



RH Industri AS  
Kipervikgata 2  
6003 ÅLESUND

**VÅR REFERANSE**  
21/4594

**DERES REFERANSE**

**DATO**  
07.04.2022

## Vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr

Det vises til Finanstilsynets varsel av 14. februar 2022 og svar av 23. mars 2022.

Finanstilsynet har besluttet å ilegge RH Industri AS et overtredelsesgebyr på kr 75 000 for overtredelse av flaggeplikten etter lov om verdipapirhandel (vphl.) § 4-3, jf. § 21-4 (slik bestemmelsene lød før 1. mars 2021). Flaggeplikten ble overtrådt i oktober 2020 ved at daværende Roger Hofseth AS (organisasjonsnummer 917 862 737) krysset flaggegrensen på 15 % i Hofseth Biocare ASA ("HBC") som følge av selskapet ikke deltok i en emisjon i HBC.

Det fremgår av § 1 i forskrift av 2. februar 2021 nr. 540 om overgangsregler til endringer i verdipapirhandelloven mv. at det for handlinger foretatt før 1. mars 2021 som var regulert av verdipapirhandelloven § 21-4 gis denne og reglene det henvises til der, anvendelse når det treffes vedtak om overtredelsesgebyr etter 28. februar 2021 (overgangsforskriften). Regelverket på tidspunktet for avgjørelsen skal likevel anvendes når dette fører til et gunstigere resultat for den ansvarlige, jf. annet punktum. I det følgende refereres det til bestemmelsene som gjaldt på handlingstidspunktet.

### 1. Rettslig grunnlag

Dersom en aksjeeiers eller en annen persons andel av aksjer og/eller rettigheter til aksjer når opp til, overstiger eller faller under 5 prosent, 10 prosent, 15 prosent, 20 prosent, 25 prosent, 1/3, 50 prosent, 2/3 eller 90 prosent av aksjekapitalen eller en tilsvarende andel av stemmene som følge av erverv, avhendelse eller annen omstendighet, skal vedkommende gi melding til utstederen og det regulerte markedet der aksjene er opptatt til handel, jf. vphl. § 4-3 første ledd og forskrift av 6. desember 2007 § 1.

Som annen omstendighet anses blant annet selskapsbegivenheter som endrer stemmerettsfordelingen i utstederen, jf. verdipapirforskriften § 4-3 første ledd bokstav f.

Meldingen til det regulerte markedet skal etter vphl. § 4-3 sjette ledd gis straks etter at avtale om erverv eller avhendelse er inngått, eller vedkommende blir kjent med eller burde ha blitt kjent med annen omstendighet som fører til at vedkommende når, passerer, eller faller under en terskel i vphl. § 4-3 første ledd.

Finanstilsynet kan etter vphl. § 21-4 første ledd, jf. vphl. § 4-3 ilegge fysiske og/eller juridiske personer overtredelsesgebyr ved forsettlig eller uaktsom overtredelse av reglene om flaggeplikt. Der

den flaggepliktige er en juridisk person, kan Finanstilsynet ilegge foretaket overtredelsesgebyr i tilfeller der overtredelsen har blitt begått av en eller flere fysiske personer som handler på vegne av foretaket. Kravet til subjektiv skyld kan oppfylles gjennom at noen som handler på vegne av foretaket har utvist nødvendig skyld. Det kan imidlertid også oppfylles gjennom anonyme eller kumulative feil.

Ved utmålingen av overtredelsesgebyr skal det særlig legges vekt på overtredelsens omfang og virkninger, samt graden av utvist skyld, jf. vphl. § 21-4 femte ledd.

Videre følger det av forvaltningsloven (fvl.) § 46 annet ledd at Finanstilsynet, ved avgjørelsen av om et foretak skal ilegges en administrativ sanksjon og ved utmåling av sanksjonen, blant annet kan ta hensyn til:

- a) sanksjonens preventive virkning,
- b) overtredelsens grovhet, og om noen som handler på vegne av foretaket, har utvist skyld,
- c) om foretaket ved retningslinjer, instruksjon, opplæring, kontroll eller andre tiltak kunne ha forebygget overtredelsen,
- d) om overtredelsen er begått for å fremme foretakets interesser,
- e) om foretaket har hatt eller kunne oppnådd noen fordel ved overtredelsen,
- f) om det foreligger gjentakelse,
- g) foretakets økonomiske evne,
- h) om andre reaksjoner som følge av lovbruddet blir ilagt foretaket eller noen som har handlet på vegne av det, blant annet om noen enkeltperson blir ilagt administrativ sanksjon eller straff,
- i) om overenskomst med fremmed stat eller internasjonal organisasjon forutsetter bruk av administrativ foretakssanksjon eller foretaksstraff.

