



ADVOKATFIRMA
Øystein Vikstøl

Kristiansand tingrett
Postboks 515 Lundsiden
4605 Kristiansand S
Att.: Tingrettsdommer
Knut Otterbech

Deres ref:
Vår ref: 180970/11841
Dato: 22. februar 2013

AVSLUTTENDE INNBERETNING

TIL

KRISTIANSAND TINGRETT

SAK NR.12-055104KON-KISA/07

FRESH FOOD AS

ORG. NR. 997 195 108

**Bostyrer: Advokat Øystein Vikstøl
Postboks 730, 4666 Kristiansand**

**Borevisor: Statsautorisert revisor Kjell Arnvard, med begrenset mandat,
jfr.kkl § 90 3. ledd nr.1**

I. Adressater for innberetningen:

1. Kristiansand tingrett, bo nr. 12-055104KON-KISA/07
2. Konkursdebitor, **Fresh Food AS**
Samtlige kreditorer som har meldt krav i boet
Skatt Sør
Kristiansand kemnerkontor
3. Brønnøysundsregistrene, Konkursregisteret

II. Identifikasjon av hvem saken gjelder:

1. **Fresh Food AS, aksjeselskap.**
2. Adresse: Markensgt. 35, 4612 Kristiansand.
3. Organisasjonsnummer: **997 195 108**
4. Bransje:
Det vedtektsfestede formål er:

"Restaurantdrift samt import og salg av emballasje."

III. Konkursen:

1. Kristiansand tingrett åpnet konkurs 16. april 2012.
2. Grunnlaget er begjæringen fra Kemneren i Kristiansand av 29. mars 2012 vedrørende skyldig forskuddstrekk, arbeidsgiveravgift, samt renter og omkostninger.
3. Fristdag: **29. mars 2012** (utgangspunkt for fristberegning etter dekningsloven).
4. Frist for fordringsanmeldelser: **19. mai 2012.**

IV. Bobestyrelsen:

1. Bostyrer: Advokat Øystein Vikstøl, Tollbodgt. 52-54, Postboks 730, 4666 Kristiansand, telefon 38 09 60 00, telefaks 38 09 60 30, e-post advokat@vikstol.no
2. Borevisor: Statsautorisert revisor Kjell Arnvard, med begrenset mandat, jfr.kkl § 90 3. ledd nr.1.
3. Kreditorutvalg: Kreditorutvalg er ikke oppnevnt.

V. Nærmere om konkursdebitor:

A.

1.2 **Stiftet 01. juli 2011.** Registrert overført i Foretaksregisteret **14. september 2011.**

3. Aksjekapital **kr 100 000,-**, meldt fullt innbetalt.

4. 5. Aksjonærer som har mer enn 20 % av aksjene:

Be Thi Van hadde 70 % av aksjene.

Thai Hoang van le hadde 30 % av aksjene.

Be Thi Van er for øvrig mor til Thai Hoang van le.

6. Daglig leder/adm. direktør:

Thai Hoang van le, f.nr.: 24.09.1974, H. Stordalens vei 45, 1389 Heggedal

7. Styre:

Styreleder:

Thai Hoang van le, f.nr.: 24.09.1974, H. Stordalens vei 45, 1389 Heggedal

8. Styremedlem:

Be Thi van, f.nr.: 16.10.1945, H. Stordalens vej 45, 1389 Heggedal.

10 Revisor:

Foretakets årsregnskap skal ikke revideres.

11. Signatur:

Styrets leder alene.

12. Regnskapsfører:

Økonomi Support AS, org.nr.: 882 440 82, Markensgt. 48, 4612 Kristiansand.

13. Ansatte:

Det var ingen ansatte pr. konkurstidspunktet som hadde krav på lønn eller feriepenger.

VI. Konkursdebitors økonomiske virksomhet:

A.

1. Fresh Food AS ble stiftet den 01. juli 2011 og registrert overført i Foretaksregisteret 14. september 2011.

Selskapet har drevet med restaurantdrift.

Selskapets forretningsadresse var Markensgate 35, 4612 Kristiansand.

2. Panteforhold/andre tinglyste forhold:

Det er ingen tinglyste forhold i selskapet.

