

Kendelse af 5. april 2013 (J.nr. 2012-0032638)

Offentliggørelse af ny årsrapport afslået.

Årsregnskabslovens § 138, stk. 6.

(Finn L. Meyer, Lars Holtug og Steen Mejer)

Ved skrivelse af 29. august 2012 har Statsautoriseret revisor A på vegne af K A/S klaget over, at Erhvervsstyrelsen ved skrivelse af 14. august 2012 har afslået at offentliggøre en ny årsrapport for 2011.

Sagens omstændigheder:

Erhvervsstyrelsen har i en redegørelse af 10. oktober 2012 om sagens faktiske omstændigheder udtalt:

” ...

Sagens faktiske omstændigheder

Styrelsen modtog den 7. juni 2012 virksomhedens årsrapport for 2011. Af årsrapportens side 7 fremgik virksomhedens hoved- og nøgletal, hvor virksomhedens nettoomsætning for de seneste 5 år er oplyst. Det fremgår af anvendt regnskabspraksis på årsrapportens side 11, at omsætningen er sammen draget med omkostningerne i overensstemmelse med årsregnskabslovens § 32. Omsætningen fremgår ikke af resultatopgørelsen.

Den 15. juni 2012 sendte virksomhedens revisor en skrivelse, hvoraf det fremgik, at der er sket en beklagelig fejl, hvorved der er indsendt regnskabsoplysninger, som er yderst skadelige for virksomheden. I den forbindelse anmodes styrelsen om at erstatte den tidligere indsendte årsrapport med den medsendte årsrapport.

Den 24. juli 2012 sendte styrelsen en skrivelse til revisor, hvori styrelsen anmodede om en redegørelse for hvilke ændringer, der var foretaget i den nye årsrapport i forhold til den oprindeligt indsendte.

Den 14. august 2012 fremsendte revisor en redegørelse om, at den eneste ændring i årsrapporten var, at oplysningen om nettoomsætningen var fjernet fra hoved- og nøgletalsoversigten på årsrapportens side 7. Det fremgik desuden af denne redegørelse, at virksomheden ikke ønskede nettoomsætningen offentliggjort, fordi det kan skade deres forretning og ødelægge deres indtægtsgrundlag. Det er således en fejl, at hovedtallet er blevet vist i den først indsendte årsrapport. Revisor oplyste desuden, at nettoomsætningen heller ikke har været oplyst i de tidligere år.

Den 14. august 2012 fremsendte styrelsen et afslag på anmodningen om omgørelse. Afslaget er begrundet i, at udeladelsen af nettoomsætningen fra hoved- og nøgletaloversigten ikke er i regnskabsbrugernes interesse, idet regnskabsbrugeren får færre informationer i den årsrapport, som ønskes omgjort. Der er desuden ikke tale om en rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl, ligesom der heller ikke ligger et ulovligt forhold til grund for virksomhedens anmodning om omgørelse.

Klager har i sin skrivelse til erhvervsankenævnet af 29. august 2012 anført, at klager telefonisk har haft kontaktet Erhvervsstyrelsen før indsendelsen af skrivelserne af 15. juni 2012. I den forbindelse fik klager positivt bekræftet, at der ville blive offentliggjort en ny årsrapport.
...”

I Erhvervsstyrelsens afgørelse af 14. august 2012 hedder det:

” ...

Det fremgår, at der i den seneste indsendte årsrapport er fjernet oplysninger om nettoomsætningen fra nøgletaloversigten. Det følger videre, at nøgletallet ikke er oplyst i tidligere årsrapporter, og at en offentliggørelse af oplysningen vil kunne skade virksomhedens forretning.

Vi kan ikke imødekomme en omgørelse af den tidligere indsendte årsrapport.

Efter indsendelsesbekendtgørelsens § 6 kan en årsrapport kun undtagelsesvis omgøres, efter den er modtaget hos Erhvervsstyrelsen. En omgørelse kan ske, hvis det skønnes, at offentliggørelse af en ny årsrapport vil være i regnskabsbrugernes interesse som en nødvendig rettelse af væsentlige eller åbenlyse fejl, eller ved berigtigelse af ulovlige forhold.

