



Kun sendt per e-post til: [REDACTED]

VÅR REFERANSE
20/9660

DERES REFERANSE

UNNTATT OFFENTLIGHET
Offl. § 13 1. ledd, jf. fvl. § 13
1. ledd nr. 1-2

DATO
27.01.2021

VEDTAK OM OVERTREDELSESGBYR

1. Innledning

Det vises til tidligere korrespondanse og senest Finanstilsynets varsel om overtredelsesgebyr i brev av 12. november 2020. Finanstilsynet har ikke mottatt kommentarer til det varslede vedtaket.

Basert på tilgjengelig opplysninger er det Finanstilsynets vurdering at [REDACTED] ("Posisjonsholder") har overtrådt rapporteringsplikten for netto shortposisjoner i aksjer ved ikke å ha rapportert de aktuelle posisjonene (se punkt 3) innen tidsfristen i verdipapirhandelloven ("vphl.") § 3-14 jf. shortsalg-forordningen¹ ("SSR") artikkel 5 jf. artikkel 9 mv.

2. Rettslig grunnlag

En fysisk eller juridisk person som *har* en netto shortposisjon ("posisjonsholder") i utstedt aksjekapital i et selskap med aksjer opptatt til notering på en handelsplass² og som Finanstilsynet er relevant vedkommende myndighet for, skal dersom posisjonen er lik eller over visse terskler, rapportere posisjonen til Finanstilsynet i samsvar med vphl. § 3-14, jf. SSR artikkel 5 jf. artikkel 9. Rapporteringsplikten inntreder dersom en netto shortposisjon tilsvarende, går over eller faller under 0,1%³ av utstedt aksjekapital, og hvert steg på 0,1% over dette.

Rapporteringen til Finanstilsynet skal skje på den måten og til den tid som følger av SSR artikkel 9 jf. delegert kommisjonsforordning 2012/826 ("2012/826"), herunder skal beregningen av en netto shortposisjon skje ved midnatt på slutten av handelsdagen og rapporteringen skje senest kl. 15:30 CET påfølgende handelsdag. Posisjonsholder er ansvarlig for at rapporteringen er korrekt og

¹ Europaparlaments- og rådsforordning (EU) nr. 236/2012 av 14. mars 2012 om shortsalg og visse sider ved kredittbytteavtaler.

² Med "handelsplass" menes et regulert marked eller en multilateral handelsfasilitet slik det er definert i direktiv 2004/39 artikkel 4 hhv. punkt (14) og punkt (15), jf. SSR artikkel 2 nr.1 bokstav (l).

³ Terskelen er midlertidig senket til 0,1% gjeldende fom. 16. mars 2020. Se beslutning av 17. september 2020 med lenker til tidligere beslutninger: <https://www.finanstilsynet.no/nyhetsarkiv/nyheter/2020/shortsalg-beslutning-fra-efitas-overvaksningsorgan-esa-og-den-europeiske-verdipapir--og-markedstilsynsmyndigheten-esma/>

fullstendig, også der posisjonsholder har delegert/utkontraktert oppgaven med å rapportere shortposisjoner til andre. Rapportering av en netto shortposisjon regnes ikke for å ha kommet inn før den er fullstendig og/eller feil er korrigert. Dersom posisjonen tilsvarende, går over eller faller under 0,5% av utstedt aksjekapital, skal posisjonen offentligjøres til markedet jf. vphl. §3-14 jf. SSR artikkel 6 jf. artikkel 9.

Finanstilsynet kan etter vphl. § 21-4 (1) jf. vphl. §3-14 jf. SSR artikkel 5 jf. 9, ilegge fysiske og/eller juridiske personer overtredelsesgebyr ved forsettlig eller uaktsom overtredelse av plikten til å rapportere netto shortposisjoner til Finanstilsynet. Der den rapporteringspliktige er en juridisk person, innebærer vilkåret om forsettlig eller uaktsom overtredelse et krav om at en eller flere fysiske personer som handler på vegne av foretaket har utvist den nødvendige grad av subjektiv skyld.