B.

1. 2. Regnskapstall, omsetning:

Undertegnede tilskrev regnskapsfører ved brev av 16. april dette år.

Ved brev av 2. mai oversender regnskapsfører regnskapet for tidsrommet 01.07.2011 til 31.12.2011. Arbeidet hos regnskapsfører er avsluttet uten at endelig årsregnskap for 2011 foreligger. Av brevet fremgår det blant annet at det er en mellomregning som kommer av privatuttak for Be Thi Van stor kr. 799 982,-.

Regnskapet viser et overskudd på kr. 263 282,- pr. 31.12.11. Egenkapitalen pr. 31.12.11 utgjør kr. 363 282,-, hensyntatt aksjekapitalen på kr. 100 000.

Videre fremgår det at varebeholdningen ikke er ført pr. 31.12.2011, noe som vil kunne påvirke resultatet.

Efter mye "om og men" har bostyrer fått seg oversendt en overdragelsesavtale fra Be Thi Van. Denne lyder som følger:

"Overdragelse avtale

Dette er en overdragelse avtale mellom Fresh Food AS og Be Thi Van, dato 25 Mars. Partene er enige at ifra og med 1 April vil Be Thi Van overtar leiekontrakten for Markensgate 35.

Etter overdragelsen har Fresh Food AS tidligere ansatte mulighet til å fortsette i den eksisterende stillingen som

vedkommende har. Be Thi Van er pliktet til å tilbyr de samme vilkårene som lønn og arbeidstider som vedkommende hadde under Fresh Food AS.

Be Thi Van

Fresh Food AS"

Av avtalen fremgår det ikke hvilken kjøpesum som er betalt, kun at partene er enige om at leiekontrakten overtas den 25. mars 2012.

Den 17. oktober 2012 møtte Thai Hoang Van Le bostyret for første og eneste gang.

I dette møtet ble det fremlagt en **udatert** franchisekontrakt mellom Fresh Food AS og Be Thi Van hvorved det fremgår at Fresh Food Be Thi Van er franchisegiver og Fresh Food AS er franchisetager. Det fremgår som følger:

"Den 1. august 2011 inngår disse partene franchiseavtaler som omfatter merkevarenavnet THESUSHIBAR og den daglige drift til restauranten/take away som ligger i Markensgate 35, 4612 KRISTIANSAND.

Franchiseutgiften som franchisetager plikter til å betale franchisegiver er 90 000 kr pr mnd. Beløpet dekker:

<i>Husleie/fellesutgifter</i>	<i>40 000 Nok pr mnd</i>
<i>Leie av utstyr/inventar</i>	<i>5 000 Nok pr mnd</i>
<i>Franchiseavgift</i>	<i>45 000 Nok pr mnd</i>

Beløpet betales den 1 hver mnd til konto: 1503 21 66420

Fresh Food Be Thi Van (franchisegiver) har rett til å overtar dagligdriften til THESUSHIBAR i Markensgt. 35, 4612 KRISTIANSAND dersom Fresh Food AS (franchisetager) ikke oppfyller sine plikter som nevnt ovenfor eller legger ned driften/konkurs.

Kontrakten revurderes etter hvert år, ifra signerings dato.

<i>Franchisegiver</i>	<i>Franchisetager</i>
<i>Fresh Food Be Thi Van</i>	<i>Fresh Food AS</i>

<i>Be Thi Van</i>	<i>Thai Le</i>
-------------------	----------------

Ved gjennomgang av selskapets driftskonto fra 1. mars 2012 og frem til 16. april 2012 fremgår det at det fra driftskontoen mer eller mindre kun

har gått utbetalinger til Be Thi Van. Totalt er det gått ut et beløp i størrelsesorden ca kr. 192 000,-. **Fristdagen var 29. mars** og etter dette tidspunkt er det gått ut kr. 60 000,- hvorav den siste overførselen er på kr. 25 000,- og ble **foretatt på konkursåpningsdatoen den 16. april 2012**. De øvrige overførsler (ca kr. 132 000,-) er også gjort **senere enn 3 måneder før fristdagen**, jfr. dekningslovens §5-9. Se for øvrig under VII pkt. 2 (omstøtelige forhold).

