

2011-06-28

B E S L U T

East Capital AB
Att. Styrelsens ordförande
Box 1364
111 93 STOCKHOLM

FI Dnr 11-4544
Delgivning nr 2



Finansinspektionen
P.O. Box 7821
SE-103 97 Stockholm
[Brunnsgatan 3]
Tel +46 8 787 80 00
Fax +46 8 24 13 35
finansinspektionen@fi.se
www.fi.se

Beslut om anmärkning och straffavgift

Finansinspektionens beslut (att meddelas den 29 juni 2011 kl. 08.00)

1. Finansinspektionen meddelar East Capital AB (556546-8435) en anmärkning.
(25 kap. 1 § lagen [2007:528] om värdepappersmarknaden)
2. East Capital AB ska betala en straffavgift på två miljoner trehundra tusen (2 300 000) kronor.
(25 kap. 8-9 §§ lagen [2007:528] om värdepappersmarknaden)

Beslutet kan överklagas, se [bilaga](#).

Sammanfattning

East Capital Aktiebolag (East Capital eller bolaget) är ett värdepappersbolag med Finansinspektionens tillstånd att bedriva värdepappersrörelse. East Capital ingick i Finansinspektionens undersökning av hur finansiella företag har anpassat sina ersättningssystem till Finansinspektionens föreskrifter och allmänna råd (FFFS 2009:6) om ersättningspolicy i kreditinstitut, värdepappersbolag och fondbolag (ersättningsreglerna).

Finansinspektionen har funnit att East Capital har brutit mot ersättningsreglerna och kravet på god riskhantering. Utformningen av ett bolags ersättningspolicy ska grundas på en allsidig analys av samtliga risker som ersättningssystem kan ge upphov till och i detta avseende har East Capitals riskanalys brutit. En ersättningspolicy ska ange grunderna för hur ersättningar inom ett bolag ska fastställas och utgör därmed det styrinstrument som ska säkerställa att ersättningsreglerna följs. East Capital har brutit mot ersättningsreglerna genom att inte klassificera bolagets vinstdelnings- och incitamentsprogram som rörlig ersättning. Bolaget har brutit i processen att identifiera risktagare. Det har i sin tur fått till följd att utbetalning av rörlig ersättning inte har skjutits upp som den skulle. Ersättningspolicyn har vidare inte innehållit någon bestämmelse om bortfall av ersättning. Finansinspektionen konstaterar att det därmed har funnits brister i bolagets riskhantering.

Även med beaktande av de åtgärder East Capital har vidtagit, bör bolaget meddelas en anmärkning förenad med en straffavgift.

1 Ärendet

1.1 Bakgrund

East Capital fick tillstånd att driva värdepappersrörelse den 16 maj 2007. Bolaget är ett värdepappersbolag enligt lagen (2007:528) om värdepappersmarknaden (LV). I värdepappersrörelsen får bolaget mottaga och vidarebefordra order avseende finansiella instrument, utföra order på kunders uppdrag, tillhandahålla diskretionär portföljförvaltning avseende finansiella instrument, förvara finansiella instrument och ta emot medel med redovisningsskyldighet och förvalta fondandelar. East Capital har även tillstånd för annan sidoverksamhet avseende fondadministration samt utövande av kundadministration.

Bolaget ägs av East Capital Holding AB. I april 2010 genomfördes en omfattande, intern omorganisation av East Capital-koncernen. Den innebar att väsentliga delar av fondverksamheten i East Capital Asset Management AB flyttades över till bolaget. Bolaget hade före omorganisationen omkring 35 anställda och efter omorganisationen drygt 70 anställda.

I december 2010 blev East Capital föremål för Finansinspektionens undersökning av hur bolaget har anpassat sina ersättningsystem till ersättningsföreskrifterna. Undersökningen avsåg granskning av East Capitals ersättningspolicy. Det innefattade en bedömning om policyn hade grundats på en tillräcklig riskanalys, om alla former av rörlig ersättning har beaktats vid tillämpning av föreskrifterna och slutligen om bolaget hade identifierat vilka anställda som kan påverka bolagets risknivå (risktagare), vars rörliga ersättning enligt ersättningsreglerna ska bli uppskjuten till viss del.