## **2. Den flaggepliktige omstendigheten**

Det ble i HBC den 27. oktober 2020 registrert kapitalforhøyelse med utstedelse av 24 691 358 nye aksjer. Samlet antall utstedte aksjer i HBC etter forhøyelsen var 353 765 239.

Selskapet Roger Hofseth AS med organisasjonsnummer 990 863 474 var i VPS registrert med en eierandel på 15,63 % den 26. oktober 2020. Selskapet ble i 2016 imidlertid innfusjonert i selskapet Roger Hofseth AS med organisasjonsnummer 917 862 737, og førstnevntes VPS-konto skulle vært overført til det overtakende selskapet i fusjonen (Roger Hofseth AS med organisasjonsnummer 917 862 737.)

Finanstilsynet legger etter dette til grunn at eier av aksjene den 27. oktober 2020 var Roger Hofseth AS med organisasjonsnummer 917 862 737. Når navnet Roger Hofseth AS i det følgende benyttes siktes det til dette selskapet.

Roger Hofseth AS ble igjen fusjonert inn i RH Industri AS med organisasjonsnummer 925 109 533 den 15. desember 2020, og vedtaket er derfor rettet mot RH Industri AS.

Roger Hofseth AS deltok ikke i kapitalforhøyelsen i HBC og eide både før og etter kapitalforhøyelsen 51 493 998 aksjer i HBC. Kapitalforhøyelsen medførte at Roger Hofseth AS' eierandel i HBC ble utvannet og gikk ned fra 15,63 % til 14,55 %.

Passeringen ble ikke meldt til markedet.

### **3. Den flaggepliktiges anførsler**

Den flaggepliktige gjør gjeldende at omstendighetene i saken tilsier at det ikke ilegges overtredelsesgebyr. Under enhver omstendighet må gebyret settes ned.

RH Industri AS opplyser at bakgrunnen for at flaggemelding uteble er en utilsiktet feil der den passive passeringen verken ble fanget opp av administrasjonen i HBC eller ham som daglig leder i daværende Roger Hofseth AS. Den flaggepliktige underbygger dette ved å vise til børsmeldingen av 16. oktober 2020 der det ble meldt om passering av flaggegrensen for andre aksjonærer. I forbindelse med emisjonen gjennomførte administrasjonen i HBC en utregning av posisjonen til aksjonærene i HBC før og etter emisjonen, og etter dialog med HBC er det blitt klargjort at den manglende flaggemeldingen er en følge av en regnefeil som skjedde i den forbindelse. Daværende daglig leder i Roger Hofseth AS understreker likevel at han har et ansvar for å flagge posisjonen i markedet.

Det vises videre til at daværende daglig leder i Roger Hofseth AS i tillegg er primærinnsider i HBC som følge av at han også er daglig leder i HBC. Det gjøres derfor gjeldende at informasjonen om Roger Hofseth AS' aksjeholdning har vært kjent i markedet. Det vises i denne sammenheng til børsmelding av 21. oktober 2020 hvor det er meldt om at den flaggepliktige eide 51 439 998 aksjer i HBC, noe som tilsvarte 15,58 % av utestående aksjer. Når det i ettertid er informert om, og gjennomført kapitalforhøyelse hvor selskapet ikke deltok, var informasjon om selskapets beholdning tilgjengelig i markedet på et tidspunkt som lå svært nær i tid.

Roger Hofseth AS viser til at Finanstilsynet i varselet tilsynelatende legger stor vekt på at den flaggepliktige må ha nødvendige rutiner og systemer som identifiserer rapporteringsforpliktelser. Roger Hofseth AS mener at det i denne saken ikke er manglende rutiner som var bakgrunnen for at det ikke ble sendt flaggemelding, men en feil i utførelsen av rutinen (gjennom regnefeilen i utsteder). Hensynet til rutiner og systemer for å identifisere rapporteringsforpliktelser kan ikke tillegges så stor vekt som Finanstilsynet synes å gjøre.

Den flaggepliktige viser også til at endringen i eierandel er relativt liten, og at det er vanskelig å se at manglende flaggemelding i dette tilfellet sier noe om strategiske interesser i HBC. Roger Hofseth AS viser også til at Finanstilsynet legger vekt på dette i formildende retning. Det vises videre til at den manglende flaggemeldingen i svært liten grad svekket markedets tilgang til informasjon om strategiske interesser, ettersom slik informasjon uansett vil bli formidlet til markedet ved at primærinnsider i HBC og Roger Hofseth AS (som nærstående) har meldeplikt etter nåværende artikkel 19 i Markedsmisbruksforordningen.

