

Rekonstruktion af kriseramte virksomheder

**En kandidatafhandling om de nye regler i
konkursloven om rekonstruktion af virksomheder**

**Aalborg Universitet
Cand. merc. aud.-studiet**

**Forfatter: Anja Pedersen
Studienummer: 20080567
Vejleder: Jørgen Nielsen
Afleveres: januar 2012**

Forord

Denne kandidatafhandling er skrevet som en afsluttende afhandling på revisorkandidatuddannelsen på Aalborg Universitet.

Efter nøje overvejelser af emner, mener jeg, at jeg har fundet et yderst spændende og aktuelt emne, som kan danne rammen om min kandidatafhandling. Emnet er meget relevant for mit fremtidige arbejde som revisor og jeg håber på, at outputtet af kandidatafhandlingen kan bruges i mit fortsatte arbejde som revisor. Afhandlingen henvender sig primært til folk, som har en vis baggrundsviden om de tidligere gældende regler i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder. Jeg håber, at arbejdskollegaer m.v. kan få glæde af afhandlingen og eventuelt kan bruge den som inspirationskilde i deres arbejde med rekonstruktion af virksomheder.

I ønskes en god læselyst!

Viborg, januar 2012

Anja Pedersen

Indholdsfortegnelse

1 Indledning	5
1.1 Problemformulering	6
1.2 Afgrænsning.....	7
1.3 Disposition og metodevalg	9
2 Indholdet af de nye regler om rekonstruktion af virksomheder.....	11
2.1 Tvangsakkord.....	11
2.2 Virksomhedsoverdragelse	14
2.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	14
3 Indledningsvist i en rekonstruktion	17
3.1 Indgivelse af begæring om rekonstruktion	18
3.1.1 Erstatning til skyldner	21
3.1.2 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	22
3.2 Sikkerhedsstillelser	25
3.2.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	26
3.3 Rekonstruktør, regnskabskyndig tillidsmand og sagkyndig tillidsmand.....	27
3.3.1 Særligt om rekonstruktøren	28
3.3.1.1 Rekonstruktørens overtagelse af ledelsen af virksomheden	30
3.3.2 Særligt om den regnskabskyndige tillidsmand.....	32
3.3.3 Særligt om den sagkyndige tillidsmand.....	33
3.3.4 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	34
3.4 Meddelelse til fordringshavere om indledning af rekonstruktionsbehandling.....	35
3.4.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	37
4 Rekonstruktionsplan.....	38
4.1 Forslag til rekonstruktionsplan	38
4.2 Møde med fordringshaverne (vedtagelse af rekonstruktionsplan)	39
4.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	40
4.4 Afstemningsregler	42
4.4.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	43
5 Løbende orientering af fordringshavere	44
5.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	45
6 Rekonstruktionsforslag.....	45

6.1 Udsendelse af rekonstruktionsforslag m.v.	45
6.2 Møde med fordringshaverne (vedtagelse af rekonstruktionsforslag)	47
6.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	50
7 Ophør af rekonstruktionsbehandling	52
7.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	53
8 Forhold efter rekonstruktionens stadfæstelse	55
8.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	55
9 Øvrige bestemmelser	56
9.1 Pantsatte aktiver	56
9.1.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	59
9.2 Individualforfølgning	60
9.2.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	62
9.3 Modregning	64
9.3.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	65
9.4 Gensidigt bebyrdende aftaler	66
9.4.1 Gensidigt bebyrdende aftaler med medarbejdere	69
9.4.2 Tvunget debitorskifte	70
9.4.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	72
9.5 Ekstinktion - sammenholdelse med tidligere gældende regler	73
9.6 Omstødelse	73
9.6.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler	74
9.7 Øvrige forhold ved en rekonstruktion - sammenholdelse med tidligere gældende regler	75
10 Sammenholdelse af nuværende og tidligere gældende regler om rekonstruktion	76
10.1 Ulemper ved de nye regler om rekonstruktion	78
11 Forholdet til virksomhedspant	81
12 Analyse af den regnskabskyndige tillidsmands arbejde i forbindelse med en rekonstruktion	85
12.1 Hvilket regelsæt er tillidsmanden omfattet af?	85
12.2 Beskrivelse af casevirksomhed	87
12.2.1 Forudsætninger for casen	89
12.3 Tillidsmandens arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion	89
12.3.1 Indledningsvist	90
12.3.2 Meddelelse til fordringshavere m.v. om indledning af rekonstruktionsbehandling	91
12.3.3 Rekonstruktionsplan	92

12.3.4 3 måneders redegørelse.....	100
12.3.5 Rekonstruktionsforslag.....	101
12.4 Afrunding af analyse af tillidsmandens arbejde i forbindelse med en rekonstruktion.....	107
13 Konklusion	109
14 English summary.....	115
Litteraturfortegnelse	117
Bilag 1 Konkursordenen.....	119
Bilag 2 Oversigt over forskelle mellem de hidtidige og nuværende regler om rekonstruktion.....	123
Bilag 3 Tillidsmandens erklæring om habilitet og varetagelse af hvervet som tillidsmand	136
Bilag 4 Tillidsmandens erklæring om mangler ved skyldnerens seneste årsrapport	137
Bilag 5 Tillidsmandens erklæring om vurdering af skyldnerens aktiver	138
Bilag 6 Tillidsmanden erklæring om rekonstruktionsplanens gennemførlighed	141
Bilag 7 Rekonstruktionsforslag, redegørelse og oversigt over skyldnerens status (inkl. tillidsmandens erklæring om rekonstruktionsforslaget)	143
Bilag 8 Resultatopgørelse og balance ifølge årsregnskabet pr. 31/12 2010	149
Bilag 9 Periodeopgørelsen pr. 30/6 2011	152
Bilag 10 Resultatopgørelse og balance pr. fristdagen d. 3/8 2011.....	155
Bilag 11 Modregnet balance.....	158
Bilag 12 Anlægskartotek pr. 3/8 2011 med op- og nedskrevne værdier	161
Bilag 13 Kreditorliste pr. 3/8 2011 med angivelse af modregninger.....	163
Bilag 14 Perioderegnskab pr. 30/11 2011 og estimeret resultat for december 2011	165
Bilag 15 Budget for 2012	168
Bilag 16 Planlægningsmemo.....	172
Bilag 17 Arbejdsmemo ifm. rekonstruktionsplanen.....	176
Bilag 18 Arbejdsmemo ifm. rekonstruktionsforslaget.....	180
Bilag 19 Oversigt over tillidsmandens dokumentation	182

Kandidatafhandlingen indeholder fra
og med indledningen til og med
litteraturlisten 237.941 enheder,
svarende til 99 normalsider.

