



Til styret i BULK INFRASTRUCTURE GROUP AS
Postboks 1046 Hoff
0218 OSLO

VÅR REFERANSE
23/1769

DERES REFERANSE

DATO
16.08.2023

Avsluttende brev

1. Innledning

Finanstilsynet fører blant annet kontroll med at reglene om revisjonsutvalg fra utstedere av omsettelige verdipapirer som er eller søkes tatt opp til handel på regulert marked i EØS og har Norge som hjemstat, er i samsvar med lov eller forskrifter, jf. verdipapirhandelloven § 19-1 (2). I henhold til verdipapirforskriften § 5-12 (2) skal norske utstedere, som ikke er allmennaksjeselskap eller finansforetak, ha revisjonsutvalg eller tilsvarende organ med oppgaver og sammensetning som nevnt i allmennaksjeloven kapittel 6 V. Det vises til tidligere korrespondanse, senest foretakets svarbrev av 11. juni 2023.

Finanstilsynet redegjør i punkt 2 til 5 nedenfor for sine vurderinger knyttet til plikten til å ha revisjonsutvalg og bruk av eventuelle unntak i Bulk Infrastructure Group AS (Bulk eller foretaket). Det vil fremover bli opprettet ett revisjonsutvalg i morselskapet til Bulk (Bulk Infrastructure Holding AS) som oppfylder kravene som stilles til revisjonsutvalg i foretaket etter regelen i allmennaksjeloven § 6-41 (3). Finanstilsynet tar dette til etterretning.

2. Plikt til å ha revisjonsutvalg

Bakgrunn

Finanstilsynet observerte at i revisjonsberetningen for årsregnskapet 2021 var det ingen referanser til revisjonsutvalget. Finanstilsynet ba om foretakets vurdering av plikten til å ha revisjonsutvalg, og eventuelle unntak som er brukt, med hensyn til reglene som er oppført i allmennaksjeloven § 6-41 – 42.

I henhold til verdipapirforskriften § 5-12 (2) skal norske utstedere, som ikke er allmennaksjeselskap eller finansforetak, ha revisjonsutvalg eller tilsvarende organ med oppgaver og sammensetning som nevnt i allmennaksjeloven kapittel 6 V. I allmennaksjeloven § 6-41 (1) fremgår det at *i selskaper som er foretak av allmenn interesse etter revisorloven § 1-2 sjette ledd, skal det velges et revisjonsutvalg. Revisjonsutvalget er et forberedende og rådgivende arbeidsutvalg for styret.*

Videre står det i andre ledd i samme paragraf:

Første ledd gjelder ikke selskaper som siste regnskapsår oppfylte minst to av følgende tre kriterier:

- 1. gjennomsnittlig antall ansatte på under 250,*

2. balansesum på mindre enn 300 millioner kroner ved utgangen av regnskapsåret,
3. nettoomsetning på mindre enn 350 millioner kroner.

I selskaper som er unntatt fra kravet om revisjonsutvalg etter første punktum, skal styret utføre de oppgavene som er lagt til revisjonsutvalget. Når styret utfører slike oppgaver, kan styreleder som er ledende ansatt i selskapet ikke delta i møtet.

Videre, sier tredje ledd følgende:

Første ledd gjelder ikke for heleid datterselskap dersom det i morselskapet er etablert et revisjonsutvalg som oppfyller de kravene som stilles til revisjonsutvalg i datterselskapet.

3. Unntaksregelen i allmennaksjeloven § 6-41 (2)

Foretakets vurdering

I svarbrev av 3. mars 2023 noterer Bulk at de ved flere anledninger har vurdert både behov og plikt til å etablere revisjonsutvalg.

