

ACCURA



Udenlandske direkte investeringer (Foreign Direct Investments – FDI)

August 2022

Vores rådgivning

Simon Evers Hjelmberg

PARTNER, ADVOKAT (L)
KONKURRENCE- OG UDBUDSRET, FDI

+45 3945 2903

SEH@ACCURA.DK —



Jesper Fabricius

PARTNER, ADVOKAT (L)
KONKURRENCE- OG UDBUDSRET, FDI

+45 3078 6786

JEF@ACCURA.DK —



Rikke Sonne

ADVOKAT
KONKURRENCE- OG UDBUDSRET, FDI

+45 3945 0575

RSO@ACCURA.DK —



Ida Decker Andersen

ADVOKATFULDMÆGTIG
KONKURRENCE- OG UDBUDSRET, FDI

+45 3945 0129

IDA@ACCURA.DK —



Regulering af udenlandske direkte investeringer (Foreign Direct Investments, FDI) såvel i Danmark som internationalt udgør et **kerneområde for vores juridiske rådgivning**.

De danske myndigheders sagsbehandling af anmeldelser af udenlandske direkte investeringer er i vid udstrækning fortrolig, og viden om sagsbehandlingen opnås derfor først og fremmest via **praktisk erfaring fra konkrete sager**. Vores position som førende advokatvirksomhed i Danmark på M&A-markedet, uanset om man ser på antallet eller størrelsen af transaktioner, har givet os en **unik viden og erfaring** om de danske myndigheders behandling af anmeldelser af udenlandske direkte investeringer.

Danske virksomheders investeringer i udlandet kan være omfattet af FDI-regulering i andre lande, og internationale transaktioner kan kræve **FDI-godkendelse i flere forskellige lande** med forskellige regelsæt. I Accura samarbejder vi tæt med førende advokatfirmaer verden over om håndtering af FDI-regulering på tværs af landegrænser.

Vores FDI-team **rådgiver om alle aspekter af FDI-regulering**, herunder fx:

- analyser af behovet for tilladelse til eller anmeldelse af udenlandske investeringer mv. i Danmark eller i udlandet
- strukturering, udarbejdelse og håndtering af præ-screeninger, ansøgninger og anmeldelser
- udarbejdelse og forhandling af eventuelle tilsagn, carve-outs eller andre løsninger
- løbende projektstyring i hele FDI-processen

Foreign Direct Investments

Baggrund

Den 1. juli 2021 trådte den nye Lov om screening af visse udenlandske direkte investeringer mv. (investeringscreeningsloven) i kraft i Danmark.

Udenlandske direkte investeringer er i de senere år blevet et fokusområde verden over. Politiske bekymringer om virkningen af udenlandske investeringer og ønsket om at beskytte vigtige nationale interesser, ikke mindst i lyset af Covid-19-krisen, har medført, at mange lande har indført eller udvidet eksisterende FDI-screeningsordninger med henblik på at sikre, at udenlandske direkte investeringer ikke **truer den nationale sikkerhed og offentlige orden**.

I oktober 2020 blev der på EU-plan indført et overordnet regelsæt om FDI-screening, der bl.a. fastsætter visse rammer for EU-landenes nationale regler om screening af udenlandske direkte investeringer.

Alene i EU har 18 ud af 27 medlemslande således nu indført FDI-screeningsordninger i en eller anden form¹ med henblik på at sikre, at udenlandske direkte investeringer ikke truer den nationale sikkerhed og offentlige orden – og flere lande er undervejs.

Den danske investeringscreeningslov er et af de mest omfattende regimer for FDI-screening i verden. Loven finder anvendelse på udenlandske investeringer og visse særlige økonomiske aftaler, der er gennemført eller indgået efter 1. september 2021, og indebærer bl.a., at en lang række investeringer i og aftaler med danske virksomheder fremover skal anmeldes til og godkendes af Erhvervsstyrelsen eller Erhvervsministeren.

Med et af de største deal flows blandt danske advokatvirksomheder har Accura fra starten identificeret FDI-regulering såvel i Danmark som internationalt som et kerneområde for vores juridiske rådgivning.