Erhvervsstyrelsen kan ikke imødekomme en omgørelse af den indsendte årsrapport, idet det ikke er i regnskabsbrugernes interesse at omgøre årsrapporten.

Det skal bemærkes, at ved omgørelser af årsrapporter vil den oprindeligt modtagne årsrapport være tilgængelig sammen med den omgjorte årsrapport, jf. indsendelsesbekendtgørelsens § 6, stk. 3.

...”

I klageskrivelsen af 29. august 2012 har statsautoriseret revisor A anført:

” ...

Vi er ikke enige i dette afslag, hvilket vi baserer på følgende:

Selskabet ønsker en ny årsrapport offentliggjort, hvor nøgletallet for omsætningen i årsrapportens s. 7 er skjult. Visningen af dette nøgletal er yderst skadelig for virksomheden og det kan få katastrofale økonomiske konse-

kvenser for selskabet, som i værste fald kan medføre dennes lukning. Dette skyldes, at der er væsentlig risiko for at selskabets kunder uretmæssigt vil tolke tallene forkert og trække sig som kunder.

Afslaget er begrundet ved, at det ikke er i regnskabsbrugerens interesse. Nøgletallet har ikke i været oplyst i selskabets tidligere års årsrapporter og der er under anvendt regnskabspraksis henvist til Årsrapportens § 32 om undladelse heraf. Der er derfor i den offentliggjorte årsrapport en åbenlys fejl, da omsætningen fejlagtigt er vist i nøgletallene.

Vi har endvidere telefonisk kontaktet Erhvervsstyrelsen inden vi sendte vores brev d. 15. juni 2012 med henblik på jeres indstilling til sådanne forhold, hvor vi positivt fik bekræftet, at der ville blive offentliggjort en ny årsrapport. Det modtagne afslag er i direkte modstrid til dette svar.

Vi mener, at sagsbehandlingen har været under al kritik og finder det uforståeligt, at Erhvervsstyrelsen på denne måde vil være med til at give et ellers sundt selskab uoverskuelige økonomiske tab uden nogen saglig begrundelse og med så lang en svartid.

...”

I førnævnte redegørelse af 10. oktober 2012 har Erhvervsstyrelsen i øvrigt udtalt:

” ...

Sagens retlige omstændigheder

Følgende fremgår af årsregnskabslovens § 32:

”Virksomheden kan sammendrage følgende poster og i stedet indføre en post benævnt ”Bruttofortjeneste” eller ”Bruttotab”:

- 1) Posterne nr. 1-5 i bilag 2, skema 3 og*
- 2) posterne nr. 1-3 og 6 i bilag 2, skema 4.”*

Hvis virksomheden anvender den artsopdelte resultatopgørelse vil posterne ”nettoomsætning”, ”ændring i lagre af færdigvarer og varer under fremstilling”, ”arbejde udført for egen regning og opført under aktiver”, ”andre driftsindtægter” og ”eksterne omkostninger”, herunder ”omkostninger til råvarer og hjælpematerialer” samt ”andre eksterne omkostninger” kunne sammendrages til posten ”Bruttofortjeneste/bruttotab”.

Hvis virksomheden anvender den funktionsopdelte resultatopgørelse vil posterne ”nettoomsætning”, ”produktionsomkostninger”, ”bruttoresultat” og ”andre driftsindtægter” kunne sammendrages til posten ”Bruttofortjeneste/bruttotab”.

Det fremgår af årsregnskabslovens § 154, stk. 1, at Erhvervsstyrelsen straks bekendtgør modtagelse af årsrapporter, undtagelseserklæringer m.v. Det fremgår yderligere af stk. 2, at dokumenterne er offentligt tilgængelige.

Det fremgår af årsregnskabslovens § 138, stk. 6, at hvis styrelsen har bekendtgjort, at en årsrapport er offentligt tilgængelig efter § 154, kan denne ikke omgøres ved en ny årsrapport, medmindre styrelsen tillader dette.

Begrundelsen for, at en offentliggjort årsrapport som udgangspunkt 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.

Det fremgår af indsendelsesbekendtgørelsens [Bekendtgørelse nr. 837 af 14. august 2012. En tilsvarende bestemmelse fremgår af § 6 i bekendtgørelse nr. 52 af 24. januar 2012 og af § 13 i bekendtgørelse nr. 1526 af 13. december 2007 med senere ændringer.] § 6, at når en årsrapport er offentliggjort, kan denne ikke omgøres ved en ny årsrapport, jf. dog stk. 2.

