

2021-10-14

B E S L U T

OptiCept Technologies AB
Att: Verkställande direktören
Att: Styrelseordföranden
Skiffervägen 12
224 78 Lund

FI Dnr 19-18441

Delgivning nr 2



Finansinspektionen
Box 7821
SE-103 97 Stockholm
[Brunnsgatan 3]
Tel +46 8 408 980 00
Fax +46 8 24 13 35
finansinspektionen@fi.se
www.fi.se

Kopia till ombuden advokaterna Carl-Johan Krusell och Petra Gustafsson via mejl: AA , BB

Sanktionsavgift enligt lagen (2016:1306) med kompletterande bestämmelser till EU:s marknadsmissbruksförordning

Finansinspektionens beslut

1. OptiCept Technologies AB, 556844-3914, ska betala en sanktionsavgift på 1 400 000 kronor.
2. Finansinspektionen skriver av ärendet i den del det avser misstanke om överträdelse av artikel 17 i EU:s marknadsmissbruksförordning nr 596/2014 vid ArcAromas informationsgivning den 21 december 2017.

(5 kap. 2 § 2 och 4 lagen [2016:1306] med kompletterande bestämmelser till EU:s marknadsmissbruksförordning)

Hur man överklagar, *se bilaga 1.*

Sammanfattning

Inledningsvis ska anmärkas att de aktuella överträdelserna i december 2017 begicks av bolaget ArcAroma AB, (publ), 556586-1985 (ArcAroma eller bolaget). ArcAroma var i december 2017 ett svenskt aktiebolag vars aktier handlades på MTF-plattformen Nasdaq First North Premier. Under våren 2021 upplöstes ArcAroma genom fusion. Bolaget är numera upptaget i OptiCept Technologies AB (OptiCept Technologies). Fusionen omfattade ArcAroma och OptiFreeze AB (publ) (Optifreeze).

Finansinspektionen har genomfört en undersökning med anledning av ArcAromas misstänkta överträdelser av artiklarna 17 och 18 i Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 596/2014 av den 16 april

2014 om marknadsmissbruk¹ (Mar). Finansinspektionen har granskat ArcAromas hantering av informationsgivningen vid två tillfällen (den 1 och den 21 december 2017) i samband med att Optifreeze, som vid tidpunkten var en avtalspartner till ArcAroma, offentliggjort information om att Optifreeze hade ingått ett avtal med en tredje part.

Finansinspektionen har funnit att ArcAroma har åsidosatt kraven på offentliggörande av insiderinformation i artikel 17 i Mar genom att inte offentliggöra insiderinformation så snart som möjligt vad avser bolagets informationsgivning den 1 december 2017. När det gäller bolagets informationsgivning den 21 december 2017 har Finansinspektionen kommit till slutsatsen att bolaget inte har överträtt artikel 17 i Mar och att ärendet i den delen därför ska skrivas av från vidare handläggning. Vidare har Finansinspektionen funnit att ArcAroma åsidosatt sina skyldigheter i artikel 18 i Mar genom att vid de två tillfällena inte föra en korrekt insiderförteckning.

Vid en sammanvägd bedömning av omständigheterna i ärendet har Finansinspektionen bedömt att överträdelserna av artiklarna 17 och 18 i Mar motiverar sanktionsavgifter på 600 000 respektive 900 000 kronor, sammanlagt 1 500 000 kronor.

Finansinspektionen har satt ned den sammanlagda sanktionsavgiften med 100 000 kr. Nedsättningen har gjorts vid en proportionalitetsbedömning och sedan Finansinspektionen har konstaterat att handläggningen i ärendet har dragit ut på tiden, att överträdelserna ägde rum i december 2017, att Nasdaqs utredning lämnades till Finansinspektionen i augusti 2018 och att bolaget i september 2019 delgavs upplysning om att frågan om ingripande för de nu aktuella överträdelserna tagits upp av inspektionen.

Den sammanlagda avgiften uppgår därmed till 1 400 000 kronor.

1. Bakgrund

ArcAroma var i december 2017 ett svenskt aktiebolag vars aktier handlades på MTF-plattformen Nasdaq First North Premier. ArcAroma var därmed i december 2017 att betrakta som en emittent enligt artiklarna 17 och 18 i Mar och dessa bestämmelser var således tillämpliga på bolaget (jfr artiklarna 2.1 b, 3.1.21, 17.1 tredje stycket och 18.7 i Mar).

Finansinspektionen har genomfört en undersökning med anledning av ArcAromas misstänkta överträdelser av artiklarna 17 och 18 i Mar. Finansinspektionens har granskat ArcAromas hantering av informationsgivningen vid två tillfällen i december 2017. Det första tillfället har avsett ArcAromas informationsgivning i samband med att en avtalspartner

¹ Europaparlamentets och rådets förordning (EU) nr 596/2014 av den 16 april 2014 om marknadsmissbruk (marknadsmissbruksförordning) och om upphävande av Europaparlamentets och rådets direktiv 2003/6/EG och kommissionens direktiv 2003/124/EG, 2003/125/EG och 2004/72/EG.

till bolaget (Optifreeze) offentliggjort information om ett tecknat testavtal (ArcAromas pressmeddelande den 1 december 2017 kl. 08.30). Det andra tillfället har avsett bolagets informationsgivning i samband med en liknande händelse där Optifreeze offentliggjort information om ett leverantörsavtal (ArcAromas pressmeddelande den 21 december 2017 kl. 14.52).