1.2 Bolagets ersättningspolicy

Utredningen i ärendet har visat att East Capital vid tiden för undersökningen tillämpade ett vinstdelningsprogram och för nyckelpersonal två olika incitamentsprogram. Bolaget bedömde att varken vinstdelningsprogrammet eller incitamentsprogrammen utgjorde rörlig ersättning och därför har ingen ersättning som utbetalats av bolaget skjutits upp. Av totalt ca 70 anställda har bolaget identifierat fyra personer som risktagare. Under 2010 har totalt motsvarande omkring 14 miljoner kronor i rörlig ersättning utbetalats till 32 anställda.

2 Tillämpliga bestämmelser

2.1 Kravet på riskhantering

Enligt 8 kap. 4 § första stycket LV gäller att ett företag ska kunna mäta, styra, internt rapportera och ha kontroll över de risker som dess rörelse är förknippad med. Enligt 8 kap. 9 § LV ska ett värdepappersinstitut upprätta och tillämpa de riktlinjer och rutiner som behövs för att styrelsen, de anställda och de anknutna ombuden ska följa de regler som finns för verksamheten. Enligt 8 kap. 7-8 §§ LV är det styrelsens ansvar att tillse att ett värdepappersbolag kan hantera sina risker samt har interna skriftliga riktlinjer och instruktioner för att uppfylla kravet på riskhantering.

2.2 Ersättningsreglerna

Som framgår nedan ersattes ersättningsreglerna med nya den 1 mars 2011. I ärendet tillämpas de äldre ersättningsreglerna eftersom bedömningen avser tiden när de äldre ersättningsreglerna gällde. Hänvisningar till ersättningsreglerna avser då gällande föreskrifter och allmänna råd.

Ersättningsreglerna är baserade på reglerna i 8 kap. 4 § och 9 § LV om effektiv riskhantering. Av ersättningsreglernas tvingande föreskrifter följer att styrelsen i ett bolag ska fastställa en ersättningspolicy, av vilken ska framgå grunderna för hur ersättningar ska fastställas samt hur policyn ska tillämpas och följas upp. Ersättningspolicyn ska vara förenlig med och främja en effektiv riskhantering samt inte uppmuntra ett överdrivet risktagande. Syftet med kravet på en ersättningspolicy är att ett bolag ska kunna hantera riskerna i verksamheten. Utformningen av ersättningspolicyn ska därför grundas på en analys av vilka risker ersättningssystem kan vara förknippade med. En riskanalys ska bedöma hur samtliga risker i bolagets rörelse kan påverkas av ersättningssystemets utformning. En ersättningspolicy ska naturligtvis vara utformad så att ersättningsreglerna följs. Styrelsen ansvarar även för att ersättningspolicyn tillämpas och följs upp.

Finansinspektionen har i anslutning till de tvingande föreskrifterna även utfärdat allmänna råd för tillämpningen av föreskrifterna. Ett bolag kan välja att inte följa ett allmänt råd om det kan visa att kraven i lagreglerna och föreskrifterna uppfylls på ett annat sätt.

Tvingande föreskrifter

Av 2 kap 1 § och 3 kap 1§ ersättningsreglerna följer att styrelsen i bolaget ska fastställa en ersättningspolicy och att den ska vara grundad på en tillräcklig riskanalys. Ersättningspolicyn ska i sin tur beskriva hur ersättningssystemet är uppbyggt, hur det ska tillämpas och hur uppföljning ska ske.

Med begreppet rörlig ersättning avses enligt 1 kap. 3 § 7 ersättningsreglerna ”en på förhand till belopp eller omfattning inte fastställd, vanligtvis resultatbaserad, del av ersättningen. Som rörlig ersättning räknas, i detta sammanhang, inte provisionsbaserad lön som är utan koppling till sådana framtida riskåtaganden vilka kan komma att ändra företagets resultat- eller balansräkning”.

Med anställd som kan påverka företagets risknivå avses enligt 1 kap 3 § 2 i ersättningsreglerna ”en anställd tillhörande en personalkategori som i tjänsten utövar eller kan utöva ett inte oväsentligt inflytande på företagets risknivå. Dessa personalkategorier definieras i företagets ersättningspolicy och ska normalt omfatta bland annat anställda i ledande positioner, kontrollfunktioner och ledande strategiska befattningar (t.ex. affärsområdeschef), handlare/mäklare inom kapitalmarknad och anställda med ansvar för kreditgivning (t.ex. ledamot i en kreditkommitté)”.

