

MAE

**UDSKRIFT
AF
SØ- & HANDELSRETTENS DOMBOG**

KENDELSE

Afsagt den 3. august 2015.

B-200-15

S ApS u/konkurs

(advokat Pernille Bigaard)

mod

X

Indledning

Denne sag drejer sig om konkurskarantæne i tilknytning til behandling af konkursboet efter S ApS. Selskabet er ifølge en fuldstændig rapport fra Erhvervsstyrelsen stiftet den 21. februar 2011 af X med en selskabskapital på 80.000 kr., der blev indbetalt kontant til kurs 100. X har ifølge samme rapport siden den 21. februar 2011 og frem til den 11. august 2014 været registreret som direktør i selskabet. Selskabets formål var ”at drive entreprenørvirksomhed og dermed efter ledelsens skøn beslægtet virksomhed”.

Erhvervsstyrelsen traf den 3. marts 2014 beslutning om tvangsopløsning af selskabet, og den 11. august 2014 blev advokat Pernille Bigaard udnævnt som likvidator. På dennes anmodning blev selskabet den ... 2014 taget under konkursbehandling, og likvidator blev samtidig udpeget som kurator i konkursboet.

Retten har den 15. april 2015 taget kurators indstilling om at indlede konkurskarantænesag mod X til følge.

Påstande

I et processkrift modtaget i Sø- og Handelsretten den 13. maj 2015 har kurator nedlagt påstand om, at X pålægges konkurskarantæne i tre år.

Processkriftet er via e-boks forkyndt for X den 27. maj 2015, hvor han samtidig bekræftede at have modtaget rettens brev af 27. maj 2015 med bilag. X har i et svarskrift modtaget den 11. juni 2015 svaret på kurators processkrift og har ikke anmodet om mundtlig behandling. Sagen er herefter behandlet på skriftligt grundlag.

Oplysninger i sagen

Det hedder i kurators processkrift blandt andet:

"... Nærværende sag handler om konkurskarantæne, som begæres pålagt X ("X"), der i sin egenskab af direktør for selskabet S ApS ("Selskabet") har udøvet groft uforsvarlig forretningsførelse.

... Der blev ved Selskabets stiftelse eller efterfølgende ikke udpeget en revisor for Selskabet...

Erhvervsstyrelsen modtog den 2. maj 2014 anmeldelse om genoptagelse af Selskabet. Anmeldelsen blev afvist, da Erhvervsstyrelsen ikke havde modtaget behørig dokumentation for genoptagelsen. Erhvervsstyrelsens brev af 5. maj 2014 til Sø- og Handelsrettens Skifteret fremlægges ...

Den 3. september 2014 afholdte advokat Bo Christensen og advokatfuldmægtig Anne Louise Dalsgaard et møde med X og dennes bisidder, P1, på kurators kontor. X oplyste på mødet, at Selskabet har drevet entreprenørvirksomhed, og at Selskabet i den forbindelse har lejet polsk arbejdskraft til at udføre Selskabets

opgaver. Videre oplyste X, at Selskabets varelager blev købt kontant, og at indkøbte bygningsmaterialer var forbrugt. X oplyste, at der hverken var materielle anlægsaktiver eller likvide midler i behold.

Selskabet er registreret som ejer og bruger af en varebil af mærket Mærke1, reg.nr. ..., stelnr. ..., og en påhængsvogn af mærket Mærke2, reg.nr. ..., stelnr. ... fremlægges R-75-udskrift for Selskabet.

På mødet den 3. september 2014 kunne X ikke redegøre for, hvorledes der var forholdt med aktiverne. X har efterfølgende pr. email oplyst, at han ikke kender til varebilen, og at påhængsvognen blev meldt stjålet den 20. september 2012... fremlægges X' email af 8. september 2014 til kurator.

Varebilen såvel som påhængsvognen blev meldt efterlyst til Københavns Politi af likvidator den 26. august 2014... fremlægges likvidators brev af 26. august 2014 til Københavns Politi.

Umiddelbart efter Erhvervsstyrelsens tvangsopløsningsbegæring blev to af Selskabets køretøjer, herunder en personbil samt en varebil, afgangsført henholdsvis den 17. marts 2014 og den 19. juni 2014. Køretøjerne er samme dato registreret med henholdsvis P2 og Firma1 c/o P3 som ejer og bruger. ... fremlægges SKAT's email af 22. august 2014 til likvidator.

