

Midlerne vil dog konkret kunne kræves tilbagebetalt fra en minoritetsaktionær, hvis en eller flere af lovens almindelige regler om uddeling af selskabets midler ikke er opfyldt, og den pågældende minoritetsaktionær var i ond tro herom, jf. § 113.

Den foreslåede bestemmelse forhindrer ikke udbetaling af udbytte m.v. Der er alene tale om, at det skal være oplyst i tilbudsdokumentet, hvis en tilbudsgiver umiddelbart efter en overtagelse vil foretage en uddeling af selskabets midler, herunder en udbyttebetaling eller lignende.

Det er endvidere vigtigt at være opmærksom på, at den foreslåede bestemmelse ikke ændrer ved, at bestyrelsen er ansvarlig for, at en udbyttebetaling, herunder ekstraordinært udbytte, er forsvarlig, jf. § 110, stk. 3, og at selskabet har forsvarligt kapitalberedskab, jf. § 54, stk. 3. I forbindelse med overtagelsen af et selskab er det vigtigt, at køber, herunder særligt den nye bestyrelse, får en tilstrækkelig viden om selskabet og dets kapitalbehov m.v., inden der træffes beslutning om udbetaling af midler fra selskabet.

Den foreslåede bestemmelse omfatter uddelinger i de første 12 måneder efter gennemførelsen af overtagelsen af selskabet. Dette betyder, at der ikke i perioden må træffes beslutninger om uddelinger, medmindre disse har været i tilbudsdokumentet. Ved kapitalnedsættelser vil den foreslåede bestemmelse betyde, at der ikke kan træffes beslutning om udbetaling til aktionærerne eller til henlæggelse til en særlig fond i den pågældende periode.

Det kan i visse situationer være uklart, på hvilket tidspunkt en overtagelse af et selskab gennemføres. Det kan være særligt problematisk, hvis overtagelsestilbuddet indeholder suspensive betingelser. Normalt må en overtagelse dog antages at være gennemført på det tidspunkt, hvor tilbudsgiver opnår effektiv kontrol over selskabet (udøver sine ejerbeføjelser). Dette er ikke anderledes end, hvad der allerede gælder for selskaber i forhold til, hvornår køb af datterselskaber og associerede selskaber skal indregnes i selskabernes koncern- og årsregnskaber. Tidspunktet for overtagelsen efter den foreslåede bestemmelse vil således svare til det tidspunkt, hvor målselskabet efter regnskabslovgivningen indregnes som et datterselskab i den nye ejers regnskab.

Bestemmelsen omfatter uddelinger til tilbudsgiver og dennes nærtstående. Begrebet "nærtstående" skal forstås bredt og omfatter således virksomheder kontrolleret af tilbudsgiver, samt personer eller virksomheder, som direkte eller indirekte har væsentlig ind-

flydelse på tilbudsgiver. Hvis tilbudsgiver er en fysisk person omfatter forbuddet også uddelinger til tilbudsgivers nærmeste familie, samlever m.v.

Til nr. 3

Med den foreslåede ændring af § 161, stk. 1, straffes bestyrelsen i selskaber, der har aktier optaget til notering eller handel på en fondsbørs, en autoriseret markedsplads, et tilsvarende reguleret marked eller en alternativ markedsplads, med bøde, hvis bestyrelsen ikke har udarbejdet overordnede retningslinjer for incitamentsaflønnning af bestyrelse og direktion, fået retningslinjerne behandlet og godkendt på generalforsamlingen og offentliggjort retningslinjerne på selskabets hjemmeside, inden selskabet indgår nye konkrete aftaler om incitamentsaflønnning rettet mod selskabets bestyrelse og direktion. Det samme gælder, hvis bestyrelsen forlænger eller foretager væsentlige ændringer i eksisterende konkrete incitamentsaftaler. Bestyrelsen kan endvidere straffes med bøde, hvis selskabet indgår konkrete incitamentsaftaler, som ikke overholder de gældende, godkendte retningslinjer.

Bestyrelsen i de selskaber, der ikke i selskabets vedtægter har oplyst, at der er vedtaget retningslinjer for incitamentsaflønnning af bestyrelse og direktion, straffes ligeledes med bøde.

Foruden den strafferetlige konsekvens af manglende overholdelse af § 1, nr. 1, kan der være civilretlige konsekvenser. Medlemmerne af bestyrelsen kan således ifalde erstatningsansvar, hvis de ved udførelsen af deres hverv forsætligt eller uagtsomt har tilføjet selskabet skade, jf. § 140. Derudover vil de almindelige aftaleretlige regler finde anvendelse.

Til § 5

Til nr. 1

Bestemmelserne foreslås ophævet, da de er i strid med EU's statsstøtteregler. Det har vist sig meget vanskeligt at tilpasse den gældende § 2 til de krav, EU stiller for at godkende, at Garantifonden for indskydere og investorer, som den er oprettet i dag, ikke er i strid med reglerne om statsstøtte. Det foreslås i stedet at oprette frivillige ordninger, der kan medvirke ved afvikling af et nødlidende institut. Disse ordninger vil ikke være i strid med EU's statsstøtteregler. En frivillig ordnings opgave vil, som Garantifondens opgave var tiltænkt efter den gældende § 2, være at undersøge muligheder for og i givet fald deltage aktivt i afviklingen af nødlidende institutter.