

Advokatrådet

ADVOKAT 
SAMFUNDET

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen
Erhvervscenteret
Kampmannsgade 1
1780 København V

KRONPRINSESSEGADE 28
1306 KØBENHAVN K
TLF. 33 96 97 98
FAX 33 36 97 50

eogs@eogs.dk

DATO: 21-03-2011
SAGSNR.: 2011 - 877
ID NR.: 47321

Høring - forslag til lov om ændring af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder og lov om finansiel virksomhed

Ved e-mail af 04-03-2011 har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen anmodet om Advokatrådets bemærkninger til ovennævnte udkast.

Advokatrådet har følgende bemærkninger:

Lovforslaget vedrører i sin væsentlighed indførelse af tilsyn med ”*omdannede tidligere finansielle virksomheder*” i lov om visse erhvervsdrivende virksomheder (LEV), delvis ophævelse af de gældende regler i lov om finansiel virksomhed (FIL) om stemmeretsbegrænsninger i henholdsvis spare- og andelskasser samt ændringer i kravene til bestyrelsessammensætning og stemmeretsbegrænsninger i forbindelse med omdannelse af sådanne finansielle virksomheder til aktieselskaber.

Ad lovforslagets § 1, nr. 1 (LEV § 1a):

Ifølge lovforslaget foreslås indsat en definition af begrebet ”*omdannede tidligere finansielle virksomheder*” i LEV § 1a.

I udkastet til § 1a, stk. 2, er dette defineret som ”*en tidligere finansiel virksomhed, hvor den finansielle aktivitet er blevet udskilt i forbindelse med en omdannelse i henhold til den finansielle lovgivning*”.

Det fremgår af de almindelige bemærkninger til lovforslaget, at den gruppe virksomheder, der med forslaget ønskes reguleret, er de foreninger, der opstår i forbindelse med omdannelse af finansielle virksomheder.

Af pkt. 1.2.1., 3. afsnit, fremgår således, at ”*Ved omdannelse af finansielle virksomheder, der ikke er aktieselskaber, overføres den finansielle virksomhedsdrift til et aktieselskab. Samtidig med omdannelsen dannes en fond eller en forening, der*

modtager ejerandele svarende til nettoformuen i den finansielle virksomhed på omdannelsestidspunktet.”

Af lovforslagets bemærkninger til de enkelte bestemmelser fremgår om § 1, nr. 1 (lovforslagets § 1a), 4. afsnit, at *”En omdannet tidligere finansiell virksomhed er en forening eller anden virksomhed, der på et tidspunkt har udskilt den finansielle aktivitet til et nystiftet aktieselskab. Virksomheden har således efter udskillelsen af den finansielle aktivitet modtaget kapitalandele i aktieselskabet.”*

I såvel de almindelige som de specielle bemærkninger til lovforslaget henvises endvidere flere gange til omdannede realkreditinstitutter og forsikringsselskaber. Advokatrådet bemærker, at omdannelsesproceduren for forsikringsselskaber ikke er materielt reguleret, jf. FIL § 222, og at FIL ikke indeholder regler om omdannelse af realkreditinstitutter, da disse efter gældende ret skal være aktieselskaber, jf. FIL § 12, 1. pkt.

Den type foreninger, som udkastet til lovforslaget antages at sigte til, kan dog være opstået både som følge af FIL § 222 og som følge af tidligere regulering af omdannelse af realkreditinstitutter.

Materielle regler om omdannelse af andelskasser indeholdes i FIL § 207 m.fl. Da lovforslagets § 1, nr. 14, henviser til FIL § 207, stk. 3 (jf. lovforslaget til § 19b, stk. 2), må det antages, at foreninger opstået i forbindelse med omdannelse af andelskasser også skal anses som omfattet af definitionen på *”omdannede tidligere finansielle virksomheder”*.

Den procedure for omdannelse af andelskasser, som FIL § 207 m.fl. foreskriver, indebærer, at den omdannede andelskasse ophører ved anvendelse af selskabslovens regler om fusion, herunder universalsucceion. Som led i fusionen oprettes en fond eller forening, der skal modtage aktier svarende til værdien af de indskudte aktiver efter fradrag af andelskassens gæld og efter ombytning af andelshavernes andelsbeviser til markedskurs eller kontant indløsning, jf. FIL § 208, stk. 2.

Derved får det fortsættende aktieselskab grundlæggende to aktionærgrupper: de tidligere andelshavere og den til lejligheden dannede fond eller forening. Denne fond eller forening er ikke en finansiell virksomhed; den opstår i forbindelse med omdannelsen og bliver aktionær i en finansiell virksomhed.

