

Nordkappregionen Havn IKS

Deres ref.:

Vår ref.: 10829/43

Klient: 27540

Ansvarlig partner: Jan Halstein Haugnes

Tromsø, 30. april 2021

ETABLERING AV NORKAPPREGIONEN HAVN HOLDING AS OG DATTERSELSKAPET NORDKAPPTERMINALEN AS – PROSESS OG BESLUTNINGER

Vi er bedt om å foreta en vurdering av prosessen med etableringen av Nordkappregionen Havn Holding AS (NHH) og datterselskapet Nordkappterminalen AS (NT), med vekt på de beslutninger som er fattet og gjennomført.

1 AKTUELLE DOKUMENTER

Vår gjennomgang er begrenset til gjennomgang av følgende dokumenter:

Nordkappregionen Havn IKS

1. Møteprotokoll	Havnerådet	13.01.2020 (sak PS 5/20)
2. Forretningsplan	"NRH Havneutvikling AS"	07.02.2020 (sak PS 5/20)
3. Vedtekter	"NRH Havneutvikling AS"	(sak PS 5/20)
4. Møteinnkalling	Styret	13.02.2020 (sak PS 5/20)
5. Møteprotokoll	Styret	13.02.2020 (sak PS 5/20)
6. Møteprotokoll	Styret	28.02.2020 (sak PS 11/20)
7. Møteprotokoll	Styret	28.05.2020 (sak PS 24/20)
8. Møteprotokoll	Styret	29.10.2020
9. Møteprotokoll	Ekstraord. generalforsamling	29.10.2020

Nordkappregionen Havn Holding AS

1. Møteinnkalling	Styret	26.05.2020 (sak PS 01/20)
2. Møteprotokoll	Styret	26.05.2020 (sak PS 01/20)
3. Vedtekter	Nordkappterminalen AS	(sak PS 01/20)
4. Aksjonærvtale	Nordkappterminalen AS	(sak PS 01/20)
5. Møteprotokoll	Styret	29.10.2020
6. Møteprotokoll	Ekstraord. generalforsamling	13.11.2020

Nordkappterminalen AS

1. Møteprotokoll	Styret	29.10.2020
2. Møteprotokoll	Ekstraord. generalforsamling	13.11.2020

2. VURDERING AV BESLUTNINGER

I vår gjennomgang har vi vurdert om innholdet i de beslutninger som er fattet er i samsvar med tidligere beslutningsgrunnlag for å starte prosessen med etablering og gjennomføring av en holdingmodell ved etablering av NHH. Vi har også vurdert om det foreligger noen formelle feil ved de beslutninger som er gjennomført, herunder om de ikke er i samsvar med lover og regler.

2.1 Innhold i beslutninger

Det sentrale vedtaket for å starte hele prosessen ble gitt av styret i Nordkappregionen Havn IKS den 13.02.2020 i sak PS 5/20. Etter en relativt lang prosess i havnerådet og styret, ble det fattet vedtak om å starte og fullføre prosessen med å stifte et holdingselskap. Fremlagte vedtaket og forretningsplan (Forretningsplanen) ble samtidig vedtatt og innholdet i Forretningsplanen og vedtekter inngår således i vedtaket til styret.

Forretningsplanen inneholder relativt detaljerte opplysninger om hvordan etableringen og investeringer skal gjennomføres, se særlig pkt. 3. Det fremgår at selskapet skal være et rent holdingsselskap om kun skal eie aksjer i andre selskap. Det fremgår også at selskapet unntaksvis kan eie over 50 % i en etableringsfase hvor det skal skje et planlagt nedsalg til andre aktører. Dette typisk ved at en stifter et selskap og selger seg ned i ettertid. Det fremgår også at selskapet skal ha styrerepresentasjon i de selskapene det investeres i.

Vedtaket blir senere fulgt opp i sak PS 11/20 ved at det velges styre til det nye holdingsselskapet. Styret består av Yngve Kristiansen, Hugo Salamonsen og Torill Svendsen.

