

som nævnt i bestemmelsen, men opregningen af anvendelsesmuligheder er udtømmende.

Der er ikke med forslaget tilsigtet en ændring af Erhvervs- og Selskabsstyrelsen praksis vedrørende registreringsnægtelse af anmeldelser af kapitalnedsættelser, hvorved ikke realiserede opskrivninger udloddes til kapitalhaverne.

De gældende bestemmelser i aktieselskabslovens 44 a, stk. 4, og anpartsselskabslovens § 46, stk. 6, foreslås videreført i stk. 2. Sker kapitalnedsættelse til udbetaling til kapitalejerne eller til overførsel til en særlig reserve til underkurs, skal det resterende beløb op til kapitalandelens pålydende værdi således overføres til selskabets frie reserver.

Det foreslås i *stk. 3* præciseret, at kun kapitalnedsættelser til udbetaling eller henlæggelse til særlig fond, jf. stk. 1, nr. 2 og 3, kan ske til underkurs. Hvis en kapitalnedsættelse i dag sker til underkurs, overføres det resterende beløb op til kapitalandelens pålydende til selskabets frie reserver, hvilket blev præciseret i aktieselskabslovens § 44 a og anpartsselskabslovens 46 ved lov nr. 246 af 27. marts 2006.

#### Til § 189

Den foreslåede bestemmelse i *stk. 1* er en videreførelse af aktieselskabslovens § 44 a, stk. 2, 1. pkt., og anpartsselskabslovens § 46, stk. 1, og stiller som betingelse for generalforsamlingens beslutning, at det centrale ledelsesorgan har stillet forslaget om eller godkendt forslag fra generalforsamlingen om kapitalnedsættelse til udbetaling til aktionærene eller til henlæggelse i en særlig reserve.

Forslag om nedsættelse af kapitalen vil normalt blive fremsat af det centrale ledelsesorgan, men også aktionærer kan stille forslag herom. Af hensyn til det centrale ledelsesorgans ansvar for forsvarligheden af udlodninger og for selskabets generelle kapitalberedskab, fastslår bestemmelsen, at generalforsamlingen i så fald ikke kan udlodde udbytte uden godkendelse fra det centrale ledelsesorgan.

Forslaget indebærer ikke ændringer af materiel karakter.

Henlæggelse til en særlig reserve indebærer således fortsat, at der senere kan rådes over nedsættelsesbeløbet, eksempelvis ved udlodning af udbytte. Bestemmelsen er indført med henblik på at give mulighed for at foregribe en forudset situation eller udvikling, eksempelvis en retssag, nedgang i indtjeningssevne eller en af andre grunde forventet forringelse af selskabets økonomiske stilling.

De gældende regler for både aktie- og anpartsselskaber (uafhængigt af en eventuel revisionspligt) stil-

ler krav om revisors medvirken ved kapitalnedsættelse til dækning af underskud. Ved en sådan kapitalnedsættelse skal der udarbejdes en erklæring om, at underskuddet på datoen for nedsættelsen svarer mindst til nedsættelsesbeløbet, jf. de gældende bestemmelser i aktieselskabslovens § 44 a, stk. 5, og anpartsselskabslovens § 46, stk. 7.

Kravet om en revisorerklæring ved kapitalnedsættelse til dækning af underskud blev indført for at sikre, at man ikke nedsatte kapitalen med et større beløb end underskuddet. Der skal ikke udstedes proklama ved kapitalnedsættelse til dækning af underskud. Hvis kapitalen nedsættes med et større beløb end underskuddet, vil man kunne overføre midler fra de bundne til de frie reserver, uden at kreditorerne gøres opmærksom herpå.

Udvalget til Modernisering af Selskabsretten har vurderet behovet for at opretholde et krav om vurderingsberetning i forbindelse med nedsættelse af kapitalen til dækning af underskud.

Udvalget har lagt vægt på, at der fremgår direkte af den gældende regel i aktieselskabslovens § 54, stk. 3, at bestyrelsen skal tage stilling til, om selskabets kapitalberedskab til enhver tid er forsvarligt. Det samme antages at gælde for ledelsen i anpartsselskaber, og reglerne for begge selskabstyper videreføres i forslagens § 115, nr. 5, og § 116, nr. 5. Selskabets ledelse er således altid ansvarlig for, at en kapitalnedsættelse er forsvarlig.

På denne baggrund foreslås pligten til at indhente en uvildig vurderingsmandserklæring i forbindelse med kapitalnedsættelse til dækning af underskud afskaffet. Det skal i den forbindelse understreges, at det centrale ledelsesorgan fortsat er ansvarlig for, at underskuddet på datoen for nedsættelsen mindst svarer til nedsættelsesbeløbet, jf. den overordnede bestemmelse i § 179, stk. 2, om, at selskabets centrale ledelse er ansvarlig for, at uddeling ikke sker til skade for selskabet, dets kreditorer eller aftaleparter, der henviser til forslagens § 115, nr. 5, og § 116, nr. 5.

Medlemmerne af det centrale ledelsesorgan vil således efter omstændighederne kunne ifalde erstatningsansvar, hvis nedsættelsesbeløbet overstiger underskuddet, og dette påfører de i § 179, stk. 2, nævnte fysiske og juridiske personer et tab.

Det er også op til medlemmerne af det centrale ledelsesorgan under ansvar at vurdere, om de selv er i stand til at opgøre underskuddet, eller om der er behov for at indhente en erklæring fra en vurderingsmand.

Sideløbende hermed gælder det centrale ledelsesorgans almindelige pligt til at påse, at selskabet har det fornødne kapitalberedskab i forhold til selskabets ge-