

Søren Friis Hansen  
Jens Valdemar Krenchel

# Dansk selskabsret 1

Indledning til selskabsretten

5. udgave

Søren Friis Hansen & Jens Valdemar Krenchel

*Dansk selskabsret 1 – Indledning til selskabsretten*

5. udgave/1. oplag

© Karnov Group Denmark A/S, København 2017

ISBN 978-87-619-3931-9

Omslag: Sisterbrandt designstue, København

Sats og tryk: AKAPRINT a/s, Aarhus

Mekanisk, fotografisk eller anden gengivelse af denne bog eller dele af den er ikke tilladt ifølge gældende dansk lov om ophavsret. Alle rettigheder forbeholdes.

# Indholdsfortegnelse

Forord .....	5
--------------	---

## *Del 1 Det selskabsretlige univers*

<b>Kapitel 1 Selskabsrettens grundbegreber .....</b>	<b>19</b>
1.1 Selskabsretten .....	19
1.1.1 Fremstillingens emne og systematik .....	19
1.1.1.1 Fremstillingens genstand .....	19
1.1.1.2 Erhvervsvirksomhed i offentligt regi .....	24
1.1.2 Selskabsrettens mål og midler .....	31
1.1.2.1 Selskabsrettens funktion .....	31
1.1.2.2 Regulering eller deregulering .....	35
1.1.2.3 Konkurrence mellem retssystemer på selskabsrettens område .....	37
1.1.3 Forholdet mellem selskabsretten og skatteretten .....	41
1.1.3.1 Regelkonflikter mellem selskabsretten og skatteretten ..	41
1.1.3.2 Johnson Holding-dommen og gældende ret .....	45
1.1.3.3 Et kommanditselskab kan IKKE omkvalificeres i skatteretlig henseende .....	49
1.1.3.4 Retspolitik .....	52
1.2 Selskab og selskabsdeltagere .....	54
1.2.1 Samvirker og selskaber .....	54
1.2.1.1 Samvirker og retlig kvalifikation .....	54
1.2.1.2 Begrebet »selskab« .....	57
1.2.2 Selskabsdeltagere (kapitalejere) .....	58
1.3 Selskabsformerne .....	61
1.3.1 Om selskabsformerne .....	61
1.3.2 Kapitalselskaber .....	65
1.3.3 Personelselskaber .....	66
1.3.4 De øvrige selskabsformer .....	66
1.3.5 Den selskabsretlige aftalefrihed .....	67
1.3.5.1 To aspekter af den selskabsretlige aftalefrihed .....	67
1.3.5.2 Om selskabsretlig typetvang .....	70
1.3.5.3 Selskaber hvor en eller flere deltagere hæfter begrænset for selskabets gæld .....	72

## Indholdsfortegnelse

1.3.5.4	Typetvang som følge af kravet om registrering af reelle ejere . . . . .	73
1.3.6	Præceptive og deklaratoriske regler . . . . .	77
1.3.7	Valg af selskabsform . . . . .	77
1.4	Virksomhed og firma . . . . .	79
1.5	Juridiske personer og retssubjektivitet . . . . .	80
1.5.1	Baggrunden for diskussionen . . . . .	80
1.5.1.1	Samvirkers status som retssubjekt . . . . .	80
1.5.1.2	Definition af begrebet »juridisk person« . . . . .	83
1.5.2	De enkelte selskabsformer . . . . .	87
1.5.3	Retsvirkninger . . . . .	89
1.5.4	Status som skattesubjekt . . . . .	92
1.5.4.1	Generelt om skattesubjektivitet . . . . .	92
1.5.4.2	Personelskaber er ikke skattesubjekter . . . . .	94
1.5.4.3	Særligt om SEL § 2 A og SEL § 2 C . . . . .	98
1.5.4.4	Kildeartsbegrænsning af underskud fra deltagelse i personelskaber . . . . .	99
1.6	Selskabsorganer . . . . .	100
1.7	Egenkapital og fremmedkapital . . . . .	101
1.7.1	Begrebet egenkapital og dets anvendelse . . . . .	101
1.7.2	Fremmedkapitalen . . . . .	107
1.7.3	Egenfinansiering og fremmedfinansiering . . . . .	107
1.8	Selskabskapitalen . . . . .	108
1.9	De enkelte interessegrupper i selskabet . . . . .	109
1.9.1	Selskabsdeltagerne . . . . .	109
1.9.2	Tredjemand . . . . .	110
1.9.3	Kreditorerne . . . . .	116
1.9.4	Selskabets medarbejdere . . . . .	116
1.9.5	Offentligheden . . . . .	117
<b>Kapitel 2</b>	<b>Selskabsrettens kilder . . . . .</b>	<b>119</b>
2.1	Kapitalselskabsloven . . . . .	119
2.1.1	Selskabsretsreformen 2009 . . . . .	119
2.1.2	Den hidtidige lovgivning: Aktieselskabsloven og anpartsselskabsloven . . . . .	122
2.2	Andre selskabsretlige love . . . . .	123
2.2.1	Årsregnskabsloven . . . . .	123
2.2.2	Fondslovene . . . . .	124
2.2.3	Lov om visse erhvervsdrivende virksomheder . . . . .	124
2.3	Reguleringen af de øvrige selskabsformer . . . . .	125
2.4	Andre selskabsretlige retskilder . . . . .	126

