

Forslag til Rådets tiende direktiv med hjemmel i EØF-traktatens artikel 54, stk. 3, litra g), om grænseoverskridende fusion af aktieselskaber

KOM(84) 727 endelig udg.

(Forelagt Rådet af Kommissionen den 14. januar 1985)

(85/C 23/08)

RÅDET FOR DE EUROPÆISKE
FÆLLESSKABER HAR —

under henvisning til traktaten om oprettelse af Det europæiske økonomiske Fællesskab, særlig artikel 54, stk. 3, litra g),

under henvisning til forslag fra Kommissionen,

under henvisning til udtalelse fra Europa-Parlamentet,

under henvisning til udtalelse fra Det økonomiske og sociale Udvalg, og

ud fra følgende betragtninger:

Fusioner af aktieselskaber er blevet samordnet ved Rådets direktiv 78/855/EØF⁽¹⁾, men denne samordning vedrører kun fusioner, hvor samtlige deltagende selskaber henhører under lovgivningen i en og samme medlemsstat; i fællesmarkedets interesse forekommer det imidlertid absolut nødvendigt at fastsætte en ordning for fusioner, hvori der deltager selskaber, som hører under forskellige medlemsstaters lovgivninger;

traktatens artikel 220, hvorefter medlemsstaterne i det omfang, det er nødvendigt, indleder indbyrdes forhandlinger for at sikre muligheden for sådanne grænseoverskridende fusioner, er ikke til hinder for, at området harmoniseres ved hjælp af et direktiv;

denne fremgangsmåde frembyder den fordel, at nærværende direktiv i de meget talrige tilfælde, hvor ordningerne med den indenlandske og den grænseoverskridende fusion falder sammen, kan henvise til de tilsvarende bestemmelser i direktiv 78/855/EØF, således at der på samme tid sikres en ensartet gennemførelse og fortolkning af de to ordninger, og det på en bedre måde, end det ville være muligt med to tekster af forskellig juridisk karakter;

dette direktiv begrænser sig derfor til de elementer, som ved den grænseoverskridende fusion adskiller sig fra den indenlandske fusion, eller som nødvendigvis følger sig hertil;

dette direktivs anvendelsesområde falder i det væsentlige sammen med anvendelsesområdet for direktiv 78/855/EØF; dog skal en medlemsstat desuden fra nærværende direktivs område kunne udelukke de selskaber, for hvilke der i dens lovgivning findes bestemmelser om arbejdstagernes deltagelse i sammenslutningen af disse selskabers organer; denne udelukkelse forekommer under alle omstændigheder at være nødvendig, så længe Rådet ikke har taget stilling til Kommissionens ændrede forslag til et femte direktiv med hjemmel i EØF-traktatens artikel 54, stk. 3, litra g), om aktieselskabers struktur samt om deres organers beføjelser og pligter⁽²⁾; i øvrigt sikres arbejdstagernes beskyttelse ved både grænseoverskridende og indenlandske fusioner gennem Rådets direktiv 77/187/EØF⁽³⁾;

den grænseoverskridende fusion kan defineres ved en henvisning til definitionen af den indenlandske fusion i direktiv 78/855/EØF med den ene forskel, at to eller flere selskaber, der deltager i transaktionen, henhører under lovgivningen i forskellige medlemsstater;

for så vidt som det efter direktiv 78/855/EØF i tilfælde af indenlandske fusioner er overladt til medlemsstaterne at anvende visse bestemmelser i samme direktiv, kan de med hensyn til en grænseoverskridende fusion kun gøre brug af denne mulighed over for selskaber, der deltager i denne transaktion, og som henhører under deres lovgivning;

for så vidt som direktiv 78/855/EØF hjemler undtagelser for visse andre transaktioner, der kan sidestilles med fusion, kan medlemsstaterne i tilfælde af en grænseoverskridende fusion kun gøre brug af disse undtagelser, hvis de andre medlemsstater, under hvis lovgivning de øvrige deltagende selskaber hører, også har gjort det;

mens den skriftlige form i henhold til direktiv 78/855/EØF er tilstrækkelig for fusionsplanen i tilfælde af indenlandske fusioner, kræver fusionsplanen,

⁽¹⁾ EFT nr. L 295 af 20. 10. 1978, s. 36.

