

27. september 2010

Bestyrelse og direktion for
Forsikringselskabet Brandkassen G/S
Smidstrupvej 36
4330 Hvalsø

Delegeretordning i Forsikringselskabet Brandkassen G/S

FINANSTILSYNET
Århusgade 110
2100 København Ø

Tlf 33 55 82 82
Fax 33 55 82 00
CVR-nr 10 59 81 84
finansstilsynet@ftnet.dk
www.finanstilsynet.dk

1. Afgørelse

Finanstilsynet påbyder i henhold til § 344, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed, jf. lovbekendtgørelse nr. 467 af 29. april 2010 som ændret ved lov nr. 579 af 1. juni 2010, Forsikringselskabet Brandkassen G/S at bringe selskabets registrerede vedtægter i overensstemmelse med lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2 inden 3 uger fra dags dato, og fremover at afholde sig fra at genindføre lignende bestemmelser.

ØKONOMI- OG
ERHVERVS MINISTERIET

Finanstilsynet finder det i strid med bestemmelsen i lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2, at medlemmer i Forsikringselskabet Brandkassen G/S ifølge selskabets vedtægter ikke vælger de delegerede, der udgør selskabets generalforsamling.

Herved afskæres medlemmernes indflydelse på selskabets bestemmende organer, hvilket ikke er i overensstemmelse med delegeretordningens formål. De delegerede vælges således af de siddende delegerede, som tidligere er udpeget til hvervet på baggrund af en indstilling fra bestyrelsen, hvorved medlemmerne reelt er sat uden for indflydelse.

2. Sagsfremstilling

Af § 6 i selskabets vedtægter af 22. juni 2009 fremgår, at Forsikringselskabet Brandkassen G/S har en såkaldt delegeretordning. De delegerede udgør selskabets generalforsamling og er selskabets øverste myndighed.

Det fremgår endvidere af § 11 i vedtægterne, at bestyrelsen udpeger de nye delegerede, der derefter er på valg på den ordinære generalforsamling. Spørgsmålet er herefter, om denne fremgangsmåde er i overensstemmelse med bestemmelsen i lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2, hvor det udtrykkeligt er anført, at generalforsamlingens delegerede skal vælges af medlemmerne og garanterne.

På baggrund af ovenstående udarbejdede Finanstilsynet et udkast til afgørelse med henblik på forelæggelse af sagen for Det Finansielle Virksomhedsråd. Udkastet blev sendt i høring hos selskabet ved brev af 10. august 2010.

Finanstilsynet modtog den 8. februar 2010 høringssvar fra Forsikringsselskabet Brandkassen G/S.

Heri erklærer selskabet sig principielt uenig i Finanstilsynets udkast til afgørelse. Dette beror på overgangsreglen i § 396, i lov om finansiel virksomhed, der hjemler andre ordninger for valg af delegerede end lovens udgangspunkt om medlemsvalgte delegerede. Bestemmelsen om delegeretordningen i Forsikringsselskabet Brandkassen G/S's vedtægter anser selskabet som en kodificering af selskabets mere end 50 år gamle praksis. Selskabet mener på denne baggrund, at overgangsreglen indgår i hjemmelsgrundlaget, da flere gensidige selskaber havde delegeretordninger, der ellers ikke ville være i overensstemmelse med lov om finansiel virksomhed § 111.

På trods heraf har Forsikringsselskabet Brandkassen G/S imidlertid besluttet at fremsætte forslag om ændring af vedtægterne med henblik på at bringe dem i overensstemmelse med Finanstilsynets opfattelse af hjemmelsgrundlaget.

Ved brev af 8. september 2010 har selskabet meddelt, at forslag om ændring af vedtægter vil blive behandlet på en generelforsamling, der påtænkes afholdt den 20. september 2010.

I selskabets brev af 8. september 2010 har selskabet endvidere meddelt at det vil være de nuværende delegerede, der indkaldes til generalforsamling den 20. september 2010. Hertil har Finanstilsynet dog bemærket, at det fremgår i Finanstilsynets udkast til rådsafgørelse af 10. august 2010, at bestemmelserne i §§ 6 og 11 i selskabets gældende vedtægter anses for værende uvirksomme.

