

F. t. l. om aktie- og anpartsselskaber

kapitalselskabets centrale ledelsesorgan nødvendigvis må foretage en reel risikovurdering i forbindelse med den økonomiske disposition.

Manglende overholdelse af betingelserne kan, hvis der er tale om et forsættligt eller uagtsomt forhold, efter omstændighederne føre til erstatningsansvar, jf. kapitel 23, for de personer, der medvirker til gennemførelse eller opretholdelse af dispositioner i strid med de angivne betingelser. Der kan endvidere blive tale om at gøre et strafansvar gældende, jf. kapitel 24.

Til § 210

Efter de gældende regler i aktieselskabsloven og anpartsselskabsloven er udlån eller sikkerhedsstillelse fra et dansk selskab til blandt andet dets kapitalejere forbudt.

De gældende bestemmelser i aktieselskabslovens § 115, stk. 1, og anpartsselskabslovens § 49, stk. 1, om forbud mod økonomisk bistand til visse personer mv. stammer fra 1982. Forud herfor havde der været skiftende synspunkter om, hvorvidt bistand til selskabets ejerkreds kunne tillades, og hvilke betingelser, der i givet fald skulle opfyldes. Det blev bl.a. påpeget, at lån eller sikkerhedsstillelse af denne karakter blev misbrugt og skete uden hensyn til selskabernes erhvervsmæssige formål.

Som konsekvens heraf blev der ved lov nr. 282 og nr. 283 af 9. juni 1982, med enkelte undtagelser, gennemført et generelt forbud mod at anvende et selskabs midler til økonomisk bistand til et selskabs ejerkreds, ledelsesmedlemmer eller personer, der står denne kreds særligt nær. Dette skete i forbindelse med gennemførelse af 2. selskabsdirektiv (77/91/EØF), der bl.a. indeholdt forbud mod at stille midler til rådighed, yde lån eller stille sikkerhed med henblik på tredje-mands erhvervelse af kapitalandele i selskabet.

Med *stk. 1* fastholdes som udgangspunkt det gældende forbud imod selvfinansiering. Bestemmelsen svarer med sproglige tilpasninger til den gældende regel i aktieselskabslovens § 115, stk. 1, og anpartsselskabslovens § 49, stk. 1.

Forbuddet i aktieselskabslovens § 115, stk. 1, og anpartsselskabslovens § 49, stk. 1, har alene national oprindelse. Det er ganske få EU-lande, der ikke tillader økonomisk bistand til ejerkredsen, ledelsesmedlemmer og deres nærtstående. De lande, der tillader sådan bistand, har opstillet forskellige restriktioner, der har til formål at forhindre misbrug og beskytte selskabskapitalen.

På denne baggrund har Udvalget til Modernisering af Selskabsretten fundet, at det bør tillades at yde lån til ledelsen og ejerkredsen. Udvalget finder, at de be-

tingelser om økonomisk bistand til erhvervelse af kapitalandel i selskabet (selvfinansiering), der er opstillet i den ændrede affattelse af artikel 23, stk. 1, ved i direktiv 2006/68/EF, bør gælde tilsvarende, når et selskab ønsker at yde økonomisk bistand til ejerkredsen. Disse betingelser er efter udvalgets opfattelse egnede til at sikre, at økonomisk bistand, dvs. stille midler til rådighed, yde lån eller stille sikkerhed, til ejerkredsen og ledelsesmedlemmer i selskabet eller i selskabets moderselskab ikke sker til skade for andre fra ejerkredsen og selskabets kreditorer.

Et selskab kan derfor fremover under iagttagelse af en række nærmere opstillede kriterier yde økonomisk bistand til et selskabs ejerkreds, ledelsesmedlemmer eller ledelsesmedlemmer og ejerkredsen i selskabets moderselskab, jf. *stk. 2*. En sådan bistand skal alene kunne ydes, hvis betingelserne § 206, stk. 3, og §§ 207-209 er opfyldt.

Generalforsamlingen skal også i disse situationer godkende dispositionen på grundlag af en skriftlig redegørelse fra det centrale ledelsesorgan. Denne redegørelse skal, som det fremgår af § 207, stk. 3, efterfølgende offentliggøres i Erhvervs- og Selskabsstyrelsens it-system. Desuden skal bistanden kunne rummes inden for de frie reserver og ske på sædvanlige markedsvilkår. Det forhold, at lånet skal ydes på sædvanlige markedsvilkår, er med til at sikre, at økonomisk bistand ydes på samme betingelser, som en uafhængig kreditor ville tilbyde.

Det er de frie reserver på det tidspunkt, hvor bistanden ydes, der er afgørende. Et efterfølgende fald i de frie reserver medfører ikke, at det pågældende mellemværende af den grund skal afvikles. Dette svarer til, hvad der gælder ved udbyttebetaling. Et fald i de frie reserver kan imidlertid betyde, at der påhviler ledelsen en handlepligt. Dette følger af ledelsens almindelige forpligtelse til at sikre, at et selskab har det fornødne kapitalberedskab, jf. § 118, stk. 2, og § 119.

Det er ledelsens ansvar at sikre, at en konkret aftale om økonomisk bistand opfylder betingelserne. Det vil sige at sikre, at betingelserne baserer sig på markedsvilkår, især hvad angår rente, sikkerhedsstillelse og kreditvurdering. Manglende overholdelse af betingelserne kan - hvis der er tale om et forsættligt eller uagtsomt forhold - føre til erstatningsansvar eller eventuelt strafansvar for ledelsen, jf. kapitel 23 og 24.

Efter de gældende regler er udlån fra et dansk datterselskab til aktionærer og anpartshavere, bestyrelsesmedlemmer, direktører mv. i dets udenlandske moderselskab ligeledes forbudt, således som dette direkte fremgår af aktieselskabslovens § 115, stk. 1, og anpartsselskabslovens § 49, stk. 1. Dette sikrer ens be-