¹ Europa Kommissionen: "List of screening mechanisms notified by Member States", opdateret 10. maj 2022

Den danske FDI-screeningsordning

Overblik

Den danske FDI-screeningsordning er todelt og består af:

1 En obligatorisk tilladelsesordning

Ordningen stiller krav om forudgående tilladelse til udenlandske direkte investeringer i og indgåelse af særlige økonomiske aftaler med danske virksomheder, der opererer inden for særligt følsomme sektorer og aktiviteter

2 En frivillig anmeldelsesordning

Udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler kan anmeldes, hvis de potentielt udgør en trussel mod den nationale sikkerhed og offentlige orden

”Udenlandsk direkte investering” omfatter erhvervelse af kontrol med eller betydelig indflydelse på en dansk virksomhed ved direkte eller indirekte besiddelse af eller kontrol over ejerandele eller stemmerettigheder i virksomheden eller tilsvarende kontrol ved andre midler. Tilsvarende kontrol ved andre midler kan fx være køb af aktiver eller langfristede lån.

”Særlige økonomiske aftaler” omfatter visse leverandør-, drifts- eller serviceaftaler samt visse joint ventures/samarbejdsaftaler om forskning og udvikling. For at blive omfattet af loven skal den udenlandske leverandør/aftalepart med aftalen opnå kontrol med eller betydelig indflydelse på den danske virksomhed, herunder på forretningskritiske områder i virksomheden.

1 Obligatorisk tilladelsesordning

De **særligt følsomme sektorer og aktiviteter** er overordnet afgrænset til danske virksomheder, der opererer inden for:

- forsvarssektoren
- IT-sikkerhedsfunktioner eller behandling af klassificerede oplysninger
- produktion af produkter med dobbelt anvendelse (”dual-use”), dvs. produkter der kan bruges til både civile og militære formål, herunder software og teknologi, der kan bruges til ”udformning, udvikling, produktion eller anvendelse af nukleare, kemiske eller biologiske våben eller disses fremføringsmidler”, som reguleret i Europa-Parlamentets og Rådets Forordning (EU) 2021/821 med senere ændringer
- anden kritisk teknologi, fx AI, kvante-, nano- og bioteknologi samt teknologier til beskyttelse af cyber- og informationssikkerhed
- kritisk infrastruktur, der er nødvendig for at opretholde eller genoprette samfundsvigtige funktioner inden for bl.a. følgende sektorer: energi, IKT, transport, beredskab og civilbeskyttelse, sundhed, drikkevand og fødevarer, spildevand og renovation, finans og økonomi samt pengeinstitut- og forsikringsvirksomhed

Den danske FDI-screeningsordning

Obligatorisk tilladelsesordning

Følgende udenlandske investorer skal søge om forudgående tilladelse, hvis der påtænkes direkte eller indirekte erhvervelse af **mindst 10%** af ejerandelene eller stemmerettighederne i eller tilsvarende kontrol ved andre midler i en dansk virksomhed, og den danske virksomhed opererer inden for de særligt følsomme sektorer og aktiviteter:

- Udenlandske statsborgere
- Virksomheder, der ikke er hjemmehørende i Danmark. Tilladelseskravet finder også anvendelse, hvis den udenlandske virksomhed har et fast driftssted i Danmark
- Virksomheder hjemmehørende i Danmark, der er en dattervirksomhed eller en filial af en virksomhed uden for Danmark
- Virksomheder hjemmehørende i Danmark, hvis en udenlandsk statsborger eller en virksomhed uden for Danmark har kontrol med eller betydelig indflydelse på denne
- Nationale myndigheder og statslige organer i lande uden for EU/EFTA, herunder offentlige institutioner og statsejede investeringsfonde
- Ideelle foreninger, ikke-erhvervsdrivende fonde og lignende juridiske personer uden for EU/EFTA

Udenlandske investorer, der tidligere har fået tilladelse til en investering, skal søge om tilladelse til **efterfølgende investeringer**, der medfører, at den udenlandske investors ejerandel eller stemmerettighederne i den danske virksomhed udgør henholdsvis 20%, 1/3, 50%, 2/3 eller 100% efter erhvervelsen.

Tilladelseskravet gælder med visse undtagelser på tilsvarende vis også ved **"Greenfield-investeringer"**, dvs. når en udenlandsk investor investerer i etablering af en ny dansk virksomhed inden for de særligt følsomme sektorer.