## *Indholdsfortegnelse*

2.4.1	Retspraksis og administrativ praksis .....	126
2.4.2	Den selskabsretlige litteratur .....	128
2.4.3	Udenlandsk ret som retskilde .....	129
<b>Kapitel 3</b>	<b>Selskabsdeltagernes hæftelse for selskabets gæld .....</b>	<b>131</b>
3.1	Problemet .....	131
3.2	Indgåelse af aftaler på selskabets vegne .....	132
3.2.1	Problemet .....	132
3.2.2	Legitimation og bemyndigelse .....	133
3.2.3	Fastlæggelse af aftalens parter .....	134
3.2.4	Betydningen af selskabsbetegnelsen .....	138
3.2.5	Medkontrahentens forhold .....	142
3.2.6	Ændringer i selskabskonstruktionen .....	143
3.3	Selskaber med personlig hæftelse for en eller flere selskabsdeltagere .....	145
3.3.1	Personlig hæftelse .....	145
3.3.2	Interessentskaber og kommanditselskaber .....	146
3.4	Selskaber med begrænset hæftelse .....	147
3.4.1	Definition af begrebet »begrænset hæftelse« .....	147
3.4.2	Aktieselskaber og anpartsselskaber .....	148
3.4.3	Grundprincipper for kapitalselskabslovens kreditorbeskyttelsesregler .....	149
3.4.4	Foreninger og andelsselskaber .....	150
3.5	Tilsidesættelse af den begrænsede hæftelse .....	151
3.5.1	Krav mod selskabet gøres gældende mod selskabsdeltagerne .....	151
3.5.2	Identifikation .....	153
3.5.3	Lovhjemlet tilsidesættelse af den begrænsede hæftelse .....	156
3.5.4	Ansvarsgennembrud .....	160

## *Del II Selskabsretten i kontekst*

<b>Kapitel 4</b>	<b>Selskabsrettens historie .....</b>	<b>169</b>
4.1	Aktieselskabet opstår i Europa .....	169
4.1.1	Tiden indtil 1800 .....	169
4.1.2	De første selskabsretlige love i Europa (1808-ca. 1850) .....	170
4.1.3	Udviklingen i Europa (1850-1900) .....	175
4.1.4	Udviklingen i Norden i løbet af 1800-tallet .....	176
4.2	De første danske selskabslove (1917-1972) .....	178

## Indholdsfortegnelse

4.3	Aktieselskabsrettens knopskydning og EU-harmonisering (1973-1995) . . . . .	179
4.4	Regulering og deregulering (1996-). . . . .	181
4.4.1	Deregulering af aktieselskabsretten?. . . . .	181
4.4.2	Anpartsselskaber . . . . .	183
4.4.3	Fortsat internationalisering. . . . .	184
<b>Kapitel 5</b>	<b>EU-selskabsret og international selskabsret . . . . .</b>	<b>187</b>
5.1	Selskabers nationalitet. . . . .	187
5.1.1	Selskabsret er national ret . . . . .	187
5.1.1.1	Om kapitel 5. . . . .	187
5.1.1.2	Centrale begreber. . . . .	190
5.1.1.3	Særligt om international skatteret . . . . .	193
5.1.2	Dansk international selskabsret . . . . .	196
5.1.2.1	Fra hovedsædestat til registreringsstat . . . . .	196
5.1.2.2	Det selskabsretlige hjemsted . . . . .	199
5.1.2.3	Dansk selskabsrets territoriale udstrækning . . . . .	201
5.1.2.4	Om hovedsædeteorien. . . . .	202
5.1.3	Selskabers etableringsfrihed . . . . .	203
5.1.3.1	EUF-traktatens artikel 54 . . . . .	203
5.1.3.2	Primær etablering . . . . .	208
5.1.3.3	Efterfølgende primær etablering . . . . .	210
5.1.3.4	Grænseoverskridende flytning af hjemsted; Cartesio og VALE. . . . .	214
5.1.3.5	Sekundær etablering . . . . .	215
5.1.4	Centros Limited mod Erhvervs- og Selskabsstyrelsen . . . . .	217
5.1.5	Domstolens afgørelse i sag C-208/00, Überseering. . . . .	221
5.1.5.1	Baggrunden for Überseering og sagens faktum . . . . .	221
5.1.5.2	Domstolens dom af 5. november 2002 . . . . .	224
5.1.5.3	Betydningen af Domstolens afgørelse i Überseering . . . . .	227
5.1.6	Domstolens dom i sag C-167/01, Inspire Art . . . . .	232
5.1.6.1	Baggrunden for sag C-167/01 og sagens faktum. . . . .	232
5.1.6.2	Domstolens afgørelse i Inspire Art-sagen . . . . .	234
5.1.7	Domstolens dom i sag C-210/06, Cartesio. . . . .	237
5.1.7.1	Sagens baggrund og faktum . . . . .	237
5.1.7.2	Domstolens dom . . . . .	238
5.1.7.3	Vurdering af Cartesio . . . . .	240
5.1.7.4	Grænseoverskridende flytning af hjemsted; Sag C-378/10, VALE. . . . .	243
5.1.7.5	Grænseoverskridende flytning af hjemsted i dansk ret . . . . .	249