Bulk viser til kriteriene i allmennaksjeloven § 6-41 (2) og fremholder at det ikke er helt klart hvorvidt det er selskapsregnskapet eller konsernregnskapet som skal legges til grunn ved vurdering av disse kriteriene. Bulk mener at ut fra en ordlyds- og formålstolkning faller selskapet inn under unntaket forplikten til å ha revisjonsutvalg. Videre, hvis kriteriene skal vurderes på konsernbasis, viser Bulk til at nettoomsetning ikke er definert i allmennaksjeloven og at det også i dette tilfelle er vurderinger knyttet til om Bulk oppfyller kriteriene for nettomsetning, også når konsoliderte tall legges til grunn. Konklusjonen i vurderingen til Bulk er at selv ved å legge konsernregnskapet til grunn, vil Bulk oppfylle de to kriteriene i allmennaksjeloven § 6-41 (2) knyttet til antall ansatte på under 250 og en nettoomsetning på mindre enn 350 millioner kroner.

Bulk viser videre til at de ved ferdigstillelse av pågående prosjekter vil ha en kontraktsfestet løpende inntekt som overstiger 300 millioner kroner og at når selskapet ikke lenger omfattes av unntaksbestemmelsen, skal det opprette revisjonsutvalg for førstkommende ordinære generalforsamling. På bakgrunn av dette hadde Bulk på slutten av 2022 en dialog i styret knyttet til behovet for å etablere et revisjonsutvalg. Dette er noe administrasjonen vil bistå med å legge til rette for i 2023. Bulk mener at på bakgrunn av dette og sine vurderinger har de hatt løpende forsvarlige vurderinger av behovet for revisjonsutvalg og at de er godt i rute til å etablere dette i forkant av at denne plikten inntreffer.

Finanstilsynets vurdering

Det er Finanstilsynets vurdering at intensjonen i allmennaksjeloven § 6-41 (2) er at konsernregnskapet skal legges til grunn ved vurdering av kriteriene. Likevel kan det ut fra ordlyden i allmennaksjeloven § 6-41 (2) fremstå noe uklart om det er selskapsregnskapet eller konsernregnskapet som skal legges til grunn ved vurdering av kriteriene. Finanstilsynet har i dette tilfelle valgt å ikke gå videre inn i vurderingen av kriteriene, ettersom Bulk uansett i tråd med allmennaksjeloven § 6-41 (2) skulle hatt et styre som utførte de oppgavene som er lagt til revisjonsutvalget.

4. Når styret skal utføre oppgavene som er lagt til revisjonsutvalget etter allmennaksjeloven § 6-41 (2)

Bakgrunn

Finanstilsynet noterte at styret i Bulk består av ett medlem som også er styreleder og som fremstår å være en ledende ansatt i foretaket. I tråd med allmennaksjeloven § 6-41 (2) kan styreleder som er ledende ansatt i selskapet ikke delta i møter hvor styret utfører de oppgaver som er lagt til revisjonsutvalget. Med bakgrunn i dette stilte Finanstilsynet spørsmål ved om Bulk har hatt et styre som kan utføre de oppgavene som er lagt til revisjonsutvalget etter allmennaksjeloven § 6-41 (2) og bad foretaket om å snarest gjøre tiltak for å sikre at foretaket ikke er i brudd med denne regelen.

Foretakets vurdering

I svarbrev av 11. juni 2023 viser foretaket til at Bulk Infrastructure Group AS er et heleid datterselskap av Bulk Infrastructure Holding AS. Sistnevnte har et styre som i dag består av 6 styremedlemmer og 2 observatører. Det er gjennom dette styret den operasjonelle oppfølgingen av Bulk-konsernet skjer, og det er dette styret som har ivaretatt oppgavene som ellers ville ha blitt lagt til revisjonsutvalget. Bulk Infrastructure Group AS vil fremover benytte adgangen i allmennaksjeloven § 6-41 (3) til å etablere revisjonsutvalget i morselskapet Bulk Infrastructure Holding AS. Mandatet til revisjonsutvalget har vært behandlet i dette styret og det er lagt opp til at det gjennomføres et valg av medlemmene til selve revisjonsutvalget rett etter sommeren.