Forsvarssektoren



It-sikkerhedsfunktioner eller
behandling af klassificerede
oplysninger



Produkter med dobbelt
anvendelse (dual-use)



Anden kritisk teknologi



Kritisk infrastruktur

Den danske FDI-screeningsordning

Obligatorisk tilladelsesordning

Følgende udenlandske leverandører/aftaleparter skal søge om tilladelse til at indgå **særlige økonomiske aftaler** med en dansk virksomhed, hvis den danske virksomhed opererer inden for de særligt følsomme sektorer og aktiviteter:

- Udenlandske statsborgere med undtagelse af statsborgere fra EU/EFTA-lande
- Virksomheder, der er hjemmehørende uden for EU/EFTA-lande
- Virksomheder, der er hjemmehørende i Danmark og andre EU/EFTA-lande, hvis virksomheden er kontrolleret af personer eller virksomheder fra lande uden for EU/EFTA
- Nationale myndigheder og statslige organer uden for EU/EFTA, herunder offentlige institutioner og statsejede investeringsfonde
- Ideelle foreninger, ikke-erhvervsdrivende fonde og lignende juridiske personer uden for EU/EFTA

Ansøgning om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler skal indgives til Erhvervsstyrelsen.

Sagsbehandlingstiden er som udgangspunkt maksimalt 60 hverdage regnet fra det tidspunkt, hvor Erhvervsstyrelsen konstaterer, at ansøgningen er fuldstændig, men kan i visse tilfælde forlænges til 90 hverdage. I visse tilfælde kan Erhvervsstyrelsen forelægge sagen for Erhvervsministeren. I så fald gælder der ingen tidsfrister for ministerens behandling af sagen.



Forbud mod "gun jumping"

En anmeldelsespligtig investering eller særlig økonomisk aftale må først gennemføres eller indgås, når der er givet tilladelse. Parterne må derfor ikke implementere investeringen eller aftalen, før der er opnået tilladelse. Gennemføres investeringen eller aftalen uden tilladelse, kan investeringen eller aftalen påbydes afviklet. Hvis påbuddet ikke efterleves, kan den udenlandske investors stemmerettigheder i den danske virksomhed ophæves, og en aftale kan blive erklæret ugyldig.

Den danske FDI-screeningsordning

Frivillig anmeldelsesordning

2 Frivillig anmeldelsesordning

Hvis den udenlandske direkte investering eller særlige økonomiske aftale ikke er omfattet af den obligatoriske tilladelsesordning, bør det overvejes, om investeringen eller aftalen i stedet skal anmeldes efter den frivillige anmeldelsesordning, der principielt **omfatter alle andre sektorer end de særligt følsomme sektorer**.

Den frivillige anmeldelsesordning **omfatter alene følgende udenlandske investorer og aftaleparter**:

- Udenlandske statsborgere med undtagelse af statsborgere fra EU/EFTA-lande
- Virksomheder, der er hjemmehørende uden for EU/EFTA-lande
- Virksomheder, der er hjemmehørende i Danmark og andre EU/EFTA-lande, hvis virksomheden er kontrolleret af personer eller virksomheder fra lande uden for EU/EFTA
- Nationale myndigheder og statslige organer uden for EU/EFTA, herunder offentlige institutioner og statsejede investeringsfonde

Anmeldelsesordningen er relevant, hvis den udenlandske direkte investering kan udgøre en trussel mod den nationale sikkerhed eller offentlige orden, og den udenlandske investor direkte eller indirekte opnår besiddelse af eller kontrol over **mindst 25%** af ejerandelene eller stemmerettighederne i eller tilsvarende kontrol ved andre midler i en dansk virksomhed.

Derudover er anmeldelsesordningen relevant, hvis det vurderes, at en **påtænkt eller gennemført særlig økonomisk aftale** med en dansk virksomhed kan udgøre en trussel mod den nationale sikkerhed eller offentlige orden.

Hvad der konkret kræves for, at investeringen eller aftalen kan udgøre en trussel mod den nationale sikkerhed eller offentlige orden, er uklart i praksis. Det er vores vurdering, at fx udenlandske direkte investeringer i virksomheder, hvis leverancer er vigtige for de danske myndigheder, uden dog derved at være omfattet af de særligt følsomme sektorer, kan være omfattet af den frivillige anmeldelsesordning.

Sagsbehandlingstiden er som udgangspunkt maksimalt 60 hverdage regnet fra det tidspunkt hvor Erhvervsstyrelsen konstaterer, at anmeldelsen er fuldstændig, men kan i visse tilfælde forlænges til 90 hverdage. I visse tilfælde kan Erhvervsstyrelsen forelægge sagen for Erhvervsministeren. I så fald gælder der ingen tidsfrister for ministerens behandling af sagen.

Har Erhvervsstyrelsen ikke truffet afgørelse inden for de 60 hverdage eller givet meddelelse om, at anmeldelsen ikke kan behandles på det foreliggende grundlag, **anses investeringen eller aftalen som godkendt**. Investeringer eller aftaler, der er omfattet af den frivillige anmeldelsesordning, men som ikke er anmeldt, kan i op til 5 år efter gennemførelsen eller indgåelsen blive undersøgt af Erhvervsstyrelsen og potentielt kræves afviklet.

