

Nærings- og Handelsdepartementet
v/Næringsminister Monica Mæland
Postboks 8014 Dep
0030 OSLO

Vår ref.
akh/tb/bb

Deres ref.
13/47

Dato
6. desember 2013

Aker Wayfarer

Det refereres til gårsdagens brev fra Aker Kværner Holding med vedlegg. Ved en feiltakelse ble brev fra styremedlem Else Bugge Fougner datert 29. november 2013 ikke vedlagt. Kopi av brevet vedlegges herved.

Med vennlig hilsen



Bjarne Borgersen
Fungerende Styreleder

Vedlegg: Brev fra Else Bugge Fougner av 29. november 2013 til styret i Aker Kværner Holding

HJORT

Styret i Aker Kværner Holding AS

Oslo, 29. november 2013

Ansvarlig advokat: Else Bugge Fougner
Referanse: M 730913.1

AKER WAYFARER SAKEN – REDEGJØRELSE TIL NÆRINGSMINISTEREN

1 INNLEDNING

Jeg viser til styremøte i Aker Kværner Holding AS onsdag 20. november 2013.

Avslutningsvis i styremøtet delte styreleder Øyvind Eriksen ut et brev til styret i Aker Kværner Holding AS datert 20. november 2013. I brevet heter det:

"Forslaget ble lagt til side da styremedlemmet i Aker Kværner Holding (AKH) oppnevnt av staten, Else Bugge Fougner, på prinsipielt grunnlag ikke kunne akseptere en nullstilling. Det er uklart for Aker om Nærings- og handelsdepartementet ble konsultert i saken.

Aker ber styret i AKH om å sikre at også denne delen av sakskomplekset blir behandlet i redegjørelsen, herunder de kommersielle konsekvensene og spørsmål om departementets egen rolle i saken. Da denne delen av redegjørelsen vil omfatte Bugge Fougners rolle mener Aker at hun bør fratres som styremedlem i behandling av redegjørelsen."

Brevet til styret i Aker Kværner Holding AS var undertegnet av Aker ASA ved styreleder Kjell Inge Røkke.

2 SAKSBEHANDLING AKER WAYFARER VÅREN 2010

Saken ble behandlet første gang i styret i den gang Aker Holding AS 2. mars 2010.

I protokollasjonen fra styremøtet heter det:

”Leif Borge redegjorde for bakgrunnen for den opprinnelige transaksjonen og hvorfor Aker Solutions nå ønsker å reversere de inngåtte avtaler knyttet til leie av et nytt skip med byggenummer 718. Dette har sammenheng med at Aker Solutions nå anser seg bedre tjent med å finansiere skipet over egen balanse samt at dette også gir større fleksibilitet til å foreta ønskede endringer innen det samlede byggeprogram.

Aker har akseptert reversering mot kun å få refundert sine faktiske utlegg da dette nå også er i samsvar med målsettingene å reduserer antall transaksjoner mot nærstående.

Under diskusjonen ble det gitt uttrykk for at Aker Holding bør utvikle generelle retningslinjer for sin behandling av saker mellom nærstående selskaper i Aker. Formålet vil være å sikre klarhet i roller og forventninger og at kravet til armlengdes avstand er ivaretatt. Dette vil bidra til nødvendig forutsigbarhet og grundighet i saksbehandlingen. Hovedprinsippene for slike retningslinjer vil være at Aker Holding AS ikke ønsker å være part i kommersielle diskusjoner, men skal sikre at beslutningsgrunlaget avhengig av sak dekker:

- *Beskrivelse av bakgrunn og prosess*
- *Juridisk vurdering*
- *Ekstern verdivurdering (når relevant)*

Vedtak: Styret tok orienteringen til etterretning. Styret ba videre om at Aker utarbeider et notat til styret som beskriver hele transaksjonen og saksbehandlingen, samt at Aker Holdings faste advokat gir en uttalelse overfor styret på de juridiske forhold knyttet til transaksjonen. Etter at materialet foreligger, vil styret ta stilling til videre saksbehandling”

Undertegnede hadde enkelte bemerkninger til første utkastet til styreprotokollasjon. Jeg viser til mitt brev til Aker ASA ved Olav Revhaug 19. april 2010. Brevet vedlegges som **bilag 1**. Mine forslag til endringer ble innarbeidet i protokollasjonen som styret enstemmig vedtok, herunder Kjell Inge Røkke.

Saken var neste gang oppe i styremøte 18. april 2010. I protokollen fra styremøtet heter det:

”Styret hadde tidligere fått oversendt et notat utarbeidet av Aker Solutions som beskriver bakgrunn for transaksjonen og saksbehandlingen i Aker Solutions, samt et notat utarbeidet av Aker Holdings faste advokat, Hans Cappelen Arnesen fra Advokatfirmaet Thommessen om de juridiske forhold. Videre har styret, med samtykke fra Aker Solutions, mottatt kopi av den verdivurderingen som Ernst & Young har avgitt til Aker Solutions på transaksjonen.