I augusti 2018 har Nasdaq Stockholm AB (Nasdaq), i enlighet med bestämmelsen i 5 kap. 11 a § i Finansinspektions föreskrifter om verksamhet på marknadsplatser (FFFS 2007:17), till Finansinspektionen överlämnat en kopia av Nasdaqs beslut att rikta kritik mot ArcAroma. Nasdaq har också, med stöd av samma bestämmelse, överlämnat ytterligare dokumentation som hör till utredningen. Finansinspektionen har tagit del av Nasdaqs utredning och kritikbeslut. Nasdaq har riktat kritik mot ArcAroma för bolagets informationsgivning genom pressmeddelandet den 1 december 2017. Nasdaq bedömde att ArcAroma överträtt artikel 17 i Mar genom att inte så snart som möjligt ha offentliggjort den insiderinformation som pressmeddelandet avsåg.

Finansinspektionen inledde i september 2019 en undersökning mot ArcAroma avseende misstankar om överträdelse av artiklarna 17 och 18 i Mar. Inspektionen underrättade bolaget om detta och begärde att bolaget skulle komma in med visst underlag till myndigheten. Bolaget, som delgavs denna upplysning den 18 september 2019, kom in med svar och underlag den 8 oktober 2019.

I april 2020 skickade Finansinspektionen en avstämningsskrivelse till bolaget, vilken bolaget delgavs den 22 april 2020. I avstämningsskrivelsen redogjorde Finansinspektionen för sina iakttagelser och preliminära bedömningar. Av avstämningsskrivelsen framgick att Finansinspektionen preliminärt gjorde bedömningen att bolaget gjort sig skyldigt till överträdelser av artiklarna 17 och 18 i Mar.

Bolaget lämnade den 11 maj 2020 sina synpunkter på avstämningsskrivelsen.

Den 26 april 2021 skickade Finansinspektionen en begäran om yttrande till bolaget där det framgick att Finansinspektionen övervägde ingripanden mot bolaget med hänsyn till preliminära bedömningar om bolagets överträdelser av artiklarna 17 och 18 i Mar. Finansinspektionen kommunicerade också sin avsikt att skriva av ärendet i den del som rörde misstanke om överträdelse av artikel 17 i samband med bolagets informationsgivning den 21 december 2017.

Bolaget yttrade sig den 28 maj 2021 med anledning av Finansinspektionens begäran.

2. Tillämpliga bestämmelser

Finansinspektionen redogör närmare för de bestämmelser som myndigheten tillämpar vid prövningen av detta ärende i bilaga 2.

3. Tidpunkten för offentliggörandet av insiderinformation

3.1 Ärendet

Pressmeddelandet den 1 december 2017

Av Finansinspektionens utredning framgår att Optifreeze den 30 november 2017 kl. 14.32 offentliggjorde information om att Optifreeze tecknat ett testavtal med en ledande teknisk leverantör. Av Optifreeze pressmeddelande framgår bland annat att avtalet omfattade leverans av ett optiCEPT® system. Av utredningen framgår vidare att ArcAroma den 1 december 2017 kl. 08.30 offentliggjorde ett pressmeddelande med uppgifter om att testavtalet som Optifreeze ingått innebar leverans av optiCEPT till Tyskland. ArcAroma angav i pressmeddelandet att ArcAroma med innehav om 15,38 procent av aktierna var den största ägaren i Optifreeze och att ArcAroma också var medgrundare och teknikleverantör till Optifreeze. Av pressmeddelandet framgick också att kunden valt ett system med ArcAromas optiCEPT® generator och styrsystem. ArcAroma uttalade också i pressmeddelandet att Optifreeze avtal var glädjande för Optifreeze men också för ArcAroma såväl som närstående ägare som leverantör. Vidare angavs att ArcAroma i stor utsträckning hade ”medverkat vid intrimningen av systemet och genomför de modifieringar som krävts för de olika applikationer som Optifreeze tagit fram”. Pressmeddelandet innehöll en hänvisning till att informationen var sådan som bolaget var skyldigt att offentliggöra enligt Mar.

Av utredningen framgår vidare att ArcAroma enligt egna uppgifter under hösten 2017 hade fört diskussioner med Optifreeze som var kopplade till de diskussioner som Optifreeze förde med aktören som Optifreeze senare tecknade avtal med.

ArcAroma har till Finansinspektionen i huvudsak uppgett följande.

Informationen som offentliggjordes den 1 december 2017 kl. 8.30 var sådan som bolaget var skyldig att offentliggöra enligt Mar. Offentliggörandet skedde dock så snart som möjligt.

Det saknas stöd i Mar att kräva att ArcAroma aktivt skulle bevaka Optifreeze informationsgivning och vara adekvat förberett för att se till att offentliggörandet av insiderinformation delgavs marknaden så snart som möjligt. Skyldigheten att offentliggöra insiderinformation enligt Mar omfattar nämligen endast sådan information som bolaget har kännedom om. ArcAroma kan inte anses ha fått kännedom om insiderinformationen när Optifreeze offentliggjorde sitt pressmeddelande den 30 november 2017 kl. 14.32. Först på kvällen samma dag fick ArcAroma kännedom om insiderinformationen. Arbetet med att analysera informationen påbörjades så snart som bolaget fick kännedom om informationen. ArcAromas VD avslutade möten kl. 17.30 och kontakt togs därefter med Optifreeze. ArcAroma kunde då säkerställa att testavtalet innebar en order för ArcAroma samt att detta innebar en sannolik

inverkan på priset av ArcAromas aktier. Det var alltså först vid den tidpunkten på kvällen den 30 november 2017 som ArcAromas skyldighet att offentliggöra informationen ”så snart som möjligt” inträdde.

