

betingelserne i stk. 2, for at have ansvaret, medmindre det kan godtgøres, at en anden virksomhed kan udøve bestemmende indflydelse. Hvis flere virksomheder opfylder en eller flere af betingelserne i stk. 2, afgøres det efter stk. 3 og § 7, stk. 1, hvilken virksomhed, der har pligterne.

Hvis to eller flere virksomheder, der ikke indbyrdes er koncernforbundne, alle kan udøve forskellige former for indflydelse på den samme dattervirksomhed, fx fordi én virksomhed (A) råder over mere end halvdelen af stemmerne på virksomhedens generalforsamling, og en anden virksomhed (B) er i besiddelse af mere end 50% af den samlede aktiekapital, skal det afgøres hvilken virksomhed, der har forpligtelsen til efter anmodning at iværksætte en procedure med henblik på oprettelse af et europæisk samarbejdsudvalg eller indførelse af en informations- og høringsprocedure. I det nævnte eksempel vil virksomhed A være modervirksomhed, medmindre det kan godtgøres, at virksomhed B udøver bestemmende indflydelse.

Hvad navnlig angår den betingelse, der er nævnt i stk. 2, nr. 3, bemærkes, at besiddelse af kapitalmajoriteten ikke efter dansk selskabsret nødvendigvis er ensbetydende med bestemmende indflydelse, da der efter aktieselskabsloven er mulighed for en stemmedifferentiering op til 1:10. En virksomhed, der er i besiddelse af kapitalmajoriteten, men kun råder over et lille antal stemmerettigheder på en anden virksomheds generalforsamling, vil således ikke være modervirksomhed, medmindre bestemmende indflydelse foreligger af andre grunde.

Det følger af bestemmelsen i stk. 6, at der i visse situationer ikke foreligger bestemmende indflydelse. De typer af virksomhed, der er omhandlet i artikel 3, stk. 5, litra a), i Rådets forordning (EØF) nr. 4064/89 af 21. december 1989 om kontrol med virksomhedssammenslutninger, er finansielle virksomheder, der midlertidigt ligger inde med kapitalandele i en anden virksomhed med henblik på videresalg, i det omfang de til kapitalandelene knyttede stemmerettigheder ikke udnyttes.

Fusionsforordningens art. 3, stk. 5, litra c) omhandler finansielle holdingselskaber, som er defineret i art. 5, stk. 3, i Rådets fjerde direktiv af 25. juli 1978 om årsregnskaber for visse selskabsformer (78/660), med den yderligere begrænsning, at de stemmerettigheder, holdingselskabet er i besiddelse af, kun benyttes til at bevare den fulde værdi af investeringen og ikke til direkte eller indirekte at bestemme den konkurrencemæssige adfærd i virksomhederne.

Holdingselskaber er i art. 5, stk. 3, 1. pkt., i fjerde selskabsdirektiv defineret som selskaber, der ude-

lukkende har til formål at besidde kapitalinteresser i andre virksomheder samt at forvalte og udnytte disse interesser uden direkte eller indirekte at blande sig i administrationen af disse virksomheder. Det er efter 2. pkt. yderligere en betingelse, at en retlig eller administrativ myndighed skal kunne føre tilsyn med overholdelsen af de begrænsninger, der gælder for disse selskabers virksomhed.

Også i visse danske koncernkonstruktioner vil der være tale om, at en modervirksomhed opfylder de i § 6, stk. 1-3, opstillede betingelser for at udøve bestemmende indflydelse, men blot ikke udnytter denne mulighed. Modervirksomheden er således fx karakteriseret ved passiv besiddelse af kapitalandele. Der kan henvises til art. 5, stk. 1, i Rådets direktiv af 13. juni 1983 om konsoliderede regnskaber, hvor det er søgt opregnet, hvornår der foreligger passivitet. I disse tilfælde vil modervirksomheden efter omstændighederne opfylde de materielle betingelser i fusionsforordningens art. 3, stk. 5, litra c). Det foreslås, at sådanne virksomheder, som er sammenlignelige med de direkte af forordningen omfattede, også er omfattet af undtagelsen i stk. 6, uanset at der i Danmark ikke er etableret det ovennævnte tilsyn.

Hvis en sådan modervirksomhed i praksis afstår fra at træffe beslutninger om virksomhedernes drift, og hvis der iøvrigt er en anden virksomhed inden for koncernen, som har bestemmende indflydelse på de øvrige virksomheder, vil ledelsen for denne anden virksomhed kunne anses for den centrale ledelse.

Hvis disse betingelser ikke er opfyldt, påhviler det modervirksomhedens ledelse at tage de fornødne initiativer efter lovforslaget. Såfremt der som resultat heraf indgås en aftale mellem ledelsen og det særlige forhandlingsorgan, er der intet til hinder for, at det i en sådan aftale fastsættes, at møder holdes med og information gives fra et andet ledelsesforum end ledelsen for modervirksomheden.

Det følger af bestemmelsen i stk. 7, at de stemmerettigheder, der tilkommer en dattervirksomhed i en anden virksomhed, medregnes i modervirksomhedens stemmeandel i forbindelse med fastlæggelsen af, om bestemmende indflydelse foreligger. Der gælder et tilsvarende princip i årsregnskabslovens § 1, stk. 3.

Det følger af bestemmelsen i stk. 8, at bestemmende indflydelse ikke efter lovforslaget kan foreligge i den form, der udøves i forbindelse med en konkurs- eller likvidationsbehandling, en betalingsstandsning, en tvangsakkord eller en frivillig akkord eller en lignende procedure.