1 Indledning

I de nuværende krisetider er der mange virksomheder, som er under pres. Mange virksomheder har likviditetsproblemer eller er sågar insolvente¹.

I januar 2001 nedsatte justitsministeriet et konkursråd, som fik til hensigt at komme med forslag til ændringer af konkursloven, primært med henblik på at fremme overlevelsen af kriseramte virksomheder, som på lang sigt er levedygtige, men som på kort sigt er insolvente eller insolvenstruede. De gamle regler om betalingsstandsning var oprindeligt tiltænkt til at skulle hjælpe en virksomhed ud af de økonomiske problemer, men ofte endte en virksomhed, som var i betalingsstandsning, ud i en konkurs i stedet for at blive rekonstrueret.²

Udover at fremme overlevelsen af kriseramte virksomheder, var et vigtig element i Konkursrådets arbejde, at rekonstruktionen af kriseramte virksomheder skulle foregå under varetagelse af kreditorernes interesser.³

Konkursrådet fremlagde i december 2009 resultatet af flere års arbejde i betænkning nr. 1512, som indeholdte flere meget gennemgribende forslag til ændringer af konkursloven.

I foråret 2010 blev der fremsat et forslag til ændring af konkursloven og i juni 2010 vedtog Folketinget den nye konkurslov⁴, som har medført nye regler om rekonstruktion af virksomheder. Disse nye regler erstatter de gamle regler om betalingsstandsning og akkord.

De nye regler er trådt i kraft pr. 1. april 2011 og er derfor et højtaktuelt emne til en kandidatafhandling. Dette medfører, at de tidligere regler i konkursloven om betalingsstandsning og akkord fra og med denne dato ikke længere kan anvendes af kriseramte virksomheder.

Som omtalt ovenfor er indførelsen af de nye regler foretaget med baggrund i at hjælpe flere virksomheder til overlevelse, virksomheder som er levedygtige, men som midlertidigt er insolvente⁵. Derudover skal reglerne ligeledes hjælpe kreditorer m.v. med at begrænse deres risiko for tab på fordringer til insolvente virksomheder ved at kreditorerne har opnået nye beføjelser i de nugældende regler om rekonstruktion.

¹ Jf. Konkurslovens § 17, stk. 2 defineres insolvent som følgende "En skyldner er insolvent, hvis han ikke kan opfylde sine forpligtelser, efterhånden som de forfalder, med mindre betalingsudygtigheden må antages blot at være forbigående." Konkurslovens § 18 skriver endvidere "Insolvens antages i almindelighed at foreligge, hvis 1) skyldneren erkender at være insolvent, 2) skyldneren er under rekonstruktionsbehandling, 3) skyldneren har standset sine betalinger eller 4) der ved udlæg inden for de sidste tre måneder før skifterettens modtagelse af konkursbegæringen ikke har kunnet opnås dækning hos skyldneren".

² Rekonstruktion – Teori og praksis, side 23.

³ Rekonstruktionsreformen af 2010, side 11.

⁴ Lov nr. 718 af 25. juni 2010.

⁵ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 80.

Et andet vigtigt element er desuden tidsdimensionen i de nye regler, hvor der er indført tidsfrister således, at en rekonstruktion nu, som oftest, vil blive gennemført hurtigere end under de tidligere regler om betalingsstandsning/tvangsakkord.

Nu kan kun fremtiden vise, om de nye regler fremmer overlevelsen af kriseramte virksomheder.

1.1 Problemformulering

Med indførelsen af Lov nr. 718 af 25. juni 2010 blev der indført nye regler om rekonstruktion af virksomheder. Førhen var det enten en mulighed for fordringshaver eller skyldner at indgive en konkursbegæring på en nødlidende virksomhed, eller skyldner (og kun skyldner) kunne anmelde en betalingsstandsning, hvorved skyldneren opnåede et pusterum fra kreditorernes forsøg på at inddrive deres tilgodehavende hos skyldneren. En betalingsstandsning endte som sådan ikke ud i en rekonstruktion af virksomheden, men kunne medvirke til, at virksomheden kunne få et overblik over den økonomiske situation, hvorefter løsningen kunne være en konkurs eller en tvangsakkord. Dog var det også en mulighed blot at træde ud af betalingsstandsningen igen, efter at der forhåbentligt var opnået det fornødne overblik over virksomhedens økonomiske situation. Derudover var det ligeledes skyldneren, som kunne anmode om åbning af tvangsakkordforhandlinger.

Med de nye regler er det ikke længere en mulighed at anmelde en betalingsstandsning. Nu kan der i stedet indgives en begæring om rekonstruktion af virksomheden, som derefter enten kan munde ud i en virksomhedsoverdragelse, en tvangsakkord eller en konkurs. Dermed er det ikke muligt at træde ud af en rekonstruktion⁶, efter rekonstruktionen er indledt. I dag vil en rekonstruktion altid skulle medføre en løsning, hvad enten dette er, at virksomheden fortsætter i den ene eller anden form, eller at virksomheden går konkurs. Dette har medført helt nye muligheder, herunder både fordele og ulemper.

Da finanskrisen har medført, at der er mange virksomheder der er hårdt økonomisk presset, vil det betyde, at der er og vil blive stort behov for rekonstruktionsreglerne. Da reglerne er meget nye og derfor endnu ikke anvendt ret meget i praksis, er det et meget aktuelt emne for tiden. Derfor må det ses som et yderst relevant emne for en kandidatafhandling, og der findes endnu ikke mange afsluttede rekonstruktioner under de nye regler.