⁽²⁾ EFT nr. C 240 af 9. 9. 1983, s. 2.

⁽³⁾ EFT nr. L 61 af 5. 3. 1977, s. 26.

når det drejer sig om den grænseoverskridende fusion, legalisering, så snart lovgivningen i en medlemsstat, hvorunder et af de deltagende selskaber hører, bestemmer det;

i medfør af Rådets direktiv 68/151/EØF⁽¹⁾ kan offentliggørelsen af fusionsplanen i den nationale tidende, efter at den er deponeret i registret, i tilfælde af indenlandsk fusion ske ved en bemærkning om deponeringen i registret; i tilfælde af grænseoverskridende fusion synes supplerende angivelser at være nødvendige for at sikre en bedre information af interesserede udenforstående, særlig det overtagne selskabs kreditorer;

generalforsamlingens afgørelse med hensyn til den grænseoverskridende fusion må ikke underkastes strengere betingelser end dem, der gælder for generalforsamlingens afgørelse om den indenlandske fusion;

systemet for beskyttelse af kreditorerne i de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber skal være det samme som det, der gælder for kreditorerne i tilfælde af en indenlandsk fusion;

den forebyggende retslige eller administrative kontrol eller i givet fald legaliseringen hos hvert af de i transaktionen deltagende selskaber skal i tilfælde af en grænseoverskridende fusion synkroniseres;

den grænseoverskridende fusion kan ikke få virkning, før der er foretaget kontrol, eller ovennævnte formaliteter er opfyldt hos alle de deltagende selskaber;

der skal ske offentliggørelse af den grænseoverskridende fusion for det overtagne selskab, før offentliggørelse foretages for det overtagende selskab;

årsagerne til den grænseoverskridende fusions ugyldighed bør begrænses i videst muligt omfang —

UDSTEDT FØLGENDE DIREKTIV:

Artikel 1

1. De i dette direktiv foreskrevne samordningsforanstaltninger, finder anvendelse på medlemsstaternes administrativt eller ved lov fastsatte bestemmelser for følgende selskabsformer:

- a) *i Tyskland:*
die Aktiengesellschaft;

- b) *i Belgien:*
de naamloze vennootschap/la société anonyme;
- c) *i Danmark:*
aktieselskaber;
- d) *i Frankrig:*
la société anonyme;
- e) *i Grækenland:*
ανώνυμη εταιρία;
- f) *i Irland:*
public companies limited by shares or by guarantee;
- g) *i Italien:*
la società per azioni;
- h) *i Luxembourg:*
la société anonyme;
- i) *i Nederlandene:*
de naamloze vennootschap;
- j) *i Det forenede Kongerige:*
public companies limited by shares or by guarantee.

2. Anvender en medlemsstat artikel 1, stk. 2 eller 3, i direktiv 78/855/EØF vedrørende et selskab, der henhører under dens lovgivning, og som deltager i en grænseoverskridende fusion, finder nærværende direktiv ikke anvendelse.

3. Indtil en yderligere samordning finder sted, kan en medlemsstat undlade at anvende bestemmelserne i nærværende direktiv på en grænseoverskridende fusion, når denne ville bevirke, at en virksomhed, hvad enten den deltager i fusionen eller ej, ikke længere opfylder de betingelser, der kræves for, at arbejdstagerne kan være repræsenteret i selskabets organer.

4. Beskyttelsen af de rettigheder, som tilkommer arbejdstagerne i hvert af de selskaber, der deltager i en grænseoverskridende fusion, fastlægges efter direktiv 77/187/EØF.

