

Bruxelles, den 30. november 2017
(OR. en)

15201/17

**Interinstitutionel sag:
2016/0359 (COD)**

JAI 1136
JUSTCIV 281
EJUSTICE 152
ECOFIN 1065
COMPET 838
EMPL 595
SOC 779
CODEC 1966

NOTE

fra:	formandskabet
til:	Rådet
Tidl. dok. nr.:	9316/17
Komm. dok. nr.:	14875/16
Vedr.:	Forslag til Europa-Parlamentets og Rådets direktiv om rammer for forebyggende rekonstruktion, muligheden for en ny chance og foranstaltninger med henblik på mere effektive procedurer for rekonstruktion, insolvensbehandling og gældssanering og om ændring af direktiv 2012/30/EU – Orienterende debat

I. INDLEDNING

Rådet (retlige og indre anliggender) (i det følgende benævnt "Rådet") havde den 8.-9. juni 2017 en første orienterende debat om det foreslåede direktiv og godkendte ved den lejlighed et sæt af principper om nogle centrale spørgsmål med henblik på det fremtidige arbejde¹.

¹ Jf. dokument 9316/17 JUSTCIV 112 EJUSTICE 65 ECOFIN 418 COMPET 415 EMPL 312 SOC 398 CODEC 833.

På baggrund af gruppens drøftelser siden juli 2017 er formandskabet af den opfattelse, at det er nødvendigt at have en orienterende debat i Rådet for at gøre yderligere fremskridt på gruppeniveau. De grundlæggende principper og de spørgsmål, der i en vis udstrækning kræver politiske retningslinjer, findes i del II i denne note. Bilaget til denne note indeholder yderligere baggrundsoplysninger om disse grundlæggende principper.

II. GRUNDLÆGGENDE PRINCIPPER OG POLITISKE RETNINGSLINJER FOR DET FREMTIDIGE ARBEJDE

A. Skyldnerens levedygtighed

Rådet opfordres til at drøfte, om det kan nå til enighed om at øge fleksibiliteten for medlemsstaterne ved at give dem mulighed for i henhold til national ret at indføre eller bevare en levedygtighedstest, forudsat at vurderingen har til formål at udelukke skyldnere uden udsigt til levedygtighed og kan foretages uden at være til skade for skyldnerens aktiver.

Begrundelse

Drøftelserne på teknisk plan har vist, at synspunkterne om skyldnerens levedygtighed er temmelig forskellige. Nogle medlemsstater er af den opfattelse, at ikkelevedygtige skyldneres adgang til en ramme for forebyggende rekonstruktion eller en suspension af individuel kreditorforfølgning vil være til skade for skyldnerens aktiver og dermed bringe kreditorernes interesser i fare. Andre medlemsstater mener, at ubetinget adgang til rammen for forebyggende rekonstruktion og suspensionen af individuel kreditorforfølgning i alle tilfælde vil tilskynde skyldneren til på et tidligt tidspunkt at forsøge at redde sin virksomhed. Formandskabet mener, at de foreslåede retningslinjer derfor kan tjene som et muligt kompromis mellem de forskellige synspunkter. Betingelsen "uden at være til skade for skyldnerens aktiver" udelukker ikke muligheden for at kræve, at skyldneren beviser sin levedygtighed for egen regning.

B. Gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser

Rådet opfordres til at nå til enighed om det princip, at hvis mere end én klasse af berørte parter deltager i vedtagelsen af rekonstruktionsplanen, og det påkrævede flertal ikke opnås i en eller flere afstemningsklasser af berørte parter, kan rekonstruktionsplanen alligevel stadfæstes af en judiciel eller administrativ myndighed, forudsat at kravene til en sådan gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser, som aftalt under fremtidige drøftelser på teknisk plan, opfyldes. Dette berører ikke resultatet af de fremtidige drøftelser om klasseinddeling på teknisk plan.

Begrundelse

Et flertal af medlemsstaterne anerkender, at der er behov for en mekanisme, som giver mulighed for en judiciel eller administrativ myndigheds stadfæstelse af en rekonstruktionsplan, selv om der er afstemningsklasser, der ikke har tiltrådt rekonstruktionsplanen, dvs. en rekonstruktionsplan støttes ikke af det påkrævede flertal i en eller flere klasser af berørte parter, forudsat at visse betingelser er opfyldt. Samtidig er der medlemsstater, der har en forsigtig tilgang til en sådan mekanisme, fordi det er noget nyt og ukendt i deres retssystemer. Med henblik på at fremme arbejdet på teknisk plan har formandskabet derfor brug for retningslinjer om, hvorvidt det foreslåede princip bør danne grundlag for det fremtidige arbejde.

C. Ny chance til ærlige iværksættere

Rådet opfordres til at drøfte, om det kan nå til enighed om, at der bør være en harmoniseret gældssaneringsperiode på op til tre år, som er omfattet af begrænsninger i tilfælde, hvor en sådan gældssanering eller gældssaneringsperiode ikke anses for at være hensigtsmæssig.

Begrundelse

Medlemsstaterne støtter generelt princippet om at give ærlige iværksættere en ny chance ved en fuld gældssanering og en annullering af rettighedsfrakendelser i forbindelse med skyldnerens insolvens efter en maksimumsperiode. Dette er dog betinget af, at der indføres tilstrækkelige garantier og begrænsninger, hvis det er relevant.

III. KONKLUSION

Formandskabet opfordrer Rådet (retlige og indre anliggender) til at have en orienterende debat om principperne i del II i denne note som generelle retningslinjer for det fremtidige arbejde med det foreslåede direktiv.

