

Moalem Weitemeyer Bendtsen Advokatpartnerselskab
Att.: Advokat Dan Moalem
Amaliegade 3-5
1256 København K

8. juli 2016

Ref. jcs

J.nr. 6373-0071

Afgørelse om dispensation fra pligt til fremsættelse af frivilligt overtagelsestilbud

De har på vegne af National Silicon Industry Group ("NSIG") den 4. juli 2016 anmodet om dispensation fra pligten til at offentliggøre et tilbudsdokument og en tilbudsannonce, jf. § 4, stk. 2 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud for så vidt angår NSIGs frivillige overtagelsestilbud til aktionærerne i Cemat A/S ("Målselskabet¹").

FINANSTILSYNET
Århusgade 110
2100 København Ø

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

En tilbudsgiver, der har truffet beslutning om fremsættelse af et frivilligt tilbud og offentliggjort meddelelse herom efter § 4, stk. 1, i tilbuds bekendtgørelse, har forpligtet sig til at offentliggøre et godkendt tilbudsdokument jf. § 4, stk. 2 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

ERHVERVS- OG VÆKSTMINISTERIET

Finanstilsynet kan i særlige tilfælde dispensere herfra jf. § 30.

Det er Finanstilsynets vurdering, at der i nærværende sag foreligger særlige konkrete omstændigheder, hvorfor Finanstilsynet på denne baggrund meddeler NSIG dispensation fra at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet, jf. § 4, stk. 2, jf. § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

Finanstilsynets afgørelse er betinget af, at NSIG offentliggør nærværende afgørelse (eksklusiv bilag).

Finanstilsynets afgørelse er begrundet nedenfor.

Faktiske omstændigheder

Den 25. maj 2016 indkaldte Målselskabet til ekstraordinær generalforsamling til afholdelse den 17. juni 2016 kl. 10:00.

¹ Tidligere Topsis Semiconductor Materials A/S

Eneste punkter på dagsordenen var forslag om at godkende et salg af selskabets siliciumaktiviteter til GlobalWafers Co. Ltd ("GlobalWafers"), samt afledte vedtægtsændringer som følge heraf.

Det præciseres i indkaldelsen, at baggrunden for indkaldelsen til generalforsamlingen var, at Målselskabets bestyrelse den 20. maj 2016 havde indgået aftale med GlobalWafers om at afhænde siliciumaktiviteterne, men at aftalen var gjort betinget af, at Målselskabets aktionærer på en ekstraordinær generalforsamling godkendte salget.

Indkaldelsen til generalforsamlingen er vedlagt som **bilag 1**.

Den 17. juni 2016 kl. 10:18:51 offentliggjorde NSIG en meddelelse om, at NSIG havde truffet beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet, jf. § 4, stk. 1 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

Den offentliggjorte meddelelse blev indsendt til Finanstilsynet kl. 10:10, som herefter forestod den manuelle indberetning i Finanstilsynets database.

Det fremgår af meddelelsen, at NSIG den 16. juni 2016 (dvs. dagen før generalforsamlingens afholdelse) havde offentliggjort, at NSIG havde til hensigt at erhverve Målselskabets siliciumaktiviteter, men at NSIG – fordi Målselskabets bestyrelse havde bedt NSIG om at deltage i en lukket auktionsproces med GlobalWafers, som efter NISGs vurdering ikke var fair og lige – i stedet havde besluttet at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet.

Det fremgår videre af meddelelsen, at *"købstilbuddet vil indeholde en række sædvanlige betingelser og vilkår [...]"*. Yderligere er det beskrevet i meddelelsen, at tilbudskursen er begrundet i NSIGs ønske om at overtage Målselskabets siliciumaktiviteter.

Mail til Finanstilsynet med meddelelsen, selve meddelelsen fra NSIG samt kvittering for indberetning i Finanstilsynets database, er vedlagt som **bilag 2a-c**.

Den 17. juni 2016 kl. 12:54:44 offentliggjorde Målselskabet en selskabsmeddelelse om forløbet af den ekstraordinære generalforsamling.

Det fremgår heraf, at generalforsamlingen vedtog forslaget om at afhænde Målselskabets siliciumaktiviteter til GlobalWafers, og at gennemførelsen af salget forventes at ske i starten af juli 2016.

Meddelelsen om forløbet af generalforsamlingen er vedlagt som **bilag 3**.

