, 10.1, 10.6 og 10.8, i vedtægterne for DSK. §§ 3.8, 3.9, 6, 10.1, 10.6 og 10.8 er sålydende:

”3.8 Ved fusion af Danmarks Skibskreditfond og Selskabet er egenkapitalen i Danmarks Skibskreditfond pr. 1. januar 2005 indkapslet som bunden kapital i Selskabet, jf. lov nr. 387 af 30. maj 2005. Den bundne kapital forrentes med 10% af Selskabets årlige overskud efter skat, dog maksimalt en forrentning svarende til den rente, Finanstilsynet fastsætter i medfør af § 213, stk. 2, i lov om finansiel virksomhed med fradrag af en forholdsmæssig andel af årets selskabsskat. Forrentningen beregnes fra det tidspunkt, hvor Den Danske

Maritime Fond måtte ophøre med at besidde B-kapitalandelene i Selskabet. Forrentningen tillægges den bundne kapital.”

”3.9.1 Er den bundne kapital helt eller delvist medgået til dækning af tidligere års underskud og ikke fuldt ud retableret, udlodder Selskabet ikke udbytte.”

”3.9.2 Så længe Den Danske Maritime Fond besidder B-kapitalandelene i Selskabet, udbetales til B-kapitalejerer et præferenceudbytte på 15% af Selskabets årlige overskud efter skat, dog ikke mere end svarende til 1% af den bundne kapital.”

”3.9.3 Såfremt Selskabets overskud efter skat et år har været negativt, skal dette underskud fradrages i det følgende års beregning af grundlaget for præferenceudbytte til B-kapitalejerne.”

”3.9.4 Udbytte, der overstiger det efter § 3.9.2 udbetalte, udloddes til A-kapitalejerne.”

”3.9.5 Udbytte, der ikke er hævet fem år efter forfaldsdagen, tilfalder Selskabet.”

”3.9.6 Udbetaling af udbytte sker efter de regler, der fastsættes herom af den værdipapircentral, der forestår udstedelsen af kapitalandele.”

”3.9.7 Bestyrelsen er bemyndiget til at træffe beslutning om udlodning af ekstraordinært udbytte.”

”6.1 Såfremt Den Danske Maritime Fond opløses eller fondens formålsbestemmelse ændres, så formålsbestemmelsen ikke længere svarer til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse, jf. § 6.2, skal Den Danske Maritime Fond sælge sine B-kapitalandele i Selskabet tilbage til Selskabet til kurs 100. Kapitalandelene annulleres, og værdien af kapitalandelene tillægges den bundne kapital.”

”6.2 Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse lyder således, jf. § 35, stk. 2, i fondens vedtægter som vedtaget af fondens repræsentantskab den 14. november 2000: ”I tilfælde af opløsning kan fondens nettoformue ikke udloddes til fondens garantier, men bliver ifølge repræsentantskabets bestemmelse at anvende til fremme af dansk skibsfart og/eller dansk værftsindustri.”

”10.6 Såfremt Selskabet opløses eller ophører med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, skal den bundne kapital anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse. Den bundne kapital udloddes til Den Danske Maritime Fond som grundkapital, hvis fondens formål fortsat svarer til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse. Svarer

Den Danske Maritime Fonds formål ikke til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse, skal den bundne kapital på anden måde anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse. Beslutning herom træffes af generalforsamlingen efter indstilling fra Selskabets bestyrelse.”

”10.8 Ændring i bestemmelserne i vedtægternes § 10 kræver enstemmighed blandt alle Selskabets kapitalejere og samtykke fra Finanstilsynet.”

Koncernregler

Følgende fremgår af bekendtgørelse 2015-01-27 nr. 79 om et skibsfinansieringsinstitut § 1, stk. 3 og § 29:

”§ 1, stk. 3. Hvor denne bekendtgørelse henviser til, at regler i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber, eller retsakter vedtaget i medfør heraf, finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut, forstås de generelle regler for institutter og særlige regler for kreditinstitutter, medmindre andet er anført. Kreditinstitutter henholdsvis institutter i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber eller retsakter vedtaget i medfør heraf skal således i forhold til denne bekendtgørelse læses som et skibsfinansieringsinstitut omfattet af lov om et skibsfinansieringsinstitut.”

”§ 29. Artikel 6-24 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber og kapitel 12 i lov om finansiel virksomhed om koncernregler, konsolidering m.v. finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut.”