Roger Hofseth AS viser avslutningsvis til at selv om selskapet mener at overtredelsesgebyr er en uriktig reaksjon i denne saken, så er selskapet klar over at det er begått en feil ved at passeringen ikke ble flagget. Selskapet vil arbeide for å sikre at flaggereglene i fremtiden overholdes på korrekt måte.

#### **4. Finanstilsynets vurdering av om overtredelsesgebyr skal ilegges og av gebyrets størrelse**

Finanstilsynet legger til grunn at Roger Hofseth AS krysset flaggegrensen på 15 % da selskapets eierandel i HBC ble utvannet ved kapitalforhøyelsen som ble registrert 27. oktober 2020.

Det ble ikke sendt flaggemelding for passeringen.

Den flaggepliktige har vist til at informasjon om den flaggepliktiges aksjeholdning var kjent i markedet gjennom primærinnsidermeldingen av 21. oktober 2020 hvor det ble meldt om at den flaggepliktige eide 51 439 998 aksjer i HBC.

Finanstilsynet viser til at en flaggemelding klart og tydelig skal tilkjennegi at den er en flaggemelding. Meldingen skal blant annet gi uttrykk for hvilken flaggegrense som er passert. I tillegg skal innholdskravene i verdipapirforskriften § 4-1 oppfylles.

Finanstilsynet er derfor ikke enig i at denne meldingen tilfredsstiller de krav som i praksis er stilt for å anses som en flaggemelding.

Finanstilsynet legger etter dette til grunn at bestemmelsen i vphl § 4-3 første ledd er overtrådt.

Den flaggepliktige har gjort gjeldende at en viktig årsak til at det ikke ble flagget er at det i utsteder i forbindelse med emisjonen ble begått en regnefeil i forbindelse med utregning av eierandeler etter emisjonen. Den flaggepliktige har i denne sammenheng vist til flaggemeldingen som den 16. oktober 2020 ble publisert for en annen aksjonær som etter emisjonen gikk under flaggegrensen på 20 %. Finanstilsynet legger til grunn at meldingen ble sendt av utsteder på vegne av den aktuelle aksjonæren, og at Roger Hofseth AS' passering også hadde blitt tatt med i meldingen dersom den aktuelle regnefeilen ikke hadde blitt begått.

Finanstilsynet betviler ikke at en årsak til at det ikke ble flagget for Roger Hofseth AS' kryssing av flaggegrensen er at det ble begått en regnefeil i utsteder. Det er opplyst at regnefeilen knytter seg til hvor stor eierandel den flaggepliktige hadde, og ikke hvor mange nye aksjer i HBC som skulle utstedes. Finanstilsynets vurdering er at en slik feil burde vært oppdaget av daværende daglig leder i den flaggepliktige, som i tillegg er primærinnsider i HBC. Det må stilles strenge krav til den aktsomheten som forventes, og den flaggepliktige har et selvstendig ansvar for å gjøre en vurdering av om flaggegrensen i et tilfelle som her er passert. Når daglig leder i det flaggepliktige selskapet, som her, også er klar over at det er registrert en emisjon hvor selskapet ikke deltar, skjerpes aktsomheten.

Finanstilsynet legger etter dette til grunn at en eller flere personer som handlet på vegne av den flaggepliktige, har opptrådt uaktsomt. Det må forventes at investorer med større eierandeler i børsnoterte foretak har kjennskap til og innretter sin virksomhet i henhold til gjeldende regelverk, herunder at foretaket på forhånd har etablert nødvendige rutiner og/eller systemer som proaktivt identifiserer rapporteringsforpliktelser etter flaggereglene og påser at rutinene følges på en måte som kan forventes av en profesjonell aktør.

Finanstilsynets vurdering etter dette er at både de objektive og subjektive vilkårene er til stede for at Finanstilsynet kan ilegge overtredelsesgebyr etter vphl. § 21-4 første ledd.

Ved vurderingen av om overtredelsesgebyr skal ilegges, har Finanstilsynet foretatt en konkret helhetlig vurdering av de individuelle forholdene i saken, jf. vphl. § 21-4 femte ledd. Finanstilsynet har i vurderingen lagt vekt på at et eventuelt brudd på reglene om flaggeplikt kunne vært forhindre gjennom etablering av hensiktsmessige systemer og/eller rutiner og at den flaggepliktige må anses å ha opptrådt uaktsomt. Finanstilsynet kan ikke se at vurderingen påvirkes av at den manglende flaggemeldingen skyldtes en regnefeil begått av utsteder.