3. **Insolvenstidspunkt:**

For at insolvens skal foreligge må debitor være både insuffisient og illikvid. Insuffisiens betyr at verdien av aktiva er mindre enn gjelden. Illikviditet innebærer at man ikke kan betale sine forpliktelser etter hvert som de forfaller.

Ved brev av 2. mai fra regnskapsfører Økonomisupport AS fremgår det at for perioden 1. juli 2011 til 31. desember 2011 er det et regnskapsmessig overskudd på kr. 263 282,-. Det betyr at egenkapitalen pr. 31. desember 2011 utgjør kr. 373 282,-, hensyntatt aksjekapitalen på kr. 100 000,-.

Av regnskapsførers brev fremgår det også at det er en mellomregning, som kommer av privatuttak for Be Thi Van med kr. 799 982,-.

Mellomregningskontoen er imidlertid aldri gjort opp, men dersom man legger denne til grunn som en del av balansen, er selskapet suffisient pr. 31. desember 2011. Økonomisupport AS er klar på at mellomregningskontoen er korrekt.

Videre har bostyrets arbeid også avdekket at det er foretatt overføringer fra driftskontoen til Be Thi Van med kr. 192 000,- fra 1. mars og frem til konkursåpning den 16. april 2012, hvilket bostyret anser som klart omstøtelige disposisjoner.

Det er derfor vanskelig for bostyret å ha noe bastant oppfatning om hva som er korrekt eller ikke korrekt, slik at man utover dette ikke kan konkludere om selskapet har vært/er insolvent eller ikke.

4. **konkursens årsaker:**

Den direkte årsaken til konkursen er begjæringen fra Kemneren i Kristiansand av 29. mars 2012, vedrørende skyldig forskuddstrekk, arbeidsgiveravgift samt renter og omkostninger.

Det vises også til insolvenstidspunktet ovenfor.

For bostyret ser det i alle fall ut som at selskapets nærtstående har tappet driftskontoen for betydelige midler, jfr. mellomregningskontoen pr. 31. desember 2011 hvor det fremgår at Be Thi Van er skyldig kr. 799 982,. I tillegg til dette er det tatt ut kr. 192 000,- fra 1. mars og frem til konkursåpning den 16. april 2012.

VII. Boets stilling og status:

1. Boets aktiva.

Registrering av boet er foretatt av Jostein Mellemstrand

*Kristiansand tingrett
Serviceboks 515
4605 Kristiansand*

*Kristiansand tingrett
Postboks 515 Lundsiden
4605 Kristiansand*

REGISTRERING I KONKURSBO NR: 12-055104KON-KISA/07: FRESH FOOD AS, MARKENSGATE 35, 4612 KRISTIANSAND, (ORG.NR.: 997 195 108)

Etter anmodning fra bostyrer, advokat Øystein Vikstøl, er det blitt avholdt registrering i overnevnte konkursbo.

Registreringen ble påbegynt tirsdag 17. april 2012 kl. 11.00, i form av telefonsamtale med styreleder i konkursforetaket, Thai Hoang van le.

Registreringen ble videreført mandag 23. april 2012 kl. 10.15 i Kristiansand., med styreleder fysisk tilstede.

Aktiviteten i foretaket, som ble utført fra leide lokaler, på adresse Markensgate 35, 4612 Kristiansand, opphørte ved utgangen av mars måned 2012. I leieforholdet inngikk alt av produksjonsutstyr og øvrig rekvisita i serveringslokalet.

Leieavtalen ble fra 1. april 2012 overtatt av leietaker på adressen.

Regnskapet er ført av Økonomi Support AS, org.nr.: 882 440 842.

Registreringen er supplert med uthenting av opplysninger fra tilgjengelige offentlige registre.

Til registrering:

Styreleder Thai Hoang van le, oppgir intet driftstilbehør eller rest varelager til registrering.

Følgende konti i DnB Bank ASA er registrert, saldo pr. dato:

1503 22 48214 Driftskonto kr. 75,00

Ifølge Motorvognregisteret er ikke konkursforetaket registrert som eier av motorkjøretøy.