Artikel 2

1. Medlemsstaterne træffer med hensyn til selskaber, der er undergivet deres lovgivning, bestemmelser om grænseoverskridende fusion ved et selskabs overtagelse af et eller flere andre selskaber og om grænseoverskridende fusion ved stiftelse af et nyt selskab efter direktiv 78/855/EØF, for så vidt som andet ikke er fastsat i nærværende direktiv.

2. Artikel 17 og artikel 22, stk. 1, litra b), i direktiv 78/855/EØF finder ikke anvendelse.

⁽¹⁾ EFT nr. L 65 af 14. 3. 1968, s. 8.

3. En medlemsstat kan kun anvende artikel 3, stk. 2, artikel 4, stk. 2, artikel 8, artikel 11, stk. 2, andet afsnit, artikel 22, stk. 1 og 2, artikel 23, stk. 4 og artikel 25 til 29 i direktiv 78/855/EØF på de selskaber, der deltager i den grænseoverskridende fusion, og som henhører under dens lovgivning.

4. En medlemsstat kan ikke anvende direktiv 78/855/EØF, artikel 30 og 31 på selskaber, der deltager i den grænseoverskridende fusion, og som henhører under dens lovgivning, medmindre de andre medlemsstater, under hvis lovgivning de øvrige i denne transaktion deltagende selskaber hører, også har gjort det.

Artikel 3

I dette direktiv forstås ved grænseoverskridende fusion ved overtagelse den i artikel 3, stk. 1, i direktiv 78/855/EØF nævnte transaktion, når to eller flere selskaber, der deltager i transaktionen, hører under forskellige medlemsstaters lovgivning.

Artikel 4

I dette direktiv forstås ved grænseoverskridende fusion ved stiftelse af et nyt selskab den i artikel 4, stk. 1, i direktiv 78/855/EØF nævnte transaktion, når to eller flere selskaber, der deltager i transaktionen, hører under forskellige medlemsstaters lovgivning.

Artikel 5

1. Artikel 5 i direktiv 78/855/EØF finder anvendelse på udarbejdelsen af planen for en grænseoverskridende fusion. Der kan ikke kræves andre oplysninger end dem, der er angivet i stk. 2 i samme artikel.

2. Planen om den grænseoverskridende fusion skal legaliseres, når det er foreskrevet i den lovgivning, hvorunder et eller flere af de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber hører.

3. Det fastsættes i lovgivningen i den medlemsstat, hvor legalisering er foreskrevet, hvilke personer eller instanser der er kompetente til at legalisere dokumenter. Er legalisering foreskrevet i flere lovgivninger, hvorunder de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber hører, kan den foretages af enhver person eller instans, der er kompetent hertil ifølge en af disse lovgivninger.

Artikel 6

1. Artikel 6 i direktiv 78/855/EØF og artikel 3 i direktiv 68/151/EØF finder anvendelse på offentliggørelsen af planen om grænseoverskridende fusion for hvert af de fusionerende selskaber.

2. Ved offentliggørelsen af den i stk. 1 omhandlede plan, jf. artikel 3, stk. 4, i direktiv 68/151/EØF, skal der dog for hvert af de fusionerende selskaber gives følgende oplysninger:

- a) de fusionerende selskabers form, navn og hjemsted;
- b) det register, hvor de i artikel 3, stk. 2, i direktiv 68/151/EØF anførte dokumenter er blevet indført for hvert af de fusionerende selskaber samt indregistreringsnummeret;
- c) de betingelser, der i overensstemmelse med artikel 11 gælder for det tidspunkt, på hvilket fusionen får virkning.

3. Ved offentliggørelsen skal der desuden for det eller de overtagne selskaber angives reglerne for, hvorledes kreditorerne i disse selskaber udøver deres rettigheder, jf. artikel 13, 14 og 15 i direktiv 78/855/EØF samt artikel 9 i nærværende direktiv.

Artikel 7

Artikel 7 i direktiv 78/855/EØF, der vedrører reglerne for generalforsamlingens samtykke, finder anvendelse på hvert af de fusionerende selskaber. Dog kan medlemsstaterne ikke kræve større flertal end det, de kræver for en fusion, i hvilken alle de deltagende selskaber henhører under deres lovgivning.