⁶ Medmindre det viser sig, at skyldner er solvent.

Denne afhandling vil derfor tage udgangspunkt i de nye regler, hvorfor det er relevant at opstille følgende hovedspørgsmål:

- Hvad er indholdet af de nye regler om rekonstruktion, som lov nr. 718 af 25. juni 2010 har indført?

Da dette vil blive en meget teoretisk gennemgang af reglerne, idet reglerne endnu ikke har været anvendt ret meget i praksis, er der desuden opstillet følgende delspørgsmål:

- Hvilke forskelle er der mellem konkurslovens nye regler om rekonstruktion af virksomheder og de tidligere gældende regler om betalingsstandsning og tvangsakkord? Herunder vil der ligeledes blive redegjort for fordele og ulemper ved de nye regler samt de fremtidige muligheder for overlevelse af insolvente virksomheder.
- Hvad er den regnskabskyndige tillidsmands arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion? Hvilke krav er der til tillidsmanden, tillidsmandens dokumentation m.v.?

Da denne afhandling er en afsluttende afhandling på revisorkandidatuddannelsen og dermed skal være udarbejdet med relevans for en revisors arbejde, er det relevant at analysere på, hvad en tillidsmands arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion er. Dette betyder, at der i casen tages udgangspunkt i, at den regnskabskyndige tillidsmand er en godkendt revisor, hvilket som oftest også vil være tilfældet i praksis.

Derfor vil der til sidst i afhandlingen blive behandlet arbejdsopgaverne i en rekonstruktion fra den regnskabskyndige tillidsmands syn (revisors syn) ved hjælp af en case. Der findes dog ikke en "vejledende løsning" på en rekonstruktion, da der er mange flere udfald af en rekonstruktion og da hver enkel rekonstruktion vil bidrage med sine helt egne problemstillinger. Men ved analyse af en rekonstruktion i en casevirksomhed vil man kunne danne sig et overblik over arbejdsopgaverne. Der vil blive set på kravene til tillidsmanden, herunder hvilken dokumentation tillidsmanden skal sørge for, at der ligger til grundlag for tillidsmandens arbejde i forbindelse hermed.

1.2 Afgrænsning

For at undgå at kandidatafhandlingen bliver for omfangsrig er det nødvendigt med en afgrænsning af emnevalget. Desuden er der i en kandidatafhandling en formodning om, at den studerende lægger vægten

på at udarbejde en dybdegående afhandling om et emne, i stedet for at lægge vægten på at lave en overfladisk/bred gennemgang af et emne.

Da denne kandidatafhandling dermed ikke kan indeholde alle aspekter af en rekonstruktion, vil en afgrænsning af emnet være en nødvendighed.

I forbindelse med rekonstruktionen af en virksomhed er det skattemæssige aspekt, som følge af udfaldet af rekonstruktionen også et vigtigt element. Dog vil den skattemæssige behandling af en rekonstruktion ikke blive behandlet i denne afhandling, da afhandlingen dermed vil blive for omfangsrig.

En rekonstruktion af en virksomhed kan munde ud i flere forskellige resultater. Såfremt en rekonstruktion ikke lykkes, er der ingen anden udvej end at lade virksomheden underkaste en konkursbehandling. Da indholdet af en konkurs er et helt emne for sig selv, vil konkurs ikke blive berørt i denne kandidatafhandling, men idet reglerne om rekonstruktion er indeholdt i konkursloven, vil konkurs dog være nævnt i visse sammenhænge. Mange af paragrafferne i konkursloven er gældende for såvel en konkurs som for en rekonstruktion.

En rekonstruktion af en virksomhed kan også foregå gennem f.eks. kapitaltilførsel eller lignende. Disse former for rekonstruktioner er ikke indeholdt i konkursloven og vil derfor ikke blive behandlet i denne kandidatafhandling. Dermed er det udelukkende rekonstruktion gennem tvangsakkord og virksomhedsoverdragelse der vil blive behandlet, da disse er mulige indenretlige rekonstruktionsformer.

En akkord og en virksomhedsoverdragelse som et led i et forsøg på at rekonstruere en virksomhed kan både foregå indenretlig og udenretlig. Idet det udelukkende er indenretlige rekonstruktioner, der bliver behandlet i konkursloven, vil de udenretlige rekonstruktioner dermed ikke blive behandlet i denne afhandling.

Idet konkursloven indeholder regler om såvel konkurs, rekonstruktion og gældssanering, afgrænses der fra konkurslovens § 100 og frem, dog med undtagelse af ganske få bestemmelser, som har betydning for en rekonstruktion. Dog er det ikke alle paragraffer fra §§ 1-100, som bliver omtalt, idet ikke alle paragraffer er relevante for afhandlingen.

I analysedelen med casevirksomheden vil der primært blive kigget på den regnskabskyndige tillidsmands arbejde i forbindelse med en rekonstruktion, herunder hvilke krav der er til dokumentation m.m. Der vil således ikke blive analyseret nærmere på rekonstruktørens arbejde, men for at bevare den røde tråd i opgaven, vil nogle af rekonstruktørens arbejdsopgaver dog blive berørt overfladisk.

Idet den regnskabskyndige tillidsmand som oftest i praksis vil være en godkendt revisor, vil der i casen være taget udgangspunkt heri. Dette hænger også sammen med, at afhandlingen skal være af relevans for en revisors arbejde.

I casen er der udarbejdet en modregnet balance. Den regnskabsmæssige behandling af de indregnede poster vil der ikke blive redegjort nærmere for.

1.3 Disposition og metodevalg

Som følge af problemformuleringens hovedspørgsmål om, hvad indholdet af de nye regler om rekonstruktion er, vil afhandlingen tage udgangspunkt i de nye regler og dermed ikke ligge speciel vægt på de forhold, der gør sig gældende under såvel de nugældende regler som under de tidligere gældende regler. Nogle af de regler, som er gældende såvel nu som tidligere, vil dog kunne blive berørt i mindre omfang.

