



KRISTIANSAND TINGRETT

KJENNELSE

Avsagt: 28.04.2020 i Kristiansand tingrett,
Sak nr.: 20-019579TVI-KISA/25
Dommer: Tingrettsdommer Ben Fegran
Saken gjelder: Begjæring om omstøtelse

Lupa Eiendom AS Konkursbo

Advokat Øystein Vikstøl

mot

Cvj Invest AS

KJENNELSE

Lupa Eiendom AS ble tatt under konkursbehandling ved Kristiansand tingrett ved kjennelse av 18.11.2019. Advokat Øystein Vikstøl ble samtidig oppnevnt som bostyrer.

Ved begjæring av 03.02.2020 har advokat Vikstøl på vegne av boet fremmet et krav om omstøtelse mot CVJ Invest AS v/styreleder Inge Paulsen. Omstøtelseskravet er på kroner 313 000 og er fremmet i medhold av dekningsloven § 5-5.

Det anføres at CVJ Invest AS er skyldig boet to beløp på henholdsvis kroner 190 000 og kroner 123 000. Av driftsregnskapet for Lupa Eiendom AS fremgår det at 27.03.2019 er det foretatt to overførslar hver på kroner 190 000. Samme sted fremgår det at det også den 26.04.2019 er foretatt to overførslar hver på kroner 123 000. Beløpene er også bekreftet av selskapets regnskapsfører. Beløpene er overført til henholdsvis RLS Holding AS v/Sigbjørn Lunden og til CVJ Invest AS. Lunden har erkjent ansvar for det som er utbetalt til RLS Holding AS - til sammen kroner 313 000 - og bekreftet at beløpene vil bli betalt tilbake til boet.

Det anføres fra boets side at de to overførslene til CVJ Invest AS skal omstøtes. Uttakene er foretatt fra driftskontoen til Lupa Eiendom AS og inngår således i konkursbeslaget. De gjelder ikke ordinær betaling. Betalingen er foretatt til en nærstående i dekningslovens forstand. Inge Paulsen eier 100 prosent av aksjene i CVJ Invest AS, som igjen eier 50 prosent av aksjene i Lupa Eiendom AS. Endelig ble betalingsevnen til Lupa Eiendom AS betydelig forringet som følge av uttakene fra driftskontoen. Vilkårene etter dekningsloven § 5-5 er således oppfylt.

Begjæringen om omstøtelse ble forsøkt postforkynt for Inge Paulsen, men førte ikke fram. Den ble deretter forkynt for CVJ Invest AS v/Inge Paulsen personlig på Vennesla og Iveland lensmannskontor den 06.03.2020. Ved forkynningen ble CVJ Invest AS gitt en tre ukers frist med å inngi tilsvaer. CVJ Invest AS har ikke inngitt noe tilsvaer eller kommet med noen kommentarer til begjæringen verken før eller etter tilsvaersfristen.

Retten sendte et nytt skriv til partene den 03.04.2020 der det ble skrevet at retten fant at saken kunne avgjøres skriftlig på bakgrunn av de fremlagte dokumenter, jf. konkursloven § 149 fjerde ledd. Frist for eventuelle innsigelser til denne fremgangsmåten eller eventuelle ytterligere kommentarer til begjæringen om omstøtelse, ble satt til 21.04.2020. Heller ikke dette medførte noen reaksjon fra CVJ Invest AS.

Retten's bemerkninger

Det fremgår av dekningsloven § 2-2 at *«når ikke annet er fastsatt ved lov eller annen gyldig bestemmelse, har fordringshaverne rett til dekning i ethvert formuesgode som tilhører skyldneren på beslagstiden, og som kan selges, utleies eller på annen måte omgjøres i penger.»*

Innestående på et selskaps driftskonto tilhører som utgangspunkt selskapet og inngår følgelig i konkursbeslaget.

