

Aktiemarknadsnämndens uttalande 2012:15

2012-05-06

Detta uttalande är meddelat av Aktiemarknadsnämnden med stöd av delegation från Finansinspektionen (se FFFS 2007:17). Uttalandet offentliggjordes 2012-05-18.

BESLUT

Aktiemarknadsnämnden medger, under de i framställningen angivna förutsättningarna, Backahill Holding AB dispens från skyldigheten att rikta budpliktsbudet avseende resterande aktier i Brinova till aktieägare med hemvist i Förenta staterna, Kanada, Schweiz, Japan, Australien, Nya Zeeland och Sydafrika.

[Detta uttalande gäller en planerad åtgärd som inte är allmänt känd. Enligt 26 § tredje stycket första meningen i stadgarna för Föreningen för god sed på värdepappersmarknaden får ett sådant uttalande inte offentliggöras av Aktiemarknadsnämnden förrän åtgärden vidtagits, gjorts allmänt känd av den som planerat åtgärden eller på annat sätt blivit allmänt känd. Uttalandet ska därför tills vidare inte offentliggöras.]

ÄRENDET

Till Aktiemarknadsnämnden inkom den 4 maj 2012 en framställning från Advokatfirman Glimstedt på uppdrag av Backahill AB (556590-8547) och Goldcup 7662 AB, under namnändring till Backahill Holding AB ("Budgivaren") (556891-0524). Framställningen rör dispens från skyldigheten att rikta ett eventuellt budpliktserbjudande till aktieägare i vissa jurisdiktioner utanför EES.

.

FRAMSTÄLLNING

Backahill AB äger aktier som representerar 29,9 procent av rösterna i Brinova Fastigheter AB ("Brinova"), org.nr 556594-9566. Brinovas aktier är utgivna i två serier, serie A och serie B. Aktierna av serie B är föremål för handel på NASDAQ OMX Stockholm.

Backahill AB äger 91 procent av aktierna i Budgivaren. Backahill avser att inom kort överlåta samtliga sina aktier i Brinova till Budgivaren och därefter, genom Budgivaren, förvärva ytterligare aktier i Brinova. Budgivaren kommer efter dessa förvärv inneha mer än tre tiondelar av röstetalet för samtliga aktier i Brinova, vilket kommer att medföra en skyldighet för Budgivaren att lämna ett offentligt uppköpserbjudande avseende resterande aktier i Brinova enligt lagen om offentliga uppköpserbjudanden på aktiemarknaden.

Budgivaren avser att, i enlighet med vedertagen praxis, utforma erbjudandet så att det inte riktar sig till aktieägare med hemvist i vissa jurisdiktioner utanför EES. Dessa jurisdiktioner är Förenta staterna, Australien, Japan, Kanada, Sydafrika, Schweiz och Nya Zeeland.

Av bifogad ägarförteckning (*utesluten här*) från Euroclear Sweden AB avseende förhållandena per den 30 mars 2012 framgår att det totalt finns 37 aktieägare med hemvist i de jurisdiktioner som Budgivaren avser undanta samt att de av dessa innehavda aktierna tillsammans representerar ca 2,2 procent av kapitalet och 1,5 procent av rösterna i Brinova. Aktier i Brinova är inte föremål för sekundärnotering på någon utländsk marknad.

I framställningen till Aktiemarknadsnämnden hemställs att nämnden beviljar Budgivaren dispens från skyldigheten att rikta erbjudandet till aktieägare med hemvist i Förenta staterna, Australien, Japan, Kanada, Sydafrika, Schweiz eller Nya Zeeland.

ÖVERVÄGANDEN

I 3 kap. lagen (2006:451) om offentliga uppköpserbjudanden på aktiemarknaden (LUA) finns bestämmelser om budplikt. Finansinspektionen får enligt 7 kap. 4 respektive 5 § LUA efter ansökan ge besked om huruvida budplikt gäller och medge undantag från budplikt. En ansökan kan göras av den som har ett berättigat intresse i saken.

Finansinspektionen har med stöd i 7 kap. 10 § LUA samt 8 och 9 §§ förordningen (2007:375) om handel med finansiella instrument överlåtit till Aktiemarknadsnämnden att ge besked om huruvida budplikt gäller och besluta i frågor om undantag från budplikt (FFFS 2007:17).

