



Apollo Asset Limited
Arne Fredly

MONACO

VÅR REFERANSE
21/6964

DERES REFERANSE

DATO
09.12.2021

Vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr

1. Innledning

Det vises til Finanstilsynets forhåndsvarsel av 3. november 2021 og svaret fra selskapet av 26. november 2021, samt tidligere korrespondanse i saken.

Finanstilsynet har vurdert forholdet, og finner at Apollo Asset Limited ("Apollo") overtrådte flaggeplikten etter lov om verdipapirhandel (vphl.) § 4-2 da Apollo den 17. juni 2021 krysset flaggegrensen på 5 % i Axxis Geo Solutions ASA ("AXXIS") i forbindelse med nedsalget i selskapet.

Finanstilsynet har vedtatt å ilegge Apollo et overtredelsesgebyr på kr 1 000 000 for overtredelsen, jf. vphl. §§ 4-2 (1) og 21-3 (1).

AXXIS har senere endret navn til Carbon Transition ASA ("CARBN"). I det følgende benyttes CARBN. Selskapet er notert på Euronext Expand Oslo.

2. Rettslig grunnlag

Lov om verdipapirhandel § 4-2 (1) lyder:

"Hvis en aksjeeiers eller annen persons andel av aksjer og/eller rettigheter til aksjer når opp til, overstiger eller faller under 5 prosent, 10 prosent, 15 prosent, 20 prosent, 25 prosent, 1/3, 50 prosent, 2/3 og 90 prosent av aksjekapitalen eller en tilsvarende andel av stemmene som følge av erverv, avhendelse eller annen omstendighet, skal vedkommende gi melding til utstederen og til Finanstilsynet eller den Finanstilsynet utpeker."

Videre fremkommer det i forskrift av 6. desember 2007 § 1 at meldingen etter vphl. § 4-2 (1) skal gis til markedsoperatøren for det regulerte markedet der aksjene er opptatt til handel. Denne offentliggjør meldingen, jf. forskriften § 2.

Meldingen til det regulerte markedet skal etter vphl. § 4-2 (6) gis straks etter at avtale om erverv eller avhendelse er inngått, eller vedkommende blir kjent med eller burde ha blitt kjent med annen

omstendighet som fører til at vedkommende når, passerer, eller faller under en terskel i vphl. § 4-2 (1).

Finanstilsynet har i sin veiledning av 22. februar 2021 om flaggeplikten, som var gjeldende versjon på handlingstidspunktet, uttalt i punkt 3.8:

"Tidspunktet den flaggepliktige burde ha blitt kjent med omstendigheten, vil bero på en konkret vurdering. Det kreves at den flaggepliktige har etablert hensiktsmessige rutiner – og etter omstendighetene også systemer – og at vedkommende dermed aktivt legger til rette for å få nødvendig kunnskap så raskt som mulig."

Og videre:

"Tidsfristen for å sende flaggemelding er kort, jf. «straks». Dette innebærer i praksis den tiden det tar å formulere og sende flaggemeldingen."

Finanstilsynet kan etter vphl. § 21-3 (1) ilegge overtredelsesgebyr ved overtredelse av flaggeplikten i vphl. § 4-2 og utfyllende forskrifter.

Vilkårene for å ilegge overtredelsesgebyr mot foretak fremgår av forvaltningsloven § 46 første ledd jf. vphl. § 21-9 (2). På bakgrunn av rettspraksis legger Finanstilsynet til grunn at det ved ileggelse av overtredelsesgebyr overfor foretak stilles krav om at den eller de som har opptrådt på vegne av foretaket, har utvist alminnelig uaktsomhet. Skyldkravet kan oppfylles ved anonyme og kumulative feil.

Ved avgjørelsen av om en administrativ sanksjon skal ilegges og ved utmålingen fremgår det videre av vphl. § 21-14 at det kan tas hensyn til følgende:

1. overtredelsens grovhet og varighet,
2. graden av skyld hos overtrederen,
3. overtrederens finansielle styrke, særlig samlet omsetning eller årsinntekt og eiendeler,
4. oppnådd fortjeneste eller unngått tap,
5. tap påført tredjepart som følge av overtredelsen,
6. vilje til å samarbeide med myndighetene,
7. tidligere overtredelser,
8. forhold som nevnt i forvaltningsloven § 46 annet ledd,
9. andre relevante forhold.