Den 22. juni 2016 indsendte NSIG første udkast til tilbudsdocument og tilbudsannonce til Finanstilsynet.

Det fremgår heraf, at købstilbuddet bl.a. er betinget af, at:

- iv) *"Selskabet ikke efter Tilbudsdatoen gennemfører salget til GlobalWafers som meddelt i selskabsmeddelelse nr. 7 og 18, eller på anden vis beslutter at gennemføre en fusion, spaltning, salg af aktiver eller aktiviteter eller indgår transaktioner vedrørende en væsentlig del af Selskabets aktiver (det vil sige mere end 10 % af Selskabets aktiver)"*

NISGs udkast til tilbudsdocument er vedlagt som **bilag 4**.

Den 1. juli 2016 offentliggjorde Målselskabet en selskabsmeddelelse om, at salget af siliciumaktiviteterne til GlobalWafers var blevet gennemført.

Selskabsmeddelelsen af 1. juli 2016 er vedlagt som **bilag 5**.

Retligt grundlag

En tilbudsgivers forpligtelse til at offentliggøre, at denne har truffet beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud, hhv. pligt til at offentliggøre et tilbudsdocument, følger af § 4 i bekendtgørelse nr. 562 af 2. juni 2015 om overtagelsestilbud, som har følgende ordlyd:

"§ 4. Tilbudsgiver skal hurtigst muligt, efter tilbudsgiver har truffet beslutning om at fremsætte et frivilligt tilbud, offentliggøre en meddelelse herom på den i § 20 foreskrevne måde.

Stk. 2. Tilbudsgiver skal hurtigst muligt og senest 4 uger efter offentliggørelsen af beslutningen om fremsættelse af et frivilligt tilbud offentliggøre et tilbudsdocument og en tilbudsannonce, der opfylder kravene i § 10 og § 12."

Finanstilsynet har i vejledning nr. 9687 af 15. september 2014 om overtagelsestilbud oplyst følgende om § 4, stk. 2 i bekendtgørelsen:

"Tilbudsgiver forpligter sig ved offentliggørelse af meddelelsen [jf. § 4, stk. 1] til at offentliggøre et godkendt tilbudsdocument. Det gælder, uanset om der i tilbudsdocumentet fastsættes betingelser, der ikke forventes at blive opfyldt. Det kan eksempelvis være, hvis en storaktionær i målselskabet oplyser, at vedkommende ikke vil acceptere tilbuddet, hvilket betyder, at et minimumsacceptniveau ikke kan opnås."

Det følger af § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud, at Finanstilsynet i særlige tilfælde kan dispensere fra bekendtgørelsens § 4.

Finanstilsynets vurdering

NSIGs beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud

Det bemærkes indledningsvist, at NSIGs meddelelse om, at NSIG havde truffet beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet, blev modtaget af Finanstilsynet den 17. juni 2016 kl. 10:10, dvs. 10 minutter efter den ekstraordinære generalforsamling i Målselskabet begyndte.

Henset til, at dirigenten må formodes indledningsvist at have kontrolleret formalia for generalforsamlingens afholdelse, liggende det til grund, at NSIGs beslutning om at fremsætte det frivillige overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet blev truffet før generalforsamlingen vedtog bestyrelsens disposition af 25. maj 2016 om at afhænde selskabets siliciumaktiviteter til GlobalWafers.

Det bemærkes herudover, at det af NSIGs meddelelse af 17. juni 2016 fremgår, at NSIG oprindeligt kun havde interesse i at erhverve Målselskabets siliciumaktiviteter, men at NSIG – pga. forløbet ledende op til generalforsamlingen i Målselskabet samme dag – i stedet traf beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet.

At NSIG oprindeligt kun var interesseret i at erhverve siliciumaktiviteterne er tillige afspejlet i både NSIGs meddelelse af 17. juni 2016, samt i det udkast til tilbudsdocumentet, som NSIG indsendte til Finanstilsynet den 22. juni 2016, hvoraf det fremgår, at tilbuddets gennemførelse var betinget af, at Målselskabet ikke gennemførte salget af siliciumaktiviteterne til GlobalWafers, som vedtaget på generalforsamlingen den 17. juni 2016.