Att ett offentliggörande ska ske så snart som möjligt, i stället för omedelbart, innebär att det måste finnas tid för emittenten att upprätta ett pressmeddelande och i övrigt administrera offentliggörandet. Emittenten måste också få tid att analysera informationens betydelse för emittenten samt säkerställa att informationen som offentliggörs är korrekt, tillräckligt pedagogisk och att det efter offentliggörandet inte längre finns någon insiderinformation inom emittenten. Bedömningen av rekvisitet ”så snart som möjligt” ska baseras på emittentens faktiska agerande i det enskilda fallet. En följd av detta är att ”så snart som möjligt” kan innebära olika tidsutdräkter beroende på vilket bolag insiderinformationen avser. Mindre utvecklingsbolag såsom ArcAroma borde kunna få något längre tid på sig jämfört med börsnoterade bolag innan fördröjningen anses vara vårdslös. Tiden för att verifiera, analysera och bedöma informationens påverkan på ArcAroma för att sedan formulera ett pressmeddelande och i övrigt administrera offentliggörandet kom att uppgå till flera timmar, varav en stor majoritet avser en period då börserna var stängd och förutsättningarna för att snabbt värdera och sammanställa information var sämre bland annat på grund av att anställda inte befann sig på arbetet. Eftersom tidsutdräkten inte har varit vårdslös har offentliggörandet skett så snart som möjligt.

Pressmeddelandet den 21 december 2017

Den 21 december 2017 kl. 14.29 offentliggjorde Optifreeze information genom pressmeddelande om ett nytt testavtal. Den 21 december 2017 kl. 14.52 offentliggjorde ArcAroma information som rörde den information som Optifreeze hade offentliggjort kl. 14.29 samma dag. Informationen som ArcAroma offentliggjorde innehöll en hänvisning till att informationen var sådan som bolaget var skyldigt att offentliggöra enligt Mar.

ArcAroma har till Finansinspektionen bland annat uppgett att bolaget tillsammans med Optifreeze hade vidtagit åtgärder på så sätt att ArcAroma var förberett på att ett pressmeddelande från Optifreeze skulle kunna komma att offentliggöras den aktuella dagen.

3.2 Finansinspektionens bedömning

Genom utredningen och ArcAromas inställning är det klarlagt att den information som bolaget offentliggjorde genom pressmeddelandena den 1 och 21 december 2017 utgjorde sådan insiderinformation som avses i artikel 7 i Mar och som bolaget var skyldigt att offentliggöra enligt artikel 17 i Mar.

ArcAroma har inte fattat beslut om att skjuta upp offentliggörandet av den insiderinformation som pressmeddelandena den 1 och 21 december 2017

avsåg. Bolaget har därför, enligt artikel 17.1 i Mar, haft en skyldighet att så snart som möjligt offentliggöra insiderinformationen sedan den uppkommit.

Frågan är således om ArcAroma har fullgjort sin skyldighet att offentliggöra insiderinformation så snart som möjligt vid de nu aktuella tillfällena, vilket bolaget har gjort gällande. Denna fråga ska bedömas utifrån omständigheterna i det enskilda fallet. Skyldigheten att offentliggöra insiderinformation är knuten till när insiderinformationen uppkommer. Emittenten förutsätts att ha en sådan intern organisation att offentliggörandet enligt artikel 17 i Mar inte onödigt fördröjs.

Offentliggörandet av insiderinformation den 1 december 2017

Av ArcAromas egna uppgifter framgår att bolaget under hösten 2017 förde diskussioner med Optifreeze som var kopplade till de diskussioner som Optifreeze förde med den andra aktören som Optifreeze senare tecknade avtal med. Av ArcAromas pressmeddelande den 1 december 2017 framgår också att ArcAroma medverkat vid intrimningen av systemet och genomfört modifieringar i applikationerna till Optifreeze produkt.

Finansinspektionen anser mot den bakgrunden att ArcAroma genom sitt samarbete med Optifreeze har varit skyldigt att aktivt bevaka Optifreeze informationsgivning och vara adekvat förberett för att kunna se till att insiderinformation avseende ArcAroma så snart som möjligt skulle delges marknaden på ett korrekt sätt. Bolaget har i sitt senaste yttrande till Finansinspektionen invänt att det av Mar inte följer någon sådan skyldighet för bolaget att aktivt bevaka Optifreeze informationsgivning. Finansinspektionen är emellertid av uppfattningen att bolagets skyldighet att enligt artikel 17 i Mar offentliggöra insiderinformation som direkt berör bolaget i detta fall förutsatt att ArcAroma har haft sådan aktiv bevakning av Optifreeze informationsgivning. Finansinspektionen noterar även att bolaget i sitt yttrande den 11 maj 2020 i detta ärendet delat denna utgångspunkt.

Frågan är då om ArcAroma offentliggjort insiderinformationen så snart som möjligt, dvs. utan onödigt dröjsmål, efter det att insiderinformation uppkommit. ArcAromas inställning är att bolaget fick kännedom om att informationen i Optifreeze pressmeddelande utgjorde insiderinformation i ArcAroma först på kvällen den 30 november 2017. Bolaget har framhållit att bolagets VD befann sig på möten fram till kl. 17.30 och att bolaget därefter tog kontakt med Optifreeze, analyserade Optifreeze pressmeddelande och bedömde att avtalet som Optifreeze ingått innebar en order för ArcAroma samt att detta innebar en sannolik inverkan på priset av ArcAromas aktier. Med hänsyn till ArcAromas samarbete med Optifreeze och ArcAromas kännedom om de pågående diskussionerna mellan Optifreeze och den andra aktören, vilka senare resulterade i det träffade avtalet, bedömer Finansinspektionen att det har ålegat ArcAroma att påbörja analysen av om Optifreeze informationsgivning innebar insiderinformation för ArcAroma förhållandevis kort tid efter det att Optifreeze offentliggjort sitt pressmeddelande. Bolaget har således inte kunnat vänta med

att påbörja analysen av om den information som Optifreeze offentliggjort innebär insiderinformation i bolaget till dess att VD hade avslutat möten kl. 17.30, dvs. ca tre timmar efter Optifreeze offentliggjort informationen. Det innebär att ArcAromas uppgifter om när bolaget anser sig ha fått kännedom om insiderinformationen som bolaget varit skyldigt att offentliggöra inte kan användas som utgångspunkt för bedömningen av om bolaget har offentliggjort informationen inom föreskriven tid.