3. Sakens bakgrunn

Finanstilsynet legger til grunn at Apollo er 100 % eid og kontrollert av Arne Fredly. Det legges videre til grunn at investeringsvirksomheten forestås av Fredly. Selskapet er registrert på Cayman Island, men har forretningssted i Monaco. Selskapet har vært svært aktivt i det norske markedet i mange år og gjør hvert år et stort antall handler i det norske markedet. Fredly er en kjent person i det norske finansmarkedet, og kjennskap til hans kjøp og salg av enkeltaksjer kan påvirke andre investorers aksjehandel.

Tidlig i 2021 opplyste CARBN til markedet at selskapet planla å gjennomføre en finansiell restrukturering. Det ble opplyst at en gruppe finansielle investorer hadde avgitt forhåndstilsagn om å delta i en fremtidig emisjon i selskapet. Det ble opplyst at gruppen ble ledet av Apollo v/Fredly og fire andre navngitte investorer. I april 2021 ble Apollo tildelt 150 000 000 aksjer i CARBN, svarende til ca. 7,78 % av aksjene i CARBN. Tegningskurs var 0,1 kr/aksje, og Apollo tegnet seg for 15 MNOK totalt.

Emisjonen var betinget av at det ble gjennomført en parallell gjeldskonvertering og en godkjenning etter rekonstruksjonsloven. Disse betingelsene var først på plass i juni 2021, og flaggemelding for ervervet ble sendt den 9. juni 2021. Flaggemeldingen var felles for alle investorene i den rettede emisjonen og ble sendt av tilrettelegger på vegne av alle investorene (inkludert Apollo) som deltok i den rettede emisjonen. Også kreditorene som deltok i gjeldskonverteringen, flagget denne dagen.

Åtte dager senere, dvs. torsdag 17. juni 2021, som var første dag de nye aksjene ble tatt opp til handel og dermed kunne selges, starter Apollo å selge aksjene i CARBN. Fredly benyttet en megler i ABG Sundal Collier ASA ("ABG") for utførelse.

Fredly tok første telefon til megler i ABG torsdag 17. juni 2021 kl. 08.47. Etter ca. tre minutter begynte de to å snakke om beholdningen i CARBN. Fredly understreker overfor megler at "*...den må være hemmelig*". Han opplyste også at han har 150 000 000 aksjer i CARBN, og at han vil selge aggressivt.

Utover formiddagen den 17. juni 2021 får Fredly følgende oppdateringer om hvordan salget i CARBN forløper:

- I samtale kl. 09.06 får han beskjed fra megler om at Apollo har solgt 1,63 millioner aksjer.
- I samtale kl. 09.25 får han beskjed fra megler om at Apollo har solgt 12,4 millioner aksjer.
- I samtale kl. 09.37 får han beskjed fra megler om at Apollo har solgt 24,53 millioner aksjer.
- I samtale kl. 09.48 får han beskjed fra megler om at Apollo har solgt 36,4 millioner aksjer.

I samtalen med megler kl. 09.48 ber Fredly nok en gang om at megler ikke skal "prate" om handlene til en annen navngitt aksjonær i CARBN.

Klokken 10.21.57 har Apollo til sammen solgt 53 602 021 aksjer i CARBN. Apollo krysser på dette tidspunktet flaggegrensen på 5 % nedover i CARBN etter en transaksjon på 150 928 aksjer. Flaggeterskelen på 5 % ved avhendelse i CARBN tilsvarte på det aktuelle tidspunktet 96 411 023 aksjer. Siden Apollo eide 150 000 000 aksjer i CARBN, inntraff plikten til å flagge da Apollo hadde solgt 53 588 977 aksjer.

I samtale med megler kl. 10.43 omtaler Fredly to andre navngitte aksjonærer i CARBN. Fredly opplyser hvor mange aksjer disse to eier i CARBN. Fredly gir megler enda en gang beskjed om ikke å "prat[e]" til dem nå."

Etter samtalen den 17. juni 2021 kl. 10.43 og frem mandag 21. juni 2021 kl. 11.50 hadde Fredly ytterligere 18 samtaler med megler hvor nedsalget i CARBN, sammen med andre transaksjoner, omtales.

