

Rapport
Erhvervs- og Selskabsstyrelsens konklusioner vedr. Spar Vest Fonden
29. juni 2010

Rapporten er omfattet af reglerne om aktindsigt ifølge offentlighedsloven. Offentlighedsloven sikrer, at enhver borger kan begære materialer eller dokumenter udleveret, fordi de har offentlighedens interesse.

Når materialer offentliggøres vurderes det, om der er oplysninger eller dele af indholdet, som ikke kan offentliggøres. Det kan f.eks. dreje sig om personlige oplysninger, forretningshemmeligheder eller lignende.

I den offentliggjorte rapport fra Erhvervs- og Selskabsstyrelsen er der enkelte overstregninger. Det drejer sig især om at beskytte økonomiske forhold hos 3. mand.



ERHVERVS- OG SELSKABSSTYRELSEN

Spar Vest Fonden
Adelgade 2, 2.
7800 Skive

Att. bestyrelsen

29. juni 2010
Sag 09-78.666
/scl

SPAR VEST FONDEN, CVR-nr. 13909776

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har som fondsmyndighed den 6. februar og den 21. juli 2009 anmodet bestyrelsen for ovenstående fond om at redegøre for en række forhold vedrørende bl.a. fondens uddelinger, fondens engagementer med nærtstående m.m.

Fondsbestyrelsen har ved breve af 28. maj og 31. august 2009 redegjort nærmere for de pågældende forhold.

Der er desuden den 15. marts 2010 modtaget et brev fra fondens bestyrelse vedrørende fondens køb af ejendomme i Adelgade 10 A i Skive. Foruden brevet er der den 20. april 2010 indsendt en redegørelse fra fondens advokat af 11. november 2009, samt et medfølgende tillæg til denne redegørelse af 3. marts 2010.

Styrelsen skal venligst beklage den lange sagsbehandlingstid.

Regnskabsgennemgang

Styrelsen har som oplyst foretaget en gennemgang af fondens årsrapport for 2008. Styrelsen har ved denne gennemgang konstateret en række forhold, som vil blive særskilt behandlet i en regnskabssag, jf. årsregnskabslovens § 159.

Regnskabssagen vil omhandle de i notat af 11. august 2009 fra revisor Jørgen Bertelsen omtalte oplysninger, som vedrører de af styrelsen anførte forhold i fondens årsrapport for 2008. Desuden vil regnskabssagen omhandle den regnskabsmæssige behandling af fondens aktiver.

Styrelsen skal for god ordens skyld gøre opmærksom på, at notatet ikke er underskrevet af revisoren, hvilket efter styrelsens opfattelse må bero på en fejl.

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

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

**ØKONOMI- OG
ERHVERVSMINISTERIET**



I forlængelse af denne regnskabssag vil fondens årsrapport for 2009 ligeledes blive gennemgået.

Oplysninger om fondens formål og baggrund

I henhold til § 4 i fondens vedtægter er fondens formål:

- a) at videreføre Skive Sparekasses virksomhed i Sparbank A/S således, at dette til stadighed fremstår som et konkurrencedygtigt og velkonsolideret pengeinstitut, og
- b) at udøve anden virksomhed gennem investeringer i aktier eller andre kapitalandele og konvertible obligationer i erhvervsdrivende virksomheder af enhver art.

Hvis bestyrelsen i et regnskabsår ikke finder anledning til at anvende alle indtægterne til opfyldelse af formålsbestemmelserne, kan det overskydende beløb overføres til efterfølgende regnskabsår."

Fonden har som det fremgår ikke et egentligt uddelingsformål, men fondens bestyrelse kan i henhold til vedtægtens § 4, sidste stykke, anvende alle indtægterne til opfyldelse af formålsbestemmelsen, eller overføre overskydende beløb til efterfølgende regnskabsår.

Fonden er opstået i 1989 i forbindelse med omdannelsen af Skive Sparekasse til aktieselskab efter reglerne i den dagældende bank- og sparekasselov, nu §§ 207 ff. i lov om finansiel virksomhed.