Styreleder, Thai Hoang van le, oppgir ingen utestående fordringer til registrering.

Intet annet påvist eller opplyst til registrering.

Kristiansand, 23.04.2012.

Jostein Mellestrand

Kopi: Bostyrer”

Boets konto

Pr. d.d. er står det ca kr 8 875,- på boets konto, hvilket refererer seg til oppgjør konto.

Staten garanterer for omkostninger med inntil kr 43 000,-.

I tillegg har tingretten ved beslutning av 23. oktober 2012, i medhold av Justisdepartementets særskilte garantiordning, stillet ytterligere kr. 75 000,- inkl. mva til granskning av de økonomiske forhold i boet.

Konkursboet er merverdiavgiftspliktig og Staten vil således dekke merverdiavgiften av bostyrers og borevisors salær.

2. Omstøtelige forhold:

Som vist under VII B, regnskapstall og omsetning, er det fra selskapets driftskonto fra 1. mars 2012 og frem til konkursåpningen den 16. april 2012 gått utbetalinger til Be Thi Van med ca kr. 192 000,-. Be Thi Van er 70% eier av Fresh Food AS, samt styremedlem og er således nærtstående i henhold til dekningslovens §1-5 2. ledd. Dette er etter bostyrers oppfatning omstøtbare disposisjoner i henhold til dekningslovens §5-5 og §5-9. Konkursdebitor ved styrets leder, Thai Hoang Van Le, for øvrig sønn til Be Thi Van, har vært særdeles vanskelig å samarbeide med og har gitt klart uttrykk for at han ikke er villig til å betale noe som helst.

Boets midler er utilstrekkelige for å kunne ta rettslige skritt og i tilfelle det skal skje må det stilles sikkerhet, jfr. XI i nærværende (frist for merknader).

3. Boets gjeld:

Fordringshaverne er oppfordret til å melde sine krav i boet innen 15. mai 2012. Det er hittil anmeldt 8 krav i boet på til sammen ca kr.475 999,-. Kravene er som følger:

FORDRINGER FRESH FOOD AS

Nr	Navn	Pantesikret	Prioritert	Uprioritert	Etterpr.	Totalt
1	Skatteetaten PB 2412 3104 Tønsber	kr	226 902,00	kr 5 944,00	kr 23 455,00	kr 256 301,00
2	Kemneren I Kristiansand Postboks 417 Lund 4604 Kristiansand	kr	60 979,00	kr 76 490,00	kr 217,00	kr 137 686,00
3	Agder Energi nett AS Postboks 794 Stoa 4809 Arendal			kr 1 553,45		kr 1 553,45
4	Gothia AS for R&D Forlag AS postboks 115 7901 Rørvik			kr 20 639,95		kr 20 639,95

Økonomi Support 5 AS Markensgate 48 4612 Kristiansand	port AS	kr	13 588,00	kr	13 588,00
6 Kraft Inkasso AS Postboks 1037 4687 Kristiansand		kr	36 514,07	kr	36 514,07
7 Nets Norway AS Haavard Martinsensvei 54 0045 Oslo		kr	753,75	kr	753,75
8 Sergel Norge AS På vegne av Fredrikstad Energi Nett AS pb 177 3201 Sandefjord		kr	8 963,17	kr	8 963,17
Sum		kr 0,00	k287 881,00	kr 164 446,39	kr23 672,00 kr 475 999,39

4. Regnskap – salærforslag

Under forutsetning av at bobehandlingen innstilles etter konkurslovens § 135 oppstilles slikt regnskap for boet:

I Aktiva (Brutto)

1. Oppgjør konto	kr 8 875,-
2. Til gode mva	<u>kr 22 875,-</u>
Sum totalt avrundet	<u>kr 31 750,-</u>

II Passiva- massekrav:

1. Gebyr tingretten	kr 10 750,-
2. Garantipolise	kr 1 495,-
3. Bostyrers salær, ihht. eget salærforslag	kr 59 500,-
4. Mva av bostyrers salær	kr 14 875,-

5. Borevisors salær	kr 32 000,-
6. Mva av borevisors salær	<u>kr 8 000,-</u>
Sum totalt avrundet	<u>kr 126 620,-</u>

Hvilket gir en underdekning på kr. 94 870,- hvorav kr. 43 000,-
 Blir å dekke av Kemneren i Kristiansand (rekvirentansvarlig)
 og kr. 51 870,- blir å dekke av staten, jfr. tingrettens beslutning av
 23. oktober 2012.