For at kunne besvare problemformuleringens hovedspørgsmål om indholdet af de nye rekonstruktionsregler, vil der i afsnit 2-9 blive foretaget en gennemgang af de nye regler, som løbende i slutningen af hvert afsnit sammenholdes med de tidligere gældende regler om betalingsstandsning og tvangsakkord.

For at kunne danne sig et indtryk af, hvad indførelsen af de nye rekonstruktionsregler har af betydning for fremtidige rekonstruktioner af virksomheder, vil der i afsnit 10 blive belyst fordele og ulemper ved de nye regler om rekonstruktion. Herefter følger afsnit 11, som omhandler forholdet til virksomhedspant og hvilken betydning dette har for rekonstruktion af kriseramte virksomheder.

I afsnit 12 vil der blive analyseret nærmere på, hvad tillidsmandens arbejde i forbindelse med en rekonstruktion er.

Til brug for udarbejdelsen af kandidatafhandlingen vil der blive anvendt såvel litteratur i form af bøger, som artikler, hjemmesider m.v. Derudover vil der være henvisninger til konkursloven, da denne danner hele baggrunden for afhandlingen. Der vil være henvisninger til såvel de tidligere gældende regler i konkursloven om betalingsstandsning og tvangsakkord som de nugældende regler om rekonstruktion. Desuden vil der være henvisninger til andre relevante love, Konkursrådets betænkning m.v.

Idet der hovedsageligt ses på forskellene imellem de nye regler om rekonstruktion og de tidligere regler om betalingsstandsning/tvangsakkord, vil der ikke blive anvendt tidligere afgørelser, idet der endnu ikke findes mange afsluttede rekonstruktioner under de nye regler.

For at der ikke skal skabes misforståelser overfor læseren er det nødvendigt at præcisere følgende:

- I afhandlingen vil skyldner og virksomhed dække over det samme. En skylder/virksomhed kan være såvel et selskab som en privatejet virksomhed m.v. Såfremt der i lovgivningen er forskel på, hvor-

vidt der er tale om et selskab eller om der er tale om en virksomhed, hvor mindst en af deltagerne hæfter personligt, vil der blive redegjort for forskellen.

- Begrebet "skyldner" vil i visse tilfælde også dække over et selskabs ledelse, dvs. direktion og eventuel bestyrelse/tilsynsråd. Dette er f.eks. gældende ved skyldnerens begæring om rekonstruktion. Her er der tale om, at ledelsen indgiver begæringen.
- Der skal sondres mellem advokat og rekonstruktør. Rekonstruktøren er som oftest en advokat, men såfremt selskabets advokat omtales, er der ikke tale om rekonstruktøren, men i stedet virksomhedens advokat, som er antaget af virksomheden selv.
- Der skal sondres mellem revisor og regnskabskyndig tillidsmand. Den regnskabskyndige tillidsmand vil som oftest være en revisor, men da virksomheden også har en (generalforsamlingsvalgt) revisor, vil ordet revisor ikke blive brugt om den regnskabskyndige tillidsmand. Den regnskabskyndige tillidsmand vil derfor være betegnet med enten "regnskabskyndig tillidsmand" eller "tillidsmand".
- For at kunne sondre imellem den sagkyndige tillidsmand og den regnskabskyndige tillidsmand, vil den sagkyndige tillidsmand altid være benævnt "sagkyndig tillidsmand" eller "fagkyndig tillidsmand".
- Når der er tale om "rekonstruktionsteamet" menes der rekonstruktøren og den regnskabskyndige tillidsmand.
- Fordringshavere kan ligeledes være betegnet kreditorer.
- Da der både refereres til de nugældende regler i konkursloven og de tidligere gældende regler i konkursloven, vil der, såfremt der blot står "KL" være tale om de nugældende regler. Såfremt der henvises til de tidligere gældende regler i konkursloven vil dette være angivet med "TG KL" eller "tidligere".
- Begrebet skyldnerens "nærstående" er ofte anvendt i konkursloven og dermed også i nærværende afhandling. Nærstående er defineret i KL § 2 og omhandler bl.a. skyldnerens ægtefælle og slægtninge (og deres ægtefæller) m.v., ejeren af et selskab, hvor selskabet er skyldner, to selskaber, som ejes af samme person eller ejer hinanden m.fl.⁷

Der gøres opmærksom på, at materialeindsamlingen til kandidatafhandlingen er afsluttet d. 15. december 2011.

⁷ Der henvises i øvrigt til KL § 2.

2 Indholdet af de nye regler om rekonstruktion af virksomheder

Efter indførelsen af de nye regler om rekonstruktion i konkursloven, er det tidligere tostrengede system i konkursloven om betalingsstandsning og tvangsakkord i dag samlet i et regelsæt i konkursloven. Samtidig hermed, er det indført, at skyldner ikke længere kan trække sig ud af en rekonstruktion igen efter indledningen heraf, med mindre skyldner er solvent. Tidligere var det såvel muligt at træde ud af en betalingsstandsning, som at træde tilbage fra akkordforhandlinger.

I dag er det således gældende, at en rekonstruktionsbehandling enten skal munde ud i en tvangsakkord og/eller en virksomhedsoverdragelse. Alternativet dertil er, at virksomheden overgår til konkursbehandling.⁸

Der er dog intet til hindring for, at der tillige foretages andre tiltag i forbindelse med en indenretlig rekonstruktion f.eks. kapitaltilførsel. Det er dog blot et krav for, at rekonstruktionen kan foregå indenretlig og dermed under konkurslovens regler, at der som minimum er tale om en virksomhedsoverdragelse eller en tvangsakkord. Eventuelle andre tiltag vil dog ikke kunne formuleres i rekonstruktionsplanen/forslaget, men skal foretages uden om disse.⁹

Nedenfor er redegjort for de to rekonstruktionsformer, som findes i konkurslovens regler om rekonstruktion.