Følgende fremgår af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringsselskaber (CRR):

”11(2). Institutter, der kontrolleres af et finansielt moderholdingselskab eller et blandet finansielt moderholdingselskab i en medlemsstat opfylder i det omfang og på den måde, der er foreskrevet i artikel 18, kravene i anden til fjerde del og syvende del på grundlag af det finansielle holdingselskabs eller blandede finansielle holdingselskabs konsoliderede situation.”

”18(1). De institutter, som skal opfylde kravene i afdeling 1 på grundlag af deres konsoliderede situation, foretager fuld konsolidering af alle institutter og finansieringsinstitutter, som er deres datterselskaber eller i givet fald datter-

selskaber af samme finansielle moderholdingselskab eller blandede finansielle moderholdingselskab. Stk. 2-8 finder ikke anvendelse, når sjette del finder anvendelse på grundlag af et instituts konsoliderede situation.”

”4, nr. 47 ”konsolideret situation”: den situation, der følger af anvendelsen af bestemmelserne i denne forordnings første del, afsnit II, kapitel 2, på et institut, som om dette institut sammen med en eller flere andre enheder udgjorde et enkelt institut”

Opgørelse af kapitalgrundlaget

Følgende fremgår af bekendtgørelse 2015-01-27 nr. 79 om et skibsfinansieringsinstitut § 24, stk. 1:

”§ 24. § 125 a-h, § 128, stk. 3 og 4, og §§ 140-143 a i lov om finansiel virksomhed og del 2 og 3 i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringselskaber om henholdsvis kapitalgrundlag og kapitalkrav finder tilsvarende anvendelse på et skibsfinansieringsinstitut.”

Følgende fremgår af Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 575/2013 af 26. juni 2013 om tilsynsmæssige krav til kreditinstitutter og investeringselskaber (CRR):

”Art. 26(1). Institutternes egentlige kernekapitalposter består af følgende:

[...]

e) andre reserver

[...]

De poster, der er omhandlet i litra c)-f), anerkendes kun som egentlige kernekapitalposter, når de af instituttet kan anvendes straks og uden begrænsning til dækning af risici eller tab på det tidspunkt, hvor sådanne indtræder.”

”Art. 4, nr. 117. ”andre reserver”: reserver, jf. de gældende regnskabsregler, som skal oplyses i henhold til den gældende regnskabsstandard med fradrag af de beløb, der allerede indgår”

”Art. 81 Minoritetsinteresser omfatter summen af et datterselskabs egentlige kernekapitalinstrumenter, overkurs ved emission i tilknytning til disse instrumenter, overført resultater, og andre reserver, når følgende betingelser er opfyldt:

a) Datterselskabet antager en af følgende former:

- i) et institut
 - ii) en virksomhed, som i medfør af gældende national lovgivning er omfattet af kravene i denne forordning og i direktiv 2013/36/EU.
- b) Datterselskabet indgår fuldt ud i konsolideringen efter bestemmelserne i første del, afsnit II, kapitel 2.
- c) De i indledningen til dette stykke omhandlede egentlige kernekapitalposter ejes af andre personer end de virksomheder, som indgår i konsolideringen efter bestemmelserne i første del, afsnit II, kapitel 2.

2. Minoritetsinteresser, som finansieres direkte eller indirekte via en enhed med særligt formål (SPE) eller på anden måde af moderselskabet for instituttet eller dets datterselskaber, opfylder ikke betingelserne for indregning i den konsoliderede egentlige kernekapital.”

”Art. 84, stk. 1-4. Institutterne beregner værdien af et datterselskabs minoritetsinteresser, som indgår i den konsoliderede egentlige kernekapital, ved i dette selskabs minoritetsinteresser at fratække det resultat, som fremkommer ved at gange den i litra a) nævnte værdi med den i litra b) nævnte procentdel:

- a) datterselskabets egentlige kernekapital minus den laveste værdi af følgende:
 - i) værdien af datterselskabets egentlige kernekapital, som kræves for at opfylde summen af det i artikel 92, stk. 1, litra a), fastsatte krav, kravene i artikel 458 og 459, de specifikke kapitalgrundlagskrav omhandlet i artikel 104 i direktiv 2013/36/EU og det kombinerede bufferkrav defineret i artikel 128, nr. 6, i direktiv 2013/36/EU, kravene i artikel 500 samt eventuelle supplerende krav i lokale tilsynsbestemmelser i tredjelande, i det omfang disse krav skal opfyldes ved hjælp af egentlig kernekapital
 - ii) værdien af den konsoliderede egentlige kernekapital, som datterselskabet tegner sig for, og som kræves på konsolideret niveau for at opfylde summen af det i artikel 92, stk. 1, litra a), fastsatte krav, kravene i artikel 458 og 459, de specifikke kapitalgrundlagskrav omhandlet i artikel 100 i direktiv 2013/36/EU, det kombinerede bufferkrav defineret i artikel 128, nr. 6), i direktiv 2013/36/EU, kravene i artikel 500 samt eventuelle supplerende krav i lokale tilsynsbestemmelser i

tredjelande, i det omfang disse krav skal opfyldes ved hjælp af egentlig kernekapital

- b) datterselskabets minoritetsinteresser udtrykt som en procentdel af selskabets samlede egentlige kernekapitalinstrumenter plus overkurs ved emission i tilknytning hertil, overført resultat og andre reserver.

2. Beregningen i stk. 1 foretages på delkonsolideret grundlag for hvert af de i artikel 81, stk. 1, omhandlede datterselskaber.

Et institut kan vælge ikke at foretage denne beregning for et datterselskab omhandlet i artikel 81, stk. 1. Træffer et institut en sådan beslutning, må dette datterselskabs minoritetsinteresser ikke indgå i den konsoliderede egentlige kernekapital.

3. Hvis en kompetent myndighed benytter sig af den i artikel 7 omhandlede undtagelse fra at anvende tilsynskrav på individuelt niveau, skal minoritetsinteresser i datterselskaber, der er omfattet af undtagelsen, ikke indregnes i kapitalgrundlaget på delkonsolideret eller i givet fald konsolideret niveau.

4. EBA udarbejder udkast til reguleringsmæssige tekniske standarder med henblik på at præcisere den beregning på delkonsolideret niveau, der kræves i henhold til stk. 2 samt artikel 85 og 87.

EBA forelægger disse udkast til reguleringsmæssige tekniske standarder for Kommissionen senest den 28. juli 2013.

Kommissionen tillægges beføjelser til at vedtage de i første afsnit omhandlede reguleringsmæssige tekniske standarder i overensstemmelse med artikel 10-14 i forordning (EU) nr. 1093/2010.

"Art. 4, nr. 120. "minoritetsinteresse": den egentlige kernekapital i et datterselskab af et institut, der er tillagt andre fysiske eller juridiske personer end dem, der er omfattet af konsolideringsreglerne for instituttet"

6. Finanstilsynets vurdering

Det er Finanstilsynets vurdering, at der er en meget tæt lovbestemt sammenhæng mellem den bundne fondsreserve i DSK og DDMF. Det er Finanstilsynets vurdering, at der findes en specifik og lovbestemt tredjepart i form af DDMF. Det understøttes af følgende:

- Der skal til den bundne fondsreserve henlægges 10 pct. af årets overskud, der ikke medgår til dækning af underskud fra tidligere år, medmindre Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål på anden måde tilgodeses på tilsvarende vis, jf. § 9, stk. 2, 1. pkt., i skibsfinansieringsinstitutloven. Opløsningsformålet tilgodeses ved, at DDMF i henhold

til vedtægternes pkt. 3.9.2 modtager et præferenceudbytte på 15 pct. af DSK's overskud efter skat, dog ikke mere end svarende til 1 pct. af den bundne kapital, så længe DDMF besidder B-aktierne. Der henlægges derfor ikke i dag til den bundne fondsreserve i DSK.