Vidare konstateras att ArcAroma, sedan bolaget bedömt att det fanns insiderinformation som bolaget var skyldigt att offentliggöra, inte offentliggjorde informationen till marknaden den 30 november 2017. I stället dröjde bolaget med offentliggörandet fram till nästkommande dag kl. 08.30.

Även med beaktande av vad bolaget anfört om att det inte är ett stort börsbolag utan ett utvecklingsbolag, att det har behövt tid att formulera ett pressmeddelande och i övrigt administrera offentliggörandet av insiderinformationen anser Finansinspektionen att ArcAroma har offentliggjort insiderinformationen för sent. Det förhållandet att handelsplatsen var stängd under kvällen och att offentliggörandet skedde innan handelsplatsen öppnades nästkommande dag föranleder inte någon annan bedömning.

Finansinspektionen finner mot denna bakgrund att offentliggörandet av insiderinformation den 1 december 2017 inte lever upp till kravet på att insiderinformation ska offentliggöras så snart som möjligt. ArcAroma har därmed åsidosatt sina skyldigheter enligt artikel 17.1 i Mar.

Offentliggörandet av insiderinformation den 21 december 2017

Av utredningen framgår att ArcAroma offentliggjorde insiderinformationen 23 minuter efter det att OptiFreeze publicerat sitt pressmeddelande. Med hänsyn till omständigheterna i ärendet anser Finansinspektionen att bolagets offentliggörandet av insiderinformationen, som skedde den 21 december 2017, får anses ha skett inom föreskriven tid. ArcAroma har därmed inte åsidosatt sina skyldigheter enligt 17.1 i Mar i denna del. Ärendet ska därmed skrivas av från vidare handläggning vad avser offentliggörandet av insiderinformation den 21 december 2017.

4 Insiderförteckning

4.1 Ärendet

ArcAroma har kommit in med en insiderförteckning till Finansinspektionen. Av utredningen framgår att ArcAroma inte har upprättat en händelsestyrd insiderförteckning med anledning av informationsgivningen den 1 december respektive den 21 december 2017. Av utredningen i ärendet framgår att den insiderförteckning som getts in till Finansinspektionen utgör en så kallad permanent insiderförteckning.

Den insiderförteckning som ArcAroma kommit in med till Finansinspektionen saknar uppgifter om vilken information som förteckningen omfattar. I förteckningen finns inte heller någon information som anger anledningen till att personerna som är upptagna på listan finns med på listan.

Bolaget har i huvudsak anfört följande. Mot bakgrund av att insiderinformationen vid båda tillfällena i december 2017 offentliggjorts så snart som möjligt har det inte funnits någon skyldighet att upprätta insiderförteckningar. Att det inte finns någon sådan skyldighet följer av att reglerna i Mar inte är ändamålsenligt utformade om avsikten är att en emittent ska tillämpa dem även i ett fall där emittenten tar emot insiderinformation och offentliggör den så snart som möjligt. En emittent hinner inte under en sådan period bland annat upprätta en insiderförteckning, skriftligen underrätta de som tas upp i förteckningen om vad det innebär och vidta rimliga åtgärder för att få personer som upptagits i förteckningen att bekräfta att de förstår vad det innebär. Eftersom det inte funnits någon skyldighet att upprätta en insiderförteckning saknar det betydelse hur den insiderförteckning bolaget kommit in med till Finansinspektionen varit utformad eller vilken information den innehållit.

4.2 Finansinspektionens bedömning

Skyldigheten att upprätta en insiderförteckning enligt artikel 18 i Mar uppkommer så fort insiderinformation uppstår i ett bolag. En insiderförteckning ska således upprättas även om ett bolag har för avsikt att offentliggöra insiderinformation så snart som möjligt och inte endast när bolaget beslutar att skjuta upp offentliggörandet.

Skyldigheten för emittenter att upprätta insiderförteckningar syftar till att skydda marknadsintegriteten. Genom att granska insiderförteckningar, i den utsträckning sådana finns, är det möjligt för Finansinspektionen att avgöra om kretsen av personer med tillgång till insiderinformation har begränsats på ett sådant sätt att informationen inte lämnats till fler än vad som anses vara nödvändigt. Insiderförteckningarna ökar även spårbarheten och kan vara ett användbart verktyg för såväl Finansinspektionen som brottsutredande myndigheter att identifiera alla personer som har tillgång till insiderinformation och den tidpunkt då de fick sådan tillgång.

Finansinspektionen konstaterar att ArcAroma har varit skyldigt att upprätta insiderförteckning beträffande händelserna som offentliggjordes genom pressmeddelandena den 1 december 2017 kl. 08.30 och den 21 december 2017 kl. 14.52. I den insiderförteckning som ArcAroma kommit in med till Finansinspektionen saknas uppgifter om vilken information som förteckningen omfattar. I förteckningen finns inte heller någon information som anger anledningen till att de namngivna personerna finns med på listan. Den insiderförteckning som ArcAroma har lämnat in till Finansinspektionen utgör följaktligen inte en händelsestyrd insiderförteckning med anledning av

informationsgivningen den 1 december 2017 eller den 21 december 2017. Utifrån den aktuella insiderförteckningen är det inte möjligt att avgöra vem eller vilka som faktiskt har haft tillgång till informationen vid ett visst tillfälle. Bristerna i ArcAromas insiderförteckning har inneburit svårigheter att utläsa bland annat om kretsen av personer med tillgång till insiderinformation har begränsats på ett sådant sätt att informationen inte lämnats till fler än vad som anses vara nödvändigt.

Insiderförteckningen uppfyller således inte de krav som ställs beträffande formatet för upprättande och uppdatering av insiderförteckningen enligt artikel 18 i Mar och genomförandeförordning 2016/347. Bolaget har följaktligen vid två tillfällen åsidosatt sina skyldigheter enligt artikel 18 i Mar.

