



KRISTIANSAND TINGRETT

KJENNELSE

Avsagt:

Sak nr.: 11-016886KON-KISA/07

Dommer: Tingrettsdommer Per O. Refsalen

Protokollfører:

Saken gjelder: Konkurskarantene

mot

KJENNELSE

Saken gjelder:

Saken gjelder begjæring om konkurskarantene mot hhv nåværende og tidligere styreleder/daglig leder i et aksjeselskap som er tatt under rettens behandling som konkursbo.

Sakens bakgrunn:

Etter begjæring, datert den 27.01.11, fra Staten v/ Skatt Sør besluttet Kristiansand tingrett ved kjennelse av 08.02.11 at Nettservice Sør a.s. med Terje Berge som styreleder/daglig leder skulle tas under rettens behandling som konkursbo iht. konkurslovens § 60, jf. § 61. Konkursbegjæringen var begrunnet med forfalt, men ikke betalt, merverdiavgift med kr. 254.080,- for tidsrommet 2009 – 2010.

Under bobehandlingen innkom det krav på kr. 1.613.298,33, mens aktiva utgjorde kr. 20.860,84.

Bobehandlingen ble besluttet innstilt iht konkurslovens § 135 ved Kristiansand tingretts kjennelse av 06.10.11.

I bostyrets avsluttende innberetning av 22.09.11 er det anbefalt konkurskarantene både overfor nåværende og tidligere styreleder/daglig leder med slik begrunnelse:

Etter en samlet vurdering av tidligere roller i andre konkurser, jf. VI, pkt b i nærværende innberetning sammenholdt med det som er fremkommet under nærværende konkursbehandling vedr straffbare forhold, jf. IX i nærværende innberetning, har bostyret konkludert med at både tidligere daglige leder og styreleder, Eyvind R Larssen og daglig leder og styreleder pr konkursåpningstidspunktet, Terje Berge, pga uforsvarlig forretningsførsel må anses uskikket.

Av innberetningen er selskapstrukturen som Nettservice sør a.s. er en del av, beskrevet slik:

- Hobby & Fritid Holding a.s, senere Graveservice Sør Holding a.s., var eier av følgende selskaper
 - Agder Telenett a.s.
 - HFC net a.s.
 - konkursdebitor Nettservice sør a.s, tidligere Easytelecom a.s.

Av innberetningen fremgikk det Terje Berge hadde kjøpt Hobby & Fritid Holding a.s., senere Graverservice Sør a.s. med tilhørende datterselskaper av Eivind R. Larssen ved

årsskiftet 2010/2011 for kr. 1,-. Det skal her bemerkes at eierskiftet i Nettservice Sør a.s. er registrert i Brønnøysundregistrene den 03.01.11.

Bostyret har også anført at Terje Berge har vært involvert i følgende selskaper som har vært under rettens behandling som konkursbo:

- Terje Berge- bobehandlingen innstilt den 22.08.06
- Terje Berge – bobehandlingen innstilt den 22.05.08

I tillegg har Terje Berge vært involvert som eier/daglig leder/styreleder i følgende selskaper som også er/ har vært under rettens behandling som konkursbo:

- Agder Telenett a.s. – bobehandlingen innstilt den 31.01.11
- Graveservice Sør Holding a.s. – bobehandlingen pågår
- ABS Bygg Ltd – ABS Bygg Ltd (Nuf) – bobehandlingen pågår

Eivind R. Larssen har vært eier/styreleder/daglig leder også av disse selskapene. Det er på det rene at han overdro disse til Terje Berge for kr. 1,-.

I den avsluttende innberetningen er det vist til revisjonsberetningen for 2009, datert den 19.10.10, hvor bl.a. dette fremgår:

Selskapets interne kontroll har gjennom året vært mangelfull på en rekke vesentlig punkter. Dette har medført at vi ikke har kunnet gjennomføre de revisjonshandlinger som vi har ansett nødvendige for å bekrefte årsregnskapet ikke inneholder vesentlig feil eller mangler.