2.1 Tvangsakkord

Et af de to mulige udfald af en vellykket rekonstruktion er en tvangsakkord. En tvangsakkord kan enten være en procentvis nedsættelse af gælden til fordringshaverne, bortfald af hele gælden eller der kan være tale om en betalingsudsættelse. Som oftest bliver en gældsudsættelse kombineret med en betalingsudsættelse.¹⁰

I en tvangsakkord kan der stilles betingelse om, at skyldners formue eller en del af denne fordeles mellem fordringshaverne, svarende til likvidationsakkord i de tidligere regler i konkurslovens § 157, nr. 2. Denne form for akkord anvendes på fysiske personer, idet der ved selskaber m.v. i stedet anvendes konkurs. En likvidationsakkord skal i dag¹¹ indeholde en procentvis nedsættelse af gælden, hvilket sker ved, at for-

⁸ KL §§ 10 og 15, stk. 3.

⁹ INSPI nr. 7/8 2010, side 11.

¹⁰ KL § 10a og Rekonstruktionsret, side 122.

¹¹ Tidligere blev skyldnerens aktiver blot delt mellem kreditorerne, men i dag er der krav om, at der skal beregnes en procentvis nedsættelse (jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 146).

dringshaverne bliver garanteret en mindstedividende enten af 3. mand eller af skyldneren (privat person). Efter likvidationen og udlodningen af dividenden, vil en eventuel restdividende skulle udbetales af 3. mand eller skyldner (eventuelt via skyldnerens fremtidige indtægter). Som følge af likvidationsakkorden, bortfalder det resterende af skyldnerens gæld, som ligger udover mindstedividenden.¹²

Når en rekonstruktion søges gennemført ved hjælp af en tvangsakkord, er der en række fordringer der ikke er omfattet af tvangsakkorden. Dette er jf. KL § 10a, stk. 2 følgende:

- fordringer, hvor der er et tilhørende pant. Dette skyldes, at fordringen er dækket af pantet og fordringshaver får dermed dækket sit krav via det pantsatte aktiv. Dog falder den del af en fordrings værdi, som ikke er dækket af panteaktivet ind under en tvangsakkord sammen med øvrige simple kreditorers krav,
- fordringer, som er stiftet efter at skifteretten har modtaget et rekonstruktionsforslag, der indeholder bestemmelse om en tvangsakkord,
- fordringer, som i tilfælde af en konkurs har fortrinsret, dvs. §§ 94-96 krav¹³, dette kan både være krav der er opstået før indledningen og efter indledningen af en rekonstruktion,
- småfordringer holdes udenfor, såfremt der i rekonstruktionsforslaget er stillet forslag om, at disse opnår fuld dækning, og såfremt det må anses som værende rimeligt taget skyldnerens forhold og øvrige omstændigheder i betragtning. Hvis en fordringshaver har flere fordringer lægges disse sammen. Hvis fordringerne tilsammen overstiger det fastsatte beløb, får fordringshaveren som minimum udbetalt det fastsatte beløb.

Udover at der er en række fordringer som ikke omfattes af en tvangsakkord, medfører en tvangsakkord, at følgende krav bortfalder jf. KL § 10a, stk. 3:

- gaveløfter,
- påløbne renter efter rekonstruktionens indledning på fordringer, som er omfattet af tvangsakkorden,
- krav i forbindelse med en finansiel leasingaftale om anvisning af en køber til aktivet, og krav på løbende leasingydelser efter rekonstruktionens indledning i det omfang at leasingydelserne dækker over renter og kravet på leasingydelsen ikke er omfattet af § 94¹⁴,
- krav på konventionalbod, med mindre der er tale om erstatning for et lidt tab,

¹² Rekonstruktionsret, side 120-122 + 177 og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 146.

¹³ Her skal bemærkes, at fordringer som under rekonstruktionsbehandlingen er stiftet uden samtykke fra rekonstruktøren ikke bliver § 94 krav, men i stedet § 97 krav og dermed bliver de omfattet af en akkord (jf. Rekonstruktionsret, side 163).

¹⁴ Hvis leasingydelsen er omfattet af § 94, gælder dette også for rentedelen. Dermed bortfalder renterne ikke, hvis det kan klassificeres som § 94 krav.

- fordringer der ifølge aftale skal stå tilbage for andre fordringshavere, men mindre det i aftalen fremgår, at dette ikke gælder ved en eventuel rekonstruktionsbehandling (her er tale om ansvarlige lån¹⁵).

I forbindelse med en tvangsakkord, inddeles fordringerne dermed i 3 klasser¹⁶:

1. de krav, som ikke er omfattet af tvangsakkorden og dermed ikke bliver berørt heraf, dvs. krav omfattet af KL § 10a, stk. 2,
2. de fordringer som bliver berørt af tvangsakkorden og
3. de fordringer, der bortfalder i forbindelse med en tvangsakkord, dvs. krav omfattet af KL § 10a, stk. 3.¹⁷

Ved en tvangsakkord er der tale om en rekonstruktion af skyldner, hvilket vil sige, at både skyldneren og virksomheden rekonstrueres ved hjælp af en akkordering af gælden til fordringshaverne, og/eller fordringshaverne accepterer en udsættelse af betalingerne. Virksomheden fortsætter derefter i samme regi som hidtil.

I en rekonstruktion er det gældende, både ved tvangsakkord og ved virksomhedsoverdragelse, at alle fordringshaverne skal stilles lige, med mindre den enkelte fordringshaver samtykker i at blive stillet ringere end de andre fordringshavere.¹⁸ Dette betyder i en tvangsakkord, at kreditorerne skal have den samme dividende af deres fordringer, og at de, ved en betalingsudsættelse, skal have udbetalt dividenden på samme tidspunkt, dvs. med den samme afdragsordning¹⁹. Såfremt der er uforfaldne fordringer, som er omfattet af tvangsakkorden, kan disse kræves betalt samtidig med de øvrige fordringer, på trods af at de er uforfaldne.²⁰

¹⁵ Rekonstruktionsret, side 131.

¹⁶ I konkurs inddeles kravene i §§ 93-98 krav. Der henvises endvidere til bilag 1, hvor der nærmere er redegjort for konkursordenen. Konkursordenen får først betydning, såfremt virksomheden overgår til konkursbehandling eller såfremt rekonstruktionens fristdag kan anvendes i en senere konkurs.