*Indholdsfortegnelse*

5.1.8	Samlet vurdering af Domstolens praksis om selskabers etableringsfrihed. . . . .	251
5.1.8.1	Det EU-retlige diskriminationsforbud. . . . .	251
5.1.8.2	Det EU-retlige restriktionsforbud . . . . .	254
5.1.8.3	Betydning af Domstolens praksis for efterfølgende primær etablering . . . . .	255
5.1.8.4	Hovedsædteorien kan ikke håndhæves over for EU-selskaber. . . . .	256
5.1.8.5	Politisk modstand mod Domstolens praksis. . . . .	266
5.1.8.6	Perspektivering. . . . .	269
5.2	EU-selskabsret som fælles grundlag for national ret . . . . .	271
5.2.1	Harmoniseringen af selskabsretten i EU . . . . .	271
5.2.2	EU-retsakter som retskilder. . . . .	274
5.2.2.1	Forordninger og direktiver . . . . .	274
5.2.2.2	Pligt til EU-konform fortolkning af national ret . . . .	276
5.2.2.3	Præjudicielle spørgsmål, jf. artikel 267 TEUF . . . . .	285
5.3	De vedtagne retsakter . . . . .	286
5.3.1	Det første direktiv (Publicitetsdirektivet) . . . . .	286
5.3.2	Det andet direktiv (Kapitaldirektivet) . . . . .	291
5.3.3	Det tredje og sjette direktiv (spaltning og fusion). . . . .	297
5.3.4	Regnskabsharmoniseringen . . . . .	297
5.3.4.1	Regnskabsdirektivet. . . . .	297
5.3.4.2	Det ottende direktiv (revisordirektivet). . . . .	300
5.3.4.3	Regnskabsforordningerne (internationale regnskabsstandarder). . . . .	300
5.3.5	Elleve og tolvte direktiv (filialer og enkeltmandsselskaber)..	301
5.3.6	Forordningen om europæiske økonomiske firmagrupper ..	303
5.3.7	SE-selskabet (det europæiske aktieselskab) . . . . .	303
5.3.7.1	Baggrunden for SE-selskabet . . . . .	303
5.3.7.2	Forordning 2157/2001/EF. . . . .	305
5.3.8	SCE-forordningen (det europæiske andelselskab) . . . . .	308
5.3.9	Grænseoverskridende fusioner . . . . .	310
5.3.9.1	Grænseoverskridende fusion kræver EU-retlig hjemmel . . . . .	310
5.3.9.2	Direktiv 2005/56/EF. . . . .	311
5.3.9.3	Sag C-411/03, Sevic Systems. . . . .	312
5.3.10	Direktivet om aktionærrettigheder. . . . .	320
5.4	De ikke-vedtagne retsakter . . . . .	321
5.4.1	Det femte direktiv (strukturdirektivet) . . . . .	321
5.4.2	Det niende direktiv (materiel koncernret). . . . .	322
5.4.3	Det fjortende direktiv (selskabers nationalitetsskifte) . . . .	324