X opfordres (1) til at oplyse baggrunden for, at personbilen af mærket Mærke3, reg.nr. ..., og varebilen af mærket Mærke4, reg.nr. ..., blev overdraget og til hvilken købesum, samt fremlægge kopi af overdragelsesaftalerne.

Bogføring og Selskabets økonomi

Kurator er ikke blevet sat i besiddelse af Selskabets bogføringsmateriale trods anmodning om udlevering heraf. Likvidators brev af 15. august 2014 samt email af 26. august 2014 fremlægges...

X oplyste på mødet den 3. september 2014, at X ikke er i besiddelse af Selskabets bogføringsmateriale. X oplyste, at Selskabets bilagsmateriale er blevet sendt til Bosnien med henblik på at få forestået bogføringen derfra.

X opfordres (2) til at sætte kurator i besiddelse af Selskabets fulde bogføringsmateriale.

Selskabet har aflagt en urevideret årsrapport for perioden den 21. februar 2011 til den 30. juni 2012, der fremlægges ...

Kurator har derudover fra X modtaget en forenklet balance for Selskabet for perioden 1. juli 2012 til 30. juni 2013, hvoraf det fremgår, at der er sket salg af et ikke-indregistreret lastbilchassis til kr. 65.000. Balancen for Selskabet for perioden 1. juli 2012 til 30. juni 2013 fremlægges ...

X opfordres (3) til at oplyse, dels til hvem der er sket salg af det ikke-indregistreret lastbilchassis til kr. 65.000, dels hvortil købesummen er overført, samt fremlægge kopi af overdragelsesaftalen.

Selskabet har efter det oplyste haft én konto ("Driftskontoen") i Danske Bank A/S. Driftskontoen er oprettet den 22. februar 2011. ... fremlægges kontoudskrifter for Driftskontoen.

X har været fuldmagtshaver til Driftskontoen, og der har været udstedt et betalingskort til X. Danske Bank A/S' email af 12. maj 2015 til kurator fremlægges...

Ved gennemgang af kontoudskrifter for Driftskontoen har kurator konstateret følgende debiteringer, som giver anledning til bemærkninger ...:

Beløb (DKK)	Karakteristik	Modtager	Dato/periode
1.516.950	Kontantudbetalinger	Uidentificerbar	02.07.2012-16.03.2014
54.177	Overførsel til konto nr. ...	X	16.07.2012-27.02.2014
12.500	Overførsel via netbank	Uidentificerbar	13.08.2012
42.600	Overførsel til konto nr. ...	Uidentificerbar	07.01.2013-09.04.2013
55.086,03	Overførsel	SKAT	18.03.2013-10.02.2014
70.300	"Udlandsbetaling"	P4	07.06.2013-05.09.2013
15.000	Overførsel til konto nr. ...	P5	09.08.2013
80.000	"Udbetaling aconto" til konto nr. ...	Uidentificerbar	19.08.2013
2.344	Overførsel	Viasat A/S	21.09.2012-18.04.2013
3.747,14	Overførsel	Yousee A/S	06.05.2013-10.02.2014
1.306	"Oister, X"	X	02.06.2013-11.08.2013
635	"Betaling internet"	Uidentificerbar	05.07.2013
105.647	Overførsel	Firma2	23.04.2014

Ad Kontantudbetalinger

Af de kr. 1.516.950 udgør kr. 1.497.200 automatudbetalinger, jf. bilag 15. Restbeløbet på kr. 19.750 er udbetalinger ved kassen. ... fremlægges udskrifter fra Danske Bank A/S, og som ... fremlægges Danske Bank A/S' email af 12. maj 2015 til kurator. Det bemærkes, at der med betalingskortet er foretaget utallige uidentificerbare hævnninger fra Driftskontoen (benævnt "Korttransaktion" på kontoudskrifterne), som ikke indgår i opgørelsen ovenfor...

Ad overførsler til X

... fremlægges Danske Bank A/S' email af 12. maj 2015, hvoraf det fremgår, at X er indehaver af modtagerkonto nr. ...

Ad overførsler til P4 og P5

Der henvises til bilag 17, hvoraf det fremgår, at der er overført i alt kr. 70.300 til P4 og kr. 15.000 til P5.

Ad overførsler til SKAT

Af de kr. 55.086,03 udgør kr. 8.557,19 betaling til Centralregisteret for Motorkøretøjer den 3. oktober 2013.