¹⁷ Rekonstruktionsret, side 123.

¹⁸ KL § 10c.

¹⁹ Rekonstruktionsret, side 132.

²⁰ KL § 10a, stk. 4.

2.2 Virksomhedsoverdragelse

En virksomhedsoverdragelse er overdragelse/salg af virksomheden til en anden person eller et andet selskab. En virksomhedsoverdragelse kan være overdragelse af hele virksomheden eller overdragelse af en del heraf. Der er blot krav om, at virksomheden skal bevare sin identitet og skal udgøre en økonomisk enhed, som fortsat har til formål at udøve økonomisk aktivitet. Dermed er der ikke tale om en virksomhedsoverdragelse, såfremt virksomheden sælges fra i små dele eller såfremt de forskellige aktiver blot sælges fra enkeltvis. I tilfælde, hvor det ikke er hele virksomheden der overdrages, kan det sommetider være svært at afgøre, om der er tale om en virksomhedsoverdragelse eller ej. Her spiller det f.eks. ind, om der overdrages fast ejendom og om størstedelen af medarbejderne følger med i overdragelsen.

Det skal bemærkes, at en virksomhedsoverdragelse skal forelægges kreditorerne i rekonstruktionsforslaget, mens skyldneren, med rekonstruktørens samtykke, kan frasælge enkeltaktiver uden kreditorernes samtykke.

Der er intet krav om, at der i forbindelse med en virksomhedsoverdragelse skal ske betaling herfor, dvs. erhververen kan godt overtage virksomheden for 0 kr. Der er blot krav om, at overdragelsen skal være til eje, og dermed kan en overdragelse ikke være f.eks. leje eller leasing.²¹

Ved en virksomhedsoverdragelse er der tale om rekonstruktion af virksomheden, men skyldner vil som oftest ikke blive rekonstrueret. Dermed vil skyldner i de fleste tilfælde gå konkurs efter virksomhedsoverdragelsen, med mindre en virksomhedsoverdragelse kombineres med en tvangsakkord, hvilket medfører, at virksomheden rekonstrueres ved hjælp af virksomhedsoverdragelsen, mens skyldneren rekonstrueres gennem en tvangsakkord.

Ved at gennemføre en virksomhedsoverdragelse, kontra en konkurs, vil en ellers levedygtig virksomhed kunne fortsætte til gavn for mange forskellige parter, herunder virksomhedens medarbejdere.²²

2.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Tidligere var reglerne i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder et tostrengt system, dvs. betalingsstandsning og tvangsakkord, hvor dette i dag er samlet i ét kapitel i konkursloven om rekonstruktion, hvormed rekonstruktion i dag er et enstrengt system.

²¹ Betænkning 1512, side 255.

²² KL § 10b og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 153-155.

Tidligere var det muligt for en virksomhed at træde i betalingsstandsning, således at der kunne opnås fred og ro til at danne sig et overblik over den økonomiske situation. Det var efterfølgende muligt at tilbagekalde anmeldelsen om betalingsstandsning og således træde ud af betalingsstandsningen igen, også selv om skyldneren ikke var blevet solvent.

En betalingsstandsning kunne dog også fungere som den indledende fase af en tvangsakkordforhandling. En skyldner, som havde åbnet forhandlinger om en tvangsakkord, kunne ligeledes træde ud af akkordforhandlingerne, så længe der ikke var stadfæstet et tvangsakkordforslag.²³

Til sammenligning med de nugældende regler, skal en rekonstruktion i dag ende ud i enten en tvangsakkord og/eller en virksomhedsoverdragelse. Alternativet hertil, hvis dette ikke lykkes, er at skyldner går konkurs. I dag er det således ikke muligt at træde ud af en rekonstruktion igen efter rekonstruktionen er indledt. Dermed kan en begæring om rekonstruktion udelukkende trækkes tilbage, så længe rekonstruktionsbehandlingens ikke er indledt.

Som noget nyt kan en virksomhedsoverdragelse i dag gennemføres indenretlig, dvs. under konkurslovens regler. Tidligere var dette ikke muligt, hvilket betød, at såfremt der skulle foretages en virksomhedsoverdragelse, skulle det ske uden om skifteretten. Baggrunden for, at en virksomhedsoverdragelse i dag kan foretages indenretlig er, at en virksomhed ofte bliver rekonstrueret ved hjælp af en virksomhedsoverdragelse. Derfor ønskede man at virksomhedsoverdragelse skulle være en mulighed i den indenretlige rekonstruktion, idet bl.a. lighedsprincippet blandt kreditorerne og kreditorernes medindflydelse er nogle af fortalerne for, at virksomhedsoverdragelse blev en del af de nye rekonstruktionsregler.²⁴

Derudover er baggrunden for at medtage virksomhedsoverdragelse som en mulig rekonstruktionsform tillige, at det forventes, at det øger chancerne for at rekonstruere virksomheden, i stedet for at der sker en afvikling af virksomheden. En betalingsstandsning endte ofte ud i en afvikling af virksomheden i stedet for en rekonstruktion af denne.²⁵

Med indførelsen af virksomhedsoverdragelse som en mulig rekonstruktionsform under konkurslovens regler, er der nu lagt øget vægt på at rekonstruere virksomheden – enten som følge af en tvangsakkord eller en virksomhedsoverdragelse – og mindre vægt på at rekonstruere skyldneren.²⁶

²³ TG KL § 16e.

²⁴ Rekonstruktionsret, side 119.

²⁵ Betænkning 1512, side 59.

²⁶ Rekonstruktionsret, side 22.

Mht. indholdet af en tvangsakkord er der overordnet set ingen ændringer i forhold til tidligere. Der findes dog en lille forskel mht. likvidationsakkord. Tidligere blev skyldners formue fordelt mellem fordringshaverne, hvilket også er gældende i dag. Dog skal der være fastsat en mindstedividende, hvilket betyder, at enten skyldner eller 3. mand skal stille sikkerhed for, at en sådan dividende kan udbetales.