Hovedhensynet bak flaggereglene er å sikre at utsteder og aksjemarkedet straks blir gjort kjent med erverv eller avhendelse av aksjer eller annen omstendighet som endrer eierstrukturen eller stemmerettsfordelingen i selskapet. Endringer i eierstrukturen i et selskap notert på et regulert marked kan ha stor betydning for markedskursen på selskapets aksjer fordi dette kan gi en indikasjon på at noen har, eller ikke lenger har, strategisk interesse i selskapet. Det er derfor viktig at markedet får denne informasjonen så fort som mulig. Finanstilsynet kan ikke se at det i denne vurderingen er relevant at primærinnsider og nærstående er underlagt meldeplikt.

Ved vurderingen av om gebyr skal ilegges i denne saken, legger Finanstilsynet vekt på at et brudd på reglene om flaggeplikt kunne vært forhindre gjennom etablering av hensiktsmessige systemer og/eller rutiner. Et vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr i denne saken vil etter Finanstilsynets vurdering ikke være uforholdsmessig. Finanstilsynet har tidligere ilagt overtredelsesgebyr for lignende overtredelser. Hensynet til likebehandling tilsier derfor at gebyr også bør ilegges i denne saken.

Finanstilsynet har derfor besluttet å ilegge overtredelsesgebyr som sanksjon for bruddet. I tråd med vphl. § 21-4 femte ledd skal Finanstilsynet ved utmålingen av overtredelsesgebyr særlig legge vekt på overtredelsens omfang og virkninger, om det foreligger gjentatte overtredelser, og graden av utvist skyld.

Finanstilsynet har hensyntatt i formildende retning at overtredelsen var av passiv karakter og skyldtes utvanning etter gjennomført kapitalforhøyelse, og at den prosentvise endringen var liten. Det er også hensyntatt i gebyrutmålingen at selskapet ikke har oppnådd en fortjeneste eller unngått et tap som følge av passeringen. I denne saken er det imidlertid andre tungtveiende momenter som trekker i motsatt retning, deriblant at det gjelder passering av en høy flaggegrense og at daglig leder i daværende Roger Hofseth AS (organisasjonsnummer 917 862 737) var primærinnsider i HBC på det aktuelle tidspunktet. Aktsomhetskravet skjerpes derfor ytterligere på grunn av vedkommendes nærhet til HBC. For øvrig kan ikke Finanstilsynet se at anførselene i den flaggepliktiges merknader til varselet kan hensyntas i formildende retning ved utmålingen av overtredelsesgebyret.

I tråd med praksis i andre saker med tilsvarende brudd har finner Finanstilsynet at et gebyr på 75 000 kroner er passende. Oversikt over praksis for utmåling av gebyr er publisert på Finanstilsynets nettside under fanen "Flaggeplikt" i lenke: <https://www.finanstilsynet.no/tilsyn/markedsatferd/>

## **5. Vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr**

Finanstilsynet finner at gjeldende bestemmelser i vphl §§ 4-2, 21-3, 21-9 og 21-14 ikke vil medføre et gunstigere resultat for den flaggepliktige.

På bakgrunn av de forhold som er omtalt ovenfor ilegger Finanstilsynet, RH Industri AS (organisasjonsnummer 925 109 533) et overtredelsesgebyr på 75 000 kroner for overtredelse av verdipapirhandelloven § 4-3 (slik bestemmelsen lød før 1. mars 2021).

Hjemmelen er vphl. § 21-4 slik bestemmelsen lød før 1. mars 2021.

Finanstilsynet gjør oppmerksom på at vedtak om ileggelse av overtredelsesgebyr for brudd på vphl § 4-3 vil bli publisert på Finanstilsynets hjemmeside.

Dette vedtaket kan påklages innen 3 uker etter at vedtaket er mottatt. Klage sendes Finanstilsynet. Klageinstans er Finansdepartementet. Forvaltningsloven §§ 18 og 19, om partenes adgang til å gjøre seg kjent med sakens dokumenter, gjelder. Det kan søkes om utsatt iverksetting av vedtaket, jf. forvaltningsloven § 42.

Overtredelsesgebyrer innkreves av Skatteetaten ved Statens innkrevingsentral. I tilfeller der vedtaket ikke påklages vil Statens innkrevingsentral sende krav om betaling umiddelbart etter klagefristens utløp. I tilfeller der vedtaket påklages, sendes kravet etter at klagen er avgjort av Finansdepartementet. Statens innkrevingsentralers frist for betaling er 3 uker etter faktura er sendt.

Eventuelle spørsmål kan rettes til Erik Landa på telefon 22 93 96 71.

For Finanstilsynet

Thomas Borchgrevink  
seksjonssjef

Erik Landa  
seniorrådgiver

*Dokumentet er godkjent elektronisk og har derfor ikke håndskrevne signaturer.*