Ad uidentificerbare overførsler

Det fremgår af ..., at indehaverne af modtagerkontiene er ukendte for så vidt angår overførslerne på kr. 12.500, kr. 42.600 og kr. 80.000.

Driftskontoen er i perioden den 8. august 2013 til den 10. december 2013 krediteret med i alt kr. 1.139.500 med posteringsteksten "P6"...

X opfordres (4) til at oplyse, hvad de enkelte posteringer, der fremgår af kontoudskrifterne for Selskabets Driftskonto, dækker over, herunder debiteringerne anført i oversigtsskemaet ovenfor samt indbetalingerne fra P6.

Kreditorer

Der er anmeldt krav på i alt kr. 80.450,75, hvoraf kr. 79.300,75 udgør § 97-krav, der primært vedrører vareleverandører, forsyningsselskaber m.v. ... fremlægges anonymiseret udskrift af gældbogen.

SKAT har anmeldt et § 97-krav på kr. 37.274,55, der primært udgør uafregnet moms samt afgifter.

SKAT's anmeldelse af 18. august 2014 fremlægges ..."

Sagsøgte har i sit svarskrift blandt andet oplyst, at selskabets bankkonto er anvendt både privat og til selskabet.

Synspunkter

Kurator har i sit processkrift til støtte for påstanden anført:

"... Det gøres overordnet gældende, at betingelserne for at pålægge X konkurskarantæne i tre år er opfyldt, jf. konkurslovens § 157, jf. § 158, stk. 1.

Den tidsmæssige betingelse og personkredsen

Til støtte for, at den tidsmæssige betingelse i konkurslovens § 157 er opfyldt, og at X er omfattet af bestemmelsens personkreds, gøres det gældende, at X har deltaget i ledelsen af Selskabet senere end et år før frisdagen den 27. august 2014, idet X har været registreret som direktør, siden han indtrådte den 21. februar 2011.

De materielle betingelser

Det gøres overordnet gældende, at de materielle betingelser for at pålægge X konkurskarantæne i henhold til konkurslovens § 157 er opfyldt. X har som registreret direktør for Selskabet udøvet groft uforsvarlig forretningsførelse, og X er på denne baggrund uegnet til at varetage ledelsen i en erhvervsvirksomhed.

Overtrædelse af bogføringsloven

Det gøres gældende, at der er sket overtrædelser af bogføringslovens regler.

Til støtte herfor gøres det gældende, at der ikke er foretaget løbende og nøjagtige registreringer af Selskabets transaktioner, og at der ikke er foretaget en afstemning af beholdningerne, jf. bogføringslovens § 7, stk. 1 og 3.

Videre gøres det gældende, at der ikke foreligger bilagsdokumentation, der indeholder oplysninger til identifikation af kontrolsporet, jf. bogføringslovens § 9.

Det gøres gældende, at der ikke er sket en forsvarlig opbevaring af Selskabets regnskabsmateriale i opbevaringsperioden, idet opbevaring ikke er sket på en måde, der muliggør, at regnskabsmaterialet kan fremfindes indenfor rimelig tid, jf. bogføringslovens § 10, stk. 1. Materialet er ikke gjort tilgængeligt for kurator, selvom kurator i henhold til konkursloven har ret til at kræve indsigt i materialet.

Endelig gøres det gældende, at der foreligger en overtrædelse af kravet om geografisk opbevaringssted, jf. bogføringslovens § 12, idet Selskabets regnskabsmateriale - trods manglende dispensation fra reglerne herom - ifølge det for kurator oplyste er opbevaret i Bosnien.

På baggrund af ovenstående gøres det gældende, at der foreligger klare overtrædelser af registrerings- og dokumentationskravet samt kravet om forsvarlig opbevaring af regnskabsmateriale i bogføringslovens kapitel 4 og 5. X har derved ikke overholdt sine forpligtelser i henhold til selskabslovens § 118, stk. 1.

Selskabstømning

Det gøres gældende, at Selskabet systematisk er blevet tømt for samtlige af Selskabets likvide midler på Driftskontoen, dels ved kontantudbetalinger og overførsler til X' private bankkonto, dels ved utallige uidentificerbare korttransaktioner, der ikke kan henføres til Selskabets drift.

Videre har Selskabet afholdt udgifter, der er Selskabet uvedkommende, herunder betalinger til Viasat A/S, Yousee A/S m.v.

Det gøres gældende, at de foretagne transaktioner ikke er relateret til Selskabets drift eller forretningsmæssigt begrundede i øvrigt.