Salærforslag:

Salærforslag adv. Vikstøl, jfr. eget salærforslag	kr 59 500,-
25 % mva.	kr 14 875,-
Salærforslag borevisor	kr 32 000,-
25% mva.	<u>kr 8 000,-</u>
Totalt	<u>kr 114 375,-</u>

V Uttellingsliste

1. Kristiansand tingrett, gebyr	kr 10 750,-
2. Adv. Vikstøl, inkl. mva.	kr 74 375,-
3. Adv. Vikstøl, ref. garantipolise	kr 1 495,-
4. Borevisors salær inkl. mva	<u>kr 40 000,-</u>
Sum	<u>kr 126 620,-</u>

VI Boets beholdning

1. Boets konto	kr 8 875,-
2. Til gode MVA	kr 22 875,-
3. Rekvirentansvar	kr 43 000,-
4. Justisdepartementets særskilte Garantiordning	<u>kr 51 870,-</u>
SUM	<u>kr 126 620,-</u>

VIII. Kreditorenes stilling

1. Pr. d.d. står det kr 8 875,- på boets konto hvilket refererer seg til oppgjør konto.
2. De anmeldte krav er ikke prøvet.
3. Det er ikke midler til utbetaling av dividende til fordringshaverne, som derfor selv må ta de nødvendige skritt med sikte på eventuell tvangs inndrivelse av sine tilgodehavender hos debitor. Når krav er meldt i boet, er foreldelse avbrutt. Når fordringen ikke prøves, varer virkningen av dette fristavbrudd i 1 år regnet fra nærværende innberetnings datering, jf. foreldelsesloven § 22 nr. 2.

IX. Straffbare forhold :

1) Straffelovens §275, alt. §276.

Som det fremgår av VI pkt. B (regnskapstall, omsetning) fremgår det at pr. 31. 12.2011 er det en mellomregning som kommer av privatuttak til Be Thi Van (mor til Thai Hoang van le) med kr. 799 982,-.

Bostyrer fikk oversendt fra Arbeidsgiverkontrollen i Grimstad kontoen for enkeltpersonsforetaket Be Thi Van. Etter gjennomgang av denne viser tallene pr. 28.02.2012 at denne mellomregningen er stor kr. 807 666,-. Regnskapene er ført ajour pr. denne dato.

Etter å ha gjennomgått kontoen for enkeltpersonsforetaket Be Thi Van ser man at det ytterligere har gått ut ca kr. 192 000,- frem til konkursåpningsdato den 16. april 2012. Det er bostyrets oppfatning at alle disse overføringene er omstøtbare etter dekningslovens §5-5 eller §5-9. Se for øvrig om omstøtelige forhold.

På side 5 i nærværende innberetning under VI B, omtales franchisekontrakten som ble fremlagt for bostyret i møte den 17. oktober 2012.

Kontrakten er udatert og er mellom Fresh Food AS og Be Thi Van hvor Be Thi Van er franchisegiver og Fresh Food AS er franchisetager. Av kontrakten fremgår det at Fresh Food AS skal betale kr. 40 000,- i husleie pr. mnd.

I Fresh Food AS sine regnskaper fremgår det derimot at det er betalt

husleie direkte til huseier med kr. 20 000,- pr. mnd.

Utifra opplysninger, mottatt av Arbeidsgiverkontrollen i Grimstad, fremgår det at enkeltpersonsforetaket Be Thi Van ikke har levert næringsoppgave for 2011. Dette skulle selvfølgelig vært gjort både for husleieinntektene, som fremgår av kontrakten og også for driften i første halvår i 2011.

Ifølge de opplysninger som bostyret sitter inne med var det enkeltpersonsforetaket Be Thi Van som sto for driften i den perioden.

