

LAGRÅDET

Utdrag ur protokoll vid sammanträde 2010-02-17

Närvarande: F.d. regeringsrådet Rune Lavin, justitierådet Ella Nyström och f.d. justitieombudsmannen Nils-Olof Berggren.

Likviditetsmatchning för säkerställda obligationer efter konkurs

Enligt en lagrådsremiss den 28 januari 2010 (Finansdepartementet) har regeringen beslutat att inhämta Lagrådets yttrande över förslag till lag om ändring i lagen (2003:1223) om utgivning av säkerställda obligationer.

Förslaget har inför Lagrådet föredragits av rättssakkunniga Ingela Grönquist.

Förslaget föranleder följande yttrande av Lagrådet:

I lagrådsremissen föreslås att det i lagen om utgivning av säkerställda obligationer införs bestämmelser om konkursförvaltarens befogenheter vid ett emittentinstituts obestånd. Bestämmelserna innebär att konkursförvaltaren ges ett uttryckligt mandat att för konkursboets räkning uppta likviditetslån och ingå andra avtal i syfte att upprätthålla balans mellan den s.k. säkerhetsmassan, säkerställda obligationer och derivatavtal.

4 kap. 5 §

I remissen anges att den nya paragrafen är avsedd att vara ett förtydligande av vilka åtgärder förvaltaren får vidta i syfte att bibehålla likviditetsmatchningen för att säkerställa att en s.k. avvecklingspool enligt 2 § kan skapas och därefter vidmakthållas.

Grundläggande bestämmelser om en konkursförvaltares åligganden och befogenheter finns i konkurslagen (1987:672). Det kan ifrågasättas om inte också de nu föreslagna bestämmelserna om förvaltarens befogenheter borde införas i konkurslagen. Reglerna om säkerställda obligationer är emellertid av särpräglat slag och det framstår som lämpligast att placera de nya bestämmelserna bland dessa regler. Enligt Lagrådets mening borde det dock för tydlighetens skull införas en hänvisning i 7 kap. konkurslagen till den nu föreslagna paragrafen.

I 7 kap. 8 § konkurslagen anges att det åligger förvaltaren att ta till vara borgenärernas gemensamma rätt och bästa samt vidta alla de åtgärder som främjar en förmånlig och snabb avveckling av boet. När det i remissen uttalas att syftet med de föreslagna bestämmelserna är att säkerställa att en avvecklingspool kan skapas och vidmakthållas kan det uppstå tveksamhet om hur detta syfte förhåller sig till kravet på att snabbt avveckla boet. Vid föredragningen har framgått att de nya bestämmelserna inte ska påverka förvaltarens åligganden enligt 7 kap. 8 § konkurslagen. Detta borde enligt Lagrådets mening tydliggöras, förslagsvis genom införandet av en bestämmelse som motsvarar 4 kap. 3 § andra stycket och som anger de nu föreslagna reglernas förhållande till 7 kap. 8 § konkurslagen.

Särskilt i jämförelse med kapitlets övriga bestämmelser framstår den föreslagna paragrafen som lång och något otymplig. Detta skulle kunna avhjälpas genom att den delades upp i flera paragrafer.

I andra styckets första mening görs åtskillnad mellan lån och avtal. Som en konsekvens härav bör även i andra meningen lån nämnas särskilt. Lagrådet föreslår att andra meningen får följande lydelse:

De medel som inflyter på grund av sådana lån och avtal ska behandlas i enlighet med 4 §.

Övergångsbestämmelse

Övergångsbestämmelsen i punkten 2 bör kunna utgå, eftersom de nya bestämmelserna inte ersätter äldre bestämmelser utan, enligt vad som uttalas i remissen, innebär ett förtydligande.