Øyvind Eriksen åpnet med å vise til forrige styremøte, samtaler under veis med deler av styret, og ønsket om nå å konkludere den videre behandling av transaksjonen.

Det er ikke fremkommet synspunkter på advokat Arnesens notat som konkluderer med at basert på de oppgitte verdier er dette ikke en transaksjon som skal behandles av Aker Holding og dets eiere etter aksjonæravtalen m/tillegg. Da den allikevel er fremmet vil den

også bli behandlet av styret i Aker Holding som en nærstående transaksjon mellom Aker og Aker Solutions i henhold til retningslinjene i aksjonæravtalen.

Med henvisning til vurderingen fra advokat Arnesen påpekte Else Bugge Fougner at dette er en ny transaksjon og at den må saksbehandles og vurderes som det.

Ernst & Youngs verdivurdering tar utgangspunkt i at prisen ved salget til Aker pr 1. april 2009 representerte "fair value" og har lagt dette til grunn for sin verdivurdering nå. Ernst & Young har vurdert etterfølgende forhold bl.a.:

- Økt verdi av leiekontrakten hensyntatt lavere kapitalkost nå.*
- Lavere restverdi som følger av antatt svakere rater i perioden etter utløpet av 10-års leieperioden*

Else Bugge Fougner presiserte at vi må sikre at verdivurderingen nå er foretatt på helt selvstendig grunnlag. Dette kan for eksempel gjøres ved at Ernst & Young avgir en uttalelse som sier at de har foretatt en markedsmessig vurdering av transaksjonen 1. april 2009, og at de har gjort en tilsvarende vurdering nå. Alternativt kan det innhentes verdivurderinger fra andre kvalifiserte aktører. I begge alternativene er det markedsverdien som skal vurderes. Hun påpekte videre at Ernst & Young opererer med en range på verdi mellom MNOK 27 og MNOK 39, mens prisen som er diskutert mellom partene for "reverseringen" nå er MNOK 24. Hun minnet også om at advokat Arnesen har påpekt at en pris som overstiger MNOK 27,4 vil innebære generalforsamlingsbehandling i Aker Solutions.

Øyvind Eriksen konkluderte med at Aker ASA nå ikke kommer til å inngå avtale på de foreliggende vilkår. Det fremskaffes ny vurdering av virkelig markedsverdi og dersom Aker Solutions aksepterer den nye prisen fremlegges transaksjonen om nødvendig for generalforsamlingen i Aker Solutions til beslutning. I forkant av slik generalforsamling vil styret i Aker Holding, og dets eiere, behandle transaksjonen og ta stilling til stemmegivning i henhold til prosedyrene i aksjonæravtalen m/tillegg.

Kjell Inge Røkke ba om at det blir innhentet verdivurdering fra minst et uavhengig medlem i tillegg til eller i stedet for Ernst & Young."

Protokollen ble vedtatt av et enstemmig styre, herunder Kjell Inge Røkke.

Saken ble siste gang behandlet i styremøtet i Aker Holding AS 5. mai 2010. I protokollen fra styremøtet heter det:

"Sammen med innkallingen var det distribuert et notat som redegjorde for de forhold som lå til grunn for beslutningen om ikke å gjennomføre reverseringen av transaksjonen som tidligere diskutert i styret.

Øyvind Eriksen understreket at et overordnet mål er ro og tillit. Aker ønsker færrest mulig nye nærstående transaksjoner som kan skape grunnlag for misforståelser og usikkerhet. Beslutningen om ikke å gjennomføre transaksjonen er tatt i lys av dette.

Vedtaket: Styret tok orienteringen til etterretning"

Vedtaket ble truffet av et enstemmig styre, herunder Kjell Inge Røkke.

Til styremøtet 5. mai 2010 var det oversendt et notat fra administrasjonen i Aker ASA til styret i Aker Holding AS datert 29. april 2010. I notatet heter det:

"I sin behandling av saken har styret i Aker Holding AS konkludert med at en reversering slik foreslått er å betrakte som en ny og selvstendig transaksjon mellom partene, og at det således er nødvendig å gjennomføre en ny uavhengig vurdering av markedsverdien med basert på dagens situasjon.