Bostyret har derfor mistanke om at denne franchisekontrakten er laget i ettertid, for å pynte på mellomregningskontoen. Dette ikke minst fordi kontrakten først ble lagt frem for bostyret den 17. oktober 2012. Konkurs ble åpnet 16. april 2012 og ikke lenge etter dette mottok bostyret overdragelsesavtalen, som også er omhandlet under VI B på side 4 i nærværende, men ikke franchiseavtalen.

Overfor Arbeidsgiverkontrollen i Grimstad har Be Thi Van hevdet at hun ikke har hatt noe med driften av enkeltpersonsforetaket å gjøre. Det overlates derfor til Politiet å finne ut av hvem som reelt sett har disponert over kontoen til enkeltpersonsforetaket Be Thi Van.

Be Thi Van er som kjent 70% eier av aksjene i Fresh Food AS. Thai Hoang van le eier de øvrige 30% av aksjene. Thai Hoang van le er sønn av Be Thi Van. Thai Hoang van le er styrets leder og Be Thi Van er styremedlem.

Både i henhold til aksjelovens §1-5 og dekningslovens §1-5 er begge disse personer nærtstående til selskapet.

Det vises til straffelovens §275 vedrørende utroskap. Her fremgår det:

"For utroskap straffes den som i hensikt å skaffe seg selv eller andre uberettiget vinning eller å skade, forsømmer en annens anliggender som man styrer eller har tilsyn med eller handler mot denne annens tarv."

På bakgrunn av over beskrevne er bostyret er av den oppfatning at det er skjellig grunn til mistanke om overtredelse av straffelovens §275 alt. §276 (grov utroskap).

2) Aksjelovens kap. 3.

Videre vises det aksjeselskapslovens kap. 3 vedrørende kreditt og sikkerhetsstillelse m.v., da spesielt §8-7 vedrørende kreditt til aksjeeier m.v. Etter aksjelovens §19-1 er brudd på nevnte bestemmelse straffbart.

Bostyret er av den oppfatning at det er skjellig grunn til mistanke om overtredelse av aksjelovens §8-7.

3) Skattebetalingslovens §18-1.

Det er ikke opprettet egen skattetrekkkonto i bank.

Arbeidsgiver har følgelig tilsidesatt bestemmelsene i skattebetalingslovens §5-12 og forholdet er straffbart etter skattebetalingslovens av 17. juni 2005 §18-1.

Bostyret er av den oppfatning av at det er skjellig grunn til overtredelse av nevnte bestemmelser.

Av disse årsaker oversendes den avsluttende innberetning til Agder Politidistrikt, hvorved Politiet også vil få oversendt rapport fra Interkommunal Arbeidsgiverkontroll i Agder av 13.februar 2013, samt driftskontoen til enkeltpersonsforetaket Be Thi Van.

X. Karantenebetingende forhold

En skyldner hvis bo er tatt under konkursbehandling, kan settes i konkursskarantene av skifteretten dersom

1) vedkommende med skjellig grunn mistenkes for en straffbar handling i forbindelse med konkursen eller den virksomhet som har ført til insolvensen, eller

2) det må antas at vedkommende på grunn av uforsvarlig forretningsførsel er uskikket til å stifte et nytt selskap eller å være styremedlem eller daglig leder (administrerende direktør) i et selskap.

Ved avgjørelsen skal det legges vekt på om det under hensyn til skyldnerens handlemåte og forholdene for øvrig synes rimelig å sette ham i karantene.”

Det anbefales ikke konkurskarantene.

XI. Frist for merknader

1. Eventuelle merknader i henhold til nærværende innberetning må være bobestyrer i hende innen **14 dager fra d.d.** Eventuelle merknader i anledning salærforslaget må være bostyrer i hende innen samme frist.

Innen samme frist bes konkursdebitor å underskrive og returnere vedlagte erklæring i henhold til konkurslovens § 120, 2.ledd, 2. punktum om at opplysningene i denne innberetning om konkursdebitors økonomiske virksomhet etter hans viten er riktig og uttømmende.

Kristiansand, den 22. februar 2013

Boets regnskap er revidert og
funnet i orden.


Advokat Øystein Vikstøl


Statsautorisert revisor Kjell Arnvard