Det er Finanstilsynets opfattelse, at muligheden for at meddele påbud ikke bortfalder, selvom virksomheden efterkommer påbuddet i det tidsrum, der opstår mellem Finanstilsynets meddelelse af udkast til påbud og Det Finansielle Virksomhedsråds afgørelse. Finanstilsynet har således en interesse i at dokumentere retsstridige forhold og retstilstande uanset, at disse er blevet bragt til ophør.

3. Retligt grundlag

Retten til at have en delegeretordning i et gensigt forsikringsselskab fremgår som nævnt af lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2. Bestemmelsen har følgende ordlyd:

”Stk. 2. I vedtægterne kan det uanset stk. 1 bestemmes, at generalforsamlingen består af delegerede valgt af medlemmerne og garantene eller stedfortrædere for disse.”

Bestemmelsen er en videreførelse af en tilsvarende bestemmelse i § 104, stk. 2, i lov nr. 630 af 23. december 1980 om forsikringsvirksomhed. Bemærkningerne til § 104, stk. 2 har følgende ordlyd:

”Ifølge den gældende forsikringslovs § 61 forudsættes en generalforsamling i et gensidigt selskab at kunne bestå af et repræsentantskab for medlemmerne. Udtrykket ”repræsentantskab” benyttes imidlertid i forslaget § 96 for forsikringsaktieselskaber i betydningen af et fast aktionærudvalg, der skal føre tilsyn med bestyrelse og direktion. Derfor foreslås i § 104, stk. 2, for de gensidige selskaber indført betegnelsen ”delegerede” som udtryk for en forsamling, der repræsenterer medlemmer og garant, men som er blevet udpeget ved indirekte valg. Regler for valg af delegerede foreslås ikke, og der gives således selskaberne en vis frihed ved udformningen af valgreglerne. (...)”

Delegeretordninger er således ikke et selskabsretligt fænomen. Der er derimod tale om en speciel ordning i den finansielle lovgivning, der i sit formål adskiller sig fra de gængse repræsentantskaber.

4. Vurdering

Som nævnt fremgår det af selskabets vedtægter, at bestyrelsen udpeger de nye delegerede. Det fremgår endvidere, at de udpegede herefter er på valg på den ordinære generalforsamling, jf. vedtægternes § 11.

Ifølge bemærkningerne ovenfor fastlægges der ikke i lovgivningen regler for, hvorledes valg af delegerede skal foregå. Sådanne regler er heller ikke indsat ved reglernes overgang til lov om finansiel virksomhed. Hermed gives der selskaberne ret til frit at fastlægge valgeregler. Det er dog et afgørende moment, at de delegerede vælges af medlemmerne og garantene.

Hensigten med medlemmer og garanters aktive valg af delegerede til generalforsamlingen er, at parterne hermed sikres mulighed for at få indirekte indflydelse på generalforsamlingen. Dette sker som en kompensation for, at medlemmer og garanters direkte stemme- samt taleret på generalforsamlingen afskæres ved delegeretordningen. Endvidere sikres hermed det demokratiske mandat i relation til bestyrelsen, fordi de delegerede, der er tillagt kompetence til at vælge bestyrelsesmedlemmerne, således selv har opbakning fra medlemmer og garant.

Forsikringsselskabet Brandkassen G/S har anført, at bestemmelsen i vedtægternes § 11 er en kodificering af selskabets praksis, som har hjemmel i en overgangsregel i § 396, i lov om finansiel virksomhed.

Bestemmelsen har følgende ordlyd:

"vedtægtsbestemmelser, som er stadfæstet eller sat i kraft inden den 18. december 1980, og som afviger fra reglerne i § 111 (...), bevarer deres gyldighed."

Der findes følgende bemærkninger til bestemmelsen (Bem. L 176, 2002-03):

"§ 110 (Red. gældende § 111) omhandler, hvem der er stemmeberettiget m.v. i et gensidigt forsikringsselskab. Bestemmelsen blev oprindeligt indsat ved lov nr. 630 af 23. december 1980. På det tidspunkt var der flere gensidige forsikringsselskaber, der havde anderledes regler i vedtægterne om generalforsamlingen end foreskrevet i § 110. Disse vedtægter bevarer i henhold til § 396 deres gyldighed, også selvom vedtægterne i øvrigt ændres for at tilpasse sig nye regler."

Efter en ordlydsfortolkning af bestemmelsen i § 396, i lov om finansiel virksomhed, samt bemærkningerne hertil, skal der således være tale om vedtægtsbestemmelser, som enten er stadfæstet af Finanstilsynet efter tidligere gældende regler eller er sat i kraft på en generalforsamling inden den 18. december 1980.