Flaggeplikten omtales først i den 18. samtalen, som finner sted mandag 21. juni 2021 kl 11.50. Fredly tar da på eget initiativ opp at "vi må flagge vettu, vi må jo flagge for ***", Fredly sier at han "... ikke hadde tenkt på at jeg hadde over 5 %..."

Apollo sendte etter dette flaggemelding til Oslo Børs, og flaggemelding ble publisert mandag 21. juni 2021 kl. 12.49. I meldingen opplyses det at Apollo den 17. juni 2021 solgte 100 millioner aksjer i CARBN og passerte flaggegrensen på 5 %. Det opplyses videre at Apollo etter transaksjonen eide ("held") 50 millioner aksjer.

Når flaggemelding publiseres, har Apollo solgt 146 809 048 aksjer i CARBN og satt igjen med 3 190 052 aksjer. Dette tilsvarer 2,12 % av den opprinnelige beholdningen i CARBN. De gjenværende aksjene i CARBN selges senere på dagen den 21. juni 2021. Etter børsdagens slutt den 21. juni 2021 eide Apollo ikke aksjer i CARBN.

Apollo solgte 93 207 027 aksjer i CARBN fra det tidspunkt Apollo krysset flaggegrensen og frem til flagging skjedde. Dette fordelte seg ved salg av 46 397 979 aksjer, 37 500 000 aksjer og 9 309 048 aksjer foretatt henholdsvis 17., 18. og 21. juni 2021.

Apollo oppnådde følgende snittpriser og gevinst på sine salg:

	Volum	Snittpris	Salgssum	Kjøpspris	Gevinst
17.jun	100 000 000	0,1471	14 710 000	10 000 000	4 710 000
18.jun	37 500 000	0,1565	5 868 750	3 750 000	2 118 750
21.jun	12 500 000	0,155	1 937 500	1 250 000	687 500
Sum					7 516 250

4. Den flaggepliktiges anførsler

I e-post av 6. september 2021 beklager Fredly på vegne av Apollo det inntrufne og gir uttrykk for at det var en forglemmelse fra ham personlig. Det vises til at flaggemeldingen i forbindelse med ervervet på 5 % den 9. juni 2021 ble sendt av Sparebank 1 Markets sammen med en rekke flaggemeldinger for andre investorer. Fredly opplyser at "...siden jeg ikke var involvert i selve meldingen, gikk den litt i glemmeboken i en travel hverdag. Uten at det er noen unnskyldning."

Fredly viser videre til at dersom han var redd for at kursen skulle falle, kunne selskapet ha gjort seg ferdig. Det var med andre ord ingen kommersielle grunner til å ikke flagge. Han opplyser at det er første gang at han har glemt en flaggemelding.

Fredly opplyser at han mandag morgen en gang etter kl. 12 kom på at han ikke hadde flagget. Han ringte da straks til børsen og fikk snakke med en person ved markedsadministrasjonen. Fredly forklarte at det skulle vært flagget torsdag ettermiddag og diskuterte hvordan det best kunne ryddes opp i situasjonen. Det ble en diskusjon rundt det forholdet at Fredly hadde solgt 100 millioner aksjer på torsdag, men solgt ytterligere aksjer på fredag og mandag.

Fredly mener at kursen på aksjen holdt seg bra, og viser til at hans snittkurs fra torsdag på de 100 millioner aksjene var lavere enn snittkursen på resten av omsetningen etter flaggingen. Han mener

derfor at den forsinkede meldingen ikke har hatt de store konsekvensene. Han viser også til at kursen i ettertid holdt seg bra og "*trader nå rundt min snittkurs*".

I merknader til varselet av 26. november 2021 gjør Advokatfirmaet Thommessen på vegne av Apollo gjeldende at Finanstilsynets antydninger om at Fredly har opptrådt sterkt klanderverdig og utvist grov uaktsomhet, er feilaktige spekulasjoner.

Det vises til at anmodningen til megler om å holde transaksjonene hemmelig skyldes at Fredly har erfart at enkelte meglere tidvis deler ordrebokinformasjon med andre selv om dette ikke er akseptabelt eller i tråd med den straffesanksjonerte taushetsplikten. I forlengelsen av dette er Fredly naturligvis kjent med sin posisjon i markedet og vet at hans personlige investeringsbeslutninger ikke er noe som må deles med uvedkommende.