Ejerandelen af Sparbank A/S, CVR-nr. 12523580, fremgår ikke af fondens årsrapport for 2008. Det fremgår dog af de indsendte redegørelser, at fonden pr. 31. december 2008 ejede 57,77 % af aktiekapitalen i Sparbank A/S. Fonden ejer desuden andele i en lang række andre datterselskaber og associerede virksomheder, heraf flere investerings- og ejendomsselskaber.

Styrelsen skal på baggrund af den fondsretlige gennemgang af fondens årsrapport for 2008 og de indsendte redegørelser og bilag hermed komme med følgende afgørelse.

Afgørelse

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen skal som fondsmyndighed hermed, i henhold til lov om erhvervsdrivende fonde § 57, stk. 2, påbyde fondsbestyrelsen, at denne fremover alene anvender eventuelt overskud i overensstemmelse med fondens vedtægter, jf. § 4, stk. 2, sammenholdt med forarbejderne til omdannelsesreglerne i den finansielle lovgivning.

Bestyrelsen skal derfor fremover ophøre med at foretage uddelinger til sparekasseaktieselskabet, jf. lov om erhvervsdrivende fonde §§ 40 - 41.



Styrelsen skal endvidere udtale kritik af fondens bestyrelse for ikke at have behandlet konkrete uddelinger som overskudsdisponering i overensstemmelse med lov om erhvervsdrivende fonde §§ 40 - 41.

Desuden skal styrelsen påbyde fonden fremover at udarbejde koncernregnskab i henhold til årsregnskabslovens § 109. Fonden er således modervirksomhed for Sparbank A/S og skal derfor udarbejde koncernregnskab, hvor Sparbank A/S skal konsolideres ind som en dattervirksomhed.

Denne afgørelse kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, men kan indbringes for domstolene, jf. lov om erhvervsdrivende fonde § 62, stk. 2.

Begrundelse

Uddelinger

En erhvervsdrivende fonds formål er udtryk for fondens overordnede virkeområde og dermed fastlæggelse af rammerne for fondens løbende aktiviteter, jf. lov om erhvervsdrivende fonde § 7, stk. 1, nr. 4.

Bestemmelser om fondens resultat anvendelse herunder uddeling er efter lov om erhvervsdrivende fonde og styrelsens praksis ikke en del af fondens formål og skal derfor angives i vedtægtens bestemmelser om anvendelse af overskud, jf. lovens § 7, stk. 1, nr. 10.

En erhvervsdrivende fonds vedtægter skal fortolkes i overensstemmelse med denne lovbestemte opdeling. Uddelinger skal derfor ske i overensstemmelse med disse bestemmelser og overholde reglerne i lovens §§ 40 og 41. Overførsel af midler fra fonden til andre på ikke-markedsmæssige vilkår må alene ske med hjemmel i vedtægten og skal behandles som en uddeling.

Efter styrelsens opfattelse er vedtægtens § 4, stk. 1, litra a og b udtryk for fondens erhvervmæssige formål, jf. lov om erhvervsdrivende fonde § 7, stk. 1, nr. 4.

Vedtægtens § 4, stk. 2 er efter styrelsens opfattelse udtryk for fondens overskudsanvendelse, jf. lov om erhvervsdrivende fonde § 7, stk. 1, nr. 10.

Ved lov nr. 816 af 21. december 1988 om ændring af lov om banker og sparekasser m.v. blev der indsat hjemmel for omdannelse af sparekasser fra selvejende institutioner til aktieselskaber.

Loven indeholdt som § 52 c, stk. 1, en model for omdannelsen (nu § 207 i lov om finansiel virksomhed).



Om principperne for omdannelsen af sparekasserne fremgår bl.a. følgende af lovforslagets bemærkninger:

"...Den selvejende institution adskiller sig fra aktieselskabet navnlig derved, at der ikke bag den selvejende institution er en ejerkreds. Hverken sparekassens garantanter eller andre har andel i sparekassens formue eller overskud. I tilfælde af sparekassens ophør skal formuen uddeles til almennyttige og velgørende formål.

Ved overgang til aktieselskabsform har det derfor været afgørende at sikre, at de i sparekassen opsamlede reserver fortsat er til rådighed for sparekassens drift samtidig med, at det sikres, at de fremtidige aktionærer i aktieselskabet ikke får andel i disse midler.