Allmänna råd

Enligt de allmänna råden kopplade till 2 kap. 1 § ersättningsreglerna bör ersättningspolicyn gynna bolagets långsiktiga intressen. Vidare bör resultatet över en hel konjunkturcykel beaktas vid resultatmätning liksom de risker som resultatet är förenat med. De allmänna råden anger även att minst 60 procent av den rörliga ersättningen till en anställd som kan påverka företagets risknivå inte bör betalas ut förrän tidigast tre år efter resultatperioden. Den rörliga ersättningen bör kunna reduceras eller falla bort om resultatet måste justeras i efterhand eller om bolagets ställning försämras.

Nya föreskrifter

Den 1 mars 2011 trädde nya ersättningsregler i kraft, Finansinspektionens föreskrifter (FFFS 2011:1) om ersättningssystem i kreditinstitut, värdepappersbolag och fondbolag med tillstånd för diskretionär portföljförvaltning. I och med ikraftträdandet av dessa nya regler upphörde ersättningsreglerna att gälla. Övergångsbestämmelserna är begränsade och inte tillämpliga i detta fall.

3 Finansinspektionens bedömning

3.1 Disposition

Av avsnitt 2.2 ovan framgår kraven på vad en ersättningspolicy ska omfatta och hur den ska tas fram. Utformningen av en ersättningspolicy ska grundas på en allsidig analys av samtliga risker som ersättningssystem kan ge upphov till och i detta avseende har East Capitals riskanalys brustit (3.2). En ersättningspolicy ska ange grunderna för hur ersättningar inom ett bolag ska fastställas och utgör därmed det styrinstrument som ska säkerställa att ersättningsreglerna följs. East Capitals ersättningspolicy har inte följt ersättningsreglerna genom att bolaget

felaktigt har klassificerat vissa ersättningar som inte rörliga (3.3) och brustit i processen att identifiera risktagare (3.4). I sin tur har det fått till följd att utbetalning av rörlig ersättning inte har skjutits upp som den skulle (3.5).

3.2 Riskanalys och riskhantering

East Capital hävdar att bolaget har gjort en riskanalys som en naturlig del av beredning och diskussioner i styrelsen. I ersättningspolicyn finns emellertid inget som avspeglar en sådan analys. Bolaget har inte heller redovisat någon dokumentation, t.ex. i form av en särskild riskanalys eller protokoll från styrelsesammanträden, av att en sådan allsidig riskanalys företagits. En sådan dokumentation är nödvändig som ett underlag för uppföljning och revidering av ersättningspolicyn i ett bolag som East Capital. Finansinspektionen bedömer därför att bolaget brustit i detta avseende.

Bristerna vad gäller riskanalysen och de i nedanstående avsnitt utvecklade bristerna i ersättningspolicyn och efterlevnaden av ersättningsreglerna gör att det finns skäl att överväga om bolaget uppfyller de generella kraven på riskhantering. Enligt 8 kap. 4 § första stycket LV ska ett värdepappersbolag hantera de risker som dess verksamhet är förknippad med och enligt 8 kap. 9 § ska det ha tillräckliga riktlinjer och rutiner för att följa de regler som finns för verksamheten. Frånvaron av en för uppföljning och revidering användbar riskanalys innebär enligt Finansinspektionens bedömning att bolagets ersättningspolicy varit olämplig som ett instrument för att hantera riskerna förknippade med ersättningssystem. Att ersättningspolicyn på väsentliga punkter inte uppfyller kraven i ersättningsreglerna samt att rörliga ersättningar betalats ut i strid med ersättningsreglerna gör att det kan konstateras att East Capital inte haft tillräckliga riktlinjer och rutiner för att följa de regler som finns för verksamheten.

3.3 Rörlig ersättning

Enligt East Capitals ersättningspolicy är bolagets ersättningssystem baserat på fast lön samt ett vinstdelningsprogram, Profit Sharing Incentive.