- Formålet for DDMF skal svare til opløsningsformålet i Danmarks Skibskreditfond, jf. § 13, stk. 1, i skibsfinansieringsinstitutloven. I tilfælde af opløsning af DDMF skal likvidationsprovenuet uddeles i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål, jf. § 13, stk. 2, i skibsfinansieringsinstitutloven.
- Den bundne fondsreserve vil i tilfælde af opløsning eller konkurs af DSK skulle anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskredits opløsningsformål, jf. § 12, stk. 1, i skibsfinansieringsinstitutloven. Det fremgår af pkt. 10.6 i vedtægterne for DSK, at hvis DSK opløses, eller ophører med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, skal den bundne kapital ligeledes anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse. Den bundne fondsreserve udloddes til DDMF som grundkapital, hvis fondens formål fortsat svarer til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse, jf. pkt. 10.6, 2. pkt. i vedtægterne for DSK. En ændring af bestemmelserne i vedtægternes pkt. 10 kræver samtykke fra alle kapitalejere, herunder fra DDMF samt Finanstilsynet, jf. vedtægternes pkt. 10.8.
- En eventuel overdragelse af DSK's aktiver og forpligtelser kan efter forelæggelse for erhvervsministeren ske til et eller flere aktieselskaber, der har tilladelse fra Finanstilsynet, jf. § 10, 1. pkt., i skibsfinansieringsinstitutloven. Erhvervsministeren kan modsætte sig en overdragelse af aktieselskabets aktiver og forpligtelser, hvis overdragelsen medfører, at den bundne fondsreserve ikke fortsat vil henstå til anvendelse til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål, jf. § 10, 2. pkt., i skibsfinansieringsinstitutloven. Ved en sådan overdragelse overtager det eller de fortsættende aktieselskaber den bundne fondsreserve på de samme vilkår, som var gældende indtil overdragelsen. Skibsfinansieringsinstitutloven vil i så fald finde anvendelse på dette eller disse aktieselskaber, jf. § 10, 3. pkt. i skibsfinansieringsinstitutloven.
- DSK kan alene ophøre med at drive skibsfinansieringsvirksomhed, hvis det ikke er økonomisk forsvarligt at drive en sådan virksomhed. Finanstilsynet skal tiltræde, at det ikke er økonomisk forsvarligt at drive skibsfinansieringsvirksomhed, jf. § 11, stk. 1, i skibsfinansieringsinstitutloven. Ved ophør med at drive skibsfinansieringsvirksomhed skal den bundne fondsreserve anvendes i overensstemmelse med Danmarks Skibskreditfonds opløsningsformål, jf. § 11, stk. 2, i skibsfinansieringsinstitutloven.

- Den bundne fondsreserve vurderes regnskabsmæssigt at udgøre en minoritetsinteresse, jf. Finanstilsynets afgørelse af 27. maj 2019. Det understøtter, at den bundne fondsreserve tillige skal behandles som en minoritetsinteresse i medfør af CRR.

I artikel 4, stk. 1, nr. 120, i CRR er minoritetsinteresser defineret som den egentlige kernekapital i et datterselskab af et institut, der er tillagt andre fysiske eller juridiske personer end dem, der er omfattet af konsolideringsreglerne for instituttet.

De særlige forhold ved DSK gør, at den bundne fondsreserve i DSK efter Finanstilsynets vurdering skal behandles som en minoritetsinteresse, da konstruktionen med DDMF, jf. ovenfor, i praksis indebærer, at den bundne fondsreserve er tillagt DDMF svarende til en minoritetsinteresse.

Finanstilsynet bemærker, at det er en kendt konsekvens af minoritetsinteresereglerne, at disse kan skabe incitament til enten at udlodde fri kapital i datterselskabet til moderselskabet eller øge risikoeksponeringerne i datterselskabet. Dette gælder imidlertid generelt for institutter, der er underlagt reglerne om minoritetsinteresser, og relaterer sig ikke alene til forholdene i DSK.

Finanstilsynet vurderer, at minoritetsinteresereglerne bl.a. skal sikre, at et datterselskabs kapital, der er tillagt en tredjepart, kun kan medregnes i koncernens kapitalgrundlag i det omfang, kapitalen dækker kapitalkrav i datterselskabet. Kapital, der er tillagt en tredjepart, har ikke samme værdi for koncernen, som kapital der er tillagt moderselskabet, da kapitalen ikke i samme omfang kan udloddes.

Bestemmelserne i CRR om minoritetsinteresser adresserer det forhold, at kapitalen ikke er tabsabsorberende i hele koncernen samtidig med, at selskabets risici indgår fuldt ud i en koncernbetragtning. Bestemmelserne giver mulighed for, at minoritetsinteresserne i et vist omfang kan indgå i koncernens kapitalgrundlag.

I DSK kan den bundne fondsreserve ikke udloddes til DSK Holding og kan alene dække tab i DSK, hvis de øvrige reserver er brugt. Desuden kan der ikke udbetales udbytte eller ske udlodning til DSK Holding, hvis den bundne fondsreserve ikke er retableret efter at være anvendt til dækning af tidligere års tab. Denne begrænsning er uafhængig af, om DSK i øvrigt har en høj kapitaloverdækning.