På vegne av Fredly uttales det videre at "*[D]et er overraskende hvordan Finanstilsynet på den ene siden, og med rette, konkluderer med at Fredly ikke forsettlig har unnlatt å flagge rettidig, men på den andre siden bruker anmodningen om å ikke dele sensitiv informasjon med uvedkommende, særlig andre aksjonærer, som et argument for at han har opptrådt klanderverdig og grovt uaktsomt. Etter Apollos syn er dette selvmotsigende og basert på feilaktige spekulasjoner om hensikten med anmodningen fra Fredly.*"

Det vises videre til at lydopptakene underbygger at transaksjonen i CARBN kun var en av flere transaksjoner som Fredly instruerte megleren om å gjennomføre den dagen, og at den ikke ble viet noen særlig interesse sammenlignet med de andre transaksjonene. Opptakene underbygger at verken megler eller Fredly tenkte på flaggeplikten før mandag den 21. juni 2021.

Når det gjelder hvorvidt Apollo kan ha hatt en økonomisk interesse av å unnlate rettidig flagging, fastholdes det at volumet var over 300 millioner aksjer den 17. juni. Det anføres at dersom Apollo var redd for at kursen skulle falle som følge av flaggemeldingen, kunne de bare solgt hele beholdningen sin på 150 millioner aksjer mer eller mindre samtidig for å unngå kursfall som følge av en flaggemelding.

Apollo gjør videre gjeldende at overtredelsesgebyret må reduseres betraktelig. Fredly viser til at Finanstilsynets oversikt over ilagte overtredelsesgebyr for brudd på flaggeplikten ved overtredelse av 5 %-terskelen normalt fører til et gebyr på 100 000 kroner, mens manglende flaggemeldinger ved overtredelse av høyere terskler, eks 20 % og 25 % normalt fører til et gebyr på 125 000 – 150 000 kroner.

Det er uforståelig for Apollo at Finanstilsynet kan varsle et overtredelsesgebyr på 1 000 000 kroner, som er omtrent 10 ganger så stort som det som i praksis ilegges ved kryssing av 5 % grensen og fire ganger høyere enn det høyeste gebyret Finanstilsynet noen gang har ilagt. En illeggelse av et overtredelsesgebyr i denne størrelsesorden vil etter Apollos syn utgjøre en åpenbart urimelig og usaklig forskjellsbehandling for det som er erkjent å være en forsinkelse på 1,5 dager, og som hadde ingen eller svært begrensede konsekvenser.

5. Finanstilsynets vurdering

Apollo passerte flaggegrensen på 5 % i CARBN torsdag 17. juni 2021 kl. 10:21. Flaggemelding ble først publisert mandag 21. juni 2021 kl. 12:49. Det foreligger etter dette en klar overtredelse av vphl. § 4-2. Dette er ikke bestridt. Apollo bestrider derimot at det er utvist grov uaktsomhet.

Fredly er en meget erfaren investor som forventes å ha rutiner/systemer på plass for å kunne overholde ulike regulatoriske krav som stilles til hans selskap som investor i verdipapirmarkedet. Det konkrete nedsalget omfattet et betydelig antall aksjer både absolutt sett og relativt til utsteders aksjekapital. Ervervet av disse aksjene ble flagget oppadgående bare 8 dager forut for nedsalget.

Finanstilsynet er ikke enig i at det foreligger en selvmotsigelse i Finanstilsynets argumentasjon. Poenget er at det bidrar til å forsterke bildet av klanderverdig opptreden når Fredly gjentatte ganger vier oppmerksomhet til meglerens hemmelighold på grunn av sensitiviteten i salget og ikke kobler dette til sine plikter til å informere markedet. Finanstilsynet mener også at faktum viser at Fredly skal ha vært opptatt av nedsalget ettersom det var et tema i de mange samtalene med megler frem til beholdningen var solgt 21. juni 2021. Ut fra det samlede bildet mener Finanstilsynet at det var sterkt klanderverdig av Fredly å ikke vie oppmerksomhet til flaggereglene, som er regler han synes å ha vært godt kjent med.

Etter Finanstilsynets vurdering er dermed vilkårene til stede for å ilegge overtredelsesgebyr etter vphl. § 21-3 (1), jf. § 4-2.