Af stk. 2 fremgår det, at hvis offentliggørelsen af den nye årsrapport skønnes at være i regnskabsbrugernes interesse som en nødvendig rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller som berigtigelse af ulovlige forhold, kan Erhvervsstyrelsen tillade, at en årsrapport omgøres.

Det fremgår af indsendelsesbekendtgørelsens § 6, stk. 3, at bliver en omgjort årsrapport offentliggjort, skal den oprindeligt offentliggjorte årsrapport være offentligt tilgængelig sammen med den omgjorte årsrapport.

Styrelsens udtalelse

Den først indsendte årsrapport modtog styrelsen den 7. juni 2012, og årsrapporten blev offentliggjort på cvr.dk den 10. juni 2012. Den 18. juni 2012 modtog styrelsen en ny årsrapport. Som følge af, at denne ikke var ledsaget af en forklaring om, hvorfor denne ønskedes omgjort, bad styrelsen om en forklaring herpå. Styrelsen fremsendte denne den 24. juli 2012. Da styrelsen den 14. august 2012 modtog et svar på anmodningen, tog styrelsen samme dag stilling til omgørelsen og fremsendte et afslag herpå til revisor.

Den først indsendte årsrapport, som styrelsen modtog den 7. juni 2012, var forsynet med dirigentens underskrift på forsiden, mens ledelsespåtegningen og revisionspåtegningen var underskrevet af henholdsvis bestyrelsen og direktion samt revisor. Det må derfor antages, at både direktionen, bestyrelsen og generalforsamlingen har godkendt den først indsendte årsrapport.

På denne baggrund finder styrelsen ikke, at en omgørelse på baggrund af de nye indsendte oplysninger kan ske som en nødvendig rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller som berigtigelse af ulovlige forhold. En omgørelse anses ligeledes ikke at være i regnskabsbrugernes interesse.

Regnskabsbrugerne vil være interesserede i så detaljerede oplysninger som muligt, og en reduktion af oplysningerne i årsrapporten anses ikke for at være i regnskabsbrugernes interesse.

Det er styrelsens opfattelse, at ovenstående synspunkt og praksis deles af Erhvervsankenævnet. I Erhvervsankenævnets kendelse af 31. august 2004, j-nr. 03-195.280, udtaler ankenævnet: ”...udeladelse af oplysninger om nettoomsætningen, bruttoresultat og visse hertil relaterede nøgletal i den i ledelsesberetningen indeholdte oversigt over hoved- og nøgletal, ikke kan anses som en rettelse af en væsentlig eller åbenbar fejl eller berigtigelse af et ulovligt forhold...”

Dette gør sig ligeledes gældende i Erhvervsankenævnets kendelse af 21. juli 2008, j-nr. 2007-0015098. Denne sag drejede sig om en årsrapport, hvor der var indsendt en side fra virksomhedens interne årsrapport, og hvor denne side ønskedes udskiftet ved en omgørelse af årsrapporten.

Ankenævnet udtaler ”...Da reduktion af tidligere offentliggjorte oplysninger fra en intern årsrapport, uanset de af selskabet vurderes som følsomme, ikke kan anses som rettelser af en væsentlig eller åbenbar fejl eller berigtigelse af et ulovligt forhold... tiltræder ankenævnet, at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har afslået af offentliggøre rettelserne til årsrapporten.”

Det fremgår af både årsregnskabslovens § 138, stk. 6, og indsendelsesbekendtgørelsens § 6, stk. 2, at det er styrelsen, der skal give tilladelse til en eventuel omgørelse af årsrapporten. Det er normal praksis i styrelsen, at årsrapporter ikke omgøres, såfremt nettoomsætningen er medtaget i den først indsendte årsrapport, men efterfølgende ønskes udeladt. Det forhold, at klager mener at have fået oplyst telefonisk, at årsrapporten kunne omgøres, må derfor, efter styrelsens opfattelse, bero på en misforståelse.
...”

Statsautoriseret revisor A har ved skrivelse af 8. november 2012 bemærket:

”...