5 Ingreppande

5.1 Bolagets yttrande

Bolaget har anfört att de aktuella händelserna i december 2017 ligger flera år tillbaka i tiden och att ett ingripande därför inte är rimligt samt att bolaget inte kan lastas för att utredningen dragit ut på tiden. Bolaget har också anfört att Nasdaq i sin slutskrivelse har riktat skarp kritik mot bolaget med anledning av dess informationsgivning samt i beslutet förbehållit sig rätten att ompröva beslutet om kritik. Enligt bolaget innebär kritikbeslutet att bolaget har ålagts en sanktion av Nasdaq i form av ett latent vite. Om en ny överträdelse föreligger skulle Nasdaq bland annat kräva påföljd för den tidigare överträdelsen. Bolaget menar att åtgärderna som vidtagits av Nasdaq under alla omständigheter ska ses som tillräckliga. Bolaget har också anfört att de aktuella överträdelserna är ursäktliga samt att bolaget vidtagit flera åtgärder för att förbättra sin informationsgivning. Bolaget har bland annat fastställt uppdaterade insider- och informationspolicys. Bolaget har också infört nya rutiner för att säkerställa en skyndsam hantering av bolagets informationsgivning till marknaden. Exempelvis innefattar de nya rutinerna åtgärder för att samordna eventuella framtida offentliggöranden där fler parter är inblandade samt att händelsestyrda insiderförteckningar alltid upprättas när så är påkallat.

5.2 Bedömning av överträdelserna, val av ingripande och sanktionsavgift

ArcAroma har åsidosatt kraven på offentliggörande av insiderinformation i artikel 17.1 i Mar genom att vid ett tillfälle inte offentliggöra insiderinformation så snart som möjligt. Bolaget har också åsidosatt sina skyldigheter enligt artikel 18 i Mar genom att vid två tillfällen då insiderinformation uppkommit i bolaget inte föra en korrekt insiderförteckning. Finansinspektionen ska därför, enligt 5 kap. 2 § lagen (2016:1306) med kompletterande bestämmelser till EU:s marknadsmissbruksförordning (kompletteringslagen), ingripa mot bolaget.

Finansinspektionen får emellertid avstå från att ingripa, om överträdelsen är ringa eller ursäktlig, personen i fråga gör rättelse, något annat organ har

vidtagit åtgärder mot personen och dessa åtgärder bedöms tillräckliga, eller det annars finns särskilda skäl (5 kap. 17 § kompletteringslagen).

Högsta förvaltningsdomstolen har i rättsfallet HFD 2019 ref. 72 uttalat att det finns skäl för en restriktiv tillämpning av undantagen i 5 kap. 17 § kompletteringslagen. I förarbetena till kompletteringslagen anges att med ringa överträdelse bör förstås överträdelser som framstår som bagatellartade. Som exempel på ursäktliga fall anges i samma förarbeten att det är uppenbart att överträdelsen begåtts av förbiseende (prop. 2016/17:22 s. 391). Där framgår också att bestämmelsen ger Finansinspektionen möjlighet att avstå från ingripande om emittenten har åsidosatt sin skyldighet att offentliggöra information enligt artikel 17 i Mar och inspektionen bedömer att emittenten, för samma överträdelse, har påförts en tillräckligt ingripande civilrättslig sanktion (a. prop., s. 392).

Enligt Finansinspektionen är ingen av överträdelserna bagatellartade och de kan inte bedömas som ringa. Omständigheterna kring offentliggörandet av insiderinformationen och upprättandet av insiderförteckningarna är heller inte sådana att överträdelserna kan anses ursäktliga. Det är inte uppenbart att ArcAroma av förbiseende har begått överträdelserna. Överträdelser enligt Mar ställer inte något krav på subjektiva rekvisit utan bestämmelserna är huvudsakligen konstruerade utifrån ett strikt ansvar, vilket innebär att det inte ställs upp något krav på uppsåt eller oaktsamhet (jfr prop. 2016/17:22 s. 101). Bolaget har haft ett ansvar att hålla sig informerad om och följa gällande regler i Mar.

Finansinspektionen anser vidare att överträdelsen av artikel 17 i Mar är så pass allvarlig att det inte finns särskilda skäl att avstå från att ingripa med hänsyn till att Nasdaq i en slutskrivelse riktat kritik mot ArcAroma för informationsgivningen i pressmeddelandet den 1 december 2017. Det förhållandet att överträdelserna ägde rum i december 2017 utgör inte heller skäl att avstå från ingripande. Finansinspektionen konstaterar att överträdelserna inte är preskriberade, då preskriptionsavbrott skedde i september 2018, och att det inte på denna grund eller av andra skäl finns något hinder mot att ingripa med anledning av överträdelserna. Det har inte heller framkommit att det finns andra särskilda skäl att avstå från ingripande.

Finansinspektionen ska således ingripa mot bolagets nu konstaterade överträdelser av Mar. Sådana omständigheter som Finansinspektionen ska beakta när myndigheten väljer ingripande och bestämmer storleken på en sanktionsavgift anges i 5 kap. 15, 16 och 18 §§ kompletteringslagen. Där finns en exemplifierande uppräkningslista av omständigheter att beakta, men hänsyn kan tas även till andra omständigheter. Finansinspektionen ska göra en sammanvägd bedömning av omständigheterna i det enskilda fallet. (Prop. 2016/17:22 s. 223 och 390).

Med hänsyn till överträdelsernas karaktär och allvar anser Finansinspektionen att ingripande ska ske genom beslut om sanktionsavgift.

