

---

## Sommereksamen 2020 - rettevejledning

---

**Rettevejledningen gengiver alene i stikordsform den vejledende løsning, og det heri anførte er således ikke dækkende for den fulde besvarelse. Ligesom der kan være alternative argumenter som ikke fremgår af denne.**

### **Opgave 1:**

#### **1. Redegør kort for hvilke krav, der stilles til konkursbegæringen indleveret af Brabrand Betonfabrik.**

SVAR: Der skal indledningsvis redegøres for, om kravet om insolvens i konkurslovens § 17, stk. 2 er opfyldt. Dernæst er det et krav, at en fordringshavers konkursbegæring skal angive de omstændigheder, hvorpå begæringen støttes, hvilket følger af konkurslovens § 23, stk. 1. Den studerende skal slutteligt redegøre for, at der skal stilles sikkerhed for omkostningerne til behandlingen af boet, jf. konkurslovens § 27, stk. 1.

#### **2. Kan kurator omstøde forholdet vedrørende iMac Pro computeren? Uanset vurderingen, skal det beskrives hvilke bestemmelser der kan finde anvendelse.**

SVAR: De studerende skal ved besvarelsen af dette spørgsmål konkludere, at kurator kan omstøde forholdet vedrørende iMac Pro computeren. Det er nødvendigt for en korrekt besvarelse af spørgsmålet, at de studerende kan vise, at de har forstået "sløjfereglen, jf. konkurslovens § 1, stk. 3. Det skal således konkluderes, at fristdagen er den 23. oktober 2019, da den første begæring blev indgivet på denne dato.

Forholdet kan herefter for det første omstødes efter konkurslovens § 67, stk. 1, idet der er tale om betaling foretaget med et usædvanligt betalingsmiddel senere end 3 måneder før fristdagen.

Den gode besvarelse nævner derudover, at forholdet uanset fristdagen kan omstødes efter konkurslovens § 74, eftersom Martin Hansen er i ond tro om EP Entreprises insolvens på tidspunktet for betalingen.

**3. Kan betalingen med hele den tilbageværende trækingsret på kassekreditten til Thomsens Tømmerhandel omstødes og i bekræftende fald efter hvilke bestemmelser?**

SVAR: De studerende skal indledningsvis afvise, at der kan ske omstødelse efter konkurslovens § 67. Dette skyldes at forholdet, uanset sløjfereglen, sker tidligere end 3 måneder før fristdagen. Forholdet er derfor ikke omfattet af omstødelsesperioden på 3 måneder i konkurslovens § 67, stk. 1.

Det skal derimod diskuteres om forholdet er omstødeligt efter generalklausulen i konkurslovens § 74. De studerende skal i den forbindelse se, at Thomsens Tømmerhandel, dagen efter betalingen, ændrer sine betalingsbetingelser til kontant betaling over for EP Entreprise. Derudover fremgår det af opgaveteksten, at Thomsens Tømmerhandel ikke vil levere uden den pågældende betaling, hvorfor det kan lægges til grund, at Thomsens Tømmerhandel er i ond tro om insolvensen hos EP Entreprise. De studerende skal derfor konkludere, at forholdet er omstødeligt efter konkurslovens § 74.

**4. Kan salget til Lars Madsen omstødes og i bekræftende fald efter hvilke bestemmelser?**

SVAR: Det fremgår af opgaveteksten, at salget til Lars Madsen er sket på markedsvilkår, hvorfor det kan lægges til grund, at Lars Madsen dermed ikke har opnået en berigelse, jf. konkurslovens § 75. Dette støttes yderligere af at Lars Madsen er en udestående tredjeemand, og der er i øvrigt ingen identifikationer i opgaveteksten på, at Lars Madsen skulle have handlet i ond tro. De studerende bør derfor nå frem til, at omstødelse efter konkurslovens §§ 64 og 74 kan afvises.

**5. Har kurator mulighed for at indtræde i aftalen med BF Bolighuse og indkassere slutafregningen?**

SVAR: De studerende bør indledningsvis lægge til grund, at entrepriseaftalen med BF Bolighuse er en gensidigt bebyrdende aftale, jf. konkurslovens § 55, stk. 1. Kurator kan derfor som udgangspunkt indtræde i aftalen og derved indkassere slutafregningen. Den gode besvarelse diskuterer endvidere om kurator, grundet retsforholdets beskaffenhed, rent faktisk har mulighed for at indtræde i aftalen. Det må i denne henseende konkluderes, at retsforholdets karakter ikke taler imod indtrædelse, da der er tale om, at der på tidspunktet for konkursen alene manglede den sidste del af færdiggørelsen af projektet. Der er heller ikke oplysninger om, at fallentens person er af en sådan særlig betydning, at boet ikke kan tilegne sig kontrakten.

**6. Hæfter konkursboet for de mangler, som allerede består på tidspunktet for indtræden? Begrund dit svar. Ved dette spørgsmål kan det lægges til grund, at kurator har mulighed for at indtræde i aftalen.**

SVAR: De studerende skal fsva. dette spørgsmål konkludere, at konkursboet ved sin indtræden bliver berettiget og forpligtet i henhold til aftalens vilkår, jf. konkurslovens § 56,

stk. 1. Dette medfører at boet også vil hæfte for de mangler, som allerede består på tidspunktet for dets indtræden som massekrav, jf. konkurslovens § 93, nr. 3.

## **Opgave 2:**

### **1. Skal skifteretten indlede rekonstruktion for Fyns Autohus ApS, eller skal der afsiges konkursdekret over Fyns Autohus ApS?**

SVAR: Det fremgår af opgaveteksten, at konkursbegæringen var sendt til skifteretten dagen inden rekonstruktionsbegæringen. Dette forhold skal imidlertid ikke tillægges nogen betydning, da det kan udledes af konkurslovens § 24, 2. pkt., at en begæring om rekonstruktionsbehandling behandles før en begæring om konkurs. Det skal derfor konkluderes, at skifteretten skal indlede en rekonstruktionsbehandling, jf. konkurslovens § 11, stk. 3.