Da den som led i omdannelsen opståede (fond eller) forening ikke er en tidligere finansiell virksomhed, synes den i udkastet til § 1a, stk. 2, foreslåede definition ikke at være retvisende. Advokatrådet anbefaler derfor, at definitionen såvel som lovforslagets bemærkningerne hertil præciseres, herunder i udkastet til de specielle bemærkninger til § 1, nr. 1, hvoraf det i 4. afsnit fremgår, at *”Virksomheden er efter omdannelsen ikke længere undergivet tilsyn som finansiell virksomhed.”*

Ad lovforslagets § 1, nr. 14 (LEV kapitel 5 a):

Af udkastet til den foreslåede § 19 b, stk. 2, fremgår, at vedtægtsændringer ikke kan foretages, hvis de strider mod § 207, stk. 3, og § 219 i FIL.

Disse to bestemmelser omhandler henholdsvis foreninger, der ejer aktier i et andelskasseaktieselskab og foreninger, der har været realkreditinstitutter.

Det følger af bemærkningerne til lovforslaget, at det foreslåede tilsyn blandt andet også omfatter omdannede forsikringsvirksomheder. På den baggrund kan det overvejes, om de anførte henvisninger bør præciseres.

I udkastet til den foreslåede § 19 c, stk. 2, indføres pligt for ledelsen til at underrette tilsynsmyndigheden ”*på forhånd*” om direkte eller indirekte erhvervelse af bestemmende indflydelse over erhvervsvirksomhed samt om afhændelse af en sådan indflydelse.

Henset også til, at bestemmelsen efter udkastet til § 23, stk. 1, er strafsanktioneret, bør det efter Advokatrådets opfattelse præciseres, hvad der skal betragtes som rettidig underretning; dette gælder også selvom en tilsvarende (ligeledes ikke nærmere præciseret) bestemmelse allerede gælder for realkreditområdet, jf. FIL § 217.

I udkastet til den foreslåede § 19 e, stk. 1, fremgår det, at tilsynsmyndigheden ”*i særlige tilfælde*” kan indkalde til en generalforsamling eller anden forsamling, som er virksomhedens øverste myndighed. Det er ifølge forslaget virksomheden, der skal afholde udgifterne til en sådan generalforsamling, jf. forslagens stk. 3.

De særlige tilfælde omfatter efter bemærkningerne til bestemmelsen tilfælde, hvor ledelsen ikke besvarer henvendelser fra tilsynsmyndigheden eller har foretaget væsentlige dispositioner af stor betydning for virksomheden, som tilsynsmyndigheden finder, bør forelægges generalforsamlingen.

Advokatrådet finder, at ordlyden ”*i særlige tilfælde*” kan give anledning til uklarhed, og at det derfor bør overvejes at præcisere hjemlen for tilsynsmyndighedens adgang til indkaldelse af generalforsamlinger i lovtæksten.

Bemærkningerne til den foreslåede § 19 e, stk. 4, vedrørende muligheden for at afholde generalforsamling i styrelsens hjemstedskommune, synes umiddelbart uklare; dette gælder især forståelsen af ”*anden kommune*” i denne sammenhæng, jf. lovforslaget side 26, 4. afsnit, 2. pkt.

Ad lovforslagets § 2, nr. 4 (FIL § 12, stk. 3):

Det fremgår hverken af forslaget til FIL § 12, stk. 3, eller af de specielle bemærkninger til bestemmelsen, jf. lovforslaget side 32, hvad formålet med kravet i FIL § 12, hvorefter andelskasser som udgangspunkt skal være andelsselskaber, er.

Efter Advokatrådets opfattelse bør det præciseres, hvori forskellen – udover den foreslåede ophævelse af stemmeretsbegrænsningen – består mellem andelskasser, der tillige er andelsselskaber, og andelskasser, der ikke er.

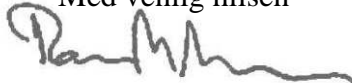
Ad lovforslagets § 2, nr. 9 (FIL § 209):

I forslaget til § 209, stk. 2, foreslås de gældende bestemmelser om ret til medarbejderrepræsentation i foreninger eller fonde, der er opstået i forbindelse med omdannelse af spare- eller andelskasser, ophævet.

Der henvises i de specielle bemærkninger, jf. lovforslaget side 36, 2. afsnit, til reglerne i lov om erhvervsdrivende fonde § 22 om koncernrepræsentation i moderfonde.

Det bemærkes, at retten til medarbejderrepræsentation i foreninger ikke er tilsvarende sikret i LEV. Da spørgsmålet er uomtalt i lovforslagets forarbejder, må det antages, at sådan ret ikke skal gælde i disse foreningen. Efter Advokatrådets opfattelse bør dette overvejes præciseret.

Med venlig hilsen



Rasmus Møller Madsen