

Bilag til f.t.l. om erhvervsdrivende fonde

være baseret på særlige bestemmelser i vedtægter, fundats eller lignende f.eks. aftale.

De muligheder, fonde har for at kunne udøve bestemmende indflydelse over andre erhvervsvirksomheder, navnlig gennem påvirkning af økonomiske dispositioner, har ført til, at udvalget nærmere har overvejet, om de selskabsretlige koncernregler bør anvendes på grupper af virksomheder, hvori fonde indgår. Udvalget har i denne henseende nærmere vurderet, dels hvilke virksomhedsformer der bør omfattes af udkastets koncernregler, dels kriterierne for, hvornår en koncern foreligger.

Afgrænsningen af de fonde, der på grund af deres bestemmende indflydelse over andre erhvervsvirksomheder bør omfattes af udkastets erhvervsretlige regler, har nær sammenhæng med udvalgets koncernretlige overvejelser. Udvalget finder navnlig, at der bør anvendes samme kriterier ved afgrænsningen af, hvilke fonde der anses som moderfonde, som ved fastlæggelsen af, hvilke fonde der anses som erhvervsdrivende. Udvalget henviser herom til sine bemærkninger til udkastets § 2 og skal her alene pege på, at man foreslår en koncerndefinition, der svarer til aktie- og anpartsselskabslovenes med den udvidelse, der følger af lov nr. 284 af 10. juni 1981 om visse selskabers aflæggelse af årsregnskab m.v. Dette betyder, at datterselskaberne ikke behøver at være aktie- eller anpartsselskaber, men også andre virksomhedsformer kan være omfattet. Udvalgets forslag i stk. 2, nr. 3, er på linje hermed.

Fogh finder ikke, at der er noget grundlag for at fastlægge en koncerndefinition, der går videre end den i aktieselskabslovgivningen gældende. Sigtet har tværtimod på en række punkter været at søge gennemført ligestilling imellem erhvervsdrivende fonde og aktieselskaber. Den omstændighed, at en erhvervsvirksomhed direkte eller indirekte drives af en fond, er ikke tilstrækkelig begrundelse for at udvide det i dag fastlagte koncernbegreb. Hvis en sådan udvidelse eventuelt skal ske, bør det overvejes i forbindelse med en ændring også i aktieselskabsloven, når EFs direktiv om koncerner til sin tid måtte foreligge.

En fond betegnes efter udvalgets forslag herefter som erhvervsdrivende, dersom den ejer en så stor del af aktierne eller anparterne i et aktie- eller anpartsselskab, at den re-

præsenterer flertallet af stemmerne, jfr. princippet i aktieselskabslovens § 2, stk. 1. En fond skal ligeledes anses som erhvervsdrivende, dersom den i øvrigt på grund af aktiebesiddelse, anpartsbesiddelse eller aftale har en bestemmende indflydelse over et aktie- eller anpartsselskab og tillige en betydelig andel i dets driftsresultat, jfr. princippet i aktieselskabslovens § 2, stk. 2.

Den allerede af årsregnskabsloven følgende udvidelse af koncernbegrebet til at omfatte andre dattervirksomheder end aktie- og anpartsselskaber har til konsekvens, at en fond også betragtes som erhvervsdrivende, hvis den gennem besiddelse af egenkapitalandele i sådanne andre dattervirksomheder (kommanditselskaber, andelselskaber, interessentskaber m.v.), der udøver virksomhed som nævnt i stk. 1, nr. 1 og 2, har den i aktieselskabslovens § 2 nævnte forbindelse med disse virksomheder.

Udvalget skal fremhæve, at en bestemmende indflydelse kan følge af bestemmelser i vedtægter, fundats eller aftale, f.eks. betingelser knyttet til aftale om at indskyde ansvarlig lånekapital.

Udvalget skal påpege, at det ikke efter lovudkastet hindrer en fonds karakter af erhvervsdrivende, at der mellem fonden og den erhvervsmæssige virksomhed er inskudt et eller flere »mellemlid«, f.eks. et interessentskab, selv om disse isoleret betraget ikke efter udvalgets forslag anses som erhvervsdrivende efter nr. 1 og 2, men dog har den krævede indflydelse over en sådan erhvervsvirksomhed. Dette følger af henvisningen til de i aktieselskabslovens § 2 nævnte »forbindelser«, der også omfatter en sådan indirekte tilknytning.

Udkastets § 1, stk. 3, indeholder en begrænsning i erhvervsdefinitionen, således at en fond ikke anses for erhvervsdrivende – og således holdes uden for lovudkastets anvendelsesområde – dersom erhvervsvirksomheden er af begrænset omfang eller kun omfatter en uvæsentlig del af fondens samlede formue. Der tænkes her bl.a. på tilfælde, hvor fondens kapitalgrundlag i alt væsentligt består af obligationer, pantebreve eller eventuelle kapitalandele i form af aktier, anparter eller lignende uden dertil knyttet bestemmende indflydelse, og på tilfælde, hvor fonden driver eller har den krævede indflydelse over en erhvervsvirksomhed, der i forhold til fon-