

Kendelse af 31. august 2004. (j.nr. 03-195.280).

Tiltrådt at offentliggørelse af ny årsrapport til omgørelse af offentliggjort årsrapport blev afslået.

Årsregnskabslovens § 138, stk. 6 og indsendelsesbekendtgørelsens § 12, stk. 1.

(Lise Høgh, Niels Bolt Jørgensen og Jan Uffe Rasmussen)

Ved skrivelse af 2. september 2003 har K A/S klaget over, at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen i skrivelse af 1. september 2003 har afslået at offentliggøre en ny årsrapport for 2002, hvori der i forhold til den oprindelig indsendte og tidligere offentliggjorte årsrapport for perioden var foretaget sammendrag til bruttofortjeneste i overensstemmelse med årsregnskabslovens § 32 samt udeladt enkelte oplysninger fra den i ledelsesberetningen indeholdte oversigt over hoved- og nøgletal.

Sagens omstændigheder:

Årsrapport for 2002 for K A/S blev modtaget i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen den 30. maj 2003 og offentliggjort den 2. juni 2003. Den 6. juni 2003 modtog styrelsen en ny årsrapport for 2002 fra selskabet. I forhold til den oprindeligt indsendte årsrapport var posterne "nettoomsætning", "vareforbrug" og "andre eksterne udgifter" sammendraget til "bruttofortjeneste" i resultatopgørelsen, og oplysninger om nettoomsætning og bruttoresultat samt visse hertil relaterede nøgletal var udeladt af den i ledelsesberetningen indeholdte oversigt over hoved- og nøgletal.

I skrivelse af 1. september 2003 meddelte Erhvervs- og Selskabsstyrelsen K A/S, at der ikke kan ske omgørelse af den oprindeligt indsendte og offentliggjorte årsrapport, da der med de foretagne ændringer i den nye årsrapport ikke er tale om rettelser af en væsentlig eller åbenbar fejl eller berigtigelse af et ulovligt forhold.

I klagen har selskabet anført blandt andet:

"...

Vi har med en fejltagelse indsendt årsrapport, hvor omsætning fremgår. Af konkurrencemæssig hensyn ønsker vi ikke omsætningen være til offentlig analyse, hvorfor vi beder om offentliggørelse af Årsrapport indsendt efterfølgende, hvor sammendrag til bruttofortjeneste i overensstemmelse med årsregnskabslovens § 32 er foretaget.

..."

I anledning af klagen har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen ved skrivelse af 16. oktober 2003 blandt andet udtalt:

"....

Sagens retlige omstændigheder

Omgørelse af en offentliggjort årsrapport, som styrelsen har offentliggjort jf. årsregnskabslovens § 154 kan i henhold til årsregnskabslovens § 138, stk. 6 alene ske, såfremt styrelsen tillader dette. Begrundelsen for, at en offentliggjort årsrapport ikke skal kunne omgøres er, at regnskabsbrugerne som udgangspunkt ikke skal kunne risikere, at der offentliggøres nye udgaver af årsrapporten efter, at regnskabsbrugeren har truffet beslutning på grundlag af en tidligere offentliggjort årsrapport.

Omgørelse kan i henhold til lovbemærkninger til § 138, stk. 6 alene ske, såfremt omgørelse anses for at være i regnskabsbrugernes interesse som følge af rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller som ved berigtigelse af ulovlige forhold.

I henhold til årsregnskabslovens § 32, stk. 1 kan virksomheder sammendrage følgende poster og i stedet indføre en post benævnt "Bruttofortjeneste" eller "Bruttotab":

1. Nettoomsætning

2. Ændring i lagre af færdigvarer, varer under fremstilling og handelsvarer
  3. Arbejde udført for egen regning og opført under aktiver
  4. Andre driftsindtægter
  5. Andre eksterne omkostninger
- a. Omkostninger til råvarer og hjælpematerialer
  - b. Andre eksterne omkostninger

Den foretagne ændring i den i styrelsen senest modtagne årsrapport er således i overensstemmelse med årsregnskabslovens § 32, stk. 1.

Sammendrag af nettoomsætning, vareforbrug og andre eksterne omkostninger anses ikke for at være rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller berigtigelse af ulovlige forhold. Sammendrag til bruttofortjeneste er i stedet en lempelsesmulighed i årsregnskabsloven, såfremt særlige konkurrencemæssige hensyn tilgodeses. Inden sammendrag til bruttofortjeneste kan foretages skal det konkluderes, at oplysning om nettoomsætning vil være til væsentlig skade for virksomhedens afsætningsmuligheder og indtjening. Virksomheden skal kunne påvise denne mulige væsentlige skade for virksomheden, hvilket fremgår af lovbemærkninger til årsregnskabslovens § 32, stk. 1. Desuden er det i lovbemærkningerne fremhævet, at oplysning om nettoomsætning anses for at være af væsentlig betydning for regnskabsbrugerne.