Enligt vinstdelningsprogrammet fördelas minst 20 och maximalt 40 procent av koncernens rörelseresultat efter skatt enligt fastställd årsredovisning bland koncernens anställda. Det exakta procenttalet bestäms med hänsyn till koncernens finansiella ställning och uppskattning av framtida kapitalbehov. Enbart omständigheten att en anställd omfattas av vinstdelningsprogrammet garanterar inte den anställde ersättning. Inga fasta beräkningsformler används vid fastställandet av det belopp som, i förekommande fall, utgår till den anställde. De faktorer som bl.a. beaktas vid vinstdelningen är de anställdas befintliga och förväntade bidrag till företagets långsiktiga stabilitet, tillväxt, strategisk utveckling, vinstgenerering under året samt efterlevnad av bolagets mål, värden och riktlinjer.

East Capital har i sin ersättningspolicy och inledningsvis i kommunikationen med Finansinspektionen uppgett att vinstdelningsprogrammet inte är rörlig ersättning. Bolaget har istället ansett att vinstdelningsprogrammet är ersättning som inte är kopplad till framtida riskåtaganden. East Capital har sedermera konstaterat att vinstdelningsprogrammet utgör rörlig ersättning enligt ersättningsreglerna.

Bolaget har även erbjudit vissa nyckelmedarbetare som inte är identifierade som risktagare, att delta i incitamentsprogram kopplade till värdeutvecklingen i East Capital Holding AB respektive East Capital Explorer AB. Bolaget har i skriftväxling under ärendets beredning gjort bedömningen att incitamentsprogrammen utgör rörlig ersättning enligt ersättningsreglerna. Incitamentsprogrammen har inte omnämnts i bolagets ersättningspolicy eller behandlats som rörlig ersättning enligt ersättningsreglerna.

Finansinspektionen konstaterar att East Capitals vinstdelnings- samt incitamentsprogram utgör rörlig ersättning. Bolaget har därför inte efterlevt tillämpliga föreskrifter och allmänna råd om rörlig ersättning i ersättningsreglerna.

3.4 Definition av risktagare

East Capital har totalt ca 70 anställda. Ersättningspolicyn anger totalt sju befattningar inom bolaget som möjliga risktagare. Några av dessa fullgörs av uppdragstagare. Bolaget har med ledning av sin ersättningspolicy pekat ut fyra anställda i bolaget som risktagare: verkställande direktör, ställföreträdande verkställande direktör tillika försäljningschef, förvaltningschef och regelansvarig som tillika är ansvarig för penningtvättsfrågor.

Av utredningen i ärendet framgår att 32 anställda i bolaget har erhållit rörlig ersättning genom vinstdelningsprogrammet samt att åtta av dessa även deltagit i de två incitamentsprogrammen. Bolaget har identifierat deltagarna i incitamentsprogrammen som nyckelpersonal men inte som risktagare. East Capital har uppgett att den personal som inte pekats ut som risktagare varken kan påverka bolagets risknivå eller har rätt att fatta några beslut av väsentlig betydelse i bolagets verksamhet.

Med hänsyn till att ersättningsreglernas definition av risktagare innefattar personalkategorier såsom ledande strategiska befattningar (t.ex. affärsområdeschef) och handlare/mäklare inom kapitalmarknad så finns det skäl att ifrågasätta rimligheten i bolagets kategorisering. Att det i ett bolag som East Capital endast skulle finnas fyra personer i den operativa verksamheten som i tjänsten utövar eller kan utöva ett i ersättningsreglernas mening inte oväsentligt inflytande på företagets risknivå är inte troligt. Av de befattningsbeskrivningar som bolaget lämnat framgår också att det i gruppen av anställda som deltagit i ersättningsprogrammen finns flera personer som får anses ha en ledande befattning eller ledande strategisk befattning och som därför borde betraktas som risktagare i ersättningsreglernas mening. Utan ytterligare utredning går det inte

att definitivt avgöra huruvida bolagets klassificering varit felaktig. Det spelar emellertid ingen roll för bedömningen eftersom det i vart fall kan sägas att bolagets analys i syfte att identifiera risktagare inte varit tillräckligt tydlig för att någon utomstående ska kunna bedöma riktigheten av den. Därmed har bolaget brutit i processen att identifiera anställda som kan påverka företagets risknivå.