Når det gjelder den tidligere situasjonen viser Bulk til at i tilfeller med enestyre er det ikke andre alternativ enn at styreleder må fylle funksjonene til revisjonsutvalget. Bulk mener at bestemmelsen i allmennaksjeloven § 6-41 (2) bare er anvendelig hvis styret har flere styremedlemmer, slik at det kan nedsettes et arbeidsutvalg blant styremedlemmene av andre enn styreleder. Videre viser Bulk til at definisjonen av ledende ansatte har et uavklart innhold og at det normalt må foretas en konkret vurdering. Foretaket viser til at i foreliggende tilfelle deltar styreleder ikke i konsernets ledergruppe, noe som tilsier at han ikke nødvendigvis kan anses som ledende ansatt. Bulk påpeker at uansett tolkningen av begrepet ledende ansatt i denne konteksten, er situasjonen at Bulk Infrastructure Group AS har et enestyre. Bulk fremfører at styret har besørget at selskapet har ivaretatt revisjonsutvalgets oppgaver slik allmennaksjeloven § 6-41 (2) annet punktum krever.

Bulk noterer at i tråd med vurderingene ovenfor er foretaket i ferd med å etablere revisjonsutvalg i morselskapet Bulk Infrastructure Holding AS, jf. allmennaksjeloven § 6-41 (3). Bulk legger til grunn at tolkningsproblemene rundt allmennaksjeloven § 6-41 (2) da ikke lenger vil ha praktisk betydning for Bulk selskapene og at det for fremtiden vil følge en klar løsning for hvordan Bulk Infrastructure Group AS og Bulk Infrastructure Holding AS kan håndtere kravene til revisjonsutvalg av allmennaksjeloven § 6-41 (3).

Finanstilsynets vurdering

Finanstilsynet mener at styret må settes sammen på en måte som gjør at reglene i allmennaksjeloven kapittel 6 V kan følges. Finanstilsynet er ikke enig i at regelen i allmennaksjeloven § 6-41 (2) bare er anvendelig hvis styret har flere styremedlemmer. Finanstilsynet har i dette tilfelle valgt å ikke gå videre inn i denne vurderingen, ettersom Bulk fremover vil bruke regelen i allmennaksjeloven § 6-41 (3) for å få på plass et revisjonsutvalg i tråd med reglene i allmennaksjeloven.

5. Konklusjon

Finanstilsynet tar til etterretning at Bulk Infrastructure Group AS morselskap, Bulk Infrastructure Holding AS, kommer til å opprette et revisjonsutvalg som oppfyller de kravene som stilles til revisjonsutvalg i det heleide datterselskapet Bulk Infrastructure Group AS og dermed vil Bulk Infrastructure Group AS ha oppfylt sin plikt til å ha revisjonsutvalg. Finanstilsynet legger til grunn at revisjonsutvalget etableres så snart praktisk mulig.

6. Avslutning

Finanstilsynet viser til verdipapirlovgivningens regler om offentliggjøring av innsideinformasjon, jf. forordning (EU) nr. 596/2014 (markedsmisbruksforordningen) art. 17 nr. 1, jf. art. 7, jf. vphl § 3-1 første ledd. Finanstilsynet legger til grunn at foretaket vurderer sin behandling av informasjonen iht. disse reglene.

Finanstilsynet ber om at foretaket skriftlig informerer Finanstilsynet senest 30. september 2023 om status på etableringen av revisjonsutvalget.

Opplysninger skal gis Finanstilsynet etter vphl § 19-2 syvende ledd, jf. verdipapirforskriften § 17-6. Der fremgår det blant annet at utsteder plikter å gi Finanstilsynet de opplysninger om utstедers forhold som Finanstilsynet krever til gjennomføring av kontrollen. Det kan klages over pålegget om å gi opplysninger. Eventuell klage skal fremsettes for Finanstilsynet straks, og senest innen 3 dager, jf. forvaltningsloven § 14.

Finanstilsynet har oversendt en kopi av dette brevet til foretakets valgte revisor samt til Oslo Børs.

For Finanstilsynet

Lars Jacob Braarud
seksjonssjef

Jan Aastveit
senior tilsynsrådgiver

Dokumentet er godkjent elektronisk og har derfor ikke håndskrevne signaturer.