

NOTAT

12. september 2011
/PWI

Sag

Vedrørende brug af ejerbeviser i virksomheder med begrænset ansvar omfattet af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder

**ERHVERVS- OG
SELSKABSSTYRELSEN**
Kampmannsgade 1
1780 København V

Resumé

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen er blevet opmærksom på, at en række virksomheder med begrænset ansvar (F.M.B.A., S.M.B.A. og A.M.B.A.) omfattet af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder ønsker at gøre brug af en ejerbeviskonstruktion.

Tlf. 33 30 77 00
Fax 33 30 77 99
CVR-nr 10 15 08 17
eogs@eogs.dk
www.eogs.dk

I de omhandlede tilfælde ses det ofte at ejerbeviserne tegnes under angivelse af en bestemt kurs, at de kan overdrages mellem virksomhedens deltagere, og at optagelse af nye deltagere forudsætter, at der sker en nyttegning af ejerbeviser.

**ØKONOMI- OG
ERHVERVS MINISTERIET**

Konstruktionen er efter styrelsens opfattelse ikke forenelig med definitionen af en virksomhed med begrænset ansvar som denne er udtrykt i § 3 i lov om visse erhvervsdrivende virksomheder.

Styrelsen vil således nægte registrering, evt. efter udløbet af en frist for berigtigelse, af virksomheder med begrænset ansvar, der gør brug af en ejerbeviskonstruktion i strid med lov om visse erhvervsdrivende virksomheder.

Omfattede virksomhedsformer

Dette notat finder alene anvendelse på virksomheder med begrænset ansvar omfattet af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder § 3. Virksomhedsformerne S.M.B.A., F.M.B.A. og A.M.B.A. er således omfattet af notatet.

Hvad er en ejerbeviskonstruktion?

En ejerbeviskonstruktion er kendetegnet ved:

1. at virksomhedens kapital er knyttet til en række dokumenter, ofte benævnt ejerbeviser, selskabsbeviser, medlemsbeviser, deltagerbeviser eller lignende,
2. at det er muligt for en deltager at besidde mere end ét ejerbevis, og
3. at ejerbeviserne er omsættelige, (men ikke nødvendigvis frit omsættelige)

I ejerbeviskonstruktioner ses det endvidere ofte:

- at ejerbeviset er udtryk for en ejerandel af virksomheden
- at der angives en kurs for beviset, f.eks. en tegningskurs på stiftelsesdokumentet
- at der tilkommer indehavere af ejerbeviser en fortegningsret ved nytægning, der er proportional med deltagerens nominelle besiddelse af ejerbeviser
- at der ved salg af ejerbeviser tilkommer de øvrige deltagere en forkøbsret til disse
- at udlodning af virksomhedens overskud, udbetales i forhold til størrelse/antal af deltagerens ejerbeviser, f.eks. i forbindelse med en deltagers udtræden
- at stemmerettigheder er fordelt efter størrelse/antal af deltagerens ejerbeviser

Det følger af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder § 3, 2. pkt., at deltagerne ikke må stemme og modtage afkast fra virksomheden (udbytte) i forhold til deres andel af kapitalen.

Det er Erhvervs- og Selskabsstyrelsens vurdering, at der ikke kan ske fordeling af overskud i forhold til indskudt kapital, uanset om denne udlodning sker i forbindelse med udtræden, selskabets likvidation eller løbende udbytte.

Bestemmelsen har til formål at sikre, at en virksomhed stiftet i henhold til lov om visse erhvervsdrivende virksomheder adskiller sig væsentligt fra et aktie-/anpartsselskab.

Efter styrelsens opfattelse er motivet bag ejerbeviskonstruktioner nødvendigvis, at enten deltagerens forvaltningsmæssige rettigheder (*typisk i form af stemmerettigheder*) eller økonomiske rettigheder (*i form af udlodning*) skal fordeles i forhold til den enkelte deltagers andel af den samlede ejerbevisformue,

Ofte vil det ikke fremgå direkte af virksomhedens vedtægter, at forvaltningsmæssige eller økonomiske rettigheder fordeles efter kapital.

Det er dog styrelsens opfattelse, at en ejerbeviskonstruktion ikke kan tjene andet formål, at deltagerens forvaltningsmæssige rettigheder eller

økonomiske rettigheder skal fordeles i forhold til den enkelte deltagers andel af den samlede ejerbevisformue.

Sammenlignelige konstruktioner

Der kan være tale om en ejerbeviskonstruktion, også selvom ordet ejerbevis ikke benyttes i vedtægterne, og selvom der ikke udstedes egentlige ejerbeviser i papirform.

Det afgørende for om der er tale om en ejerbeviskonstruktion er det reelle indhold af vedtægterne, og ikke betegnelsen.

Indskudsbeviser er acceptable

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen er opmærksom på, at udstedelse af indskudsbeviser i visse tilfælde kan være et velegnet redskab til at fastslå størrelsen af en deltagers indskud.

Indskudsbeviser adskiller sig fra ejerbeviser ved, at de alene har til formål at fastslå størrelsen af en deltagers kontantindskud i virksomheden.

Indskudsbeviser er ikke udtryk for deltagerens ejerandel af virksomheden, og en virksomhedsdeltager vil ikke kunne besidde mere end ét indskudsbevis. Det vil derfor fortsat være muligt at anvende en sådan model, jf. også nedenfor.

Fri udtræden

Det følger af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder, at der i virksomheder med begrænset ansvar gælder et krav om vekslende deltagerantal.

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har i sin praksis vedrørende vekslende deltagerantal lagt vægt på fri adgang til ind- og udtræden for virksomhedens deltagere.

Det er et centralt element i adgangen til fri udtræden, at en udtrædende deltager har adgang til – *i det omfang virksomheden råder over tilstrækkelige frie midler hertil* – at få sit eventuelle indskud tilbagebetalt.

Et indskudsbevis pr. deltager kan således være en hensigtsmæssig måde at afgøre den beløbsmæssige størrelse af det indskud, en udtrædende deltager har ret til at få udbetalt.

Der er efter styrelsens vurdering ligeledes intet til hinder for, at deltagerne indbetaler forhøjet eller supplerende indskud.

Det er ikke hensigten med denne udmelding at forhindre denne legitime brug af indskudsbeviser.

Konklusion

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen vil fremadrettet nægte registrering, evt. efter udløbet af en frist for berigtigelse, af virksomheder med begrænset ansvar, der gør brug af en ejerbeviskonstruktion i strid med lov om visse erhvervsdrivende virksomheder, idet disse virksomheder ikke findes at opfylde lovens § 3.

Der vil dog i hver enkelt sag blive foretaget en konkret vurdering af de anmeldte forhold.