

KOMMISJONSFORORDNING (EF) nr. 211/2007

2011/EØS/35/49

av 27. februar 2007

om endring av forordning (EF) nr. 809/2004 av 29. april 2004 om gjennomføring av europaparlaments- og rådsdirektiv 2003/71/EF med hensyn til finansiell informasjon i prospekter når utstederen har en sammensatt finansiell historie eller har inngått en betydelig økonomisk forpliktelse(*)

KOMMISJONEN FOR DE EUROPEISKE FELLESKAP
HAR —

under henvisning til traktaten om opprettelse av Det europeiske fellelskap,

under henvisning til europaparlaments- og rådsdirektiv 2003/71/EF av 4. november 2003 om det prospekt som skal offentliggjøres når verdipapirer legges ut til offentlig tegning eller opptas til notering, og om endring av direktiv 2001/34/EF⁽¹⁾, særlig artikkel 5 nr. 5, og

ut fra følgende betraktninger:

- 1) I kommisjonsforordning (EF) nr. 809/2004 av 29. april 2004 om gjennomføring av europaparlaments- og rådsdirektiv 2003/71/EF med hensyn til opplysninger i prospekter og deres format, innlemming av opplysninger ved henvisning og offentliggjøring av slike prospekter samt annonsering⁽²⁾ er det fastsatt i detalj hvilke opplysninger som må finnes i slike prospekter for ulike typer verdipapirer for å oppfylle kravene i artikkel 5 nr. 1 i nevnte direktiv. Kravene gjelder blant annet hvilken finansiell informasjon om utstederen prospektet må inneholde for at investorene skal kunne danne seg et bilde av utstederens finansielle stilling.
- 2) I noen tilfeller er imidlertid utstederens finansielle stilling så nært forbundet med andre foretaks finansielle stilling at finansiell informasjon om disse foretakene er helt avgjørende for å få full virkning av artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF, som betyr å oppfylle forpliktelsen til å ta med i prospektet alle opplysninger som er nødvendige for at investoren skal kunne foreta en informert vurdering av utstederens finansielle stilling og framtidsutsikter. Slike tilfeller kan forekomme dersom utstederen har en sammensatt finansiell historie eller har inngått en betydelig økonomisk forpliktelse.

- 3) For å sikre at artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF fungerer tilfredsstillende i slike tilfeller, og for å øke rettsikkerheten på dette punkt, bør det derfor gjøres klart at kravene til opplysninger fastsatt i vedlegg I til forordning (EF) nr. 809/2004 i denne sammenheng også gjelder finansiell informasjon om andre foretak enn utstederen, og at mangel på slik informasjon kan hindre en investor i å foreta en informert vurdering av utstederens finansielle stilling.
- 4) Ettersom vedkommende myndigheter i henhold til artikkel 3 i forordning (EF) nr. 809/2004 ikke kan kreve at et prospekt skal inneholde opplysninger som ikke er uttrykkelig fastsatt i vedleggene, er det nødvendig å klargjøre hvilket ansvar vedkommende myndigheter har i denne forbindelse.
- 5) Når en utsteder har en sammensatt finansiell historie, er det mulig at den historiske finansielle informasjonen om utstederen ikke dekker hele utstederens forretningsvirksomhet, men at den i stedet dekkes av finansiell informasjon utarbeidet av et annet foretak. Dette er sannsynligvis tilfellet dersom utstederen har gjennomført en større overtakelse som ennå ikke vises i utstederens eget regnskap, dersom utstederen er et nylig stiftet holdingselskap, dersom utstederen består av selskaper som er underlagt felles kontroll eller eierskap, men som juridisk sett ikke er en gruppe, eller dersom utstederen ble dannet som et særlig rettssubjekt i forbindelse med oppdeling av en eksisterende virksomhet. I slike tilfeller vil hele eller deler av utstederens forretningsvirksomhet ha blitt utøvd av et annet foretak i den perioden som utstederen har plikt til å gi historisk finansiell informasjon om.
- 6) Imidlertid er det for tiden ikke mulig å lage en fullstendig liste over tilfeller der utstedere bør behandles som utstedere med en sammensatt finansiell historie. Nye og nyskapende former for transaksjoner som vil falle utenfor tilfellene som er oppført på en slik liste, vil sannsynligvis bli utviklet. Definisjonen av når en utstedeers finansielle historie skal anses som sammensatt, bør derfor lages så vid som mulig.