I styremøte i NHH den 26.05.2020, sak PS 01/20, ble det fattet beslutning om opprettelse av datterselskapet Nordkappterminalen AS. I samsvar med innholdet i Forretningsplanen ble det fremlagt utkast til en aksjonæravtale og vedtekter. Uten å gå mer i detalj, er det vår vurdering at etableringen av datterselskapet Nordkappterminalen er i samsvar med innholdet i Forretningsplanen. Ved den modellen som er valgt med etableringen av et holdingselskap, må etableringen av datterselskapet ligge innenfor styrets kompetanseområde, så lenge ikke dette strider mot Forretningsplanen.

Styret besluttet å opprette datterselskapet Nordkappterminalen AS med en aksjekapital på NOK 500 000,-. Styremedlemmet Hugo Salamonsen gjorde en protokolltilførsel om at han ikke stiller seg bak prosessen rundt valg av styremedlemmer og styrets sammensetning ved etableringen av Nordkappterminalen AS. Vår vurdering av denne protokolltilførselen er at styret skulle være et midlertidig styre inntil NHH kom under 50 % eierandel i NT. Det skulle da velges et nytt styre. Nytt styre i NT ble valgt 12.01.2021 av generalforsamlingen i selskapet med en representant for hver fra de fire aksjonærene. Datterselskapet er et rent kommersielt selskap med hovedvekt av private eiere.

I vedtak i sak PS 24/20 den 28.05.2020 for styret i Nordkappregionen Havn IKS, gjøres det beslutning om at aksjekapitalen i NHH skal økes med NOK 600 000,- ved tingsinnskudd, og at aksjekapitalen skal økes tilsvarende i NT. Ved vedtaket har således styret støttet opp om etableringen av NT og da med bakgrunn i Forretningsplanen som tidligere er vedtatt.

Etter som kapitalforhøyelsen ikke ble sendt til Foretaksregisteret innen tre måneder etter beslutningen 28.05.2020, måtte den formaliseres med ny behandling i Nordkappregionen Havn IKS. Behandlingen må anses som en ren formalitet. Det ble sendt ut protokoll fra ekstraordinær generalforsamling i IKS'et datert 29.10.2020 av regnskapsfører, slik at denne kunne signeres elektronisk. Protokollen er signert og godkjent av alle medlemmene, med

unntak av Bjørg Pettersen. Yngve Kristiansen og Hugo Salamonsen har signert protokollen. I protokollen er det inntatt vedtak om kapitalforhøyelsen i NHH.

Kapitalforhøyelsen ble behandlet av styret og generalforsamlingen i NHH den 29.10.2020. Dette som en gjennomføring av vedtaket til styret i IKS'et i sak PS 24/20. Nødvendige protokoller er signert elektronisk av Yngve Kristiansen, Hugo Salamonsen og Toril Svendsen. Som det fremgår av vedtaket i PS 24/20 skulle kapitalforhøyelsen brukes til å forhøye aksjekapitalen i NT.

Kapitalforhøyelsen ble også behandlet av styre og generalforsamlingen i NT samme dato. Protokoller er signert av styre og generalforsamlingen. Styrets redegjørelse for kapitalinnskuddet er også signert av hele generalforsamlingen i Nordkappregion Havn IKS, med unntak av Bjørg Pettersen. Yngve Kristiansen og Hugo Salamonsen har signert på redegjørelsen. Denne signeringen var ikke nødvendig siden kun styret i NT skulle signere. Signeringen av medlemmene i generalforsamlingen tas dog som et tegn på at de samtykket i kapitalforhøyelsen.

2.2 Vurdering av formalia

Vi har gått gjennom alle dokumenter/protokoller som nevnt ovenfor under pkt. 1 for å se om det hefter noen formelle feil ved disse eller ved behandlingen.

Vi har funnet noen mindre feil ved behandlingen av kapitalutvidelsen i styremøter 29.10.2020. Dette gjelder både for Nordkappregionen Havn IKS, NHH og NT.