### **2. Har skifteretten mulighed for at udpege advokat Anders Drejer som rekonstruktør (hvis der indledes rekonstruktion) eller kurator (hvis der afsiges konkursdekret), og efter hvilken bestemmelse i konkursloven skal skifteretten foretage sin vurdering?**

SVAR: De studerende skal indledningsvis fastslå, at den relevante bestemmelse i konkursloven for behandlingen af spørgsmålet er § 238. Derefter skal de studerende diskutere, om Anders Drejer skal betragtes som værende inhabil fsva. det forhold, at han rådgav virksomheden ved stiftelsen i år 2004. Dette skal afvises med begrundelsen om, at han ikke kan anses for at være "fast husadvokat" for hverken virksomheden eller Dennis Iversen, da rådgivningen blev givet 16 år før, at de insolvensretlige problemstillinger opstod, jf. konkurslovens § 238, stk. 1.

Dernæst skal de studerende diskutere, hvad det har af betydning, at Anders Drejer og Dennis Iversen er gode venner, og at de spiller tennis sammen. De studerende skal fsva. denne del af besvarelsen nå frem til, at forholdet ikke medfører, at Anders Drejer skal anses som værende nærtstående, jf. definitionerne i konkurslovens § 2, stk. 1-4, jf. konkurslovens § 238.

De studerende bør derfor efter en samlet vurdering af de nævnte bestemmelser konkludere, at skifteretten bør udpege Anders Drejer (som rekonstruktør eller kurator).

### **3. Hvordan er retsstillingen mellem udlejeren Ulrik Larsen og Fyns Autohus ApS under rekonstruktionen, når rekonstruktøren fortsat ønsker at drive forretningen fra lokalerne i Odense, mens udlejeren Ulrik Larsen ønsker at fastholde ophævelsen af lejemålet (og beder virksomheden og rekonstruktøren om at fraflytte ejendommen snarest muligt)?**

SVAR: Det er i opgaveteksten oplyst, at Ulrik Larsen 2 dage inden rekonstruktionen har ophævet lejemålet. Det fremgår imidlertid af konkurslovens § 12 o, stk. 1, 2. pkt., at skyldneren med rekonstruktørens samtykke kan videreføre en gensidigt bebyrdende aftale,

som medkontrahenten inden for de seneste fire uger har hævet på grund af skyldnerens misligholdelse, medmindre medkontrahenten har disponeret i henhold til ophævelsen. Da der ikke er oplysninger i opgaveteksten om, at Ulrik Larsen har udlejet forretningen til anden side, skal det konkluderes, at rekonstruktøren fortsat kan drive forretning fra lokalerne.

Den gode besvarelse konkluderer desuden, at lejen skal honoreres på § 94-niveau, jf. konkurslovens § 12 p.

#### **4. Har Sigurt Christensen og Morten Mikkelsen krav på løn i rekonstruktionsperioden, og hvilken status vil deres respektive lønkrav have efter konkursloven?**

SVAR: De studerende bør indledningsvis konkludere, at videreførelse af ansættelsesaftaler under rekonstruktionen reguleres af konkurslovens § 12 u.

Herefter skal de studerende behandle konkurslovens § 12 u, stk. 1, 1-2. pkt., hvorefter en medarbejder alene har et lønkrav med status efter § 95, hvis det inden 14 dage efter rekonstruktionsbehandlingsindledningen erklæres, at ansættelsesaftalen ikke videreføres, og den pågældende i øvrigt ikke faktisk har udført arbejde under rekonstruktionen. Modsat følger det af § 12 u, stk. 1, 3. pkt., at hvis det først senere end 14 dage efter rekonstruktionsbehandlingsindledningen erklæres, at ansættelsesaftalen ikke videreføres, vil den pågældende have et lønkrav med status efter konkurslovens § 94 for tiden efter rekonstruktionsbehandlingsindledningen til afgivelsen af erklæringen.

FSVA. Sigurt Christensen skal det konkluderes at 14-dages fristen overholdes, hvorfor hans lønkrav dermed alene har status efter konkurslovens § 95. FSVA. Morten Mikkelsen skal det konkluderes, at fristen ikke overholdes for hans vedkommende, og hans lønkrav har derfor status efter konkurslovens § 94. Den opmærksomme studerende nævner, at de dog begge har et lønkrav i forbindelse med rekonstruktionen.

Det kan dog ikke anses for at være en graverende fejl, hvis nogle studerende lægger til grund, at medarbejderne faktisk har udført arbejde for rekonstruktøren under rekonstruktionen. Lønkravene vil i dette tilfælde få status efter konkurslovens § 94, jf. § 12 u, stk. 1.

#### **5. Hvad er Dennis Iversens muligheder for at tilbagekalde rekonstruktionen, og i stedet lave en udenretlig løsning med sine kreditorer?**

SVAR: Det fremgår af konkurslovens § 15, stk. 3, at hvis en rekonstruktion ikke afsluttes som følge af en stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag, der indeholder bestemmelse om tvangsakkord, eller at virksomheden ikke længere er insolvent, skal virksomhedens i stedet tages under konkurs. Afgivelse af et konkursdekret er således obligatorisk samtidig med ophøret af rekonstruktionen, idet Fyns Autohus ApS ikke er solvent. Det bør derfor konkluderes, at Dennis Iversen ikke kan tilbagekalde rekonstruktionen og undersøge mulighederne for en udenretlig løsning med kreditorerne.