

ACCURA



Udenlandske direkte investeringer (Foreign Direct Investments – FDI)

Februar 2024

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

DIRECTOR, 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- og energikrisen, 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 21 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 13. oktober 2023

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 indgåelse af særlige økonomiske aftaler med og udenlandske direkte investeringer i danske virksomheder, der opererer inden for særligt følsomme sektorer og aktiviteter. Derudover stiller ordningen krav om forudgående tilladelse ved indgåelse af kontrakter vedrørende etablering, medejerskab og drift af energien i Nordsøen.

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.

”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.

”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 stem- merettigheder i virksomheden eller tilsvarende kontrol ved andre midler. Tilsvarende kontrol ved andre midler kan fx være køb af aktiver eller langfristede lån.

”Kontrakter vedrørende etablering, medejerskab og drift af energien i Nordsøen” omfatter alle kontraktparter, herunder også dansk kontrolleret kontraktparter, der påtænker at indgå kontrakt vedrørende etablering, medejerskab og drift af energien i Nordsøen.

Den danske FDI-screeningsordning

Obligatorisk tilladelsesordning

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

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

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



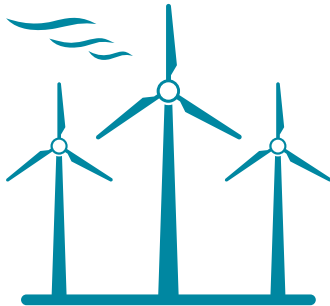
Kritisk infrastruktur

Den danske FDI-screeningsordning

Obligatorisk tilladelsesordning

En kontraktpart skal forud for indgåelse af en kontrakt vedrørende **etablering, medejerskab og drift af energiøen i Nordsøen** søge om tilladelse hertil hos Erhvervsstyrelsen.

Derudover kan erhvervsministeren efter anmodning fra klima-, energi- og forsyningsministeren beslutte, at alle deltagere ved udbud af kontrakter vedrørende etablering, medejerskab og drift af energiøen i Nordsøen, skal søge om tilladelse til at indgå kontrakten.



Underleverandører

Erhvervsstyrelsen kan kræve, at kontraktparten eller deltageren giver oplysninger om underleverandørers navn, kontaktoplysninger og oplysninger om juridisk repræsentant i forbindelse med ansøgning om tilladelse.

Kendes underleverandørerne ikke på tidspunktet for ansøgning, kan en tilladelse betinges af, at udvalgte underleverandører, der anvendes til opfyldelse af kontrakten, skal godkendes efter tilladelsen er udstedt.



”Kontraktpart”

Alle kontraktparter, der har til hensigt at indgå en kontrakt vedrørende etablering, medejerskab og drift af energiøen i Nordsøen, er forpligtet til at ansøge om tilladelse hertil. Forpligtelsen omfatter således alle kontraktparter, uanset hvor de er hjemhørende, herunder også virksomheder, der er kontrolleret af en dansk statsborger eller virksomhed. Tilsvarende gælder hvor erhvervsministeren har truffet beslutning om at alle deltagere skal søge om tilladelse.

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.

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

Sagsbehandlingsprocedure

Sagsbehandlingen for ansøgninger om tilladelse til udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler samt anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler er inddelt i to faser. Tilsvarende gælder for kontrakter vedrørende etablering, medejerskab og drift af energien i Nordsøen.

Fase I skal være afsluttet senest 45 kalenderdage efter, at Erhvervsstyrelsen har erklæret ansøgningen eller anmeldelsen for fuldstændig oplyst. Fase I kan afsluttes ved en afgørelse om tilladelse eller godkendelse, eller ved at sagen overgår til fase II.

Fase II skal være afsluttet senest 125 kalenderdage efter, at Erhvervsstyrelsen har erklæret at de supplerende oplysninger, som Erhvervsstyrelsen kan kræve i forbindelse med fase II, er fuldstændige. Fase II kan afsluttes ved en afgørelse om tilladelse eller godkendelse, en meddelelse om at indlede forhandlinger, eller at ansøgningen eller anmeldelse skal forelægges erhvervsministeren.

Der er ikke nogen retsvirkninger forbundet med, at Erhvervsstyrelsen ikke overholder fristerne.

Ansøgning om tilladelse til og anmeldelse af udenlandske direkte investeringer og særlige økonomiske aftaler skal indgives til Erhvervsstyrelsen. Tilsvarende skal en ansøgning om tilladelse til at indgå kontrakt vedrørende etablering, medejerskab og drift af energien i Nordsøen indgives til Erhvervsstyrelsen.