Det foreslås derfor, at der i forbindelse med omdannelsen overdrages aktier fra aktieselskabet til en erhvervsdrivende fond svarende til værdien af sparekassens reserver efter ombytning til en skønnet markedskurs af garantikapitalen til aktiekapital", jf. bemærkninger til §§ 52 c og d.

Fondens formål i vedtægten vil være at videreføre sparekassens virksomhed i aktieselskabet, således at dette til stadighed fremstår som et konkurrencedygtigt og velkonsolideret pengeinstitut. Samtidig sikres det, at fondens formue i tilfælde af pengeinstitutvirksomhedens ophør uddeles til almennyttige og velgørende formål....

Som nævnt i bemærkningerne til kapitel 12 b oprettes der samtidig en erhvervsdrivende fond, der får overdraget aktier fra aktieselskabet svarende til værdien af sparekassens reserver efter at garantikapitalen er ombyttet til aktiekapital til en skønnet markedskurs jf. bemærkningerne til § 52 d. Ved omdannelsen vil aktieselskabet således få to aktionærgrupper, fonden og de tidligere garantanter. Efter omdannelsen vil aktieselskabet have samme mulighed for kapitaltilførsel via aktieemission som bankerne.

Erhvervsdrivende fonde er omfattet af lov om erhvervsdrivende fonde. Når en sparekasse ved omdannelse efter lovforslaget opdeles i en fond og et aktieselskab, er det nødvendigt at sikre, at begge virksomheder fortsat undergives en erhvervsøkonomisk lovgivning, henholdsvis lov om erhvervsdrivende fonde og bank- og sparekasseloven, da det fortsat er hensigten, at de to virksomheder forretningsmæssigt skal fungere som en helhed. Det er derfor præciseret i stk. 1, at fonden anses som en erhvervsdrivende fond. Det betyder, at fonden til stadighed er undergivet lov om erhvervsdrivende fonde.



Sparekassers formål i dag er at drive pengeinstitutvirksomhed og aktieselskabets og fondens formål skal tilsammen være at videreføre denne virksomhed. Efter lov om erhvervsdrivende fonde vil en fond kunne have til formål udelukkende at opretholde og videreføre en virksomhed. Der kræves ikke noget eksternt uddelingsformål. Fonden vil som følge af sit formål kunne geninvestere eventuelt udbetalt udbytte som ny aktiekapital i selskabet eller varetage anden tilknyttet finansieringsvirksomhed. I vedtægten sikres, at de i sparekassen opbyggede reserver anvendes til almennyttige og velgørende formål, hvis hovedformålet, konsolidering af pengeinstitutvirksomheden måtte ophøre...."

Som det fremgår af bemærkningerne til lovforslaget, der muliggjorde om-dannelse af sparekasser, skulle reglerne sikre, at de opsparede reserver i den tidligere sparekasse kunne være til rådighed for sparekasseaktieselskabets drift samtidig med, at det sikredes, at de nye aktionærer ikke fik andel i disse.

Et eventuelt udbetalt udbytte kunne fonden geninvestere som aktiekapital i sparekasseaktieselskabet for på denne måde at videreføre sparekassen.

Der er ikke krav om et eksternt uddelingsformål, men ved opløsning skal formuen anvendes til almennyttige og velgørende formål i overensstem-melse med det som fremgik af vedtægterne for den tidligere sparekasse.

Som nævnt i lovbemærkningerne skal hovedformålet netop forstås som konsolidering af sparekasseaktieselskabet, hvilket efter styrelsens opfattelse på baggrund af lovens bemærkninger alene kan ske ved tegning af aktiekapital i sparekasseaktieselskabet og ikke i form af uddelinger.

Fonden kan derfor, som det fremgår ovenfor af bemærkningerne til om-dannelsesreglerne, alene stille midler til rådighed for sparekasseaktieselskabet ved tegning af ny aktiekapital, eller ydelse af lån, hvorved det sik-res, at de øvrige aktionærer ikke får andel i fondens midler.

Styrelsen skal derfor som fondsmyndighed på baggrund af ovenstående præcisere overfor fondsbestyrelsen, at der ikke kan foretages uddelinger til Sparbank A/S.