Vi kan av ovennevnte årsak ikke uttale oss om årsregnskapet.

I dokumentet ”Revisjonsrapport nr. 2 (2010)- vedrørende årsregnskapet 2009”, datert den 14.10.10, som er inntatt i innberetningen, er det påpekt at Nettservice Sør a.s. ikke hadde opprettet skattetrekkkonto. Det er også påpekt at det har vært ”*mye sammenblanding av inngående fakturaer stilet til de forskjellige selskapene innen konsernet*”. Videre fremgår det av revisjonsrapporten at Eivind R. Larssen hadde gjennomført transaksjoner i Nettservice Sør a.s., på et totalbeløp på kr. 910.625,- inkl mva, og som revisor har karakterisert som ”*et forsøk på dokumentforfalskning*”.

Det er på det rene at revisor fratradte 01.11.10.

I den avsluttende innberetningen har bostyret konkludert med at insolvenstidspunktet i alle fall kan fastsettes til medio 2010, men manglende tilgang til årsregnskap for 2010 gjør tidspunktet usikkert.

Bostyret har anført at manglende regnskap for 2010 sammenholdt med den manglende medvirkningen fra både Terje Berge og Eivind R. Larssen under bobehandlingen, gjør at

de begge med skjellig grunn kan mistenkes for overtredelse av strl. kap. 27. Det er her påpekt at de begge med skjellig grunn kan mistenkes for overtredelse av regnskaps – og bokføringslovens bestemmelser.

Bostyrets innberetning er på vanlig måte forelagt både Terje Berge og Eyvind R. Larssen til uttalelse med svarfrist til den 06.10.11.

Kort om rettens behandling av begjæringen:

Bostyrets anbefaling om bruk av konkursskarantene ble oversendt Terje Berge og Eyvind R. Larssen ved rettens brev av 11.10.11 samt at de begge ble innkalt til rettsmøte den 27.10.11 for drøfting av bostyrets begjæring.

Eyvind R. Larssen vedtok forkynning av innkallingen mv ved sin prosessfullmektig den 18.10.11. Når det gjelder Terje Berge, har stevnevitnet i e- post til Kristiansand tingrett av 26.10.11 opplyst at forkynnelse ikke hadde funnet sted fordi Berges oppholdssted var ukjent.

Rettsmøtet ble holdt den 27.10.11.

Bostyrer samt Eivind R Larssen, bistått av sin prosessfullmektig adv. flm Glad Balchen, møtte. Terje Berge møtte ikke, men retten besluttet at saken skulle fremmes i hans fravær. Det vises til rettsboken for så vidt gjelder begrunnelsen for denne beslutningen.

Retten mottok forklaring fra Eyvind R. Larssen samt fra Arnfinn Larsen, regnskapsfører for Nettservice sør a.s.

Bostyreren begrunnet og fastholdt anbefalingen om bruk av konkursskarantene både mot tidligere og nåværende styreleder/daglig leder.

Tidligere styreleder/daglig leder Eyvind R. Larssen anmodet om at bostyrets anbefaling om bruk av konkursskarantene ikke ble tatt til følge.

Larssen fremholdt i sin rettslige forklaring at han, etter å ha vært utsatt for en ulykke i 2009 med en etterfølgende rekonvalesensperiode, besluttet å selge holdingselskapet til Terje Berge. Denne overdragelsen er regulert i salgavtale datert den 28.01.10, fremlagt i retten. Det er imidlertid på det rene at Larssen deltok i driften inntil 30.10.10.

Larssen fremholdt i sin rettslige forklaring at han overfor Berge hadde vært tydelig på at fortsatt drift var betinget av at det ble skutt inn frisk kapital. Han fremholdt videre at han ultimo 2010 overlot alle dokumenter, herunder regnskapsdokumenter, til Berge. Det var således Berge som var ansvarlig for ferdigstilling av regnskapet for 2010.