BAGGRUNDSOPLYSNINGER***A. Skyldnerens levedygtighed***

Det foreslåede direktiv indfører en forpligtelse for medlemsstaterne til at sikre, at skyldnere ved sandsynlighed for insolvens har adgang til en ramme for forebyggende rekonstruktion, som sætter dem i stand til at omstrukturere deres gæld eller virksomhed og drage fordel af en suspension af individuel kreditorforfølgning, hvis og i det omfang en sådan suspension er nødvendig for at understøtte forhandlingerne om en rekonstruktionsplan. De hidtidige drøftelser i gruppen har vist, at der er bred støtte til tilgangen med at give skyldnere adgang til en sådan ramme og en suspension af individuel kreditorforfølgning som et af de redskaber, der kan bidrage til at redde dem fra finansielt sammenbrud.

Nogle medlemsstater har dog udtrykt bekymring for, at ikkelevedygtige skyldneres adgang til en sådan ramme for forebyggende rekonstruktion eller en suspension af individuel kreditorforfølgning kan have en skadelig indvirkning på skyldnerens resterende aktiver og dermed bringe kreditorernes interesser i fare. De pågældende medlemsstater hævder derfor, at en levedygtighedstest af skyldneren bør indføres som en forudsætning for at give adgang til rammen for forebyggende rekonstruktion eller suspensionen af individuel kreditorforfølgning med henblik på at sikre balance mellem skyldnerens og kreditorernes interesser.

Samtidig går andre medlemsstater ind for at give en skyldner ubetinget adgang til rammen for forebyggende rekonstruktion eller suspensionen af individuel kreditorforfølgning med henblik på at tilskynde skyldneren til på et tidligt tidspunkt at forsøge at redde sin virksomhed.

Et kompromis mellem disse to forskellige systemer kan opnås ved at give medlemsstaterne mulighed for i henhold til national ret at indføre eller bevare en levedygtighedstest, forudsat at vurderingen af skyldnerens levedygtighed kan foretages uden at være til skade for skyldnerens aktiver.

B. Mekanisme til gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser

I henhold til det foreslåede direktiv bør en rekonstruktionsplan altid betragtes som vedtaget eller stadfæstet, hvis det påkrævede flertal af berørte parter i hver klasse støtter den. Mekanismen til gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser kan anvendes, hvis en rekonstruktionsplan ikke støttes af det påkrævede flertal i hver klasse af berørte parter, hvilket har medført, at en afstemningsklasse ikke har tiltrådt rekonstruktionsplanen.

Mekanismen til gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser er underlagt en række harmoniserede minimumskrav for at sikre, at de involverede parters rettigheder beskyttes på passende vis. Dette betyder, at planen skal støttes af mindst én klasse af berørte kreditorer, og afstemningsklasser, der ikke har tiltrådt rekonstruktionsplanen, må ikke lide urimelig skade i henhold til den foreslåede plan. Medlemsstaterne har også mulighed for at øge minimumsantallet af klasser, der kræves til støtte for planen. I tilfælde af en gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser skal rekonstruktionsplanen altid stadfæstes af en judiciel eller administrativ myndighed.

Princippet om gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser supplerer muligheden for en vellykket rekonstruktion ved at begrænse mulighederne for, at berørte parter, der ikke har en interesse i rekonstruktionen, kan blokere for planen. Medlemsstaterne anerkender generelt behovet for en sådan mekanisme, men en række delegationer sætter spørgsmålstegn ved den foreslåede anvendelse af princippet om absolut fortrinsstilling blandt kravene. Selv om der er medlemsstater, som allerede har indført den foreslåede mekanisme i deres nationale systemer, er der også andre, for hvem dette begreb er nyt.

Til trods for at der synes at være støtte til dette princip blandt medlemsstaterne, er der aspekter i det foreslåede direktiv, som er nye og ukendte for nogle medlemsstater. Hvis et sådant princip indføres på EU-plan, er der behov for større fleksibilitet for at give medlemsstaterne mulighed for på passende vis at tilpasse princippet til de nationale lovgivninger.

Omfanget og indholdet af harmoniserede minimumsregler om vedtagelsen og stadfæstelsen af rekonstruktionsplaner bør drøftes yderligere på teknisk plan, og det tekniske arbejde bør bl.a. fokusere på inddelingen af klasser og kravene til en gennemtvungelse af en rekonstruktion over for alle kreditorklasser (herunder arten af disse krav).

C. Ny chance til ærlige iværksættere

Et af de vigtigste mål i det foreslåede direktiv er at øge muligheden for en ny chance til iværksættere i EU. I denne forbindelse indfører det foreslåede direktiv en forpligtelse for medlemsstaterne til at give insolvente iværksættere mulighed for at opnå fuld gældssanering inden for en periode, der er fastsat i national ret, og som ikke må være længere end tre år. Desuden bør rettighedsfrakendelser, der er forbundet med iværksætterens insolvens, ophøre med at have virkning senest ved gældssaneringsperiodens udløb.

For at undgå misbrug af gældssaneringsproceduren giver det foreslåede direktiv medlemsstaterne mulighed for at fravige ovennævnte forpligtelse i visse veldefinerede tilfælde, hvis en sådan gældssanering eller gældssaneringsperiode ikke anses for at være hensigtsmæssig.

Drøftelserne har vist, at medlemsstaterne generelt støtter princippet om at lade en skyldner opnå en fuld gældssanering og en annullering af rettighedsfrakendelser i forbindelse med skyldnerens insolvens efter en maksimumsperiode, forudsat at skyldneren har været genstand for en insolvensprocedure. Dette er selvfølgelig betinget af, at der indføres tilstrækkelige garantier og begrænsninger, hvis det er relevant. Der er stadig behov for yderligere drøftelser på teknisk plan for at udvikle disse garantier og begrænsninger.