Aker besluttet å videreføre den opprinnelige avtalen, med følgende hovedargumenter:

- 1. Aker har vært svært tydelige på at selskapet ikke ønsker å involvere seg i nye transaksjoner med nærstående parter. Aker Holding styrets krav om at den foreslåtte transaksjonen behandles som en ny nærstående transaksjon gjør at Aker, på et prinsipiell grunnlag, ikke ønsker å gjennomføre den slik opprinnelig foreslått.*
- 2. Den foreslåtte transaksjonen mellom Aker og Aker Solutions var en reversering av inngått avtale, og var således basert på verdien fra det opprinnelige transaksjonstidspunktet. En ny verdsettelse på selvstendig grunnlag nå vil, etter Akers skjønn, avstedkomme en vesentlig høyere verdi enn det som var avtalt i den foreslåtte reverseringen. Årsakene til de antatte merverdiene er todelt; (1) en betydelig bedring i markedet for finansiering, med påfølgende bedret kontantstrøm for utleier, (2) et potensiale for utleier knyttet til det langsiktige perspektivet, herunder restverdien av skipet ved utløp av leieperioden, som overstiger eventuell risiko knyttet til det kortsiktige ratebildet.*
- 3. Aker Solutions har tidligere ytret ønske om å endre bruksområde for skipet og muligens øke sin investering i utstyr ut over det som var planlagt i den inngåtte charteravtale. Aker Solutions har nå varslet Aker om at de vil søke å holde investeringen på NB 718 innenfor det avtaleregulerte nivået for investeringer under charteravtalen. Dersom det senere skulle bli avdekket behov for ytterligere investeringer, hvor Aker gjennom charteravtalen blir involvert, vil dette bli fremlagt overfor Aker Holding i henhold til reglene i aksjonæravtalen."*

Styremedlemmene i Aker Holding AS i perioden mars til og med mai 2010 besto av:

Øyvind Eriksen
Kristin Krohn Devold
Kjell Inge Røkke
Peter Sandehed
Else Bugge Fougner

3 STYRETS OG MIN VURDERING AV "NULLSTILLING"

I notatet fra administrasjonen i Aker ASA til styret 29. april 2010, jf foran side 4, gjengis styrets enstemmige oppfatning om *"at en reversering slik foreslått er å betrakte som en ny og selvstendig transaksjon mellom partene, og at det således er nødvendig å gjennomføre en ny uavhengig vurdering av markedsverdien med basert på dagens situasjon"*.

Undertegnede har ikke på noe tidspunkt gitt uttrykk for at jeg *"på prinsipielt grunnlag ikke kunne akseptere nullstilling"*.

I notatet 29. april 2010 fra administrasjonen i Aker ASA til styret i Aker Holding AS heter det for øvrig at *"Aker, på et prinsipielt grunnlag, ikke ønsket å gjennomføre den slik opprinnelig foreslått."*

Jeg kan ikke se at det er noe grunnlag for at jeg skulle være inhabil i behandling av denne saken i styret i Aker Kværner Holding AS knyttet til besvarelse av brevet 14. november 2013 fra næringsminister Monica Mæland til styret.

4 FORHOLDET TIL NÆRINGS- OG HANDELSDEPARTEMENTET

I Aker ASAs brev av 20. november 2013 reises spørsmålet om *"Nærings- og Handelsdepartementet ble konsultert i saken"*. Jeg kan ikke se av min kalender eller e-poster at det ble gjort. Jeg sendte en e-post til styremedlem Peter Sandehed den 1. mars 2010. Jeg ba om at han ringte meg for å drøfte saker som skulle behandles på styremøtet 2. mars 2010. Jeg har i dag ingen erindring om hvilke saker jeg snakket med Sandehed om i telefonen.

Med vennlig hilsen
Advokatfirmaet Hjort DA


Else Buggé Fougner

Partner
Høyesterettsadvokat
ebf@hjort.no

ADVOKATFIRMAET
HJORT

Olav Revhaug
Aker ASA

Sendt pr e-post: olav.revhaug@akerasa.com

Oslo, 19. april 2010

Ansvarlig advokat: Else Bugge Fougner
Referanse: 138758-001

**STYRESAK 10/10 REVERSERING AV SHIP LEASE TRANSACTION. UTKAST
TIL STYREREFERAT**

Jeg er klar over at administrasjonen la opp til en begrunnelse knyttet til reversering, mens dialogen i styret gikk på om saksbehandlingen som hadde funnet sted, var tilfredsstillende, jeg viser her til utkast til referat, tredje avsnitt. Jeg foreslår følgende endring i tredje avsnitt fra "Formålet vil være ...":


"Formålet vil være å sikre klarhet i roller og forventninger og at kravet til armlengdes avstand er ivaretatt. Dette vil bidra til nødvendig forutsigbarhet og grundighet i saksbehandlingen. Hovedprinsippene for slike retningslinjer vil være at Aker Holding AS ikke ønsker å være part i kommersielle diskusjoner, men skal sikre at beslutningsgrunlaget uavhengig av sak dekker:

- *Beskrivelse av bakgrunn og prosess*
- *Juridisk vurdering*
- *Ekstern verdivurdering (når relevant)*

Når det gjelder selve utkast til vedtak, foreslår jeg at "reversering av" tas ut. Derneft at det føyes til en ny setning:

"Etter at materialet foreligger, vil styret ta stilling til videre saksbehandling."

Med vennlig hilsen
Advokatfirmaet Hjort DA


Else Bugge Fougner
Partner
Høyesterettsadvokat
ebf@hjort.no