3.5 Uppskjutande och bortfall av rörlig ersättning

East Capital har, som nämnts, med ledning av sin ersättningspolicy identifierat fyra risktagare. Enligt bolagets uppgifter har en av dessa fått en rörlig ersättning på flera hundra tusen kronor och en annans överstiger fyra miljoner kronor. Enligt bolaget beror det på att bolaget tolkade begreppet ”rörlig ersättning” felaktigt. Feltolkningen fick också till följd att det inte funnits någon regel om bortfall av rörlig ersättning i bolagets ersättningspolicy.

Enligt ersättningsreglernas allmänna råd bör ett bolag se till att minst 60 procent av den rörliga ersättningen skjuts upp i minst tre år. Det har East Capital inte gjort och inte heller har bolaget vidtagit någon åtgärd med motsvarande effekt. Finansinspektionen kan också konstatera att bolagets ersättningspolicy inte följt de allmänna råden genom att den inte innehöll någon bestämmelse om uppskjutande eller bortfall av rörlig ersättning.

Finansinspektionen har i avsnittet ovan gjort bedömningen att bolaget på grund av en bristfällig analys sannolikt gjort en alltför snäv identifikation av risktagare. Ett riktig utpekande av risktagare i förening med en riktig definition av rörlig ersättning hade sannolikt inneburit att flera personer skulle ha fått sina ersättningar uppskjutna.

4. Finansinspektionens övervägande om ingripande

4.1 Tillämpliga bestämmelser

Enligt 25 kap. 1 § LV ska Finansinspektionen ingripa om ett värdepappersinstitut har åsidosatt sina skyldigheter enligt LV, andra författningar som reglerar företagets verksamhet, dess bolagsordning, eller interna instruktioner som har sin grund i en författning som reglerar företagets verksamhet.

Finansinspektionen har möjlighet att ingripa på olika sätt. Det kan till exempel ske genom att Finansinspektionen meddelar företaget en anmärkning eller förelägger företaget att vidta en åtgärd för att komma till rätta med en viss situation. Om överträdelsen är allvarlig ska emellertid företagets tillstånd återkallas eller, om det är tillräckligt, en varning meddelas.

I de fall ett värdepappersinstitut har meddelats ett beslut om anmärkning eller varning följer av bestämmelserna i 25 kap. 8-10 §§ LV att Finansinspektionen får besluta att företaget ska betala en straffavgift. Straffavgiften ska uppgå till lägst 5000 kr och högst 50 miljoner kronor.

4.2 East Capitals åtgärder

East Capital har tillsatt en arbetsgrupp för att se över och anpassa bolagets ersättningssystem. Bolaget har i mars 2011 anlitat en extern rådgivare för att analysera bolagets nuvarande ersättningssystem och anpassa ersättningssystemet till de nya ersättningsföreskrifterna. Vid styrelsemöte den 16 maj 2011 beslutade styrelsen att anta huvudprinciper för en ny ersättningspolicy innebärande att ingen rörlig ersättning ska förekomma förrän bolagets styrelse har godkänt det nya ersättningssystemet. Någon vinstdelning eller annan rörlig ersättning enligt den befintliga ersättningspolicyn kommer inte att utgå. Ett fullständigt förslag till ny ersättningspolicy och en djupgående riskanalys ska presenteras för styrelsen före den 30 juni 2011. Bolaget bedömer att det har en tillräcklig åtgärdsplan för att komma till rätta med de brister som Finansinspektionen har påpekat.

4.3 Bedömning av överträdelserna och val av ingripande

Finansinspektionens utredning visar att East Capital brutit vad gäller utformningen av den riskanalys som ska ligga till grund för ett bolags ersättningspolicy samt att bolaget har överträtt ersättningsreglerna på några centrala punkter. Brister i riskhanteringen har också konstaterats.

Av utredningen i ärendet framgår att East Capitals styrelse behandlat frågor rörande ersättningspolicyns utformning, men att intresset främst riktats mot att diskutera huruvida befintliga ersättningsprogram var att betrakta som rörlig ersättning. Styrelsen kom vid denna bedömning felaktigt fram till att programmen inte utgjorde rörlig ersättning och att ersättningarna därför inte föll under ersättningsreglernas begränsningar i flera avseenden. Bolaget har också gjort en bristfällig analys av vilka som utgjorde risktagare, vilken resulterade i att endast få pekades ut som risktagare.