Da fonden således ikke kan foretage uddeling til sparekasseaktieselskabet, skal alle fondens løbende driftsmæssige transaktioner med sparekasseak-tieselskabet ske på markedsmæssige vilkår efter et armslængde princip på samme måde og vilkår, som transaktioner mellem uafhængige parter. I modsat fald vil den tildelte fordel ved transaktionen skulle behandles som uddeling.



Opmærksomheden henledes desuden på lovens § 44, som omhandler bl.a. bestyrelsens og revisors mulige erstatningsansvar.

Konkrete uddelinger

Det fremgår af redegørelsen, at fonden har foretaget uddelinger på [redacted] kr. i 2008. Der fremgår dog intet herom i resultatdisponeringen i fondens årsrapport for 2008, da hele det disponible beløb ses at være fordelt til "Overført resultat". Det er dog i redegørelsen oplyst, at uddelingen indgår i posten "Andre driftsomkostninger", som indgår i resultatopgørelsen.

Beslutningen om uddeling er efter det oplyste truffet den 28. september 2007, men beløbet er først udbetalt i 2008. Der fremgår dog heller intet om uddeling i fondens overskudsdisponering i årsrapporten for 2007.

Hjemlen til uddelingen skal i følge fondsbestyrelsens redegørelse findes i "vedtægternes § 4, litra a, eftersom gaven indbragte goodwill og reklamевærdi for SPARBANKs grønlandske filial".

Styrelsen har sammen med den seneste redegørelse af 31. august 2009 modtaget en specifikation af indholdet af posten "Andre driftsomkostninger" (bilag 6 til redegørelsen). Af specifikationen fremgår posten "Gaver almennyttige formål", som indeholder det omtalte beløb på [redacted]

Der ses således på baggrund af de indsendte oplysninger, at være tvivl i bestyrelsen om, hvorvidt uddelingen er foretaget i henhold til § 4, stk. 1, litra a i fondens vedtægter - *videreføre Skive Sparekasses virksomhed i Sparbank A/S* - eller uddeling til almennyttige formål, som ikke er direkte hjemlet i fondens vedtægter, ud over vedtægtens bestemmelse om sådanne uddelinger ved fondens opløsning.

Det fremgår desuden af den indsendte specifikation til fondens årsrapport, at der er i 2007 er bogført [redacted] kr. på posten "Gaver almennyttige formål".

Styrelsen skal som fondsmyndighed på baggrund af disse oplysninger udtale kritik af fondsbestyrelsen, da uddelinger fra fonden i henhold til lov om erhvervsdrivende fonde § 41 er udtryk for anvendelse af overskud, som skal præsenteres i fondens årsrapport i form af overskudsdisponering. Den omtalte uddeling er således afholdt over resultatopgørelsen i fondens årsrapport.

Desuden skal styrelsen gøre opmærksom på, at sådanne uddelinger ikke fremover kan foretages, da uddelingen er sket til dækning af driftsudgifter i sparekasseaktieselskabet.



Styrelsen skal gøre opmærksom på, at fondens bestyrelse evt. kan beslutte, at fondens vedtægter skal indeholde en bestemmelse om uddeling til almennyttige og velgørende formål. Da sådan uddeling efter de gældende vedtægter kun skal ske ved opløsning af fonden, og da denne form for uddeling var en del af den tidligere sparekasses uddelingsformål, vil styrelsen se velvilligt på en vedtægtsændring, der giver mulighed for uddeling af årets overskud, jf. §§ 40-41 i lov om erhvervsdrivende fonde. Vedtægtsændringen skal foretages i henhold til lovens § 48, stk. 1.

Bestemmende indflydelse i Sparbank A/S

Aktiebeholdningen i sparekasseaktieselskabet er angivet til 3.481.474 stk., svarende til en ejerandel på 57,77 %. Af årsrapporten fremgår sparekasseaktieselskabet dog ikke som hverken datterselskab eller associeret virksomhed. Derimod ses aktierne i sparekasseaktieselskabet at være indregnet under "Andre værdipapirer og kapitalandele".

Definitionen af en modervirksomhed fremgår af bilag 1, B, nr. 4, til årsregnskabsloven. Der fremgår blandt andet heraf, at en virksomhed, som besidder flertallet af stemmerettighederne i en anden virksomhed, er modervirksomhed.