Dekningsloven § 1-5 regulerer hvem som er å betrakte som skyldnerens nærstående i dekningslovens forstand. Her fremgår det av bestemmelsens nr. 2 at nærstående anses *«en virksomhet og en person, dersom personen eller noen av vedkommendes personlige nærstående alene eller sammen med andre nærstående eier en vesentlig del av virksomheten eller oppebærer en betydelig del av dens inntekter eller i kraft av sin stilling som leder har vesentlig innflytelse på den ...»* og i nr. 3 *«to virksomheter, dersom den ene virksomhet alene eller sammen med andre nærstående eier en vesentlig del av den andre virksomheten eller oppebærer en betydelig del av dens inntekter eller i kraft av sin stilling som leder har vesentlig innflytelse på den, eller dersom begge er nærstående til samme person eller virksomhet.»* I utgangspunktet er det ikke noe krav om f.eks. aksjemajoritet, jf. Note 23 til Norsk Lovkommentar til dekningsloven. Inge Paulsen eier 100 prosent av CVJ Invest AS som igjen eier 50 prosent av Lupa Eiendom AS. CVJ Invest AS er etter dette nærstående i forhold til Lupa Eiendom AS og Inge Paulsen er nærstående til så vel CVJ Invest AS som Lupa Eiendom AS.

Fristen for omstøtelse i medhold av dekningsloven § 5-5 er blant annet avhengig av hvorvidt betalingen er foretatt til nærstående eller til andre. I bestemmelsen står det blant annet følgende:

«Betaling av gjeld som skyldneren har foretatt senere enn tre måneder før fristdagen, kan omstøtes hvis betalingene er foretatt med usedvanlige betalingsmidler, før normal betalingstid eller med beløp som betydelig har forringet skyldnerens betalingsevne, forutsatt at betalingen etter forholdene allikevel ikke fremtrådte som ordinær.

Er betaling som nevnt i første ledd skjedd til skyldnerens nærstående, kan den også omstøtes når den er foretatt tidligere, men senere enn to år før fristdagen dersom det ikke bevises at skyldneren fortsatt var utvilsomt solvent da betalingen skjedde.»

Uttaket fra driftskontoen har her blitt foretatt 22.02.2019 og 26.04.2019, mens fristdagen var 27.09.2019. Betaling er her med andre ord foretatt henholdsvis sju og fem måneder før fristdagen. Betalingen er foretatt til nærstående og den er foretatt med et beløp som betydelig har forringet skylderens betalingsevne. Som det fremgår av begjæringen innebar uttakene av de to beløpene sammen med utbetalingen til RSH Holding AS, at driftskontoen til Lupa Eiendom AS ble tømt. Dette var igjen det utløsende faktum til at Lupa Eiendom AS gikk konkurs. Betalingen fremsto heller ikke som ordinær i det det ikke er opplyst

noen hjemmel for uttaket ved faktura eller annen dokumentasjon. Skyldneren var heller ikke utvilsomt solvent da betalingen skjedde.

Vilkårene for omstøtelse i henhold til dekningsloven § 5-5 annet ledd er etter dette oppfylt og boet gis derfor medhold i sitt krav.

Saksøker har etter dette vunnet saken og har etter bestemmelsen i konkursloven § 149 første ledd, jf. tvisteloven § 20-2 krav på å få dekket sine sakskostnader av motparten. Retten kan ikke se at noen av bestemmelsens unntaksbestemmelser her kommer til anvendelse. Saksøker har fremlagt et sakskostnadskrav på kroner 24 500 med tillegg av merverdiavgift. Kravet omfatter 10 timers arbeid fram til begjæringen og 4 timers arbeid for begjæringen. Retten finner at dette er for høyt. Arbeidet før det skrives begjæring om omstøtelse, gjelder i det vesentlige gjennomgang av dokumenter og vurdering av hvorvidt det skal fremmes en begjæring om omstøtelse. Dette arbeidet omfattes av det alminnelige arbeidet som bostyrer og skal betales av boets masse. Det er således kun arbeidet foretatt etter dette som kan og skal belastes saksøkte særskilt i denne saken. Retten har ikke bemerkninger til at det er totale antall timer som anført av bostyrer, samlet sett er brukt i saken. Skjønnsmessig finner imidlertid retten at det som skal belastes saksøkte er halvparten av det som er krevet, det vil si 12 250 kroner samt mva 3 062,50 kroner, til sammen 15 312,50 kroner. Retten finner at dette kravet har vært nødvendig og rimelig å pådra og legger det til grunn.

SLUTNING

1. CVJ Invest AS betaler innen 2 – to uker, til Lupa Eiendom AS, dets konkursbo 313 000 – trehundreogtrettentusen – kroner.
2. CVJ Invest AS betaler, innen 2 – to – uker, sakskostnader til Lupa Eiendom AS, dets konkursbo, med 15 312,50 – femtentusentrehundreogtolv 50/100 - kroner.

Retten hevet

Ben Fegran

Veiledning om ankeadgangen i sivile saker vedlegges.