Ved vurdering av *størrelsen* på overtredelsesgebyret følger det av vphl. §21-4 (5) at det særlig skal legges vekt på overtredelsens omfang og virkninger, samt graden av utvist skyld. SSR artikkel 41 legger til grunn at sanksjoner og administrative tiltak ved overtredelse av SSR, skal være virkningsfulle, stå i forhold til overtredelsen og virke forebyggende. Videre følger det av forvaltningsloven av 10. februar 1967 ("fvL.") § 46 (2) at Finanstilsynet, ved avgjørelsen av om et foretak skal ilegges en administrativ sanksjon og ved utmåling av sanksjonen, blant annet kan ta hensyn til:

- a) sanksjonens preventive virkning
- b) overtredelsens grovhet, og om noen som handler på vegne av foretaket, har utvist skyld
- c) om foretaket ved retningslinjer, instruksjon, opplæring, kontroll eller andre tiltak kunne ha forebygget overtredelsen
- d) om overtredelsen er begått for å fremme foretakets interesser
- e) om foretaket har hatt eller kunne oppnådd noen fordel ved overtredelsen
- f) om det foreligger gjentakelse
- g) foretakets økonomiske evne
- h) om andre reaksjoner som følge av lovbruddet blir ilagt foretaket eller noen som har handlet på vegne av det, blant annet om noen enkeltperson blir ilagt administrativ sanksjon eller straff
- i) om overenskomst med fremmed stat eller internasjonal organisasjon forutsetter bruk av administrativ foretakssanksjon eller foretaksstraff.

3. De rapporteringspliktige posisjonene

Saken gjelder følgende syv tilfeller av forsinket rapportering av netto shortposisjoner (heretter samlet de "Relevante netto shortposisjonene"):

Utsteder	Shortposisjon	Posisjonsdato	Rapportert til Finanstilsynet	Rapportert etter fristen (ca. tider)
	2,7 %			
	3,35 %			
	0,296 %			
	0,24 %			
	0,16 %			

	0,87 %	
	1,13 %	

4. Posisjonsholders merknader

Posisjonsholder har i tilsvar av 25. september 2020 og 22. oktober 2020 ("tilsvar") erkjent at de Relevante netto shortposisjonene ble rapportert for sent i forhold til fristen. Posisjonsholder har i tilsvaret angitt at bakgrunnen for forsinkelsene var personlige forhold og/eller praktiske årsaker. Posisjonsholder påpeker videre at de forsøker å bli bedre.

Posisjonsholder har ikke besvart Finanstilsynets varsel om vedtak.

5. Finanstilsynets vurderinger

5.1 Grunnlag for overtredelsesgebyr

Det er Finanstilsynets vurdering at Posisjonsholders forsinkede rapporteringer av netto shortposisjoner, innen tidsfristen etter SSR, innebærer overtredelser av Posisjonsholders forpliktelser etter vphl. §3-14, jf. SSR artikkel 5, 6 og 9.

De relevante netto shortposisjonene var rapporteringspliktige og ble rapportert etter fristen kl. 15:30 den påfølgende handelsdagen. Finanstilsynet legger til grunn at rapporteringene ikke oppfylte vilkårene i vphl. §3-14 jf. SSR artikkel 5 jf. artikkel 9, og at de objektive vilkårene for ileggelse av overtredelsesgebyr etter vphl. §21-4 (1) derfor er oppfylt.

Ved vurdering av om de subjektive vilkårene i verdipapirhandelloven er oppfylt, har Finanstilsynet vurdert Posisjonsholders anførsler i e-post av 25. september 2020 og av 22. oktober 2020, og betviler ikke at personlige forhold eller praktiske årsaker var den direkte årsaken til forsinkelsene. Etter Finanstilsynets vurdering unnskylder imidlertid ikke dette forsinkelsene i den konkrete saken, og Finanstilsynet legger til grunn at en eller flere personer som handler på Posisjonsholders vegne har opptrådt uaktsomt. Aktører i finansmarkedet forventes å ha kjennskap til og å innrette sin virksomhet i henhold til gjeldende regelverk, herunder å på forhånd ha etablert nødvendige rutiner og/eller systemer som proaktivt identifiserer rapporteringsforpliktelser under SSR og påser at rutinene følges på en måte som kan forventes av en profesjonell aktør. I dette ligger det blant annet at rutiner og/eller systemer må være utarbeidet på en slik måte at Posisjonsholder ikke er avhengige av at en eller flere enkeltpersoner tilfeldigvis oppdager posisjonen og/eller størrelsen på posisjonen. Det forventes at aktører, som foretar handler som gjør at de kan komme i rapporteringspliktige posisjoner, har rutiner som er utformet slik at de tar høyde for at slike hendelser som inntraff i denne saken

På denne bakgrunn legger Finanstilsynet til grunn at både de objektive og subjektive vilkårene for å ilegge Posisjonsholder overtredelsesgebyr etter vphl §21-4, er oppfylt.

