

Hvis der er tale om en fusion mellem erhvervsdrivende fonde, vil det være en forudsætning for, at en dansk erhvervsdrivende fond kan deltage i fusionen, at de øvrige deltagende erhvervsdrivende fonde svarer til en dansk erhvervsdrivende fond. Der vil være tale om en konkret vurdering. Der findes ikke i fondslovene eller i andre love en definition af begrebet fond. Fondslovene bygger imidlertid på de retningslinjer, der er opstillet i fondsudvalgets betænkning nr. 970/1982 om fonde. På grundlag af fondsudvalgets undersøgelser fremhæves det i betænkningen side 43, at en fond navnlig har følgende karakteristika:

- en formue, der er uigenkaldelig udskilt fra stifternes formue,
- et eller flere bestemte formål,
- rådighedsbeføjelserne tilkommer en selvstændig ledelse,
- fonden kan som sådan erhverve rettigheder og indgå forpligtelser, dvs. at den er et selvstændigt retsobjekt,
- ingen fysisk eller juridisk person uden for fonden har ejendomsretten til fondens formue, dvs. at ejendomsretten til fondens formue tilkommer fonden som sådan.

Ved vurderingen af, hvorvidt en udenlandsk erhvervsdrivende fond svarer til en dansk erhvervsdrivende fond, kan der således lægges vægt på disse karakteristika. Danske erhvervsdrivende fonde er endvidere undergivet et myndighedstilsyn, og en tilladelse vil derfor tillige forudsætte, at den udenlandske fond er undergivet et myndighedstilsyn, som svarer til det danske. I overensstemmelse med sædvanlige permutationsretlige grundsætninger (de uskrevne fondsretlige grundsætninger, der også var gældende, inden de to fondslove trådte i kraft) forudsættes det endvidere, at fusion af fonde kun sker, hvis de fonde, der ønskes fusioneret, har samme eller beslægtede formål.

Erhvervsdrivende fonde er som nævnt ovenfor ikke omfattet af direktivet om grænseoverskridende fusioner.

Hvis en grænseoverskridende fusion mellem erhvervsdrivende fonde skal kunne gennemføres, er det som følge heraf en forudsætning, at lovgivningen, som de øvrige deltagende fonde hører under, ligeledes tillader grænseoverskridende fusioner mellem erhvervsdrivende fonde.

Det er endvidere ikke sikkert, at den lovgivning, som de øvrige deltagende fonde hører under, indehol-

der bestemmelser til beskyttelse af de danske medarbejders eventuelle velerhvervede rettigheder til medbestemmelse. Det må imidlertid anses for afgørende, at de danske medarbejders ret til medbestemmelse ikke forringes ved en grænseoverskridende fusion.

Hvis bemyndigelsen til at udstede regler om grænseoverskridende fusion bliver udnyttet, vil det blive fastslået, at en grænseoverskridende fusion, hvor en dansk erhvervsdrivende fond er den ophørende fond i fusionen, er betinget af, at der er en beskyttelse af den danske fonds medarbejders eventuelle ret til medbestemmelse i den lovgivning, som den fond, der er resultatet af den grænseoverskridende fusion, efter fusionen hører under. Det bemærkes hertil, at den foreslåede bemyndigelse til at udstede regler, hvorefter aktieselskabslovens kapitel 15 A om grænseoverskridende fusion med de fornødne tilpasninger finder anvendelse på grænseoverskridende fusioner, der vedrører erhvervsdrivende fonde, omfatter hele kapitel 15 A (bortset fra reglerne om spaltning) og dermed også reglerne om medbestemmelse ved grænseoverskridende fusioner.

I øvrigt henvises til lovforslagets § 1, nr. 3, og bemærkningerne hertil.

Til § 5

Det foreslås i § 5, at loven træder i kraft den 1. juli 2007.

Den foreslåede ikrafttrædelsesbestemmelse betyder, at der den 1. juli 2007 eller senere kan underskrives en fusions- eller spaltningssplan som led i en grænseoverskridende fusion eller spaltning. Det er ikke muligt at anvende de foreslåede regler på en fusions- eller spaltningssplan, der er underskrevet inden den 1. juli 2007. Dette gælder uanset, at en eventuel vedtagelse af den grænseoverskridende fusion eller spaltning vil finde sted efter lovens ikrafttrædelse. Der er derimod intet til hinder for, at den regnskabsmæssige virkning af en fusion eller spaltning er før lovens ikrafttræden.

Til § 6

Lovforslaget gennemfører direktivet om grænseoverskridende fusioner og EF-domstolens fortolkning af etableringsfriheden i dansk ret, idet Grønland og Færøerne ikke er medlem af EU/EØS forslås det i § 6, at loven ikke gælder i Grønland og på Færøerne.