

Aktiemarknadsnämndens uttalande 2013:28

2013-06-03

Detta uttalande är meddelat av Aktiemarknadsnämnden med stöd av NBK:s regler rörande offentliga uppköpserbjudanden avseende aktier i svenska aktiebolag vilkas aktier handlas på vissa handelsplattformar.

BESLUT

Aktiemarknadsnämnden medger, under i framställningen angivna förutsättningar, Serendipity Ixora AB, 556863-3977, undantag från den budplikt som annars skulle uppkomma om bolaget infriar sin emissionsgaranti i den planerade nyemissionen i Episurf Medical AB.

Om Serendipity Ixora AB sedermera förvärvar ytterligare aktier i Episurf Medical AB och därigenom ökar sin röstandel uppkommer budplikt.

[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 2 juni 2013 en framställning från Gernandt &

Danielsson Advokatbyrå KB på uppdrag av Serendipity Ixora AB, 556863-3977, (öSerendipityö). Framställningen rör dispens från budplikt för Serendipity i samband en nyemission i Episurf Medical AB, 556767-0541.

FRAMSTÄLLNING

I framställningen anförs följande.

Episurf Medical AB (öEpisurfö) har två aktieslag. Det är dels A-aktier som berättigar till tre röster per aktie, dels B-aktier som berättigar till en röst per aktie. Episurfs B-aktier är noterade på NASDAQ OMX First North. Det förekommer ingen organiserad handel i Episurfs A-aktier.

Styrelsen i Episurf avser att den 3 juni 2013, med stöd av bemyndigande från årsstämman, besluta dels om en nyemission av B-aktier med avvikelse från aktieägarnas företrädesrätt (öNyemissionenö), dels om en nyemission av B-aktier med företrädesrätt för befintliga aktieägare (öFöreträdesemissionenö och tillsammans med Nyemissionen öEmissionernaö). Årsstämmans beslut om emissionsbemyndigandet fattades enhälligt.

Syftet med Nyemissionen är att ge styrelsen flexibilitet i arbetet med att finansiera och möjliggöra en accelererad expansion och utveckling av Episurf. Genom den riktade emissionen kan Episurf nå nya institutionella investerare och bredda sin investerarbas. Teckningskursen för de B-aktier som emitteras i Nyemissionen kommer att vara 50 kronor per aktie. Teckningskursen har fastställts genom ett s.k. book building-förfarande. Nyemissionen avses omfatta 1 000 000 B-aktier.

Då Nyemissionen avses genomföras med en inte obetydlig rabatt i förhållande till B-aktiens stängningskurs den 31 maj 2013 vill styrelsen för Episurf erbjuda alla aktieägare möjligheten att teckna B-aktier till samma teckningskurs som i Nyemissionen. Den avser därför att besluta om Företrädesemissionen. Företrädesemissionen avses omfatta högst 409 058 B-aktier, vilket innebär att 16 befintliga aktier i Episurf (A- eller B-aktier) berättigar till teckning av en ny B-aktie. De som tecknar B-aktier med stöd av företrädesrätten kommer även att ha rätt att teckna aktier utöver sin företrädesrätt.

Serendipity är huvudägare i Episurf och innehar cirka 46,6 procent av rösterna. Vid en nyemission med företrädesrätt för aktieägarna som Episurf genomförde år 2011 kom Serendipity Innovations AB (publ), (moderbolag till Serendipity) genom infriande av ett emissionsgarantiåtagande, att uppnå en ägarandel om cirka 48,7 procent av rösterna i bolaget. I samband med att Serendipity Innovations AB lämnade det emissionsgarantiåtagandet medgav Aktiemarknadsnämnden undantag från budplikt (AMN 2011:11). Av undantaget framgår att ö[o]m Serendipity Innovations AB sedermera förvärvar ytterligare aktier i [Episurf] och därigenom ökar sin röstandel uppkommer budpliktö.

För att säkerställa att Företrädesemissionen blir framgångsrik och med minimerad marknadsrisk gör styrelsen i Episurf bedömningen att Företrädesemissionen bör garanteras. Serendipity har åtagit sig gentemot Episurf att utan ersättning garantera hela Företrädesemissionen genom att teckna de aktier som inte tecknas med eller utan företrädesrätt av övriga aktieägare eller andra (öEmissionsgarantinö). Serendipity har därtill, för att ge aktieägare och andra maximala möjligheter att teckna B-aktier i Företrädesemissionen, åtagit sig att (i) inte teckna B-aktier med stöd av de teckningsrätter som Serendipity kommer att erhålla i Företrädesemissionen, (ii) inte överlåta de teckningsrätter som Serendipity kommer att erhålla i Företrädesemissionen, och (iii) inte ansöka om teckning av nya B-aktier utan stöd av teckningsrätter.

Emissionsgarantin är alltså utformad på ett sådant sätt att Serendipity med stöd av denna endast kan komma att teckna aktier som blir över sedan övriga aktieägare och andra erbjudits att teckna de aktier som inte har tecknats med eller utan stöd av företrädesrätt. Om Serendipity infriar hela Emissionsgarantin kan Serendipitys sammanlagda röstandel komma att uppgå till 44,8 procent av rösterna, dvs. en lägre röstandel än före Emissionerna.