Artikel 8

1. Artikel 10 i direktiv 78/855/EØF, der vedrører udarbejdelsen af den eller de sagkyndiges beretning, finder anvendelse.

2. De sagkyndige udpeges eller godkendes af en retslig eller administrativ myndighed i den medlemsstat, hvis lovgivning gælder for det selskab, til hvis aktionærer beretningen udarbejdes.

3. Når der i lovgivningen i de medlemsstater, hvorunder de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber hører, henvises til artikel 10, stk. 1, andet punktum, i direktiv 78/855/EØF, kan udpegningen af en eller flere uafhængige sagkyndige for alle disse selskaber på disses fælles anmodning foreta-

ges af en retslig eller administrativ myndighed i en hvilken som helst af disse medlemsstater. I så fald fastsættes indholdet af den sagkyndiges beretning i den lovgivning, der gælder for denne retslige eller administrative myndighed, jf. artikel 10, stk. 2, i direktiv 78/855/EØF.

Artikel 9

1. Artikel 13 og 14 i direktiv 78/855/EØF, der vedrører ordningen til sikring af de rettigheder, som tilkommer kreditorerne, finder anvendelse på grænseoverskridende fusioner.
2. Sikringsordningen må ikke være forskellig fra den, som er fastsat for beskyttelsen af kreditorernes interesser i tilfælde af fusion mellem selskaber, der alle henhører under den pågældende medlemsstats lovgivning.
3. Artikel 15 i direktiv 78/855/EØF finder anvendelse, men i tilfælde af grænseoverskridende fusion
 - a) fastsættes det i den lovgivning, hvorunder det overtagne selskab hører, om forsamlingen af indehaverne af de i nævnte artikel omhandlede værdipapirer kan godkende en ændring af deres rettigheder i selskabet;
 - b) fastsættes det i den lovgivning, hvorunder det overtagende selskab hører, om indehaverne af de i nævnte artikel omhandlede værdipapirer har ret til at få deres værdipapirer tilbagekøbt af det overtagende selskab.

Artikel 10

1. Er der i en medlemsstats lovgivning, hvorunder et eller flere af de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber hører, fastsat en forebyggende retslig eller administrativ kontrol med fusionens lovlighed, finder denne lovgivning anvendelse på selskaberne.
2. Er der i en medlemsstats lovgivning, hvorunder et eller flere af de i den grænseoverskridende fusion deltagende selskaber hører, ikke fastsat nogen forebyggende retslig eller administrativ kontrol med fusionens lovlighed, eller omfatter kontrollen ikke alle de for fusionen påkrævede handlinger, finder artikel 16 i direktiv 78/855/EØF anvendelse på det eller de pågældende selskaber. Er det i den pågældende lovgivning fastsat, at indgåelse af en fusionsaftale skal ske efter generalforsamlingen om den grænseoverskridende fusion, skal denne aftale indgås af samtlige i transaktionen deltagende selskaber. Artikel 5, stk. 3, finder anvendelse.
3. Er der i den lovgivning, hvorunder det overtagende selskab hører, og den lovgivning, hvorunder et

eller flere overtagne selskaber hører, fastsat en forebyggende retslig eller administrativ kontrol med fusionens lovlighed, skal denne kontrol først foretages hos det overtagende selskab. Den kan kun foretages hos et overtaget selskab, når det er godtgjort, at kontrollen er blevet foretaget hos det overtagende selskab.

4. Er der i den lovgivning, hvorunder et eller flere i transaktionen deltagende selskaber hører, fastsat en forebyggende retslig eller administrativ kontrol med lovligheden, mens der ikke i den lovgivning, hvorunder et eller flere andre i transaktionen deltagende selskaber hører, er fastsat en sådan kontrol, foretages den ved legalisering af de i artikel 16 i direktiv 78/855/EØF omhandlede dokumenter.