Nordkappregionen Havn IKS

I styreprotokoll for Nordkappregionen Havn IKS datert 29.10.2020 vises det til innkalling til styremøtet, samt at de som deltok i møtet fremgår av protokollen. Yngve Kristiansen og Toril Svendsen ble valgt til å signere protokollen. Etter våre opplysninger ble det ikke laget noen innkalling eller avholdt noe møte. Protokollen må av den grunn anses som å være utarbeidet for å få gjennomført tidligere beslutning i IKS'et om kapitalforhøyelse og innholdet i protokollen er i samsvar med tidligere vedtak. Styreprotokollen er signert elektronisk av Yngve Kristiansen, Toril Svendsen og Torkjell Johnsen.

Som nevnt ovenfor avholdes også generalforsamling samme dato for behandling av samme sak. Her er protokollen elektronisk signert av alle medlemmene, med unntak av Bjørg Pettersen. At protokollen er signert uten avholdelse av fysisk møte innebærer at medlemmene aksepterte behandlingsformen. Behandlingen av saken i generalforsamlingen avslutter behandlingen av saken.

Nordkappregionen Havn Holding AS

I styreprotokoll datert 29.10.2020 vises det til innkalling til møtet. Vi kan ikke se at det ble utarbeidet noen innkalling. Styreprotokoll, styrets redegjørelse og protokoll fra generalforsamling ble alle signert elektronisk av Yngve Kristiansen, Hugo Salamonsen og Toril Svendsen, uten at det ble avholdt noe møte. Det er ikke uvanlig at denne type møter avholdes på telefon, og dette burde vært opplyst i protokollen.

Ved at alle protoller er signert elektronisk har medlemmene etter vår vurdering akseptert behandlingsformen.

Nordkappterminalen AS

I styreprotokoll datert 29.10.2020 vises det til innkalling til møte. Vi kan ikke se at det ble utarbeidet noen innkalling. Protokoller fra styremøte og generalforsamling er signerte på dokumentene.

Felles vurdering

De feil det er vist til ovenfor må anses for å være av begrenset karakter og som ikke på noen måte har virket inn på innholdet i de beslutninger som er fattet. Når det gjelder protokoller for kapitalutvidelser, så utarbeides disse i stor grad av regnskapsførere, revisorer og advokater som en samlet dokumentpakke. Innholdet er at "teknisk karakter" for at de skal tilfredsstille de krav som stilles, samt for at beslutninger skal kunne gjennomføres. Det gjør ofte at den selskapsmessige behandlingen av protokollene skjer uten at møter avholdes, og mer som en "kontorforretning".


Etter bestemmelsene i aksjeloven er det også lagt opp til en viss fleksibilitet i behandlingen av kurante saker hvor utfallet er gitt på forhånd og hvor vedtakene kun er av formell karakter. Møter kan avholdes per telefon og også ved bruk av e-post. Det kan også nevnes at det med virkning fra 26.05.2020 trådte i kraft en midlertidig lov om unntak fra krav til fysiske møter i styre- og generalforsamling som følge av utbruddet av covid-19.

3. KONKLUSJON

Vår vurdering er at de beslutninger som er fattet og gjennomført er i samsvar med det vedtak som ble gjort av Nordkappregionen Havn IKS i sak PS 5/20 i møte 13.02.2020. Ved senere vedtak om styrevalg og kapitaltilførsel er det støttet opp om etableringen av NHH og NT. Vi anser innholdet i Forretningsplanen som styrende for det som er gjennomført etter at denne ble vedtatt. Vi kan ikke se at noen beslutninger er i strid med innholdet i Forretningsplanen.

Vi kan heller ikke se at det foreligger noen formelle feil ved behandlingen eller de beslutninger som er tatt, og av en slik karakter at de påvirker gyldigheten eller rettmessigheten av disse.

Advokatfirmaet Østgård DA



Jan Halstein Haugnes
advokat