

Saxo Bank A/S
Att.: Att.: direktionen og bestyrelsen

29. marts 2022

Ref. KASA

J.nr. 21-014040

Sendt med sikker post (cvr. nr. 15731249)

Påbud om at fjerne oplysning om at tage hensigtsmæssighedstest på ny på bankens handelsplatform.

FINANSTILSYNET
Århusgade 110
2100 København Ø

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

Påbud

Finanstilsynet påbyder Saxo Bank A/S (Saxo Bank eller banken), at fjerne oplysningen om, at kunder kan tage hensigtsmæssighedstesten på ny efter kunden allerede har gennemført testen og er blevet præsenteret for resultatet af testen, jf. investorbeskyttelsesbekendtgørelsens § 3 og § 13.

ERHVERVSMINISTERIET

Baggrund

Finanstilsynet er blevet opmærksom på, at Saxo Bank på sin handelsplatform præsenterer kunderne for muligheden for at tage en ny hensigtsmæssighedstest efter kunden netop har taget en hensigtsmæssighedstest og fået en risikoadvarsel. Kunden får fremhævet denne mulighed i forlængelse af, at kunden bliver præsenteret for, hvilke produkter, banken mener, er hensigtsmæssige, og hvilke produkter, banken mener, ikke er hensigtsmæssige for kunden.

Finanstilsynet har i forlængelse heraf bedt Saxo Bank redegøre for, hvorvidt kunders indtastninger fra første test lagres, og om kunden bliver mødt med påmindelser om tidligere indtastninger.

Saxo Banks har hertil oplyst, at Saxo Bank lagrer oplysningerne/indtastningerne fra den første test, og at kunderne ved testens gentagelse kan se sine tidligere svar. Bankens oplyser dog samtidig, at dette vil blive ændret, således at kunderne ved testens gentagelse ikke vil kunne se sine tidligere svar. Saxo Bank har oplyst, at det var forventningen, at den nye test vil være implementeret i løbet af fjerde kvartal 2021.

Retligt grundlag

Artikel 25 i direktiv 2014 om markeder for finansielle instrumenter ("MiFID II") indeholder en række investorbeskyttende bestemmelser bl.a. vedrørende udførelsen af en hensigtsmæssighedstest, der skal iagttages i forhold til den enkelte kunde i forbindelse at værdipapirhandleren gennemfører en handel for kunden. Med hensigtsmæssighedstesten skal værdipapirhandleren vurdere, om kundens kendskab til og erfaring med det ønskede produkt er tilstrækkeligt til, at det er hensigtsmæssigt for kunden at investere i produktet, jf. artikel 25, stk. 3.

Bekendtgørelse nr. 191 af 31. januar 2022 om investorbeskyttelse ("investorbeskyttelsesbekendtgørelsen") implementerer MiFID II, artikel 25, stk. 3.

Det følger af § 13 i investorbeskyttelsesbekendtgørelsen, at en værdipapirhandler, når denne udfører eller formidler ordrer for en detailkunde skal udbede sig oplysninger fra kunden om dennes kendskab til og erfaring på det investeringsområde, som er relevant for den type produkt eller tjenesteydelse, der udbydes eller efterspørges. På baggrund af oplysningerne skal værdipapirhandleren vurdere, om det påtænkte produkt eller den påtænkte tjenesteydelse er hensigtsmæssige for kunden.

Reglerne suppleres af artikel 55 i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/565 af 25. april 2016, hvoraf bl.a. følger, at et investeringsselskab er berettiget til at fæste lid til oplysninger fra sine kunder og potentielle kunder til grund, *medmindre det ved eller burde vide, at disse oplysninger tydeligvis er forældede, unøjagtige eller ufuldstændige* [Finanstilsynets fremhævning]"

Derudover har ESMA (den europæiske værdipapir – og markedstilsynsmyndighed) udstedt guidelines til brug for fortolkningen af MiFID II direktivets regler om egnethedstest- og hensigtsmæssighedstest. Bl.a. har ESMA offentliggjort et Q&A¹, hvor ESMA forholder sig til, hvordan en værdipapirhandler bør indhente oplysninger til brug for en hensigtsmæssighedstest i forbindelse med salg af komplekse produkter til detailkunder. ESMA forholder sig her konkret til, hvordan en værdipapirhandler bør indrette sine advarsler, i de tilfælde hvor spekulative eller komplekse produkter ikke vurderes hensigtsmæssige for kunden. ESMA udtrykker det således i section 4, question 2, answer 2: *"Other bad practice examples include: warnings that include the ability to immediately retake the assessment (e.g. via a website link)"*