När allvarligheten i East Capitals beteende ska bedömas är det viktigt att framhålla att ersättningsreglerna bygger på tanken att en reell riskanalys tillsammans med ersättningsreglerna ska användas för att styra ett bolags ersättningar. Det är alltså inte fråga om att med utgångspunkt i befintliga ersättningssystem utformning tolka ersättningsreglerna. Statsmakterna har funnit ordningen av betydelse för att hantera riskerna förknippade med ersättningssystem och Finansinspektionen har i enlighet med detta utfärdat ersättningsreglerna. Bolagen är skyldiga att försöka anpassa sig till denna process och i detta avseende har East Capital brutit.

Överträdelserna har enligt Finansinspektionens bedömning varit av sådan art och omfattning att bolaget ska meddelas en anmärkning, trots de åtgärder som bolaget vidtagit för att rätta till bristerna. En annan bedömning skulle innebära att bolag, genom medvetet eller vårdslöst handlande, kan underlåta att tillämpa ersättningsreglerna utan att riskera en sanktion.

Anmärkningen bör förenas med en straffavgift. Straffavgiften får uppgå till högst tio procent av föregående års omsättning för bolaget. Årsomsättningen enligt den senast fastställda årsredovisningen uppgår till 292,4 miljoner kronor. Straffavgiften kan därför högst uppgå till 29,2 miljoner kronor. Straffavgiften ska ses som en gradering av överträdelserna. Finansinspektionen bedömer att brister i hanteringen av ersättningssystem kan få allvarliga konsekvenser för riskhanteringen i ett värdepappersinstitut. Mot bakgrund av överträdelsernas karaktär finner Finansinspektionen att avgiften ska bestämmas till 2 300 000 kronor, vilket motsvarar ca åtta procent av maximal avgift.

Straffavgiften tillfaller staten och faktureras genom Finansinspektionens försorg efter att beslutet har vunnit laga kraft.

FINANSINSPEKTIONEN

Bengt Westerberg
Styrelseordförande

Mattias Anjou
Enhetschef

Beslut i detta ärende har fattats av styrelsen (Bengt Westerberg, ordförande, Margareta Åberg, Eva Lindström, Hans Nyman och Martin Andersson, generaldirektör) efter fördragning av enhetschefen Mattias Anjou. I den slutliga handläggningen har även chefsjuristen Per Håkansson, enhetschefen Åsa Thalén och juristen Anna Cederberg deltagit.

DELGIVNINGSKVITTO



FI Dnr 11-4544
Delgivning nr 2

Finansinspektionen
P.O. Box 7821
SE-103 97 Stockholm
[Brunnsgatan 3]
Tel +46 8 787 80 00
Fax +46 8 24 13 35
finansinspektionen@fi.se
www.fi.se

Beslut om anmärkning och straffavgift

Beslut avseende anmärkning och straffavgift den **28 juni 2011** till
East Capital AB.

Jag har denna dag tagit del av handlingen.

.....
DATUM

.....
NAMNTECKNING

.....
NAMNFÖRTYDLIGANDE

.....
EV. NY ADRESS

.....
.....
.....
.....
.....

Detta kvitto ska sändas tillbaka till Finansinspektionen **omgående**. Om kvittot inte skickas tillbaka kan delgivning ske på annat sätt, t.ex. genom stämningsman.

Om du använder det bifogade kuvertet är återsändandet gratis.

Glöm inte att ange datum för mottagandet.

HUR MAN ÖVERKLAGAR TILL FÖRVALTNINGSRÄTTEN

Om ni anser att beslutet är felaktigt kan ni överklaga det. Skriv i så fall till Förvaltningsrätten, men sänd in skrivelsen till: Finansinspektionen, Box 7821, 103 97 STOCKHOLM.

Ange i er skrivelse ärendets nummer, vilket beslut ni överklagar, den ändring ni vill ha och varför ni anser att beslutet skall ändras. Underteckna skrivelsen och ange namn och adress.

Överklagandet ska ha kommit in till Finansinspektionen inom tre veckor från den dag ni fick detta beslut. Om överklagandet kommer senare får det inte prövas.

Finansinspektionen sänder överklagandet till Förvaltningsrätten i Stockholm för prövning, om Finansinspektionen inte själv ändrar beslutet på det sätt ni har begärt.