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

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

1 Særligt følsomme sektorer/aktiviteter/energiøen

1) Forsvarssektoren, 2) IT-sikkerhed eller behandling af klassificerede oplysninger, produkter med dobbelt anvendelse, 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

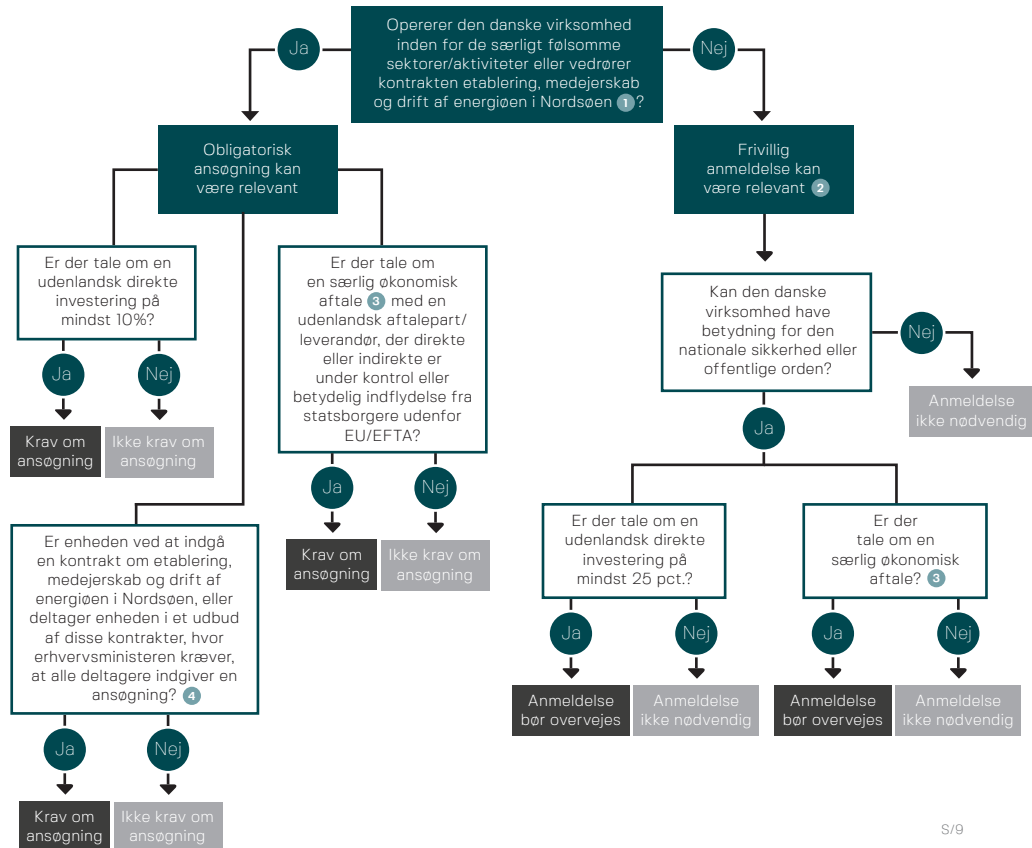
Gælder alle andre sektorer end de særligt følsomme sektorer, hvis den pågældende danske virksomhed kan have betydning for den nationale sikkerhed eller offentlige orden. Her har myndighederne mulighed for at gribe ind, men kun hvis den udenlandske investor/aftelepart direkte eller indirekte er under 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.

4 Kontrakt vedrørende etablering, medejerskab og drift af energiøen

Alle kontraktpartier eller, hvor erhvervsministeren har krævet det, alle deltagere i et udbud, skal indgive en anmeldelse om tilladelse til at indgå en kontrakt vedrørende etablering, medejerskab og drift af energiøen i Nordsøen. Forpligtelsen gælder selv om enheden er kontrolleret af en dansk statsborger eller virksomhed.



The image shows a modern building facade with a grid of windows. The word 'ACCURA' is prominently displayed in large, dark letters at the top of the building. The building's facade is composed of light-colored, rectangular panels. The windows are arranged in a regular pattern, with some being larger than others. The sky is a deep blue with some light clouds.

ACCURA

Accura Advokatpartnerselskab

Alexandriagade 8
2150 Nordhavn

www.accura.dk

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