(*) Denne fellelskapsrettsakten, kunngjort i EUT L 61 av 28.2.2007, s. 24, er omhandlet i EØS-komiteens beslutning nr. 113/2007 av 28. september 2007 om endring av EØS-avtalens vedlegg IX (Finansielle tjenester), se EØS-tillegget til Den europeiske unions tidende nr. 9, 21.2.2008, s. 27.

⁽¹⁾ EUT L 345 av 31.12.2003, s. 64.

⁽²⁾ EUT L 149 av 30.4.2004, s. 1, rettet ved EUT L 215 av 16.6.2004, s. 3. Forordningen endret ved forordning (EF) nr. 1787/2006 (EUT L 337 av 5.12.2006, s. 17).

- 7) En utsteder bør anses å ha inngått en betydelig økonomisk forpliktelse dersom denne har inngått en bindende avtale om overtakelse eller avhending av et betydelig foretak eller en betydelig virksomhet, og avtalen ennå ikke er gjennomført på det tidspunktet prospektet godkjennes. Samme krav til opplysninger bør gjelde i disse tilfellene som når utstederen allerede har gjennomført en overtakelse eller avhending, forutsatt at den avtalte transaksjonen, når den er gjennomført, vil føre til betydelige bruttoendringer i utsteders eiendeler og forpliktelser, og resultat.
- 8) Ettersom de tilfellene der utstederen har en sammensatt finansiell historie eller har inngått en betydelig økonomisk forpliktelse avviker fra det normale og faktisk kan være enkelttilfeller, er det umulig å spesifisere hvilke opplysninger som er nødvendige for å oppfylle standarden i direktiv 2003/71/EF i ethvert tenkelig tilfelle. De tilleggsopplysningene som kreves, bør derfor ikke være mer omfattende enn at de dekker behovet i hvert enkelt tilfelle, for å sikre at prospektet tilfredsstiller kravene i artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF. Utsteders vedkommende myndighet bør derfor avgjøre fra sak til sak om det kreves opplysninger og i så fall hvilke. Det faktum at en vedkommende myndighet kan anmode om slike tilleggsopplysninger, bør ikke bety at vedkommende myndighet må studere disse opplysningene, eller prospektet i sin alminnelighet, mer grundig enn det som kan utledes av artikkel 13 i direktiv 2003/71/EF.
- 9) Med tanke på hvor sammensatt hvert enkelt tilfelle kan være, er det verken praktisk eller effektivt å fastsette nærmere regler som skal anvendes likt av vedkommende myndigheter i alle situasjoner. Det må legges opp til en fleksibel tilnærming for på den ene side å sikre at kravene til opplysninger er effektive og forholdsmessige, og på den annen side at investoren får et passende vern ved at de opplysningene som gis er tilstrekkelige og relevante.
- 10) Ytterligere finansiell informasjon bør ikke kreves dersom den finansielle informasjonen i utsteders eget reviderte konsernregnskap, i eventuell proformainformasjon eller i finansiell informasjon utarbeidet ved bruk av fusjonsregnskap (der dette er tillatt i henhold til gjeldende regnskapsstandarder), sannsynligvis er tilstrekkelig til at investoren kan foreta en informert vurdering av utstederens og eventuelle garantisters eiendeler og forpliktelser, finansielle stilling, resultat og framtidutsikter, og av rettighetene knyttet til slike verdipapirer.
- 11) På bakgrunn av at behovet for ytterligere informasjon bare kan oppstå når prospektet gjelder aksjer eller andre verdipapirer som gir rett til aksjer, bør vedkommende myndigheter, når de vurderer om et slikt behov har oppstått i et bestemt tilfelle, basere sin undersøkelse på kravene i punkt 20.1 i vedlegg I til forordning (EF) nr. 809/2004 med hensyn til hva den finansielle informasjonen skal inneholde og hvilke regnskaps- og revisjonsprinsipper som skal benyttes. En vedkommende myndighet bør ikke innføre andre krav enn dem som er fastsatt i punkt 20.1 i vedlegg I, eller gjøre dem mer belastende. Anvendelsen av kravene bør imidlertid kunne tilpasses hvert enkelt tilfelle på grunnlag av verdipapirenes egenskaper, det økonomiske omfanget av utstederens overtakelse av sin forretningsvirksomhet, virksomhetens art samt hvilke opplysninger som allerede finnes i prospektet.
- 12) Vedkommende myndigheter bør ta hensyn til forholdsmessighetsprinsippet når de vurderer dette. Dersom kravene i artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF kan oppfylles på andre måter gjennom framlegging av ulike typer av finansiell tilleggsinformasjon, eller gjennom presentasjon av slik informasjon i ulike formater, bør vedkommende myndighet ikke kreve at utstederen skal oppfylle dette kravet på en måte som er dyrere eller mer belastende enn et tilstrekkelig alternativ.
- 13) Videre bør vedkommende myndigheter ta hensyn til om en utsteder har tilgang til finansiell informasjon om et annet foretak: det vil ikke være forholdsmessig å kreve at slik informasjon tas med dersom utstederen ikke kan skaffe til veie informasjonen med en rimelig innsats. En slik vurdering er sannsynligvis særlig relevant i forbindelse med en fiendtlig overtakelse. Tilsvarende vil det neppe være forholdsmessig å kreve at finansiell informasjon vedlegges som ikke er tilgjengelig når prospektet utarbeides, eller å kreve at den finansielle tilleggsinformasjonen revideres eller inflasjonsjusteres dersom kostnadene for utstederen ved å oppfylle et slikt krav overstiger eventuelle mulige fordeler for investoren.
- 14) Forordning (EF) nr. 809/2004 bør derfor endres.
- 15) Komiteen av europeiske verdipapirtilsyn (CESR) er blitt rådspurt om tekniske spørsmål —