På den baggrund har X udøvet særdeles groft uforsvarlig forretningsførelse, og dermed foreligger der en grov overtrædelse af selskabslovens §§ 117, stk. 2, og 118, stk. 1, 2. led og stk. 2.

Moms- og skattepligtige aktiviteter

Endelig gøres det gældende, at Selskabets momspligtige aktiviteter ikke er korrekt indberettet til SKAT, og at der er unddraget det offentlige et ikke ubetydeligt momsbeløb.

Til støtte herfor gøres det gældende, at det cashflow, der har været på Driftskontoen, ikke modsvares af det beløb, der er afregnet til SKAT, samt momsangivelsen, der fremgår af SKAT's anmeldelse ...

X opfordres (5) til at be- eller afkræfte, hvorvidt der er sket korrekte momsindberetninger til SKAT, samt fremlægge en momsopgørelse for Selskabet, der kan klarlægge momsforholdene.

Det gøres videre gældende, at reglerne om indeholdelse og afregning af A-skat og AM-bidrag er overtrådt.

Til støtte herfor gøres det gældende, at Selskabet - som oplyst af X - har antaget polsk arbejdskraft til at udføre Selskabets entrepriseopgaver, men at der ikke er sket indeholdelse og afregning af A-skat og AM-bidrag. Derved er det offentlige påført et yderligere tab.

X opfordres (6) til at be- eller afkræfte, hvorvidt der er sket indeholdelse og afregning af A-skat og AM-bidrag, samt fremlægge dokumentation herfor.

Det fremgår af motiverne til konkurslovens § 157, jf. FT 2012-13 L 131, s. 12, at konkurskarantæne typisk bør pålægges, hvor der er tale om overtrædelser af straffelovgivningen og/eller overtrædelser af speciallovgivningen.

Det gøres gældende, at ovennævnte må anses for overtrædelser af strafsanktioneret lovgivning, jf. straffelovens § 302, stk. 1, nr. 1, jf. stk. 2, momslovens § 81, stk. 1, nr. 1, jf. stk. 3, og kildeskattelovens § 74, stk. 1, jf. stk. 2. X har derved udøvet groft uforsvarlig forretningsførelse med pålæg af konkurskarantæne til følge.

Betingelserne for at pålægge X konkurskarantæne er således opfyldt.

Endelig gøres det gældende, at der ikke er omstændigheder til stede, der gør, at konkurskarantæne skal pålægges i mindre end tre år ..."

Sagsøgte har i sit svarskrift blandt andet anført:

"Med henvisning til Deres skrivelse af 27. maj 2015 kan jeg kun bede om undskyldning for den manglende administration af selskabet, og som jeg nu må tage ansvaret for.

Hvad angår selskabets bankkonto er den anvendt privat og selskabet, hvilket jeg nu er klar over ikke er til ladet ..."

Sø- og Handelsretten skal udtale:

Retten lægger efter de foreliggende oplysninger som ubestridt til grund, at X har været direktør i selskabet i perioden fra et år før Erhvervsstyrelsens beslutning om tvangsopløsning og frem til, at selskabet blev taget under likvidation, og er dermed omfattet af konkurslovens

§ 157, stk. 1. Retten lægger videre som ubestridt til grund, at der som anført af kurator er sket overtrædelse af bogføringslovens regler, at selskabets midler er blevet brugt til formål uvedkommende for selskabet, og at selskabet har undladt korrekte indberetninger og afregning til SKAT vedrørende såvel skat som moms. Selvom der alene er anmeldt krav i boet for ca. 80.000 kr., findes Xs samlede adfærd at kunne betegnes som groft uforsvarlig forretningsførelse, hvorfor det må antages, at han er uegnet til at deltage i ledelsen af en erhvervsvirksomhed.

Herefter, og under hensyn til hans handlemåde og omstændighederne i øvrigt, finder retten, at det er rimeligt at pålægge X konkurskarantæne, jf. konkurslovens § 157, stk. 1 og 2.

Den pålagte karantæne løber i tre år, jf. konkurslovens § 158, stk. 1, og regnes fra det tidspunkt, hvor kendelsen er endelig.

Derfor bestemmes:

X pålægges konkurskarantæne i tre år.

X betaler inden 14 dage fra dato til statskassen sagens omkostninger med 12.500 kr.

Jeanette Melchior

(Sign.)

— — —

Udskriftens rigtighed bekræftes

Sø- og Handelsretten, den