Den danske FDI-screeningsordning

High-level vurdering af om ansøgning eller anmeldelse er relevant efter investeringscreeningsloven

1 Særligt følsomme sektorer/aktiviteter

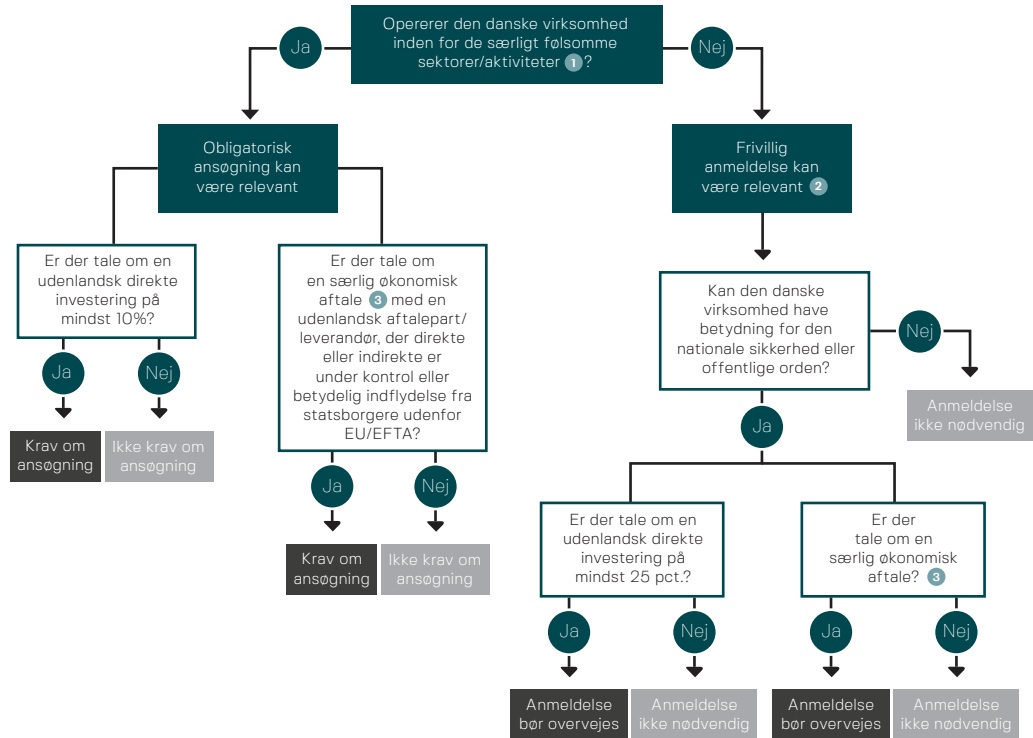
1) Forsvarssektoren, 2) IT-sikkerhed eller behandling af klassificerede oplysninger, 3) produkter med dobbelt anvendelse, 4) anden kritisk teknologi, f.eks. AI, kvante-, nano- og bioteknologi samt teknologier til beskyttelse af cyber- og informationssikkerhed, 5) kritisk infrastruktur, der er nødvendig for at opretholde eller genoprette samfundsvigtige funktioner inden for bl.a. følgende sektorer: energi, IKT, transport, sundhed, drikkevand og fødevarer, spildevand og renovation samt finans og økonomi.

2 Den frivillige anmeldelsesordning

Gælder alle andre sektorer end de særligt følsomme sektorer, hvis den pågældende danske virksomhed kan have betydning for den nationale sikkerhed eller offentlige orden. Her har myndighederne mulighed for at gribe ind, men kun hvis den udenlandske investor/aftalepart direkte eller indirekte er under kontrol eller betydelig indflydelse fra statsborgere uden for EU/EFTA. En frivillig anmeldelse kan give sikkerhed for, at myndighederne ikke vil gribe ind.

3 Særlig økonomisk aftale

Drifts-, leverandør- eller serviceaftaler samt joint ventures/samarbejdsaftaler om forskning og udvikling. Den udenlandske aftalepart skal med aftalen opnå kontrol med eller betydelig indflydelse på den danske virksomhed, herunder på forretningskritiske områder i den danske virksomhed.





Informationen i denne brochure er alene af vejledende karakter og kan ikke erstatte juridisk rådgivning.

Accura Advokatpartnerselskab

Tuborg Boulevard 1
2900 Hellerup

www.accura.dk