Endelig indeholder § 3 i investorbeskyttelsesbekendtgørelsen generel forpligtelse til at handle ærligt, redeligt og professionelt og i kundens bedste interesse

¹ Q&A Relating to the provision of CFDs and other speculative products to retail investors under MiFID, ESMA35-36-794

Høring

Saxo Bank A/S har haft udkast til påbud i høring. Saxo Bank mener ikke, at foreligger en overtrædelse af regelgrundlaget henset til, at banken ikke har et direkte link til muligheden for at tage en ny test

Derudover påpeger Saxo Bank, at den rette lovmæssige hjemmel for vurdering vil være investorbeskyttelsesbekendtgørelsen § 3 omkring god skik.

Finanstilsynets vurdering

Det er Finanstilsynets vurdering, at Saxo Banks fremhævelse af, at kunden har mulighed for øjeblikkeligt at tage testen på ny, medfører risiko for, at de oplysninger, banken i forbindelse med den nye test modtager fra kunden, er påvirket af kundens viden om resultatet af den første gennemgang af testen og resultatet af denne test, og derved får kunden præsenteret komplekse produkter, som ved første gennemgang af hensigtsmæssighedstesten blev vurderet uhensigtsmæssig for kunden.

Finanstilsynet finder, at banken ved at fremhæve muligheden for at kunden, umiddelbart efter at produkt er erklæret uhensigtsmæssigt for kunden, kan tage en ny test, hvorved kunden har mulighed for at blive vurderet egnet til et produkt, ikke er en praksis, som er i overensstemmelse med investorbeskyttelsesbekendtgørelsens § 3, hvorefter en værdipapirhandler skal handle ærligt, redeligt og professionelt og i kundens bedste interesse.

Derudover vurderer Finanstilsynet, at forholdet til dels også udgør en overtrædelse af investorbeskyttelsesbekendtgørelsens § 13 og artikel 55 i Kommissionens delegerede forordning (EU) 2017/565 af 25. april 2016 - også selv om det ikke er et direkte link til at tage den fornyede test - idet Saxo Bank må være bevidste om risikoen for, at de oplysninger, som Saxo Bank skal indhente til hensigtsmæssighedstesten jf. investorbeskyttelsesbekendtgørelsens § 13, kan være påvirket af, at kunden netop har taget en test. Finanstilsynet har i den vurdering inddraget de af ESMA angivne svar vedrørende fortolkning af reglerne.

Uanset om banken giver kunden adgang til at se den tidligere indtastning eller ej, så vurderer Finanstilsynet, at det er i strid med reglerne at fremhæve muligheden for at gentage testen i forbindelse med advarslen.

Finanstilsynet påbyder på den baggrund Saxo Bank, at fjerne oplysningen om muligheden for at tage testen på ny i forbindelse med præsentation af resultatet af første hensigtsmæssighedstest.

Saxo Bank skal senest en måned fra dags dato orientere Finanstilsynet om påbuddets efterlevelse.

Offentliggørelse

Det fremgår af § 354 b i lov om finansiel virksomhed, at Finanstilsynet skal orientere offentligheden om sager, som er behandlet af Finanstilsynet, og som er af almen interesse. Finanstilsynet finder, at denne sag er af almen interesse, og påbuddet vil derfor blive offentliggjort på Finanstilsynets hjemmeside.

Klagevejledning

Finanstilsynets afgørelse kan, senest 4 uger efter at afgørelsen er modtaget, jf. § 372, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed, indbringes for Erhvervsankenævnet pr. e-mail til adressen ean@naevneneshus.dk eller pr. post til Erhvervsankenævnet, Toldbolden 2, 8800 Viborg, tlf. 72 40 56 00. Det følger af § 7 i bekendtgørelse om Erhvervsministeriets Erhvervsankenævn, 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.

Med venlig hilsen

Katrine Sauer
Chefkonsulent