Som tidligere nevnt, er det i vphl. § 21-14 gitt ulike momenter som det kan tas hensyn til både ved avgjørelsen av om overtredelsesgebyr skal ilegges og ved utmålingen.

Hovedhensynet bak flaggereglene er å sikre at utstedere og aksjemarkedet straks blir gjort kjent med erverv eller avhendelse av aksjer eller annen omstendighet som endrer eierstrukturen eller stemmerettsfordelingen i selskapet. Endringer i eierstrukturen i et selskap notert på et regulert marked kan ha betydning for markedskursen på selskapets aksjer fordi dette kan gi indikasjon på at noen har, eller ikke lenger har, strategisk interesse i selskapet. Det er derfor viktig at markedet får denne informasjonen så fort som mulig.

Apollo avviser at Fredly kan ha hatt en økonomisk interesse i å unnlate å flagge rettidig. Til dette vil Finanstilsynet bemerke at Apollo synes å være av den oppfatning at selskapet ikke var pliktig å flagge nedsalget den 17. juni 2021 før etter børsstutt samme dag. Finanstilsynet deler i så tilfelle ikke denne forståelsen. Det vises til det som er sagt under punkt 2 hvor det fremkommer at melding skal gis "straks". Det er videre vanskelig å se at man, gitt Fredlys posisjon i markedet, kan utelukke at en rettidig flaggemelding ville medført en lavere aksjekurs enn den kursen Apollo faktisk oppnådde ved salg av aksjer etter at flaggegrensen var passert. Det vises også til at kursen rett før flaggemeldingen ble offentliggjort mandag 21. juni 2021 kl. 12:49 var ca. 0,163. Når handelen stengte samme dag kl 16:30 var sluttkursen 0,150, tilsvarende en reduksjon på ca. 7,9%. Det er naturligvis vanskelig å fastslå hvordan kursen ville vært dersom Apollo hadde flagget rettidig. Et vesentlig poeng fra Finanstilsynets side er imidlertid at unnlatsen av å flagge passeringen før beholdningen til Apollo var nesten solgt helt ut den 21. juni 2021, bidrar til å undergrave tilliten til ordnede forhold i verdipapirmarkedet, jf. vphl. § 1-1.

Om Apollos innvending til gebyrets størrelse i lys av praksis, vises det til at saken står i en særstilling som følge av at det er utvist grov uaktsomhet og muligheten for at Apollo kan ha hatt en ikke ubetydelig økonomisk gevinst som følge av unnlattelsen. Tidligere flaggesaker hvor det er ilagt overtredelsesgebyr gir derfor liten veiledning ved fastsettelsen av gebyrets størrelse. Det at gebyret i foreliggende sak er høyere enn det som er ilagt i tidligere saker utgjør derfor ikke usaklig eller urimelig forskjellsbehandling.

Finanstilsynet fastholder at 1 000 000 kroner er et passende gebyr i foreliggende sak.

6. Vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr

På bakgrunn av de forhold som er omtalt ovenfor ilegger Finanstilsynet Apollo Asset Limited et overtredelsesgebyr på 1 000 000 kroner etter vphl. § 21-3, jf. § 4-2.

Dette vedtaket kan påklages innen 3 uker etter at vedtaket er mottatt. Klage sendes Finanstilsynet. Klageinstans er Finansdepartementet. Forvaltningsloven §§ 18 og 19, om partenes adgang til å gjøre seg kjent med sakens dokumenter, gjelder. Det kan søkes om utsatt iverksetting av vedtaket, jf. forvaltningsloven § 42.

Overtredelsesgebyrer innkreves av Skatteetaten ved Statens innkrevingsentral. I tilfeller der vedtaket ikke påklages vil Statens innkrevingsentral sende krav om betaling umiddelbart etter klagefristens utløp. I tilfeller der vedtaket påklages, sendes kravet etter at klagen er avgjort av Finansdepartementet. Statens innkrevingsentralers frist for betaling er 3 uker etter faktura er sendt.

Eventuelle spørsmål kan rettes til Erik Landa på telefon 22 93 96 71, eller e-post erla@finanstilsynet.no

For Finanstilsynet

Anne Merethe Bellamy
avdelingsdirektør

Geir Holen
underdirektør

Dokumentet er godkjent elektronisk og har derfor ikke håndskrevne signaturer.

Kopi til:
Advokatfirmaet Thommessen AS