Larssen har videre anført, for så vidt gjelder transaksjonene i 2009 som revisor har karakterisert som ” forsøk på dokumentforfalskning”, at dette var en enkeltstående hendelsen som han ”håndterte helt feil” ved selv å utarbeide inngående fakturaer for et beløp på kr. 910.625,- inkl mva. Larssen begrunnet denne handlemåten med at han hadde mottatt en vareleveranse fra Israel uten medfølgende fakturaer. For å muliggjøre tilbakelevering av leveransen, har Larssen forklart at han valgte selv å utarbeide det nødvendige fakturagrunnlaget. Larssen har anført at han i ettertid har forstått at dette objektivt sett var en rettsstridig handling, men at han der og da, som en ikke-regnskapskyndig person, ikke forsto verken det eller rekkevidden av en slik rettstridig handling. Larssen har således benektet å ha opptrådt forsettlig.

Larssen som har benektet å ha overtrådt regnskaps – og bokføringslovgivningen, har bedt om at denne enkeltstående handlingen, ikke må utløse konkurskarantene mot ham. Han har for øvrig fremholdt at konkurskarantene ville representere betydelig ulempe for ham i hans nåværende virksomhet.

Rettsens vurdering:

Før retten foretar en drøftelse av bostyrets anbefaling om bruk av konkurskarantene mot næværende og tidligere ledelse av Nettservice sør a.s., skal det foretas en kortfattet gjennomgang av reglene om dette virkemiddelet overfor useriøse forretningsdrivende.

Retten bemerker aller først at konkurskarantene skal kunne ilegges på et forholdsvis summarisk grunnlag, uten de samme krav til bevis eller bevisførsel som for eksempel i en straffesak, jf. Rt. 1993 s. 100. Det vil være tilstrekkelig for retten å bygge på opplysninger framkommet ved bokettersyn, bostyrets innstilling og merknadene fra den som ilegges konkurskarantene, jf. RG. 1998 s. 1010. Det dreier seg da heller ikke om straff, men om et beskyttelsestiltak mot uønsket forretningsførsel i form av virksomhet med begrenset ansvar, en beskyttelse som justiskomiteen i Innst. O. nr. 4 (1989-90) beklaget ble benyttet i for liten utstrekning.

Retten bemerker videre at den prinsipale målgruppen er de såkalte konkursgjengangere eller konkursryttere, jf. Ot.prp. nr. 50 (1980-81) s. 50 og Ot.prp. nr. 39 (1982-83) s. 9. I tillegg tas sikte på å luke ut useriøse forretningsdrivende, jf. Ot.prp. nr. 26 (1998-99) s. 128.

Retten bemerker ytterligere videre, når det gjelder grunnvilkåret for bruk av konkurskarantene, at det må være noe å bebreide den som ilegges karantene, enten i form av straffbar handling eller uforsvarlig forretningsførsel, jf. konkursloven § 142, 1. ledd nr. 1 og 2.

Etter § 142, 1.ledd må det foreligge skjellig grunn til mistanke om at en straffbar handling av tilstrekkelig relevans og alvorlighet er begått, jf. Innst. O. nr. 50 (1975-76) s. 21 og

Innst. O. nr. 56 (1983-84) s. 17, og for at de subjektive vilkår for straff er tilstede for aktuelle personer. Det skal ikke stilles for strenge krav, men som i straffeprosessen innebærer kravet til skjellig grunn etter praksis en sannsynlighetsovervekt, jf. RG 1995 s. 623.

Anvendelse av § 142, 1. ledd nr. 2 er betinget av det må det påvises uforsvarlig forretningsførsel som grunnlag for å anta at den eller de ansvarlige for denne, er uskikket til å stifte eller lede selskap med begrenset ansvar.

I § 144, 6.ledd nr. 2 fremgår at det konkurskarantene også kan anvendes mot personer som i det siste året før konkursåpningstidspunktet, har innehatt verv hos konkursdebitor, for eksempel som styreleder eller daglig leder.