Fonden har i årsrapporten oplyst, at der ikke er udarbejdet koncernregnskab i henhold til § 110 i årsregnskabsloven, da fondens datterselskaber er af uvæsentlig betydning. Fonden har dog ikke i årsrapporten begrundet hvorfor der ikke er udarbejdet koncernregnskab på baggrund af aktiebesiddelsen i Sparbank A/S, men det fremgår af den udarbejdede redegørelse, at baggrunden er stemmeretsbegrænsning i selskabets vedtægter, som medfører at fonden ifølge redegørelsen ikke har bestemmende indflydelse i sparekasseaktieselskabet.

Moder-/dattervirksomhedsforholdet berøres dog ikke af bestemmelser i sparekasseaktieselskabets vedtægter, der uanset størrelsen af en selskabsdeltagers aktiepost og de dertil knyttede stemmerettigheder begrænser vedkommendes stemmerettigheder til en given procentsats af de samlede stemmerettigheder, der er mindre end flertallet af alle stemmerettighederne, jf. Europa Kommissionens fortolkningsmeddelelse vedrørende bestemte artikler i Rådets fjerde og syvende regnskabsdirektiv, 20.01.1998, afsnit 52. Dette fremgår også af lovbemærkningerne til årsregnskabslovens § 114, stk. 2, nr. 1.

Dette medfører, at der stadig er tale om moder-/dattervirksomhedsforhold, selvom der er indført stemmeloft i Sparbank A/S.

Ifølge årsregnskabslovens § 109 skal modervirksomheder, der er omfattet af årsregnskabslovens § 3, stk. 1, aflægge koncernregnskab i overens-



stemmelse med reglerne i kapitel 14, med mindre andet følger af årsregnskabslovens §§ 110 – 112.

I dette konkrete tilfælde er årsregnskabslovens § 110 således ikke relevant, da Sparbank A/S er en børsnoteret virksomhed. Modervirksomheder til børsnoterede virksomheder¹ kan ikke anvende undtagelsen i årsregnskabslovens § 110, jf. årsregnskabslovens § 109, stk. 2.

I henhold til årsregnskabslovens § 114 skal alle koncernvirksomhedernes regnskaber indgå i koncernregnskabet ved fuld konsolidering. En koncernvirksomhed kan dog holdes ude af konsolideringen, jf. årsregnskabslovens § 114, stk. 2, hvis den er en dattervirksomhed, og betydelige og vedvarende hindringer i væsentlig grad begrænser modervirksomhedens udøvelse af sine rettigheder over dattervirksomhedens aktiver og ledelse. Sparbank A/S har i vedtægternes § 11 indført stemmeloft, hvilket bevirker, at Spar Vest Fonden dermed er begrænset i sin udøvelse af sine rettigheder over bankens aktiver og ledelse. Fonden kan maksimalt stemme for hvad der svarer til en aktiebesiddelse på 10 % af den samlede aktiekapital i Sparbank A/S.

Fonden besidder således over 50 % af stemmerne, men kan alene stemme for 10 %.

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har dog ved gennemgang af de seneste 4 modtagne referater fra generalforsamlinger i Sparbank A/S konstateret, at fonden i de konkrete tilfælde har bestemmende indflydelse:

Uddrag af referat fra ordinær generalforsamling den 23. marts 2010:
"1024 aktionærer, der repræsenterede 78.110.620 kroner og 856.732 stemmer. I disse tal er medtaget Spar Vest Fonden, der repræsenterede 69.629.480 kroner med en stemmewægt, der svarer til 602.666 stemmer."

Uddrag af referat fra generalforsamling den 11. september 2009:
"Aktionærer repræsenterende 69.970.000 kr. og 614.253 stemmer var fremmødt. I disse tal er medtaget Spar Vest Fonden, der repræsenterede 69.629.480 kroner med en stemmewægt, der svarer til 602.666 stemmer."

Uddrag af referat fra ordinær generalforsamling den 17. marts 2009:
"1173 aktionærer, der repræsenterede 74.176.940 kroner og 804.906 stemmer. I disse tal er medtaget Spar Vest Fonden, der repræsenterede 69.629.480 kroner med en stemmewægt, der svarer til 602.666 stemmer."

