



Foreningen af Statsautoriserede Revisorer

Kronprinsessegade 8, 1306 København K. Telefon 33 93 91 91
Telefax nr. 33 11 09 13 e-mail: fsr@fsr.dk Internet: www.fsr.dk

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen
att. Anja Lamp Sørensen
Kampmannsgade 1
1780 København V

E-mail: als@eogs.dk

20. august 2010
X:\Faglig\HORSVAR\2010\H103-10.doc
OSJ/ks

H103-10 – FSR's høringssvar – udkast til ændring af selskabsloven

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har ved e-mail af 8. juli 2010 udsendt et udkast til lovforslag om ændring af selskabsloven. Udkastet har været behandlet i FSR's selskabsretsgruppe.

Lovforslagets formål er at implementere ændringsdirektiv 2009/109/EF, der vedrører fusioner og spaltninger samt grænseoverskridende fusioner, for så vidt angår rapporterings- og dokumentationskrav. Med dette ændringsdirektiv er der indført yderligere muligheder for at fravælge dokumenter i forbindelse med fusion og spaltning.

Herudover er der foreslået en række præciseringer af selskabsloven på forskellige områder.

FSR har enkelte bemærkninger til udkastet samt nogle andre punkter, som bør medtages i lovudkastet:

Lovudkastet

Udkastets § 1, nr. 15 (lovens § 238, stk. 1, 2. pkt.)

Ordet "fastansættelsen" skal rettelig være "fastsættelsen". Det samme gælder i § 1, nr. 24.

Det fremgår af den foreslåede tilføjelse, at det af fusionsredegørelsen skal fremgå, hvorvidt en vurderingsberetning i henhold til § 240 er udarbejdet.

Det bør overvejes at ændre ordet "hvorvidt" til "om", da det måske ellers kunne misforstås sådan, at ledelsen helt kunne undlade at oplyse noget, hvis der ikke forelå eller skulle foreligge nogen vurderingsberetning.

Udkastets § 1, nr. 22 og 30 (lovens § 248, stk. 1, 2. pkt. og § 266, stk. 1, 2. pkt.)

Ifølge forslaget kan kapitalejerne i enighed fravælge, at det centrale ledelsesorgan i de i en fusion eller spaltning deltagende selskaber skal oplyse om begivenheder af væsentlig betydning, herunder væsentlige ændringer i aktiver og forpligtelser, der er indtruffet i tiden fra spaltningsplanens underskrivelse frem til generalforsamlingen, hvor beslutning om spaltningens gennemførelse skal træffes.

Muligheden for at fravælge denne oplysning har hidtil ikke været udnyttet i den danske selskabslov, idet muligheden i EU-direktiverne hidtil kun har omfattet spaltninger. Den seneste direktivændring har medført, at oplysningen kan fravælges for såvel fusioner som for spaltninger.

FSR finder det meget betænkeligt, at kapitalejerne kan fravælge ledelsens orienteringspligt. Det må være naturligt, at eventuelle efterfølgende begivenheder, som ledelsen er bekendt med, kommer frem i forbindelse med den endelige beslutning om gennemførelse af en fusion eller spaltning. FSR har desuden vanskeligt ved at se, at lempelsen skulle medføre en administrativ lettelse. Kapitalejerne kan jo i sagens natur ikke vide, hvad det er for oplysninger, de fravælger at modtage. FSR mener derfor, at disse ændringer af selskabsloven (§§ 248 og 266) bør udgå af lovforslaget.

Udkastets § 1, nr. 20 og 21 (lovens § 244, stk. 3, og § 245, stk. 6) samt § 1, nr. 28 og 29 (lovens § 262, stk. 3, og § 263, stk. 6)

Ifølge forslaget kan Erhvervs- og Selskabsstyrelsen fastsætte nærmere regler om offentliggørelse af fusionsplaner og spaltningsplaner samt eventuelt medfølgende dokumenter.

Når hjemlen udnyttes vil det blive muligt for et kapitalselskab at offentliggøre en fusions- eller spaltningsplan og eventuelt medfølgende dokumenter på selskabets egen hjemmeside eller eventuelt på en anden hjemmeside. Hidtil har alle disse dokumenter været offentliggjort centralt hos Erhvervs- og Selskabsstyrelsen.

