

F. t. l. vedr. aktieselskaber m.v.

omfattet af en medbestemmelsesordning, jf. det foreslåede *stk. 2*, så skal referencebestemmelserne om medbestemmelse altid anvendes, hvis ledelsen i overensstemmelse med *stk. 1, nr. 3*, vælger at undlade forhandling. Bestemmelsen giver således ikke hjemmel til at anvende nationale regler, selvom færre end 1/3 af det samlede antal medarbejdere inden fusionen var omfattet af en medbestemmelsesordning. Baggrunden herfor er, at det særlige forhandlingsorgan ikke er inddraget, og medarbejderne derfor - i modsætning til hovedreglen i *stk. 1, nr. 1 og 2* - er afskåret fra indflydelse på medbestemmelsesordningen.

Den foreslåede bestemmelse kan kun anvendes frem til det øjeblik, hvor det særlige forhandlingsorgan er nedsat uden at ledelsen forud for dette har truffet beslutning om anvendelse af referencebestemmelserne om medbestemmelse. I det øjeblik, hvor ledelsen nedsætter et forhandlingsorgan *med henblik på forhandling*, afskriver ledelsen sig således samtidig retten til at vælge at undlade forhandling og anvende referencebestemmelserne om medbestemmelse. Dette skal ses i sammenhæng med § 139 d, hvorefter det særlige forhandlingsorgan straks efter dets nedsættelse kan beslutte ikke at indlede forhandlinger eller de kan afslutte allerede indledte forhandlinger med henblik på at anvende nationale regler.

Det foreslåede *stk. 3* gennemfører artikel 16, *stk. 4*, litra c.

Hvor forhandlinger, jf. *stk. 1, nr. 1 og 2*, har ført til anvendelse af referencebestemmelserne om medbestemmelse, jf. *stk. 1*, kan andelen af medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer ikke overstige antallet i henhold til § 49, *stk. 2, 3*, og 4. pkt.

Andelen af medarbejderrepræsentanter er med den foreslåede bestemmelse begrænset til maksimalt 1/3 af den samlede bestyrelse, men kun i de tilfælde, hvor der har været ført forhandlinger mellem ledelsen og det særlige forhandlingsorgan, som har ført til anvendelse af referencebestemmelserne om medbestemmelse. Dette indebærer, at denne begrænsning, hvorefter medarbejderne højst kan vælge 1/3 af den samlede bestyrelse, ikke finder anvendelse, når ledelsen uden forudgående forhandlinger vælger, at referencebestemmelserne om medbestemmelse skal finde anvendelse, jf. forslaget § 139 b, *stk. 1, nr. 3*.

Det fortsættende selskab i grænseoverskridende fusion, der har hjemsted i Danmark, vil have den samme ledelsesmæssige struktur som andre selskaber i henhold til dansk ret. I Danmark vil det betyde, at et aktieselskab, der er resultatet af en grænseoverskridende fusion - uanset hvilken ledelsesstruktur der var i de deltagende selskaber inden fusionen - vil have en be-

styrelse og en direktion. I nogle tilfælde kan op mod halvdelen af medlemmerne i et deltagende udenlandsk selskabs tilsynsorgan være medarbejdervalgte. I modsætning til en dansk bestyrelse vil et sådan tilsynsorgan i et to-strengt system netop have til opgave at føre tilsyn og ikke have generelle ledelsesmæssige beføjelser. I dansk ret har en bestyrelse afgørende generelle ledelsesmæssige beføjelser og bestyrelsen skal derfor have en sammensætning, der afspejler dens forpligtelser i forhold til selskabets forretningsmæssige drift, aktionærernes og medarbejdernes interesser. For at imødekomme disse forskelle i de ledelsesmæssige strukturer i de forskellige europæiske lande giver direktivet mulighed for den foreslåede begrænsning i andelen af medarbejderrepræsentanter.

Anvendelsen af referencebestemmelserne om medbestemmelse medfører som udgangspunkt, at medarbejderne i det fortsættende selskab har ret til at vælge, udpege eller modsætte sig udpegelsen af bestyrelsesmedlemmer, som svarer til den størst mulige andel af pladser, som medarbejderne kunne råde over i de deltagende selskabers kompetente organer forud for fusionen, jf. lov om medarbejderindflydelse, § 33, *stk. 2*. Hvis en begrænsning ikke var mulig, ville dette for eksempel kunne medføre, at medarbejderne ville have krav på f.eks. halvdelen af pladserne i bestyrelsen i et dansk selskab.

Den foreslåede bestemmelses loft på andelen af medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer svarer til loftet på andelen af medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer i danske aktie- og anpartsselskaber i § 49, *stk. 2, 3*, og 4. pkt., i aktieselskabsloven og § 22, *stk. 1*, i anpartsselskabsloven.

Anvendelsen af § 33, *stk. 2*, i lov om medarbejderindflydelse i SE-selskaber kan føre til en mindre andel af medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer, hvis den største andel af medarbejderrepræsentanter i de deltagende selskaber var mindre end 1/3. Dette vil kunne være tilfældet, når det deltagende danske selskab ikke havde medarbejderrepræsentation før den grænseoverskridende fusion, men et eller flere deltagende selskaber fra andre medlemsstater før fusionen havde en ordning om medbestemmelse for medarbejderne, ifølge hvilken medarbejderne kunne råde over mindre end 1/3 af pladserne i ledelsesorganet.

Til § 139 c

Den foreslåede bestemmelse gennemfører dele af artikel 16, *stk. 3*, litra h, som henviser til referencebestemmelserne om medbestemmelse i del 3, litra b, i bilaget til direktivet om medarbejderindflydelse i SE-selskaber.