Det är vanligt att utländska rättssubjekt äger aktier i svenska bolag. Om det riktas ett offentligt uppköpserbjudande till aktieägarna i ett svenskt bolag med utländska aktieägare, måste budgivaren följa de svenska reglerna men dessutom ta hänsyn till reglerna i det land eller de länder där de utländska aktieägarna har sitt hemvist. Att utforma ett erbjudande så att det uppfyller kraven i samtliga berörda länder kan vara mycket tidsödande och kostnadskrävande. Av kommentaren till punkten I.1 i Takeover-reglerna framgår att budgivaren då, med stöd av punkten I.2, kan hemställa om Aktiemarknadsnämndens tolkning av reglerna och, vid behov därav, dispens från skyldigheten att rikta erbjudandet till aktieägare i alla länder och från skyldigheten att tillämpa de svenska reglerna fullt ut i alla avseenden. I kommentaren sägs vidare att i enlighet med vedertagen praxis behöver, såvitt avser aktieägare i länder utanför Europeiska ekonomiska samarbetsområdet, dispens inte sökas om, i anslutning till erbjudandets lämnande, antalet aktier som innehas av aktieägare i ett sålunda berört land kan antas representera endast en obetydlig andel av totalantalet aktier i bolaget (högst tre procent), aktierna i fråga inte är noterade på någon marknadsplats i landet och inte några andra omständigheter med tillräcklig styrka talar för en annan ordning.

Kommentaren till punkten I.1 i Takeover-reglerna tar sikte på frivilligt lämnade uppköpserbjudanden. Av 3 kap. 1 § LUA framgår att ett uppköpserbjudande som lämnas på grund av budplikt måste avse resterande aktier i bolaget. Bestämmelsen går tillbaka på artikel 5.1 i

EG:s Takeover-direktiv enligt vilken ett sådant erbjudande ska riktas till alla aktieägare och omfatta hela deras innehav.

Reglerna om budplikt lämnar, till skillnad från vad som är fallet ifråga om reglerna om frivilliga erbjudanden, inte något utrymme för budgivaren att utan dispens utesluta aktieägare i vissa jurisdiktioner från erbjudandet, oberoende av huruvida dessa jurisdiktioner är inom eller utanför EES. En sådan dispens kan vidare bara komma ifråga såvitt avser aktieägare med hemvist i länder utanför EES. Som nämnden tidigare konstaterat bör dock, i linje med den praxis som gäller i fråga om frivilliga erbjudanden, dispens normalt beviljas om antalet aktier som innehas av aktieägare i ett sålunda berört land kan antas representera endast en obetydlig andel av totalantalet aktier i bolaget, aktierna i fråga inte är noterade på någon marknadsplats i landet och inte några andra omständigheter med tillräcklig styrka talar för en annan ordning (se bl.a. AMN 2010:22).

I det nu aktuella fallet vill Budgivarbolaget, i linje med vedertagen praxis, vid ett eventuellt budpliktserbjudande avseende samtliga resterande aktier i Brinova låta bli att rikta erbjudandet till aktieägare bosatta i Förenta staterna, Kanada, Schweiz, Japan, Australien, Nya Zeeland och Sydafrika.

Med utgångspunkt i den ägarförteckning från Euroclear Sweden AB per den 30 mars 2012 som bifogats framställningen kan konstateras att antalet aktier i Brinova som innehas av ägare bosatta i envar av dessa jurisdiktioner representerar endast en obetydlig andel av samtliga aktier i bolaget (mindre än 3 procent). Aktien i Brinova är inte sekundärnoterad på någon utländsk marknad. Av framställningen framgår inte heller några särskilda omständigheter som talar emot att dispens beviljas.

Enligt Aktiemarknadsnämndens mening föreligger mot bakgrund av ovanstående förutsättningar för att medge dispens från skyldigheten att rikta erbjudandet till aktieägare i de nämnda jurisdiktionerna.

Detta ärende har med stöd av 21 § stadgarna för Föreningen för god sed på värdepappersmarknaden behandlats av nämndens ordförande.

På Aktiemarknadsnämndens vägnar

Johan Munck

/Rolf Skog

Hur man överklagar

Beslutet kan överklagas hos Finansinspektionen av den som beslutet angår, om beslutet har gått honom eller henne emot. Överklagandet ska göras skriftligt. I skrivelsen ska klaganden ange vilket beslut som överklagas och vilken ändring som begärs. Skrivelsen med överklagandet ska ha kommit in till Aktiemarknadsnämnden inom tre veckor från den dag då klaganden fick del av beslutet. Om beslutet överklagas av annan än sökanden, ska överklagandet dock ha kommit in inom tre veckor från det att beslutet offentliggjordes.