Uddrag af referat fra ordinær generalforsamling den 12. marts 2008:

¹ § 109, stk. 2, henviser til virksomheder omfattet af regnskabsklasse D. Dette skal imidlertid forstås bredt og omfatter også den situation, hvor dattervirksomheden er et pengeinstitut m.v., jf. også artikel 6, stk. 4, i 7. selskabsretsdirektiv (koncernregnskabsdirektivet).



"909 aktionærer, der repræsenterede 76.175.860 kroner og 871.833 stemmer. I disse tal er medtaget Spar Vest Fonden, der repræsenterede 69.629.480 kroner med en stemmевægt, der svarer til 602.666 stemmer."

Det kan således konstateres, at fonden i praksis kan udøve bestemmende indflydelse på Sparbank A/S. Bestemmelsen i § 114, stk. 2, om begrænsning i udøvelsen af stemmerettigheder er således ikke relevant i denne sag.

Samlet set kan det konkluderes, at fonden er modervirksomhed til Sparbank A/S og skal udarbejde koncernregnskab, hvor Sparbank A/S skal konsolideres ind som en dattervirksomhed.

Øvrige oplysninger

Aktiviteter og fondens formål

Fondens bestyrelse har ifølge ledelsesberetningen *"investeret i en række investeringsejendomme med henblik på løbende afkast og fortjeneste ved salg"*. Der er således i årsrapporten for 2008 indregnet *"Investeringssejendomme"* for 309.520.267 kr. og *"Igangværende byggeri"* for 78.172.700 kr.

Styrelsen gav i sit brev af 21. juli 2009 udtryk for, at denne form for investering efter styrelsens opfattelse ikke er omfattet af fondens formål, jf. § 4 i fondens vedtægter.

Fondens bestyrelse har i sin redegørelse af 31. august 2009 oplyst, at fondens *"erhvervelse af disse ejendomme er sket med henvisning til SPAR VEST FONDENS vedtægtsbestemmelse i § 4, litra a, hvorefter SPAR VEST FONDEN bla. har til formål: "At videreføre Skive Sparekasses virksomhed i SPARBANK A/S således at dette til stadighed fremstår som et konkurrencedygtigt og vel konsolideret pengeinstitut". Det ligger således inden for SPAR VEST FONDENS formål, at erhverve ejendomme der indgår i SPARBANKS drift med henblik på udlejning til SPARBANK på markedsvilkår. Der er typisk tale om ejendomme, der indgår i SPARBANKS filialnet.*

Mht. SPAR VEST FONDENS ejendomsinvesteringer i det hele taget henvises til vedtægternes § 5, næstsidste afsnit, hvorefter: "Midler, der senere måtte tilfalde fonden eller ikke uddelt overskud, anbringes efter bestyrelsens nærmere bestemmelse enten kontant i SPARBANK A/S som almindeligt indskud, som ansvarlig indskuds eller aktiekapital i SPARBANK A/S eller i obligationer, aktier, pante breve, fast ejendom eller lignende". Det fremgår således eksplicit af vedtægternes § 5, at SPAR VEST FONDENS midler kan placeres i fast ejendom."



Styrelsen har på baggrund af disse oplysninger genovervejet sin tidligere opfattelse. Styrelsen er således enig med fondsbestyrelsen i at fondens investeringer i fast ejendom som anlægsaktiver kan rummes inden for fondens formål sammenholdt med fondens kapitalanbringelsesregler i vedtægtens § 5.

Udlejningen af fondens ejendomme til sparekasseaktieselskabet skal, som anført ovenfor, foregå på markedsmæssige vilkår, da der i modsat fald vil være tale om uddelinger.

Hvorvidt fondens bestyrelse ved udarbejdelse af fondens årsrapport kan indregne fondens ejendomme til dagsværdi i henhold til årsregnskabslovens § 38, vil blive behandlet i den ovenfor nævnte regnskabssag.

Administrationsaftale

Det fremgår af redegørelsen og de indsendte administrationsaftaler mellem fonden og fondens datterselskaber, at fonden varetager en række opgaver for selskaberne i form af ejendomsadministration.