VEDTATT DENNE FORORDNING:

Artikkel 1

I forordning (EF) nr. 809/2004 gjøres følgende endringer:

1. I artikkel 3 annet ledd skal annet punktum lyde:

«Med forbehold for artikkel 4a nr. 1 kan en vedkommende myndighet ikke kreve at et prospekt skal inneholde opplysninger som ikke er nevnt i vedlegg I-XVII.»

2. Ny artikkel 4a skal lyde:

«Artikkel 4a

Mal for aksjeregistreringsdokumentet i tilfeller av en sammensatt finansiell historie eller en betydelig økonomisk forpliktelse

1. Dersom utstederen av et verdipapir som omfattes av artikkel 4 nr. 2 har en sammensatt finansiell historie eller har inngått en betydelig økonomisk forpliktelse, og det derfor er nødvendig å ta med i registreringsdokumentet finansiell informasjon om et annet foretak enn utstederen for å oppfylle kravene fastsatt i artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF, skal denne finansielle informasjonen anses å gjelde utstederen. Vedkommende myndighet i hjemstaten skal i slike tilfeller anmode utstederen, tilbudsgiveren eller den personen som ber om opptak til notering om å ta med denne informasjonen i registreringsdokumentet.

Denne finansielle informasjonen kan omfatte proformainformasjon utarbeidet i samsvar med vedlegg II. Dersom utstederen i denne forbindelse har inngått en betydelig økonomisk forpliktelse, skal de forventede virkningene av transaksjonen utstederen har påtatt seg å gjennomføre, vises i all slik proformainformasjon, og henvisninger i vedlegg II til «transaksjonen» skal ha samme betydning.

2. Vedkommende myndighet skal basere alle anmodninger i henhold til nr. 1 på kravene i punkt 20.1

i vedlegg I med hensyn til den finansielle informasjonens innhold og gjeldende regnskaps- og revisjonsprinsipper, med forbehold for eventuelle endringer som kan være hensiktsmessige på bakgrunn av en eller flere av følgende faktorer:

a) type verdipapirer,

b) art og omfang av de opplysningene som allerede finnes i prospektet, og forekomst av finansiell informasjon om et annet foretak enn utstederen i en form som uendret kan tas med i prospektet,

c) sakens fakta, herunder det økonomiske omfanget av utstederens overtakelse eller avhending av hele eller deler av forretningsvirksomheten samt virksomhetens særlige kjennetegn,

d) utstederens evne til med en rimelig innsats å innhente finansiell informasjon om et annet foretak.