Finanstilsynet har ikke tidligere stadfæstet bestemmelsen i § 11 i selskabets vedtægter, ligesom bestemmelsen ikke er sat i kraft på en generalforsamling inden den 18. december 1980. Kodificeringen fremgik således ikke af selskabets vedtægter i perioden før 1980 og bestemmelsen i § 11 indsættes først ved en vedtægtsændring af 23. april 2009. Selskabet lever således ikke op til lovens krav for, at kunne bringe overgangsbestemmelsen i § 396, i lov om finansiel virksomhed, i anvendelse. Finanstilsynet anser ikke en ulovbestemt praksis, som til enhver tid vil kunne anfægtes af selskabets medlemmer, for omfattet af bestemmelsen.

I selskabets vedtægter er det bestemt, at de af bestyrelsen udpegede delegerede efterfølgende skal vælges på den ordinære generalforsamling. Dette er i strid med reglerne i lov om finansiel virksomhed, idet den ordinære generalforsamling udgøres af de siddende delegerede, og således ikke af medlemmerne. Selskabets medlemmer har således ikke valgt de delegerede

de i overensstemmelse med bestemmelsen i lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2.

5. Konklusion

Ifølge selskabets vedtægter, skal medlemmerne ikke vælge de delegerede, som udgør selskabets generalforsamling. Dette er i strid med bestemmelsen i lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2 samt bemærkningerne til den oprindelige bestemmelse i lov om forsikringsvirksomhed § 104, stk. 2.

Problemet er, at medlemmernes indflydelse på selskabets bestemmende organer hermed afskæres, hvilket ikke er i overensstemmelse med delegeretordningens formål. De delegerede vælges af de siddende delegerede, som tidligere er udpeget til hvervet på baggrund af en indstilling fra bestyrelsen, hvorved medlemmerne reelt er sat uden for indflydelse.

Bestemmelserne herom i § 6 og § 11, i selskabets vedtægter, er hermed uvirksomme, og Finanstilsynet skal således meddele Forsikringsselskabet Brandkassen G/S en frist på 2 uger til at få selskabernes registrerede vedtægter i overensstemmelse med bestemmelsen i lov om finansiel virksomhed § 111, stk. 2. Finanstilsynet påbyder endvidere Forsikringsselskabet Brandkassen G/S fremover at afholde sig fra at genindføre lignende bestemmelser.

Der er ved afgørelsen ikke taget stilling til retsvirkningerne af, at en række beslutninger i Forsikringsselskabet Brandkassen G/S er truffet efter vedtagelsen de uvirksomme bestemmelser i vedtægterne, ligesom der heller ikke er taget stilling til grundlaget for eventuelle erstatningsansvar.

På tidspunktet for afholdelse af mødet i Det Finansielle Virksomhedsråd havde Finanstilsynet fået oplyst, at de delegerede i Forsikringsselskabet Brandkassen G/S på en generalforsamling havde foretaget vedtægtsændringer bl.a. vedrørende selskabets delegeretordning. Finanstilsynet vil nu undersøge, om vedtægtsændringerne er sket i overensstemmelse med reglerne i lov om finansiel virksomhed.

6. Klagevejledning

Finanstilsynets afgørelse kan, senest 4 uger efter at afgørelsen er modtaget, indbringes for Erhvervsankenævnet, Kampmannsgade 1, Postboks 2000, 1780 København V, tlf. 33 30 76 22, jf. § 372, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed.

Det følger af § 7 i bekendtgørelse om Erhvervsministeriets Erhvervsankenævn, at det er forbundet med et gebyr på kr. 4.000 at klage til Erhvervsankenævnet. Ved klager over forhold, der ikke vedrører klagerens aktuelle eller fremtidige erhvervsforhold, er gebyret dog kr. 2.000. Efter § 15, stk. 4, i

nævnte bekendtgørelse, kan nævnet eller formanden på dets vegne træffe bestemmelse om hel eller delvis tilbagebetaling af det indbetalte gebyr, hvis der gives klageren hel eller delvist medhold. Gebyret tilbagebetales, hvis klagen afvises.

Med venlig hilsen

Mark Andrew Rønnenfelt
Kontorchef

Gita Bang-Kargo
Fuldmægtig