Det fremgår desuden af de indsendte oplysninger, at fonden har indgået serviceaftale og samarbejdsaftale med sparekasseaktieselskabet.

Disse aftaler fremstår som værende indgået på markedsmæssige vilkår, og styrelsen har ikke yderligere bemærkninger hertil.

Styrelsen skal dog gøre opmærksom på, at det i henhold til lov om erhvervsdrivende fonde § 25 altid er bestyrelsen og en evt. direktion, som forestår fondens ledelse og organisationen. Har fonden ingen direktion, er det bestyrelsen alene, der har ansvaret for fondens ledelse samt bogføring og formueforvaltning. Det er således fondsbestyrelsens ansvar at føre kontrol med, om aftalerne opfyldes på betryggende vis. En sådan kontrol kan ikke uddelegeres eller alene baseres på tillid og revisors revision.

Markedsmæssige vilkår

Det fremgår af redegørelserne, at fondsbestyrelsen sørger for at aftaler indgås på markedsmæssige vilkår. Baggrunden for styrelsens yderligere spørgsmål vedrørende sikring af markedsmæssige vilkår var dog, at det af revisionsprotokollen af 22. maj 2009 fremgår, at revisor i flere tilfælde ikke har set sig i stand til at vurdere vilkårene.

I forlængelse heraf anmodede styrelsen om oplysninger om, hvorledes fondsbestyrelsen konkret sikrer, at aftaler indgås på markedsmæssige vilkår. Styrelsen har ikke modtaget sådanne konkrete oplysninger, men fondens bestyrelse har, som i sin første redegørelse, oplyst, at markedsmæssige vilkår sikres ved eksempelvis at indhente flere alternative tilbud.



Styrelsen skal i forlængelse heraf gøre fondens bestyrelse opmærksom på, at der i tilfælde, som omtalt af fondens revisor i revisionsprotokollatet, skal foretages yderligere foranstaltninger for at sikre indgåelse på markedsmæssige vilkår.

Styrelsen skal desuden henlede fondsbestyrelsens opmærksomhed på bemærkningerne ovenfor vedrørende uddelinger, hvorefter aftaler som ikke indgås på markedsmæssige vilkår efter et armslængde princip, skal behandles som uddeling og kan derfor ikke ske til sparekasseaktieselskabet.

Indgåelse af aftaler med Sparbank A/S

Styrelsen har ikke yderligere bemærkninger til dette forhold, jf. bemærkningen lige ovenfor.

Køb af hybrid-obligationer fra Sparbank A/S

Styrelsen har noteret, at fondens bestyrelse anså fondens køb af hybrid-obligationer af sparekasseaktieselskabet som en hensigtsmæssig investering, da en kurs på [redacted] blev vurderet som attraktiv.

Finanstilsynet er tidligere gjort bekendt med oplysningen om fondens køb af disse hybrid-obligationer. Der er således ikke fra styrelsens side foretaget yderligere i forhold til at vurdere dispositionen i forhold til reglerne i den finansielle lovgivning.

Styrelsen har på den baggrund på nuværende tidspunkt ikke yderligere bemærkninger til dette forhold.

Oplysninger vedrørende fondens engagement i Kulturcenter Limfjord Ejendomme A/S

Styrelsen har noteret, at baggrunden for fondsbestyrelsens accept af frigivelse af en af Sparbank A/S afgivet garanti på [redacted] til Kulturcenter Limfjord A/S, var, at det var en afgørende forudsætning for den videre drift af selskabet.

Styrelsen har desuden noteret, at fondens bestyrelse anså fondens køb af Kulturcenter Limfjord A/S, gennem selskabet Kulturcenter Limfjord Ejendomme A/S, som en fornuftig investering. Begrundelsen var bygningernes værdi og et af selskabets revisor udarbejdet budgetgrundlag.

Da der ses at være tale om dispositioner af forretningsmæssig karakter er disse ikke en del af styrelsens fondsretlige tilsyn, men de er alene indgået på fondsbestyrelsens ansvar. Styrelsen har således på nuværende tidspunkt ikke yderligere bemærkninger til de indsendte oplysninger, men skal gøre opmærksom på, at det altid er fondsbestyrelsens pligt at sikre overholdelse af fondens vedtægter ved indgåelse af sådanne aftaler, samt at sørge for at aftalerne fremmer fondens interesser.