Vi har følgende bemærkninger til styrelsens udtalelse:

- I beskrivelsen af sagens omstændigheder undlades på side et at gøre opmærksom på at styrelsen blev kontaktet telefonisk, før indsendelse af den nye årsrapport, for at sikre at der skete en hurtig og effektiv udskiftning af den indsendte årsrapport, som følge af de mulige skadesvirkninger som beskrevet i vor klage af 29. august. Styrelsen har således fået såvel en forklaring som blev accepteret telefonisk af medarbejderen hos styrelsen, som grundlag for denne ændring. Dette var en positiv melding og præcis den service som danske virksomheder skal have når de samarbejde med en myndighed omkring deres pligter og rettigheder. Det er derfor sørgeligt at opleve en dansk myndighed beskrive dette gode forløb som en misforståelse, der af en anden medarbejder obstrueres, og gøres til et langt og skadeligt sagsforløb som aldrig burde være startet. Der tales meget blandt politikere om reduktion af de administrative byrder, realiteterne i hverdagen viser med al tydelighed at det er tom snak.

- I redegørelsen omkring regler og praksis skal vi kun bemærke at den første medarbejder som vi talte med hos styrelsen pr. telefon har mulighed for at gøre præcis det vedkommende lovede os, nemlig at udskifte den skadelige årsrapport med en ny. Og vedkommende fik en begrundelse for dette, hvorfor det ikke var nødvendigt at gentage dette i skrivelsen af 15. juni 2012.
- At man fastholder en praksis om at forkerte årsrapporter ikke må slettes, når en ny offentliggøres, kan vi ikke sige andet om end at det jo er en tåbelig og forvirrende praksis, som absolut ikke hjælper regnskabsbrugere til større indsigt, tværtimod. Der bør altid kun ligge en offentliggjort årsrapport pr. år for et selskab.
- At man henviser til en erhvervsankenævnsafgørelse fra 2004 omkring anvendelsen af ÅRL §32, synes vi er uheldigt da denne paragraf blev markant ændret i 2006, som en lettelse for virksomhederne og en tilpasning til EU's regler hvor danske virksomheder ikke skulle stilles ringere end deres konkurrenter i EU, mht. at give følsomme oplysninger. Loven er derfor væsentlig anderledes i dag hvor den netop skal imødekomme virksomhedernes behov for at beskytte sig, hvilket denne sag omkring NFP er et rigtig godt eksempel på. Så vi anbefaler at Erhvervsankenævnet ser bort fra denne henvisning til en gammel lov, og i stedet læser intentionerne omkring den nye ÅRL § 32 i lov nr. 245 af 27. marts 2006.

Vi vil også gøre opmærksom på, at regnskabslæser ikke er dårligere stillet, hvis et tilrettet regnskab offentliggøres. Dette skyldes, at selskabet følger reglerne i årsregnskabsloven, ogheller ikke tidligere har offentliggjort nettoomsætningen, iht. Årsregnskabslovens § 32. Så ved offentliggørelsen af et nyt regnskab, er regnskabslæser stillet nøjagtig ligesom tidligere.

Sammenfatning

Erhvervs- og selskabsstyrelsen oplyste til os telefonisk inden indsendelsen af det tilrettede regnskab, at der i sådanne tilfælde, som der var tale om her, ikke ville være nogen hindringer for offentliggørelse af et nyt regnskab. Derfor er det os uforstående, at enkelte personer i erhvervsstyrelsen, kan omgå en konkret aftale og derved være årsag til, at et selskab blev ekstraordinært dårligt stillet og bliver underlagt væsentlig risiko for at miste dele af deres forretningsgrundlag. Og vi håber også fortsat at man kan sætte lid til en aftale med Erhvervsstyrelsens medarbejdere, uanset at dette sker pr. telefon.

Danske selskaber oplever et i forvejen stort pres, hvorfor det er under al kritik, at danske myndigheder er med til at gøre deres dagligdag endnu vanskeligere, når de netop forsøger at efterleve love og regler.

...”

Erhvervsstyrelsen har i skrivelse af 26. november 2012 heroverfor bemærket:

”...