Retten bemerker at det i vurderingen av om konkurskarantene skal benyttes, må det foretas en totalvurdering, hvorunder også rimeligheten ved bruk av konkurskarantene inngår, jf. loven § 142, 2. ledd. I praksis er det krevd noe mer omfattende eller alvorlige forgåelser for å ilegge karantene for personer som ikke tidligere har vært under konkurs eller involvert i konkurs på relevant kritikkverdig måte. Kriterier vil da særlig være utilbørlig berikelse eller unndragelser av betydning, jf. RG. 1993 s. 179 og 1998 s. 1010, eller meget slett eller fraværende regnskapsførsel, jf. Ot.prp. nr. 26 (1998-99) s. 128.

Retten går etter denne redegjørelsen om lovgrunnlaget over til å drøfte bostyrets krav om konkurskarantene overfor både nåværende og tidligere styreleder/daglig leder.

Retten har kommet til at bostyrets anbefaling om bruk av konkurskarantene overfor styreleder/daglig leder i Nettservice Sør a.s., Terje Berge, skal tas til følge.

Retten er enig med bostyret i at Berges forretningsførsel må kunne karakteriseres som uforsvarlig iht. konkurslovens § 142, 1.ledd nr. 2.

Retten har i denne vurderingen vektlagt historikken knyttet til Berge forretningsførsel. Det synes å være et gjennomgående trekk at i de virksomheter hvor Berge har innehatt rollen som daglig leder og/eller styreleder, er disse blitt tatt under rettens behandling som konkursbo. Dette sammenholdt med at Berge i Nettservice Sør a.s. synes å ha drevet for kreditorenes regning samt unnlatt å føre regnskaper, tilsier at Berges forretningsførsel ikke kan karakteriseres på annen måte enn uforsvarlig, jf. § 142, 1.ledd nr. 2. Berges manglende vilje til å bistå bostyrer i nærværende bobehandling underbygger ytterligere at Berge kan klandres for sin forretningsførsel, og må anses som en useriøs forretningsdrivende som må lukes ut ved å bli ilagt konkurskarantene.

I tillegg til dette kommer bostyrets konklusjoner om at Berge med skjellig grunn kan mistenkes for overtredelse av straffebestemmelser som regulerer forretningsdrift, jf. strl. §

kap. 27 og regnskaps – og bokføringslovens straffebestemmelser, og som utløser konkurskarantene iht. konkurslovens § 142, 1.ledd nr. 1. Det vises her til det som fremkommer i bostyrets avsluttende innberetning.

Retten beslutter også at Berge i konkurskaranteneperioden skal fjernes fra verv som er omtalt i § 142, 3.ledd i selskaper som er omtalt i § 142, 5.ledd.

Retten har vurdert, men kan ikke se det er fremkommet opplysninger som tilsier at konkurskarantene vil være et uforholdsmessig inngrep overfor for Berge.

Retten bestemmer videre at konkurskaranteneperioden på 2 år skal beregnes fra kjennelsestidspunktet, jf. konkurslovens § 142, 3.ledd, siste setning.

Retten har også kommet til at bostyrets anbefaling om bruk av konkurskarantene overfor tidligere styreleder/daglig leder i Nettservice Sør a.s., Eyvind R. Larssen, skal tas til følge.

Retten er enig med bostyret i at Larssens forretningsførsel må kunne karakteriseres som uforsvarlig iht. konkurslovens § 142, 1.ledd nr. 2.

Retten har i denne vurderingen vektlagt historikken knyttet til Larssens forretningsførsel. Det synes å være et gjennomgående trekk at i de virksomheter hvor Larssen har innehatt rollen som daglig leder og/eller styreleder, er blitt tatt under rettens behandling som konkursbo kort tid etter at han har solgt virksomhetene til Terje Berge.

Disse omstendighetene sammenholdt med at Larssen i Nettservice Sør a.s. synes å ha drevet for kreditorenes regning og at han iht. revisjonsrapporter, har hatt en mangelfull regnskapsførsel både i 2009 og 2010, tilsier at Larssens forretningsførsel ikke kan karakteriseres på annen måte enn uforsvarlig, jf. § 142, 1.ledd nr. 2. Larssens ”produksjon” av inngående fakturaer knyttet til en vareleveranse, er klart rettstridig, og retten er av den klare oppfatningen at Larsen ikke kan høres med manglende regnskapskyndighet.