Av 5 kap. 7 § första stycket 1 i kompletteringslagen, i den ursprungliga lydelsen som gällde vid tidpunkten för överträdelserna, framgår att sanktionsavgiften för ArcAromas överträdelse av artikel 17 i Mar som högst kan fastställas till 2,5 miljoner euro. Vidare framgår av 8 § första stycket 1 samma kapitel (i den lydelse av kompletteringslagen som var tillämplig vid överträdelserna) att sanktionsavgiften för en överträdelse av artikel 18 i Mar som högst kan fastställas till 1 miljon euro.

När det gäller överträdelsernas allvar och hur länge de har pågått, överträdelsens konkreta och potentiella effekter på det finansiella systemet samt skador som uppstått och graden av ansvar gör Finansinspektionen följande överväganden.

ArcAromas konstaterade överträdelse av artikel 17 i Mar innebar att marknaden och dess aktörer för sent, och inte förrän dagen därpå, fick information av betydelse för bedömningen av värdet på dess finansiella instrument. Marknaden har lidit skada av att dess aktörer inte i rätt tid fått denna information (jfr prop. 2016/17:22 s. 223 och 390). Även om förseningen varit förhållandevis kortvarig, då offentliggörandet gjordes cirka 18 timmar efter Optifreeze pressmeddelande, och offentliggörandet skedde innan handelsplatsen öppnade på morgonen den 1 december 2017 har överträdelserna i vart fall haft potentiella effekter på marknaden. Härtill kommer att sanktionsavgifter enligt Mar måste ha en avskräckande effekt (skäl 71 i Mar). Överträdelserna är dock inte lika allvarliga som om informationen helt hade uteblivit. Finansinspektionen anser med hänsyn till omständigheterna att sanktionsavgiften för bolagets överträdelse av artikel 17 i Mar som utgångspunkt ska bestämmas till 600 000 kronor.

När det gäller bolagets överträdelser av artikel 18 i Mar beaktas att det är fråga om två överträdelser, då bolaget inte alls har upprättat händelsestyrda insiderförteckningar. Det har varit fråga om omfattande brister som har medfört att det inte har gått att utläsa vilken insiderinformation som har funnits i bolaget och vilka som har haft den. Detta har på ett påtagligt sätt försvårat för Finansinspektionens tillsyn. Vid en bedömning av omständigheterna anser Finansinspektionen att de två överträdelserna av artikel 18 i Mar motiverar sanktionsavgifter på 450 000 kronor vardera, eller sammanlagt 900 000 kronor.

Den sammanlagda sanktionsavgiften för bolagets överträdelser ska således som utgångspunkt fastställas till totalt 1 500 000 kronor. Frågan är då om det finns skäl att sätta ned storleken på denna avgift.

Finansinspektionen har i två tidigare ärenden satt ned sanktionsavgiften vid emittenters överträdelse av artikel 17 i Mar med anledning av att Nasdaq har uttalat kritik avseende överträdelserna (se Finansinspektionens beslut i FI dnr 18-6639 och 19-2368). Finansinspektionen har ändrat uppfattning och anser numera att det saknas skäl att sätta ned sanktionsavgiften för en överträdelse av artikel 17 i Mar med hänsyn till ett kritikbeslut från Nasdaq. Nasdaqs beslut om

kritik har publicerats i anonymiserad form. Vad bolaget har anfört om att Nasdaq, i händelse av nya överträdelser från bolagets sida, skulle beakta bolagets nu konstaterade överträdelse av artikel 17 i Mar, innebär inte att Nasdaqs beslut kan ses som ett beslut om latent vite. Det innebär inte heller att kritikbeslutet på annat sätt medfört kostnader eller en konstaterad skada för bolaget. Kritikbeslutet är inte en civilrättslig sanktion och kan inte jämföras med en sådan. Vid en samlad bedömning finner Finansinspektionen mot denna bakgrund inte skäl att sätta ned sanktionsavgiften för bolagets överträdelse av artikel 17 i Mar med hänsyn till att Nasdaq har uttalat kritik för samma överträdelse.

Vidare anser Finansinspektionen att det inte finns skäl att sätta ned avgiften med hänsyn till vad bolaget har anfört om de åtgärder som bolaget har vidtagit efter överträdelserna.

Det har inte heller framkommit att bolaget har en sådan påtagligt svag finansiell ställning som utgör skäl att sätta ned avgiften. I den bedömningen beaktas följande uppgifter som framgår av årsredovisningen för år 2019. Bolaget hade en nettoomsättning på drygt 6,3 miljoner kronor under åtta månader år 2019 (perioden 2019-05-01–2019-12-31), drygt 5,2 miljoner kronor år 2018/2019 (räkenskapsåret 2018-05-01–2019-04-30) och drygt 800 000 kronor år 2017/2018 (räkenskapsåret 2017-05-01–2018-04-30). Vidare framgår att bolagets likvida medel i slutet av år 2019 uppgick till drygt 2,6 miljoner kronor.

Däremot anser Finansinspektionen att det finns skäl att i detta fall sätta ned sanktionsavgiften med hänsyn till att handläggningen i ärendet har dragit ut på tiden och till att överträdelserna ägde rum i december 2017. I övervägandena av om sanktionsavgiften ska sänkas till följd av att det har gått lång tid sedan överträdelserna skedde beaktar Finansinspektionen särskilt att Nasdaq lämnade sin utredning till Finansinspektionen i augusti 2018 och att bolaget först i september 2019 delgavs upplysning om att frågan om ingripande för de nu aktuella överträdelserna tagits upp av inspektionen. Bolaget har inte orsakat tidsutdräkten.

Mot denna bakgrund och vid en sammanvägd bedömning av samtliga omständigheter i ärendet anser Finansinspektionen att en sanktionsavgift på 1 400 000 kronor är proportionerlig i förhållande till överträdelsernas allvar och övriga omständigheter.

Den sammanlagda sanktionsavgiften bestäms därmed till 1 400 000 kronor.

FINANSINSPEKTIONEN

Karin Werner
Senior jurist
Kapitalmarknadsrätt

Charlotte Eliasson
Jurist
08-408 988 70

Dokumentet är elektroniskt undertecknat.