Redegørelse om køb af ejendomme i Adelgade 10 A, Skive

I forhold til den indsendte redegørelse af 11. november 2010, som er udarbejdet af advokatfirmaet Philip & Partnere, har styrelsen umiddelbart kun en enkelt bemærkning.

Styrelsen skal dog som fondsmyndighed udtrykke sin skepsis over sagens samlede forløb og bestyrelsens – herunder særligt tidligere bestyrelsesformand Ole Brøndum Jensens – dispositioner.

Det fremgår således bl.a. af redegørelsen, at fonden købte ejerlejlighed 2 og 4 i ejendommen i juli 2006 af H&F Ejendomme ApS – Ole Brøndum Jensens selskab – som havde erhvervet lejlighederne i henholdsvis 1999 og 2005. Det fremgår dog samtidig af redegørelsen, at fondens bestyrelse allerede i oktober 2002 havde fået udarbejdet et notat, og i forlængelse heraf besluttet at købe ejerlejlighed nr. 5. Endvidere fremgår det, at der ultimo 2003 i fondens bestyrelse blev truffet beslutning om gå videre med et yderligere køb af lejligheder i ejendommen med henblik på en ombygning.

Fondsbestyrelsens overvejelser med hensyn til køb af de pågældende lejligheder har således allerede på dette tidspunkt været meget fremskredne, hvilket Ole Brøndum Jensen som bestyrelsesmedlem har været eller burde være bekendt med.

Styrelsen er således enig med advokatfirmaet, når det i redegørelsen anføres, at Ole Brøndum Jensens dobbeltrolle, som medlem af fondens bestyrelse og opkøber af ejendomme i fysisk tilknytning til bankens hovedsæde på et tidspunkt, hvor fondens bestyrelse har truffet beslutning om at forsøge at købe lejlighederne i ejendommen, må anses for at være kritiskabelt.

Det skal desuden anføres, at fondsbestyrelsens medlemmer eller direktører til enhver tid skal vurdere, hvorvidt de er inhabile i forhold til at deltage i behandlingen af konkrete sager, jf. § 20 i lov om erhvervsdrivende fonde. Foreligger der inhabilitet må den pågældende person deltage i de indledende drøftelser, men ikke i hverken sagens behandling eller den endelige afgørelse af sagen.

I forhold til den konkrete disposition vil styrelsen som fondsmyndighed ikke foretage sig yderligere, da det af advokatfirmaet er vurderet, at der ikke er mulighed for at gøre ansvar gældende, eller at opnå et forholdsmæssigt afslag i købsprisen.

Honorarer

Styrelsen har modtaget nærmere oplysninger om fondsbestyrelsens honorarer. Styrelsen har ikke yderligere bemærkninger hertil, men skal blot



for god ordens skyld gøre bestyrelsen opmærksom på, at denne skal sørge for at honorarerne ikke overstiger hvad der må anses for sædvanligt efter hvervets art og arbejdet omfang, jf. lov om erhvervsdrivende fonde § 43, stk. 1.

Afslutning

Styrelsen har modtaget brev af 14. juni 2010 vedrørende en eventuel ændring af fondens vedtægter. Styrelsen har ikke taget stilling til denne sag på nuværende tidspunkt, men vil vende tilbage hertil hurtigst muligt. Styrelsen er naturligvis indstillet på at holde et møde vedrørende denne eventuelle vedtægtsændring, jf. også nedenfor.

Kopi af dette brev er sendt til Finanstilsynet til orientering.

Kopi af dette brev er endvidere sendt til fondens revisor, Beierholm Statsautoriseret Revisionsaktieselskab, Guldsmedegade 3, 8000 Århus C.

Hvis I har spørgsmål, er I velkomne til at kontakte mig. Det skal desuden i den forbindelse oplyses, at styrelsen er indstillet på at afholde et evt. møde med fondens bestyrelse for at forklare og uddybe styrelsens afgørelse nærmere, hvis bestyrelsen ser et behov for det.

Med venlig hilsen

Søren Clausen
Specialkonsulent
Tlf. direkte 33 30 76 62
E-post scl@eogs.dk