Artikel 11

Det fastsættes i lovgivningen i den medlemsstat, hvorunder det overtagende selskab hører, på hvilket tidspunkt den grænseoverskridende fusion får virkning. Dette tidspunkt kan ligge efter udførelsen af kontrolforanstaltningerne, i givet fald efter legaliseringen af de i artikel 10 anførte dokumenter hos alle de i transaktionen deltagende selskaber.

Artikel 12

Artikel 18 i direktiv 78/855/EØF finder anvendelse. Dog skal offentliggørelsen af den grænseoverskridende fusion for det eller de overtagne selskabers vedkommende foretages forud for offentliggørelse for det overtagende selskabs vedkommende.

Artikel 13

Artikel 19, stk. 3, i direktiv 78/855/EØF finder anvendelse, men det fastsættes i lovgivningen i den medlemsstat, hvorunder et overtaget selskab hører, om der kræves opfyldelse af særlige formaliteter, for at overdragelsen af visse formuegenstande, rettigheder og forpligtelser, der følger med det overtagne selskab, har retsvirkning over for tredjemand.

Artikel 14

Det erstatningsansvar, der påhviler medlemmerne af det overtagne selskabs administrations- eller ledelsesorganer samt dets sagkyndige, afhænger af lovgivningen i den medlemsstat, hvorunder dette selskab hører, i overensstemmelse med artikel 20 og 21 i direktiv 78/855/EØF. I det i artikel 8, stk. 3, i nærværende

direktiv omhandlede tilfælde afhænger den eller de sagkyndiges erstatningsansvar dog af lovgivningen i den medlemsstat, hvorunder den retslige eller administrative myndighed, der har udpeget dem, hører.

Artikel 15

1. Artikel 22, stk. 1, i direktiv 78/855/EØF finder anvendelse i tilfælde af ugyldighed af en grænseoverskridende fusion, der har fået virkning efter artikel 11 i nærværende direktiv, dog med det i stk. 1, litra b) i nævnte artikel 22 udtrykte forbehold, at den kun kan erklæres udgyldig på grund af manglende forebyggende retslig eller administrativ kontrol med lovligheden eller manglende legalisering, og for så vidt som en sådan kontrol eller legalisering kræves af lovgivningen i den medlemsstat, hvorunder det pågældende selskab hører. Når den lovgivning, hvorunder det overtagende selskab hører, ikke indeholder hjemmel til at erklære fusionen ugyldig på grund af manglende forbyggende retslig eller administrativ kontrol med lovligheden eller manglende legalisering, kan fusionen dog ikke erklæres ugyldig.

2. Det kan ikke i lovgivningen i en medlemsstat bestemmes, at den grænseoverskridende fusion er ugyldig i tilfælde, hvor noget sådant ikke er fastsat for fusion af selskaber, der alle henhører under dens lovgivning.

3. Artikel 22, stk. 1, litra f) i direktiv 78/855/EØF, finder anvendelse, når lovgivningen i den medlemsstat, hvor der er truffet bestemmelse om, at den grænseoverskridende fusion er ugyldig, hjemler indsigelse fra tredjemand.

Artikel 16

1. Medlemsstaterne sætter senest den 1. januar 1988 de nødvendige love og administrative forskrifter i kraft for at efterkomme dette direktiv. De underretter straks Kommissionen herom.

2. Medlemsstaterne kan undlade at anvende dette direktiv på de grænseoverskridende fusioner eller på andre transaktioner, der er sidestillet med grænseoverskridende fusioner, til hvis forberedelse eller gennemførelse en handling eller en formalitet, der er foreskrevet ved national lov, allerede er foretaget på det tidspunkt, hvor de i stk. 1 omhandlede bestemmelser træder i kraft.

3. Medlemsstaterne giver Kommissionen meddelelse om indholdet af de vigtigste indenlandske bestemmelser, som de vedtager på de områder, der omfattes af nærværende direktiv.

Artikel 17

Dette direktiv er rettet til medlemsstaterne.