5.2 Vurdering av om det skal ilegges overtredelsesgebyr

Finanstilsynet er videre av den oppfatning at de identifiserte overtredelsene er klare og alvorlige, og at det anses nødvendig å ilegge overtredelsesgebyr i henhold til vphl. § 21-4.

Ved vurderingen av om gebyr skal ilegges har Finanstilsynet, i medhold av vphl. §21-4 jf. forvaltningsloven §46 (2), foretatt en konkret helhetsvurdering av de individuelle omstendighetene i saken. Det er blant annet lagt på vekt på at det er et foretak som er ansvarlig for forsinkelsene, at saken gjelder flere overtredelser, samt at dette er annengangs overtredelse da foretaket også tidligere har fått ilagt overtredelsesgebyr for forsinket rapportering av shortposisjoner.

Finanstilsynet har også vektlagt at fire av forsinkelsene gjaldt posisjoner over 0,5% terskelen, slik at overtredelsene har hindret at informasjon om posisjonene ble offentliggjort til markedet innen fristen i vphl. §3-14 jf. SSR artikkel 6. Etterlevelse av SSR er avgjørende for å sikre informasjon til markedet om betydelige netto shortposisjoner. Slik informasjon gjør investorer i stand til å foreta velbegrunnede investeringsbeslutninger, noe som igjen er av betydning for tillitten til markedet.

Aktører i verdipapirmarkedet må kunne forventes å til enhver tid ha rutiner og prosedyrer på plass for å sikre oppfyllelse av tidskritiske rapporteringsforpliktelser. Et vedtak om illeggelse av gebyr ved overtredelse av slike forpliktelser etter SSR, vil etter Finanstilsynets vurdering ikke være uforholdsmessig i denne saken.

5.3 Vurdering av overtredelsesgebyrets størrelse

Som beskrevet ovenfor, er rapporteringsforpliktelsene, herunder å rapportere innen tidsfristen kl. 15:30 påfølgende handelsdag, en helt sentral del av SSR-regelverket, som det forventes at profesjonelle aktører som Posisjonsholder er kjent med og innretter sin virksomhet etter. Vphl. § 21-4 (5) oppstiller enkelte momenter som det særlig skal legges vekt på ved utmåling av overtredelsesgebyr, herunder overtredelsens omfang og virkninger, samt graden av utvist skyld. Det vises også til forvaltningsloven som utfyller spesiallovgivningen, og oppstiller enkelte ytterligere momenter som Finanstilsynet kan ta hensyn til, se nærmere om dette i punkt 2 (rettslig grunnlag) ovenfor.

Ved vurdering av størrelsen på gebyret har Finanstilsynet foretatt en konkret helhetsvurdering av de individuelle omstendighetene i saken, og har blant annet lagt vekt på at det er et foretak som er ansvarlig for forsinkelsene, forsinkelsenes varighet, antallet overtredelser, og størrelsene på posisjonene, herunder at flere av posisjonene var over offentliggjøringsterskelen på 0,5%, samt at etter Finanstilsynets vurdering har en eller flere fysiske personer, som har handlet på vegne av Posisjonsholder, opptrådt uaktsomt i forbindelse med de aktuelle overtredelsene jf. punkt 5.1. Størrelsen på gebyret er videre i tråd med tidligere avgjørelser i lignende saker.

6. Finanstilsynets vedtak

Basert på ovennevnt vurdering og med hjemmel i vphl. § 21-4 (1), jf. § 3-14, jf. SSR artikkel 5, 6 og 9, har Finanstilsynet truffet følgende beslutning:

[REDAKERT] plikter å betale et overtredelsesgebyr på NOK 265 000
(To hundre og sekstifem tusen kroner). Overtredelsesgebyret tilfaller statskassen.

I henhold til forvaltningsloven § 28 kan dette enkeltvedtaket påklages til Finansdepartementet. En eventuell klage må fremsettes innen tre uker fra det tidspunktet vedtaket kommer frem til parten. En eventuell klage sendes til Finanstilsynet. Etter at klagefristen er utløpt vil selskapet motta en faktura for innbetaling av overtredelsesgebyret.

Eventuelle spørsmål kan rettes til Madeleine M. Melgård på telefon 22 93 98 18 eller e-post mame@finansstilsynet.no.

For Finanstilsynet

Knut Haugan
seksjonssjef

Madeleine Marie Melgård
førstekonsulent

Dokumentet er godkjent elektronisk og har derfor ikke håndskrevne signaturer.