Dersom kravene i artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF i det enkelte tilfellet kan oppfylles på mer enn én måte, skal den minst kostnadskrevende eller belastende måten velges.

3. Nummer 1 berører ikke det ansvar i henhold til nasjonal lovgivning som eventuelle andre personer, herunder personene nevnt i artikkel 6 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF, har for opplysningene i prospektet. Disse personene er særlig ansvarlige for å ta med i registreringsdokumentet alle opplysninger som vedkommende myndighet anmoder om i henhold til nr. 1.

4. Ved anvendelse av nr. 1 skal en utsteder anses å ha en sammensatt finansiell historie dersom følgende vilkår er oppfylt:

a) utstederens forretningsvirksomhet på det tidspunktet da prospektet ble utarbeidet, gjengis ikke nøyaktig i den historiske finansielle informasjonen som utstederen skal framlegge i henhold til punkt 20.1 i vedlegg I,

- b) den nevnte unøyaktigheten vil påvirke en investors mulighet til å foreta en informert vurdering i samsvar med artikkel 5 nr. 1 i direktiv 2003/71/EF, og
- c) opplysninger som en investor trenger om utstederens forretningsvirksomhet for å foreta en slik vurdering, er tatt med i den finansielle informasjonen om et annet foretak.
5. Ved anvendelse av nr. 1 skal en utsteder anses å ha inngått en betydelig økonomisk forpliktelse dersom denne har inngått en bindende avtale om å gjennomføre en transaksjon som, når den er avsluttet, sannsynligvis vil innebære en betydelig bruttoendring.

Det faktum at gjennomføringen av transaksjonen i avtalen er gjort til gjenstand for vilkår, herunder godkjenning av en reguleringsmyndighet, skal i denne forbindelse ikke være til hinder for at avtalen anses som bindende, dersom det er rimelig sikkert at vilkårene vil bli oppfylt.

En avtale skal særlig anses som bindende dersom gjennomføringen av transaksjonen avhenger av resultatet av den tegningsinnbydelsen som prospektet gjelder eller, i tilfelle av en foreslått overtakelse, dersom tegningsinnbydelsen har som formål å finansiere overtakelsen.

6. Ved anvendelse av nr. 5 i denne artikkel og punkt 20.2 i vedlegg I menes med en betydelig bruttoendring i en

utstедers situasjon en variasjon på mer enn 25 % i forhold til en eller flere indikatorer på størrelsen på utstederens virksomhet.»

3. I punkt 20.1 første ledd i vedlegg I og i punkt 20.1 og 20.1a i vedlegg X innsettes følgende punktum etter første punktum:

«Dersom utstederen har endret balansedagen i løpet av den perioden som det kreves historisk finansiell informasjon for, skal den reviderte historiske informasjonen dekke minst 36 måneder eller hele den perioden utstederen har drevet virksomhet, avhengig av hvilken periode som er kortest.»

4. I punkt 13.1 første ledd i vedlegg I, i punkt 8.2 og 8.2a i vedlegg VII, i punkt 11.1 i vedlegg IX og i punkt 11.1 i vedlegg XI innsettes følgende punktum etter første punktum:

«Dersom utstederen har endret balansedagen i løpet av den perioden som det kreves historisk finansiell informasjon for, skal den reviderte historiske informasjonen dekke minst 24 måneder eller hele den perioden utstederen har drevet virksomhet, avhengig av hvilken periode som er kortest.»

Artikkel 2

Ikrafttredelse

Denne forordning trer i kraft dagen etter at den er kunngjort i *Den europeiske unions tidende*.

Denne forordning er bindende i alle deler og kommer direkte til anvendelse i alle medlemsstater.

Utfærdiget i Brussel, 27. februar 2007.

For Kommisjonen

Charlie McCREEVY

Medlem av Kommisjonen