

et betalingssystem kan gennemføres, som hvis konkurs, betalingsstandsning eller tvangsakkord ikke var indtrådt. Nettingen omfatter de fordringer, der forud for konkursen, betalingsstandsningen eller tvangsakkorden er anmeldt til systemet til gennemførelse inden for den for systemet sædvanlige afviklingsperiode. Der kan være aftalt »Netting by close-out«, hvorved forstås, at endnu ikke endelige clearede og afviklede fordringer vil skulle cleareres og afvikles i tilfælde af betalingsstandsning, konkurs eller tvangsakkord.

En tilbageførsel indebærer, at den betalingsstandsning-, tvangsakkords- eller konkursramte part ikke omfattes af nettingen, således at de anmeldte fordringer ikke opfyldes.

Ved konkursdekretets afsigelse mister skyldneren retten til at råde over sin formue. Efter konkursdekretets afsigelse tager boet stilling til, hvilke af skyldnerens gensidigt bebyrdende aftaler det ønsker at indtræde i, jf. konkurslovens § 55, stk. 1. Der er i dag tvivl om, hvorvidt denne ret for boet kan anvendes i relation til endnu ikke opfyldte fordringer, således at boet kan vælge kun at indtræde i de for boet fordelagtige aftaler og lade de tabsgivende uopfyldte. Med lovforslaget fjernes denne tvivl, således at boet ikke længere kan vælge kun at indtræde i de fordelagtige aftaler (»cherry picking«).

En anerkendelse af nettings juridiske holdbarhed som foreslået, indebærer en fravigelse af konkurslovens princip om lige behandling af fordringshavere i forbindelse med betalingsstandsning, tvangsakkord eller konkurs, idet den modregning, der sker ved slutafregning, kan bevirke, at fordringer, der ellers ville være simple dividendetagende krav i konkurs, opfyldes. Dette kan f.eks. ske i forbindelse med sumclearing i Danmarks Nationalbank, ved at overførsler fra andre pengeinstitutter til et konkursramt pengeinstitut ikke udbetales til konkursboet, men anvendes til hel eller delvis dækning af det konkursramte pengeinstituts forpligtelser overfor andre deltagere i systemet. Ved slutafregning menes både i §§ 74 og 75 den nettoopgørelse, der skal foretages på skæringstidspunktet.

Det er en betingelse for godkendelsen af en aftale med en udenlandsk clearingcentral eller lignende udenlandsk institution, f.eks. den private ECU-clearing (The Private ECU-Clearing and Settlement System), at aftalens indhold svarer til de i stk. 1 opregnede betingelser, således at det enkelte systems procedure er fastsat entydigt.

Hermed imødegås de problemer danske kreditinstitutter kan få i forbindelse med tilslutning til udenlandske centraler, da det ofte vil være et krav fra dis-

se centraler, at netting kan finde sted uanset betalingsstandsning, konkurs eller tvangsakkord.

I medfør af stk. 3 udfærdiger Finanstilsynet en liste over hvilke systemer, bestemmelserne i stk. 1 finder anvendelse for.

I opregningen skal medtages både danske og udenlandske systemer, såfremt Finanstilsynet har udnyttet sin hjemmel efter stk. 2.

### Til § 75

Lovforslagets § 75 omhandler udelukkende den netting, der er aftalt bilateralt mellem to parter.

I dag indgås nettingaftaler i tillid til, at aftalerne har og får retsvirkning i overensstemmelse med deres indhold. Spørgsmålet om holdbarheden af aftaler om sammenkobling af den anførte art, ses ikke at have været forelagt domstolene. Også i forhold til kontrahenter i andre lande er der behov for en afklaring af dansk retstilstand. I modsætning til § 74 finder bestemmelsen også anvendelse ved dødsfald. Dette skyldes, at dele af konkursloven finder anvendelse på et dødsbos behandling efter skiftelovens kapitel 3.

Den foreslåede formulering af bestemmelsen medfører, at der mellem parterne kan aftales enten modregning ved aftalt afvikling, eller modregning ved en parts misligholdelse af de forpligtelser, der opstår ved samhandlen, eller en kombination af disse elementer. Såfremt det tillige fremgår af aftalen, vil betalingsstandsning, tvangsakkord eller konkurs ikke være til hinder for nettingens (slutafregningens) gennemførelse.

Forslaget præciserer således, at såkaldte bilaterale nettingaftaler får retsvirkning også i tilfælde af betalingsstandsning, tvangsakkord eller konkurs. Nettingaftaler får således også retsvirkning i tilfælde af konkurs i relation til boets mulige indtrædelsesret i en skyldners gensidigt bebyrdende aftaler, jf. konkurslovens § 55, stk. 1. Såfremt parterne har indgået en aftale om, at der skal ske netting i forbindelse med handel med værdipapirer og valuta, uanset konkurs, afskæres boet fra at vælge kun at indtræde i de gevinstgivende aftaler. En aftale som den anførte er derfor bindende også for konkursboet og kreditorerne. Kurator er således afskåret fra at indtræde i aftalen og må respektere, at slutafregning skal finde sted.

Såfremt det er aftalt, at netting skal finde sted, vil slutafregning bevirke, at fordringshavere eventuelle forpligtelser i henhold til aftalen til at erlægge betaling til konkursboet alene vil bestå i en nettoforpligtelse således, at der sker fradrag i fordringshavers betalingsforpligtelser for skyldnerens modsatrettede