Det er på denne baggrund Finanstilsynets vurdering, at der siden NSIGs meddelelse om beslutning om at fremsætte et frivilligt overtagelsestilbud til aktionærerne i Målselskabet er indtruffet forhold, som dels ligger uden for NSIGs kontrol, og som dels ville være omfattet af de betingelser, NSIGs frivillige tilbud ville have indeholdt – havde det været offentliggjort forud for Målselskabets meddelelse af 1. juli 2016.

NSIGs tilbud – såfremt Finanstilsynet ikke meddeler en dispensation, jf. § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud – vil således være til aktionærerne i et markant andet selskab, end det, som NSIG havde til hensigt at erhverve.

Det forhold, at et målselskab, i perioden fra en tilbudsgivers meddelelse efter § 4, stk. 1 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud, og indtil tilbudsdocumentet og tilbudsannoncen senest 4 uger herefter er offentliggjort, frasælger væsentlige driftsaktiviteter (og uden at tilbudsgiveren har indvirkning herpå), udgør efter Finanstilsynets et særligt forhold, som kan begrunde en dispensation fra pligten til at offentliggøre et tilbudsdocument og en tilbudsannonce, jf. § 4, stk. 2, jf. § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

Alternativet til dispensation

Såfremt Finanstilsynet ikke imødekommer NSIGs dispensationsanmodning vil alternativet være, at NSIG skal offentliggøre et tilbudsdocument og en tilbudsannonce, der opfylder de formelle krav hertil, og som er nærmere angivet i § 10 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

I den forbindelse bemærkes det særligt, at der i nærværende sag er tale om et frivilligt overtagelsestilbud, hvilket betyder, at NSIG ikke er underlagt krav om, til hvilken kurs² tilbuddet skal fremsættes, ligesom NSIG vil være frit stillet i forhold til at fastsætte, under hvilke betingelser tilbuddet kan gennemføres – dog kun i det omfang, NSIG ikke har kontrol herover, jf. § 10, stk. 7, nr. 2, jf. § 18 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

Ovenstående betyder således, at alternativet til at meddele NSIG en dispensation vil være, at NSIG kan fremsætte et tilbud, der kan være på så uattraktive vilkår, samt indeholde så mange betingelser, at tilbuddet reelt aldrig ville blive gennemført.

Et sådant tilbud vil efter Finanstilsynets vurdering ikke være i Målselskabets aktionærers interesse, ligesom et sådant tilbud vil være forstyrrende for Målselskabets daglige drift.

Finanstilsynets samlede vurdering

De ovenfor beskrevne omstændigheder udgøre efter Finanstilsynets samlede vurdering så særlige forhold, at en dispensation fra pligten til at offentliggøre et tilbudsdocument og en tilbudsannonce, jf. § 4, stk. 2, jf. § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud kan begrundes.

Finanstilsynet har i vurderingen lagt særligt vægt på, at det hverken vil være i minoritetsaktionærernes eller Målselskabets interesse, at NSIG fastholdes i at skulle fremsætte et frivilligt tilbud, der – grundet de konkrete foreliggende omstændigheder, herunder bl.a. NSIGs muligheder for at fastsætte bl.a. tilbudskurs og betingelser – må forventes ikke at blive gennemført.

² Det bemærkes i den konkrete sag, at NSIG i meddelelsen af 17. juli 2016 havde tilkendegivet, til hvilken kurs det frivillige tilbud ville blive fremsat. Denne kurs var dog begrundet i et ønske om at erhverve Målselskabets siliciumaktiviteter, som netop blev frasolgt til GlobalWafers, jf. Målselskabets selskabsmeddelelse af 1. juli 2016 (bilag 5).

NSIG gives på denne baggrund dispensation fra pligten til at fremsætte et frivilligt tilbud efter § 4, stk. 2, jf. § 30 i bekendtgørelse om overtagelsestilbud.

Finanstilsynets afgørelse om dispensation er betinget af, at NSIG offentliggør nærværende afgørelse (eksklusiv bilag).

Klagevejledning

Nærværende afgørelse ledsages ikke af en klagevejledning, idet NSIG i afgørelsen gives fuldt ud medhold, jf. § 25, stk1., 2. pkt. i bekendtgørelse nr. 433 af 22. april 2014 af forvaltningsloven.

Eventuelle spørgsmål kan rettes til specialkonsulent Jens Christian Skiffard på telefon 33 55 83 19 eller via e-mail jcs@ftnet.dk.

Med venlig hilsen

Jens Christian Skiffard
specialkonsulent