Oaktat att Serendipitys röstandel under alla omständigheter kommer att minska genom Emissionerna, kan ett infriande av Emissionsgarantin ses som att Serendipity förvärvar ytterligare aktier i Episurf och därigenom ökar sin röstandel. Det hemställs därför att Aktiemarknadsnämnden medger Serendipity dispens från den eventuella budplikt som skulle kunna uppkomma genom att Serendipity infriar Emissionsgarantin.

ÖVERVÄGANDEN

Kollegiet för svensk bolagsstyrning (öKollegietö) har utfärdat regler rörande offentliga uppköpserbjudanden avseende aktier i svenska aktiebolag vilkas aktier handlas på vissa handelsplattformar (2012-03-27). Reglerna ger inom sitt tillämpningsområde uttryck för god sed på den svenska aktiemarknaden.

Av punkten III.1 i Kollegiets regler följer att budplikt inträder när någon genom förvärv av aktier uppnår en ägarandel som uppgår till eller överstiger tre tiondelar av röstetalet för samtliga aktier i ett aktiebolag vars aktier handlas på First North.

Reglerna om budplikt är avsedda att skydda övriga aktieägare i samband med ett kontrollägarskifte. Den som förvärvar aktier i ett bolag på First North i sådan omfattning att kontroll ö minst tre tiondelar av röstetalet ö uppnås, ska erbjuda sig att förvärva även resterande aktier till ett i reglerna på visst sätt angivet pris. För övriga aktieägare innebär budplikten en individuell rätt att bli erbjuden möjligheten att lämna bolaget genom att överlåta sina aktier till kontrollägaren.

Aktiemarknadsnämnden kan enligt punkten I.2 i Kollegiets regler ge besked om hur reglerna ska tolkas och tillämpas samt medge undantag från reglerna, om särskilda skäl föreligger. Dispens kan enligt nämndens praxis beviljas från den budplikt som kan uppkomma till följd av infriandet av ett garantiåtagande i en nyemission, om garantiåtagandet är utformat på ett sådant sätt att garanten med stöd av detta endast kan teckna aktier som blir över sedan först aktieägarna, inklusive garanten om denne är aktieägare, erbjudits att teckna aktier och därefter samtliga aktieägare, exklusive garanten, erbjudits att teckna återstående aktier utan företrädesrätt.

Serendipity erhöll genom nämndens beslut AMN 2011:11 dispens för förvärv (via ett dotterbolag) av aktier i Episurf genom infriande av en emissionsgaranti. Av beslutet framgår att om Serendipity förvärvar ytterligare aktier och därigenom ökar sin röstandel så uppkommer budplikt.

Serendipity uppnådde genom infriandet av emissionsgarantin år 2011 ett aktieinnehav som

representerade ca 48,7 procent av röstetalet för samtliga aktier i Episurf. Aktieinnehavet har därefter minskat och representerar idag 46,6 procent av rösterna. Genom de nu planerade emissionerna kommer denna andel att minska ytterligare.

Den dispens från budplikt som Serendipity erhöll genom AMN 2011:11 motiveras av omständigheterna i just det förvärvet ó infriandet av emissionsgarantin. Dispensen innebär inte att Serendipity kan avyttra en del av sitt aktieinnehav och sedan åter förvärva aktier utan att budplikt uppkommer, oberoende av om Serendipity genom förvärven uppnår en röstandel som är lägre än den röstandel bolaget fick genom infriandet av emissionsgarantin.

Om Serendipity förvärvar aktier i Episurf genom infriande av emissionsgarantin i den nu planerade företrädesemissionen uppkommer alltså som utgångspunkt budplikt. Med den utformning som emissionsgarantin avses ha föreligger emellertid även denna gång förutsättningar att medge dispens från budplikten.

I nämndens praxis är regelmässigt en förutsättning för dispens vid infriande av ett garantiåtagande att aktieägarna i det emitterande bolaget är informerade om garantiåtagandet samt om hur stor kapital- respektive röstandel som garanten högst skulle kunna få genom att infria garantin och att emissionen beslutas av bolagsstämma med stöd av en stor majoritet bland övriga aktieägare.

I det nu aktuella fallet ska emissionen beslutas av styrelsen genom ett bemyndigande redan denna dag och, såvitt nämnden förstår, har förberedelserna för den riktade emissionen gått mycket långt. Nämnden noterar också att emissionsbemyndigandet lämnats genom ett enhälligt stämmobeslut. I ljuset av detta och med beaktande av övriga omständigheter, däribland att Serendipity genom att infria garantin inte kan komma upp i en högre röstandel än man idag har, är nämnden att beredd att denna gång frångå kravet på stämmobeslut.

Några skäl som med tillräcklig styrka talar emot dispens kan inte anses föreligga.

På grund av det anförda ska Serendipitys ansökan om dispens från budplikt för infriande av emissionsgarantin bifallas.

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