Larssen fremstår etter rettens skjønn som en forretningsdrivende som har drevet med uforsvarlig forretningsførsel og som av den grunn må lukes ut ved å bli ilagt konkurskarantene.

I tillegg til dette kommer bostyrets konklusjoner om at Larssen med skjellig grunn kan mistenkes for overtredelse av straffebestemmelser som regulerer forretningsdrift, jf. strl. kap. 27 og regnskaps – og bokføringslovens straffebestemmelser, og som utløser konkurskarantene iht. konkurslovens § 142, 1.ledd nr. 1. Det vises her til det som fremkommer i bostyrets avsluttende innberetning.

Retten beslutter også at Larssen i konkursskaranteneperioden skal fjernes fra verv som er omtalt i § 142, 3.ledd i selskaper som er omtalt i § 142, 5.ledd.

Retten bestemmer at konkursskaranteneperioden på 2 år skal beregnes fra kjennelsestidspunktet, jf. konkurslovens § 142, 3.ledd, siste setning.

Retten har vurdert, men kan ikke se det er fremkommet opplysninger som tilsier at konkursskarantene vil være et uforholdsmessig inngrep overfor for Larssen.

Sakskostnader:

Bostyreren har krevd seg tilkjent kr. 5.906,- i sakskostnader i anledning denne saken, mens adv. Glad balchen - som prosessfullmektig for Larssen - i arbeidsoppgave av 27.10.11 har fremsatt et salærkrav på kr. 9.375,-.

Bostyret har fått medhold i sitt krav, og Larsen skulle således ha erstattet bostyrets dets kostnader. Retten finner etter omstendighetene likevel ikke å ville tilkjenne bostyret sakskostnader.

SLUTNING

1.

Terje Berge, f. 06.03.63 ilegges konkursskarantene iht.konkursloven § 142, 3. ledd jf. 1. ledd nr. 1 og 2, således at han for et tidsrom av to år regnet fra kjennelsestidspunktet ikke kan stifte aksjeselskap, forretningsavdeling av utenlandsk aksjeselskap, næringsdrivende stiftelse, boligbyggelag, borettslag og samvirkelag eller påta seg eller reelt utøve nye verv som medlem eller varamedlem av styret eller som administrerende direktør i slikt selskap.

Berge skal i konkursskaranteneperioden fjernes fra verv som er omtalt i § 142, 3.ledd i selskaper som er omtalt i § 142, 5.ledd.

Konkursskarantenekjennelsen har virkning fra avsigelsen og varer til 21.11.2013.

Overtredelse av konkursskarantenekjennelse er straffbart i medhold av konkursloven § 143a.

2.

Eyvind R. Larsen, f. 13.05.66 ilegges konkursskarantene iht.konkursloven § 142, 3. ledd jf. 1. ledd nr. 1 og 2, således at han for et tidsrom av to år regnet fra kjennelsestidspunktet ikke kan stifte aksjeselskap, forretningsavdeling av utenlandsk aksjeselskap, næringsdrivende stiftelse, boligbyggelag, borettslag og samvirkelag eller påta seg eller

reelt utøve nye verv som medlem eller varamedlem av styret eller som administrerende direktør i slikt selskap.

Eyvind R. Larssen skal i konkurskaranteneperioden fjernes fra verv som er omtalt i § 142, 3.ledd i selskaper som er omtalt i § 142, 5.ledd.

Konkurskarantenekjennelsen har virkning fra avsigelsen og varer til 21.11.2013 .

Overtredelse av konkurskarantenekjennelse er straffbart i medhold av konkursloven § 143a.

Per O. Refsalen

Kjennelsen blir å meddele konkursregisteret, påtalemyndigheten og bostyreren og å forkynne for de to saksøkte. Dersom saksøkte Berge fortsatt har ukjent oppholdsadresse, forkynnes kjennelsen iht. dl. § 181.

Ankefristen er én måned, jf. konkursloven § 153.