Offentliggørelse af årsrapporter sker i henhold til årsregnskabslovens § 154. Det fremgår at lovbemærkninger til denne bestemmelse, at offentliggjorte årsrapporter er af central betydning for investorer og kreditorer. Derudover skal en årsrapport i henhold til årsregnskabslovens § 12 støtte regnskabsbrugerne i deres økonomiske beslutninger. Da sammendrag til bruttofortjeneste er en lempelsesmulighed i årsregnskabsloven i forhold til lovens hovedregel om oplysning af nettoomsætning, vil sammendrag til bruttofortjeneste forringe regnskabsbrugerens muligheder for vurdering af selskabets forhold. En omgørelse af en årsrapport, som medfører en forringelse af regnskabsbrugernes mulighed for at vurdere ledelsens placering af brugernes ressourcer og ledelsens forvaltning af virksomhedens ressourcer anses ikke for at være i regnskabsbrugernes interesse.

Derudover har ledelsen jf. årsregnskabslovens § 9 i ledelsespåtegningen givet udtryk for, at den oprindeligt indsendte årsrapport giver et retvisende billede af selskabets aktiver og passiver, finansielle stilling samt resultatet, hvilket revisor ligeledes giver udtryk for i sin revisionspåtegning.

I øvrigt kan det oplyses, at en omgjort årsrapport i henhold til indsendelsesbekendtgørelsens § 11, stk. 2 tillige med den oprindeligt offentliggjorte årsrapport vil være offentligt tilgængelig, da der ikke er tale om væsentlige fejl ved den oprindeligt offentliggjorte årsrapport.

### **Styrelsens udtalelse**

En ændring, som medfører sammendrag til bruttofortjeneste og den følgende udeladelse af oplysning om nettoomsætning i overensstemmelse med årsregnskabslovens § 32 kan ikke anses for at være rettelse af væsentlige fejl eller af ulovlige forhold, og kan derudover ikke anses for at være i regnskabsbrugernes interesse, hvilket selskabets ledelse og revisor bekræfter i ledelsespåtegning og revisionspåtegning på den oprindeligt indsendte og offentliggjorte årsrapport. Som følge af disse betragtninger fastholder styrelsen afgørelsen om, at selskabets årsrapport for 2002 modtaget den 30. maj 2003 ikke kan omgøres med årsrapport modtaget i styrelsen den 6. juni 2003.

..."

Ankenævnet udtaler:

Det følger af årsregnskabslovens § 138, stk. 6, at en offentliggjort årsrapport ikke kan omgøres ved en ny årsrapport, medmindre Erhvervs- og Selskabsstyrelsen tillader dette.

Af lovbemærkningerne til bestemmelsen fremgår:

“De indsendte årsrapporter offentliggøres efter § 154. Så snart offentliggørelse har fundet sted, kan årsrapporten ikke omgøres ved indsendelse af en ny årsrapport, medmindre styrelsen undtagelsesvist tillader dette, *jf. forslagens stk. 6*. Hovedreglen indeholder således et forbud imod omgørelse, da regnskabsbrugeren som udgangspunkt ikke skal kunne risikere, at der offentliggøres nye udgaver af årsrapporten efter, at regnskabsbrugeren har truffet beslutning på grundlag af en tidligere offentliggjort årsrapport. Der kan dog forekomme tilfælde, hvor omgørelse af årsrapporten må anses for at være i regnskabsbrugernes interesse som en nødvendig rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller som berigtigelse af ulovlige forhold. Styrelsen fastsætter nærmere regler herom ved bekendtgørelse, *jf. § 155, stk. 3.*”

Da sammendrag i resultatopgørelsen af posterne “nettoomsætning”, “vareforbrug” og “andre eksterne udgifter” til “bruttofortjeneste”, *jf. nærmere årsregnskabslovens § 32*, samt udeladelse af oplysninger om nettoomsætning, bruttoresultat og visse hertil relaterede nøgletal i den i ledelsesberetningen indeholdte oversigt over hoved- og nøgletal, ikke kan anses som rettelser af en væsentlig eller åbenbar fejl eller berigtigelse af et ulovligt forhold, *jf. herved § 12, stk. 1*, i bekendtgørelse nr. 1076 af 17. december 2001 om indsendelse og offentliggørelse af årsrapporter m.v. i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen (indsendelsesbekendtgørelsen) tiltræder ankenævnet, at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har afslået at offentliggøre den nye årsrapport.

Ankenævnet stadfæster derfor Erhvervs- og Selskabsstyrelsens afgørelse af 1. september 2003.