Når en årsrapport indsendes til styrelsen bliver denne offentliggjort og solgt videre til regnskabsbrugere. Det fremgår direkte af årsregnskabslovens §

138, stk. 6, at en allerede offentliggjort årsrapport alene kan omgøres, hvis styrelsen tillader dette. Der er derimod ikke hjemmel i lovgivningen til at foretage udskiftning af årsrapporten, således at den oprindeligt offentliggjorte slettes.

Når en omgjort årsrapport i henhold til indsendelsesbekendtgørelsens [Bekendtgørelse om indsendelse til og offentliggørelse af årsrapporter m.v. i Erhvervsstyrelsen samt kommunikation i forbindelse hermed. Bekendtgørelse nr. 837 af 14. august 2012. En tilsvarende bestemmelse fremgik ligeledes af de tidligere indsendelsesbekendtgørelser.] § 6, stk. 3, gøres offentligt tilgængelig sammen med den oprindeligt offentliggjorte årsrapport, skyldes det hensynet til regnskabsbrugerne. Disse kan blive forvirrede, såfremt der pludselig fremgår en ny årsrapport, som ikke er identisk med den som regnskabsbruger oprindeligt har købt og truffet beslutninger ud fra.

Muligheden for at udskifte sider i årsrapporten har været behandlet i Erhvervsankenævnets kendelse af 6. december 2010 (j.nr. 2010-0022510), hvori virksomheden havde medsendt skattemæssige specifikationer, som virksomheden ønskede fjernet fra de offentliggjorte årsrapporter. Erhvervsankenævnet gav i denne sag styrelsen medhold i, at der var givet afslag på at offentliggøre rettelserne.

I denne aktuelle sag er der ligeledes tale om, at klager ønsker at få fjernet visse oplysninger (om nettoomsætningen) i den offentliggjorte årsrapport.

I forhold til klagers henvisning til, at årsregnskabslovens § 32 er ændret i 2006, skal styrelsen bemærke, at styrelsen er opmærksom på, at bestemmelsen er ændret. Tidligere var det sådan, at nettoomsætningen alene måtte skjules af konkurrencemæssige hensyn, mens det i dag er alle små virksomheder, der har mulighed for at skjule nettoomsætningen, såfremt virksomheden ønsker dette. Dette ændrer efter styrelsens opfattelse ikke på, at Erhvervsankenævnets kendelse fra 2004 fortsat er relevant.”

Endelig har Statsautoriseret revisor A ved skrivelse af 12. december 2012 bemærket:

”...

Vi har ikke yderligere at tilføje til sagen, udover følgende to forhåbninger:

- At en telefonisk henvendelse til Erhvervsstyrelsen og den deraf følgende konsultation, har lige så høj værdi og troværdighed som en skriftlig.
- At danske erhvervsvirksomhedens vilkår for konkurrence, indtjening, administrative byrder og forhold til lovgivningens muligheder vejer lige så tungt som hensynet til regnskabsbrugerne.

...”

Ankenævnet udtaler:

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

Af lovbemærkningerne til bestemmelsen (lovforslag nr. 138 af 10. januar 2001) 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.*”

Af indsendelsesbekendtgørelsens § 6, stk. 1, fremgår, at når en årsrapport er offentliggjort, kan denne ikke omgøres ved en ny årsrapport, *jf. dog stk. 2*. Af bekendtgørelsens § 6, stk. 2, fremgår, at Erhvervsstyrelsen kan tillade, at en årsrapport omgøres, hvis offentliggørelsen af den nye årsrapport skønnes at være i regnskabsbrugernes interesse som en nødvendig rettelse af væsentlige eller åbenbare fejl eller som berigtigelse af ulovlige forhold.

Klagers anmodning om offentliggørelse af en ny årsrapport for 2011 er begrundet i ønsket om udeladelse af oplysninger om nettoomsætningen fra hoved- og nøgletalsoversigten. Da udeladelsen af disse oplysninger ikke kan anses for at være i regnskabsbrugernes interesse, og da der i øvrigt ikke findes at være tale om en nødvendig rettelse af en væsentlig eller åbenbar fejl eller berigtigelse af et ulovligt forhold, tiltræder ankenævnet, at Erhvervsstyrelsen har afslået at offentliggøre rettelsen til årsrapporten.

Ankenævnet stadfæster derfor Erhvervsstyrelsens afgørelse af 14. august 2012.