Hur man överklagar

Om ni anser att beslutet är felaktigt kan ni överklaga det genom att skriva till förvaltningsrätten. Ställ överklagandet till Förvaltningsrätten i Stockholm, men skicka eller lämna det till Finansinspektionen, Box 7821, 103 97 Stockholm.

Ange följande i överklagandet:

- Namn, personnummer eller organisationsnummer, postadress, e-postadress och telefonnummer
- Vilket beslut ni överklagar och ärendets nummer
- Vilken ändring ni vill ha och varför ni anser att beslutet ska ändras.

Om ni anlitar ett ombud, ska ni ange ombudets namn, postadress, e-postadress och telefonnummer.

Överklagandet ska ha kommit in till Finansinspektionen inom tre veckor från den dag ni fått ta del av beslutet.

Om överklagandet har kommit in i rätt tid kommer Finansinspektionen att pröva om beslutet ska ändras och sedan skicka överklagandet, handlingarna i det överklagade ärendet och eventuellt nytt beslut till Förvaltningsrätten i Stockholm.

Tillämpliga bestämmelser

Offentliggörande av insiderinformation

Insiderinformation definieras i artikel 7.1 i Mar, som information av specifik natur som inte har offentliggjorts, som direkt eller indirekt rör en eller flera emittenter eller ett eller flera finansiella instrument och som – om den offentliggjordes – sannolikt skulle ha en väsentlig inverkan på priset på dessa finansiella instrument.

Enligt artikel 7.2 i Mar ska information anses vara av specifik natur om den anger omständigheter som föreligger eller rimligtvis kan komma att föreligga eller en händelse som har inträffat eller som rimligtvis kan förväntas inträffa och om denna information är tillräckligt specifik för att göra det möjligt att dra slutsatser om omständigheternas eller händelsens potentiella effekt på priserna på finansiella instrument. Enligt samma artikel kan ett mellanliggande steg i en utdragen process anses vara insiderinformation om den, i sig självt, uppfyller kriterierna för insiderinformation.

I artikel 7.4 i Mar anges att vid tillämpning av punkten 1 i samma artikel ska information som, om den offentliggjordes, sannolikt skulle ha en väsentlig inverkan på priset på finansiella instrument, avse information som en förnuftig investerare sannolikt skulle utnyttja som en del av grunden för sitt investeringsbeslut.

Enligt artikel 17.1 i Mar ska emittenter så snart som möjligt informera allmänheten om insiderinformation som direkt berör den emittenten. Offentliggörandet ska göras på ett sådant sätt som ger allmänheten snabb tillgång till informationen och möjlighet till en fullständig och korrekt bedömning av innehållet i rätt tid. Vidare ska emittenten under en period om minst fem år på sin webbplats lägga ut och låta vara tillgänglig all insiderinformation som emittenten är skyldig att offentliggöra.

Artikel 2 i kommissionens genomförandeförordning (EU) 2016/1055 av den 29 juni 2016 anger medel för offentliggörande av insiderinformation. Enligt artikel 2.1 b i samma förordning ska det tydligt gå att utläsa att den förmedlade informationen är insiderinformation och vad som är ämnet för insiderinformationen.

I artikel 17.4 i Mar anges under vilka förutsättningar en emittent på eget ansvar får skjuta upp offentliggörande av insiderinformation.

Insiderförteckning

Enligt artikel 18 i Mar ska emittenter eller personer som handlar på deras vägnar eller för deras räkning upprätta en förteckning över alla personer som har tillgång till insiderinformation och som arbetar för dem. Enligt artikel 18.5 i Mar ska förteckningen sparas i minst fem år efter det att den upprättades eller

uppdaterades.

Vilken information som ska ingå i en insiderförteckning framgår av artikel 18.3 i Mar och av kommissionens genomförandeförordning (EU) 2016/347 av den 10 mars 2016 (genomförandeförordningen). Genomförandeförordningen innehåller detaljerade krav kring format och mallar för insiderförteckningen. Information som ska ingå i förteckningen är bland annat identiteten på de personer som har tillgång till insiderinformation samt skälen till att en person förts upp på insiderförteckningen. Insiderförteckningen ska uppdateras utan dröjsmål enligt artikel 18.4 i Mar. Varje uppdatering ska specificera datum och klockslag för den ändring som föranledde uppdateringen.

Enligt artikel 2.1 i genomförandeförordningen ska insiderförteckningen vara uppdelad i separata avsnitt för varje typ av insiderinformation som finns hos emittenten. Emittenten får enligt artikel 2.2 i genomförandeförordningen besluta om att upprätta och uppdatera ett tilläggsavsnitt i insiderförteckningen, som kallas för avsnitt med personer som har permanent tillgång till insiderinformation.

Om ett sådant avsnitt upprättas ska det innehålla uppgifter om vilka personer som alltid har tillgång till all insiderinformation. Av artikel 2.3 och 2.4 i genomförandeförordningen framgår att insiderförteckningen ska upprättas i ett elektroniskt format som bland annat ska säkerställa noggrannhet i fråga om den information som finns i insiderförteckningen.

Ingripande

Av 5 kap. 2 § 2 lagen (2016:1306) med kompletterande bestämmelser till EU:s marknadsmissbruksförordning (kompletteringslagen) framgår att Finansinspektionen ska ingripa mot den som har åsidosatt sina skyldigheter enligt Mar genom att låta bli att uppfylla det som anges om offentliggörande av insiderinformation till allmänheten i artikel 17.1, 17.2 och 17.8.

Enligt 5 kap. 2 § 4 kompletteringslagen ska Finansinspektionen ingripa mot den som har åsidosatt sina skyldigheter enligt Mar genom att låta bli att upprätta, uppdatera eller bevara en insiderförteckning eller att i övrigt uppfylla de krav som ställs i artikel 18.1–18.6.