Herudover bemærker Finanstilsynet, at spørgsmålet om indregning af den bundne fondsreserve i Danmarks Skibskredit-koncernen skal bedømmes efter gældende regler. CRR blev bl.a. indført for at stramme op på de krav, der gælder til den kapital, der kan tælle med i kapitalgrundlaget. CRR indeholder

derfor bestemmelser om, at den kapital, der skal bruges til at opfylde kapitalkravene, skal leve op til en række kvalitetskrav, som skal sikre, at kapitalen umiddelbart kan absorbere alle tab, som måtte komme.

Finanstilsynet er ikke enig i, at det ikke giver mening at operere med risici og tab på koncernniveau. Hvis en virksomhed indgår i en koncern medfører det, at der opstår nye risici i tillæg til de risici, der allerede er ved at drive de pågældende finansielle virksomheder i koncernen på trods af, at der er tale om selvstændige juridiske enheder.

Finanstilsynet er ikke enig i, at den bundne fondsreserve i DSK har samme karakteristika som den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S og derfor skal indregnes fuldt ud i Danmarks Skibskredit-koncernens opgørelse af kapitalgrundlaget på koncernniveau.

Det er Finanstilsynets vurdering, at den meget tætte lovbestemte sammenhæng mellem den bundne fondsreserve og DDMF adskiller DSK fra de omstændigheder, der gælder i Finanstilsynets afgørelse af 4. september 2018 om indregning af den bundne fondsreserve i Totalkredit A/S i kapitalopgørelsen i Nykredit Realkredit-koncernen.

I Finanstilsynets afgørelse af 4. september 2018 er der ikke nogen tredjepart, hvortil den bundne fondsreserve kan henføres, hvorimod der i DSK findes en specifik og lovbestemt tredjepart i form af DDMF, hvortil den bundne fondsreserve kan henføres. Da udlodning til DDMF er betinget af, at DDMF's opløsningsformål svarer til Danmarks Skibskreditfonds opløsningsbestemmelse, vurderes det dog ikke, at den bundne fondsreserve direkte er tillagt andre fysiske eller juridiske personer. Finanstilsynet vurderer derfor, at minoritetsinteressereglene i CRR finder analog anvendelse.

Finanstilsynet finder på ovenstående baggrund, at den bundne fondsreserve kan indregnes i Danmarks Skibskredit-koncernens kapitalgrundlag med et beløb svarende til den bundne fondsreserves forholdsmæssige andel af kapitalkravet i DSK i medfør af en analog anvendelse af artikel 84, stk. 1 og 2, i CRR. Andelen beregnes som den bundne fondsreserve i forhold til hele den egentlige kernekapital i DSK.

7. Klagevejledning

Finanstilsynets afgørelse kan senest 4 uger efter at afgørelsen er modtaget, indbringes for Erhvervsankenævnet pr. e-mail til adressen ean@naevnenes-hus.dk eller pr. post til Erhvervsankenævnets sekretariat, Toldboden 2, 8800 Viborg, tlf. 35 29 10 93, jf. § 372, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed.

Det følger af § 7 i bekendtgørelse om Erhvervsankenævnet, at det er forbundet med et gebyr på 4.000 kr. at klage til Erhvervsankenævnet. Ved klager

over forhold, der ikke vedrører klagerens aktuelle eller fremtidige erhvervsforhold, er gebyret dog 2.000 kr. Efter § 15, stk. 4, i nævnte bekendtgørelse, kan nævnet eller formanden på dets vegne træffe bestemmelse om hel eller delvis tilbagebetaling af det indbetalte gebyr, hvis der gives klageren helt eller delvist medhold. Gebyret tilbagebetales, hvis klagen afvises.

8. Offentliggørelse

Finanstilsynet og Danmarks Skibskredit Holding A/S skal offentliggøre afgørelsen i medfør af § 354 a, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed. Finanstilsynet vurderer, at der ikke er noget til hinder for, at afgørelsen offentliggøres, jf. § 354 a, stk. 4, i lov om finansiel virksomhed.

Kopi af denne afgørelse er sendt til selskabets eksterne revisor.

Med venlig hilsen

Kristian Vie Madsen
Vicedirektør