## Indholdsfortegnelse

5.4.4	Nye europæiske selskabsformer .....	324
5.4.4.1	Det europæiske anpartsselskab (SPE) .....	324
5.4.4.2	Den europæiske fond. ....	326
<b>Kapitel 6</b>	<b>Kapitalmarkedsretten i grundtræk</b> .....	<b>329</b>
6.1	Kapitalmarkedets aktører .....	329
6.1.1	Kapitalmarkedsretten som selvstændig juridisk disciplin ..	329
6.1.2	Kapitlet og dets opbygning .....	335
6.1.3	Kapitalmarkedsrettens aktører .....	336
6.1.4	Tilsyn og regelfastsættelse .....	340
6.1.5	Selskabsretlige regler for børsnoterede selskaber .....	341
6.1.5.1	Det 'børsnoterede' aktieselskab. ....	341
6.1.5.2	Det 'børsnoterede' aktieselskab i kapitalselskabsloven og årsregnskabsloven .....	343
6.1.5.3	Generalforsamlinger i børsnoterede selskaber .....	345
6.2	Børsintroduktion. ....	350
6.2.1	Baggrunden for børsintroduktion .....	350
6.2.2	Betingelser for børsnotering .....	351
6.2.3	Prospekter. ....	351
6.3	Oplysningsforpligtelser. ....	352
6.3.1	Oplysningsforpligtelserne og deres baggrund .....	352
6.3.2	Periodiske og løbende oplysningsforpligtelser. ....	353
6.3.3	Den kontinuerlige oplysningsforpligtelse .....	354
6.4	Overtagelsestilbud .....	355
6.4.1	Overtagelsestilbud og deres baggrund .....	355
6.4.2	Hvornår udløses pligt til at give overtagelsestilbud? .....	356
6.4.3	Indholdet af overtagelsestilbuddet .....	356
6.4.4	Er en pligt til overtagelsestilbud hensigtsmæssig. ....	357
6.5	Misbrug af intern viden .....	357
6.5.1	Insiderhandel .....	357
6.5.2	Videregivelse af intern viden og kursmanipulation .....	359
<b>Kapitel 7</b>	<b>Retsøkonomi</b> .....	<b>361</b>
7.1	Baggrund for kapitlet .....	361
7.2	(Rets)økonomiske begreber .....	364
7.2.1	Målestokken: Om penge og velfærd .....	364
7.2.2	Maksimering og ligevægt. ....	365
7.2.3	Effektivitet. ....	366
7.2.4	Ejendomsret .....	367
7.2.5	Spilteori. ....	369
7.2.6	Transaktioner og transaktionsomkostninger. ....	371



## Indholdsfortegnelse

7.2.7	Teorierne i praksis: Markedssvigt .....	371
7.2.7.1	Monopol .....	371
7.2.7.2	Eksternaliteter .....	372
7.2.7.3	Offentlige goder .....	374
7.2.7.4	Asymmetrisk fordelt information .....	374
7.3	Retsøkonomi og selskabsret .....	375
7.3.1	Virksomheden fra et økonomisk synspunkt .....	375
7.3.2	Ansvarsbegrænsning .....	375
7.3.3	Stemmeret .....	379
<b>Kapitel 8</b>	<b>Erhvervsstyrelsen .....</b>	<b>383</b>
8.1	Baggrund og organisation .....	383
8.1.1	Offentlighedsprincippet .....	383
8.1.2	Erhvervsstyrelsens opgaver og organisation .....	385
8.1.3	Anmeldelse af oplysninger .....	386
8.1.4	Erhvervsstyrelsens selvregistreringsløsning .....	387
8.1.5	Tidsfrister og fristberegning .....	389
8.1.6	Det Centrale Virksomhedsregister (CVR) .....	390
8.2	Selskabsretlig gyldighed .....	393
8.2.1	Regelværket .....	393
8.2.2	Praktisk gennemførelse af offentlighedsprincippet .....	394
8.2.3	Retsvirkningen af registrering .....	394
8.3	Legalitetskontrol .....	400
8.3.1	Erhvervsstyrelsen som kontrolmyndighed .....	400
8.3.2	Erhvervsstyrelsens legalitetskontrol og praksis om vedtægtsrelevans .....	404
8.3.3	Hjemmel til yderligere prøvelse .....	409
8.4	Prøvelse af Erhvervsstyrelsens afgørelser .....	409
8.4.1	Erhvervsankenævnet .....	409
8.4.2	Domstolsprøvelse .....	411
<b>Forkortelser</b> .....		<b>413</b>
<b>Litteraturliste</b> .....		<b>417</b>
<b>Relevante hjemmesider</b> .....		<b>420</b>
<b>Domsregister</b> .....		<b>421</b>
<b>Stikordsregister</b> .....		<b>425</b>