Mulighederne for offentliggørelse af fusions- og spaltningsplan på egen hjemmeside kan muligvis være en lettelse for dem, som udarbejder disse - men denne lempelse er begrænset - der skal jo fortsat være en reference hos E&S som de skal have meddelelse herom. Man bør vurdere, om brugerne af oplysninger ikke er bedre tjent med, at denne form for oplysninger fortsat er samlet på struktureret vis ét sted - der opstår nye problemstillinger med arkiveringen på egen hjemmeside mv. FSR finder, at oplysningerne fortsat bør være samlet i et centralt register - hvor disse nemt kan findes frem - flere år tilbage.

Andre forhold, der efter FSR's opfattelse bør korrigeres og indarbejdes i loven eller i bemærkninger til loven, men som ikke er medtaget i lovudkastet

- I § 38 bør det indflettes, at det alene er ved indskud af aktiver, der måles til "dagsværdi", at vurderingsberetning kan undlades. Dette er i dag alene omtalt i lovbemærkninger.
- Henvielsen i selskabslovens § 147, stk. 3, er forkert. Bestemmelsen skal retteligt henvise til § 147, stk. 2 og ikke § 147, stk. 1.

- §§ 181, 183, stk. 5, og 190 om udlodning af andre aktiver end kontanter ved ordinært udbytte, ekstraordinært udbytte og kapitalnedsættelse kunne af hensyn til brugeren med fordel suppleres med præciseringer om, at der ved udlodninger af bestående virksomheder eller bestemmende kapitalposter skal vedhæftes en overdragelsesbalance, der jf. henvisningen til bl.a. § 36, stk. 3, skal revideres, hvis virksomheden er underlagt revisionspligt.
- Det kunne med fordel f.eks. i lovbemærkningerne præciseres, om en overdragelsesbalance skal indeholde samtlige den udloddende virksomheds aktiver og forpligtelser eller om der alene skal indgå de aktiver og forpligtelser, der skal udloddes. Sidstnævnte vil umiddelbart være FSR's forventning set i forhold til, at der også i forbindelse med apportindskud i åbningsbalancen eller overtagelsesbalancen alene indregnes de aktiver og forpligtelser, der bliver indskudt i virksomheden.
- I forbindelse med ordinær udlodning af bestående virksomheder eller bestemmende kapitalposter kan det med fordel anføres om årsrapporten, der godkendes på samme generalforsamling, kan accepteres som et balancegrundlag for en udlodning eller om der er behov for en særskilt overdragelsesbalance.
- I forbindelse med en ekstraordinær udlodning af bestående virksomheder eller bestemmende kapitalposter kunne det med fordel anføres, om der er krav om såvel en mellembalance og en overdragelsesbalance, eller en mellembalance, der revideres i stedet for reviews kan anvendes som et grundlag. I visse tilfælde f.eks. for anpartsselskabers ekstraordinære udlodninger i de første 6 måneder af regnskabsåret, er der ingen krav om et regnskabsmæssigt beslutningsgrundlag for ledelsens beslutning om udlodning.
- I forbindelse med kapitalnedsættelser med udlodning af bestående virksomheder eller bestemmende kapitalposter, er det FSR's formodning, at der er behov for en separat overdragelsesbalance udarbejdet til lejligheden
- § 160 fastlægger, at der ved apportindskud i forbindelse med en kapitalforhøjelse skal udarbejdes en vurderingsberetning, jf. §§ 36 og 37. Der fremgår endvidere af bestemmelsen, at balancen efter § 36, stk. 3, udarbejdes som en overtagelsesbalance for den overtagne virksomhed. FSR anbefaler, at det kommer til at fremgå af bestemmelsen, at balancen ved indskud af bestemmende kapitalpost skal udarbejdes som en overtagelsesbalance.
- Som bekendt er der væsentlige dele af den nye selskabslov fra 2009, som endnu ikke er trådt i kraft. FSR skal opfordre til information fra styrelsen om tidsplan for ikrafttræden af de resterende dele af loven.

Med venlig hilsen



Ole Sten Jørgensen
chefkonsulent