I de fall kraven i Mar har preciserats i genomförandeförordningar omfattar Finansinspektionens möjlighet att ingripa även åsidosättanden av genomförandeförordningarna (jfr prop. 2016/17:22 s. 383).

Det är den som har överträtt förordningens bestämmelser som kan bli föremål för ingripande. Om en överträdelse har skett inom ramen för en juridisk persons verksamhet är det den juridiska personen som har överträtt förordningen (A prop., s. 383).

Vilka sanktioner eller andra åtgärder som Finansinspektionen kan besluta om vid en överträdelse framgår av 5 kap. 3 § kompletteringslagen. Att

Finansinspektionen kan ingripa genom sanktionsavgift genom en sanktionsavgift framgår av 5 kap. 3 § 5 kompletteringslagen.

Enligt 5 kap. 14 § andra stycket kompletteringslagen får ett ingripande enligt 2 § ske bara om en upplysning om att frågan om ingripande har tagits upp av Finansinspektionen har delgetts den som ingripandet riktas mot inom två år från det att överträdelsen ägde rum.

Finansinspektionen får avstå från ingripande, om överträdelsen är ringa eller ursäktlig, personen i fråga gör rättelse, något annat organ har vidtagit åtgärder mot personen och dessa åtgärder bedöms tillräckliga, eller det annars finns särskilda skäl enligt 5 kap. 17 § kompletteringslagen.

Vid valet av ingripande ska Finansinspektionen ta hänsyn till bland annat hur allvarlig överträdelsen är och hur länge den har pågått, 5 kap. 15 och 16 §§ kompletteringslagen. Hur stor sanktionsavgift som kan komma i fråga framgår av 5 kap. 7–9 §§ kompletteringslagen.

Enligt 5 kap. 7 § första stycket 1 kompletteringslagen, i den ursprungliga lydelsen som var tillämplig vid överträdelserna, framgår att för en överträdelse som anges i 2 § 1–3 ska sanktionsavgiften för en juridisk person som högst fastställas till det högsta av

- a) ett belopp som per den 2 juli 2014 i svenska kronor motsvarade 2,5 miljoner euro,
- b) två procent av den juridiska personens eller, i förekommande fall, koncernens omsättning närmast föregående räkenskapsår,
- c) tre gånger den vinst som den juridiska personen, eller någon annan, erhållit till följd av regelöverträdelsen, om beloppet går att fastställa, eller
- d) tre gånger de kostnader som den juridiska personen, eller någon annan, undvikit till följd av regelöverträdelsen, om beloppet går att fastställa.

Av 5 kap. 8 § första stycket 1 kompletteringslagen, i den ursprungliga lydelse som var tillämplig vid överträdelserna, framgår att för en överträdelse som anges i 2 § 4–8 ska sanktionsavgiften för en juridisk person som högst fastställas till det högsta av

- a) ett belopp som per den 2 juli 2014 i svenska kronor motsvarande 1 miljon euro,
- b) två procent av den juridiska personens eller, i förekommande fall, koncernens omsättning närmast föregående räkenskapsår,
- c) tre gånger den vinst som den juridiska personen, eller någon annan, erhållit till följd av regelöverträdelsen, om beloppet går att fastställa, eller
- d) tre gånger de kostnader som den juridiska personen, eller någon annan, undvikit till följd av regelöverträdelsen, om beloppet går att fastställa.

När sanktionsavgiftens storlek ska fastställas, ska särskild hänsyn tas till bland annat sådana omständigheter som anges i 5 kap. 15 och 16 §§ kompletteringslagen samt till den berörda personens finansiella ställning, 5 kap. 18 § samma lag. De omständigheter som avses är bland annat hur allvarlig överträdelsen är och hur länge den har pågått, överträdelsens konkreta och potentiella effekter på det finansiella systemet samt skador som uppstått och graden av ansvar. I förmildrande riktning ska bland annat beaktas om den som har begått överträdelsen i väsentlig utsträckning genom ett aktivt samarbete har underlättat utredningen.

Av förarbetena framgår att omständigheterna i 15 och 18 §§ endast är exemplifierande och att en sammanvägd bedömning av omständigheterna ska göras i det enskilda fallet. Utgångspunkten ska vara överträdelsens allvarlighet och varaktighet. I fråga om varaktighet gäller att en överträdelse som pågått under lång tid är mer klandervärd än en som varat endast tillfälligt. Särskild hänsyn ska också tas till överträdelsens konkreta och potentiella effekter på det finansiella systemet, skador som uppstått och graden av ansvar för den som har begått överträdelsen. Med skador avses bl.a. skador som drabbat tredje man och den skada som marknaden kan lida av att t.ex. inte i rätt tid få information av betydelse för bedömningen av värdet på finansiella instrument. (A. prop. s. 223 ff. och s. 390.)

DELGIVNINGSKVITTO



FI Dnr 19-18441
Delgivning nr 2

Finansinspektionen
Box 7821
SE-103 97 Stockholm
[Brunnsgatan 3]
Tel +46 8 408 980 00
Fax +46 8 24 13 35
finansinspektionen@fi.se
www.fi.se

Ärende om sanktionsavgift enligt lagen (2016:1306) med kompletterande bestämmelser till EU:s marknadsmissbruksförordning

Handling:

Beslut angående särskild avgift den 14 oktober 2021 till OptiCept Technologies AB.

Jag har, i egenskap av behörig firmatecknare, denna dag tagit del av handlingen.

DATUM

NAMNTECKNING

NAMNFÖRTYDLIGANDE

EV. NY ADRESS

Detta kvitto ska sändas tillbaka till Finansinspektionen **omgående**. Om kvittot inte skickas tillbaka kan delgivning ske på annat sätt, t.ex. genom stämningsman.

Glöm inte att **ange datum** för mottagandet.