Hvor der tidligere var krav om en mindstedividende på 10 % i en tvangsakkord,²⁷ er der i dag ikke krav om nogen mindstedividende. Dermed kan en tvangsakkord i dag medføre, at hele gælden akkorderes.

Som omtalt under afsnit 2.1 *Tvangsakkord* er der en række krav, som bortfalder i en tvangsakkord. Sammenholdt med de tidligere gældende regler om tvangsakkord er der den forskel, at den del af leasingydelserne efter rekonstruktionens indledning, som sidestilles med renter (og som ikke er § 94 krav) bortfalder tillige med krav om, at skyldner skal anvise en køber til et finansielt leaset aktiv.

Desuden bortfalder krav, som følge af ansvarlig lånekapital, med mindre det er aftalt, at et sådant krav ikke står tilbage for de øvrige fordringshavere i en rekonstruktion. Hvorvidt dette tidligere var gældende er uvist.²⁸

De øvrige krav, som bortfalder i en tvangsakkord, bortfaldt ligeledes under de tidligere gældende regler.²⁹

²⁷ TG KL § 161. Dog kunne dividenden tidligere godt være mindre end 10 %, såfremt der forelå ganske særlige grunde, eller såfremt samtlige kreditorer samtykkede deri.

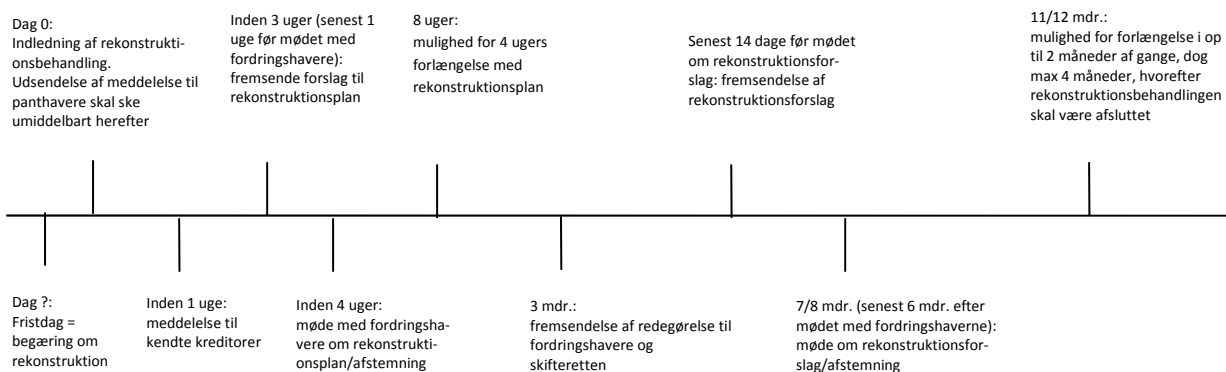
²⁸ L 199, bemærkninger til § 10a.

²⁹ TG KL § 159.

3 Indledningsvist i en rekonstruktion

I figur 1 er angivet tidsforløbet i en rekonstruktion. En rekonstruktion vil normalt vare maksimalt næsten 7 måneder, men kan forlænges således, at tidsforløbet kan vare i op til næsten 12 måneder. Der er skarpe tidsfrister i et rekonstruktionsforløb og overholdes fristerne ikke, medfører det, at virksomheden overgår til konkursbehandling.

Figur 1: Tidslinje over forløbet af en rekonstruktion



Kilde: Egen tilvirkning

I ovenstående figur er der forskel på fristdagen og dagen, hvor rekonstruktionen indledes. I de tilfælde, hvor skyldneren selv indgiver begæring om rekonstruktion eller hvor skyldneren samtykker i en fordringshavers begæring herom, vil disse to dage være sammenfaldende. Hvis skyldner ikke samtykker i begæringen vil fristdagen og dagen, hvor rekonstruktionen indledes ikke være den samme. Dette er heller ikke tilfældet, når der kan anvendes en tidligere fristdag³⁰.

³⁰ Jf. sløjfereglerne i KL § 1.

3.1 Indgivelse af begæring om rekonstruktion

Det er, jf. KL § 11, stk. 1, muligt for såvel skyldner som fordringshavere, herunder også lønmodtagere³¹ med forfaldne løntilgodehavender at indgive en begæring til skifteretten om rekonstruktion. Dog kan følgende fordringshavere ikke indgive en begæring om rekonstruktion:

1. Fordringshavere, hvis fordring er sikret ved betryggende pant eller anden sikkerhed, f.eks. ejendomsforbehold. Såfremt fordringen er sikret ved pant eller lign., men pantets værdi ikke fuldt ud kan dække fordringens værdi, har fordringshaver dog mulighed for at indgive en begæring om rekonstruktion³².
2. Fordringshavere, hvis tilgodehavende er sikret ved pant af 3. mand, kan ikke indgive en begæring om rekonstruktion med mindre, at det ikke er i strid med de vilkår der er sat som betingelse for 3. mands sikkerhedsstillelse. Ligeledes er det gældende for selvskyldnerkaution, idet kreditor kan kræve 3. mand for sit tilgodehavende uden først at have forsøgt at gøre udlæg³³.
3. En kreditor som har et uforfaldent tilgodehavende hos skyldner, kan ikke indgive en rekonstruktionsbegæring, såfremt han af 3. mand er eller bliver tilbudt sikkerhed. Hvis der opnås sikkerhed, er kreditors tilgodehavende ikke længere i fare og dermed kan begæring ikke indgives. Tilbydes kreditor ikke sikkerhed, kan han indgive en begæring om rekonstruktion, ligesom en kreditor der allerede har et forfaldent tilgodehavende, kan indgive en begæring om rekonstruktion, selvom 3. mand tilbyder sikkerhed.³⁴

Er der indgivet flere begæringer om rekonstruktion til skifteretten, bestemmer skifteretten, hvilken en af begæringerne der skal behandles først. Fristdagen bliver dog den dag, hvor den første begæring er indgivet til skifteretten.³⁵

Begæringen skal indgives til skifteretten og skal overholde visse formaliteter og indeholde en række oplysninger.³⁶ En begæring om rekonstruktion offentliggøres ikke, men der sker først offentliggørelse, såfremt

³¹ Dog vil en lønmodtager højst sandsynlig ikke indgive en begæring om rekonstruktion, men i stedet en konkursbegæring, da lønkrav der forfalder før indledningen af rekonstruktionen ikke er dækket af Lønmodtagernes Garantifond jf. Lov om lønmodtagernes Garantifond (LG) § 2, stk. 4. Derimod er lønkrav som forfaldt før konkursens indtræden dækket, jf. LG § 2, stk. 2.

³² Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 332.

³³ Modsat ved simpelt kaution, hvor kreditor først skal forsøge at gøre udlæg.

³⁴ KL § 20.

³⁵ KL § 21, stk. 1 og 2, jf. § 11, stk. 1.

³⁶ Hvis der ved begæringen ikke er indleveret de dokumenter og oplysninger, som omtalt i KL § 7, kan skifteretten, jf. KL § 8, vælge at give en kort frist til at indsamle manglende dokumenter eller oplysninger, med mindre der er tale om habilitetserklæringerne fra rekonstruktør og tillidsmand. Mangler disse erklæringer, har begæringen ingen virkning og kan dermed ikke danne grundlag for fristdag (jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 81)

rekonstruktionen indledes³⁷. Enhver, som har interesse heri, kan ved forespørgsel få oplysninger fra skifteretten om, om skyldner har indgivet en begæring.³⁸

Sammen med indleveringen af begæringen skal der stilles forslag om, hvem der ønskes beskikket som rekonstruktør og regnskabskyndig tillidsmand. Forslaget kan godt indeholde flere kandidater til hvervene. Såfremt der ikke stilles forslag herom, vil begæringen ikke være gyldig, jf. KL § 11, stk. 2. Samtidig skal der vedlægges en erklæring fra de foreslåede rekonstruktører og tillidsmænd om, at de er villige til at påtage sig hvervene, samt om, at de opfylder betingelserne i KL § 238 om habilitet og for tillidsmandens vedkommende skal der ligeledes vedlægges en karantæneerklæring, jf. KL § 238, stk. 5.³⁹

Hvis begæringen indgives af skyldneren selv, skal der samtidig med begæringen om rekonstruktion, indleveres en opgørelse over aktiver og passiver, samt en liste over alle fordringshaverne.⁴⁰ Når det er skyldneren selv der indgiver begæringen, indledes rekonstruktionsbehandlingen med det samme,⁴¹ med mindre der er mangler i forbindelse med begæringen (hvis rekonstruktionsbehandlingen indledes med det samme, bliver fristdagen dermed lig med dagen for indledningen af rekonstruktionsbehandlingen, se figur 1). Såfremt det er en fordringshaver, som indgiver begæringen, skal det angives, hvorfor begæring om rekonstruktion indgives og begæringen skal indleveres i to eksemplarer, således at det ene eksemplar kan afleveres til skyldneren.⁴² I de tilfælde, hvor det er en fordringshaver, som indgiver begæringen, kræves det, at skyldneren samtykker i begæringen for at rekonstruktionsbehandlingen kan påbegyndes med det samme. Såfremt skyldneren ikke samtykker heri, vil fordringshaveren skulle sandsynliggøre, at han rent faktisk har en fordring mod skyldneren, foretage vurdering af, hvorvidt skyldneren eventuelt kan have et modkrav mod fordringshaveren og han skal kunne bevise, at skyldneren er insolvent m.m. I de tilfælde, hvor skyldneren samtykker, eller hvor han selv indgiver begæringen om rekonstruktionen, må det forudsættes, at skyldner selv mener, at han er insolvent.⁴³

Hvis skyldneren ikke har samtykket i begæringen, informerer skifteretten skyldneren om begæringen, med mindre han i forvejen er informeret herom, og skifteretten indkalder skyldneren og fordringshaveren til et møde, på hvilket begæringen om rekonstruktionen bliver behandlet. Mødet bør afholdes senest 3 dage efter at begæringen om rekonstruktion er modtaget af skifteretten (men kan dog godt afholdes senere, hvilket vil forlænge perioden mellem fristdagen og dagen for indledningen af rekonstruktionsbehandlin-

³⁷ KL § 11a, stk. 2.

³⁸ Jf. KL § 9. Dermed kan skifteretten ikke give oplysninger om indgivelse af en begæring om rekonstruktion, såfremt denne er indgivet af en fordringshaver.

³⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 76.

⁴⁰ KL § 22, stk. 1, jf. KL § 11.

⁴¹ KL § 11, stk. 3.

⁴² KL § 23, stk. 1, jf. KL § 11.

⁴³ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 73-74.

gen). Hvis fordringshaveren udebliver fra mødet, bortfalder begæringen, mens en skyldners udeblivelse (eller manglende besvarelse på spørgsmålet om begæringens berettigelse) tolkes som om, at begæringen om rekonstruktion er berettiget. Dog kan der i visse tilfælde være tale om, at fordringshaver eller skyldner er lovligt undskyldt i udeblivelse fra mødet, og skifteretten kan således udsætte mødet. Udebliver en skyldner derimod uden lovlig grund kan skifteretten, hvis det vurderes nødvendigt for at kunne vurdere grundlaget for rekonstruktionsbegæringen, lade politiet indhente skyldner til afhøring.⁴⁴

Efter afholdelse af mødet med fordringshaver og skyldner påbegyndes rekonstruktionsbehandlingen, hvis der er tale om et selskab eller lignende, uanset om skyldneren samtykker i begæringen eller ej. Såfremt selskabets ledelse ikke samtykker i rekonstruktionsbehandlingen, vil rekonstruktøren herefter overtage ledelsen af virksomheden.⁴⁵

Såfremt skyldneren er en privat person eller en sammenslutning, hvor mindst en person hæfter personligt og direkte for sammenslutningens forpligtelser⁴⁶, og skyldner ikke samtykker i begæringen om rekonstruktion, medfører dette, at begæringen om rekonstruktion i stedet bliver til en konkursbegæring, med mindre fordringshaveren trækker rekonstruktionsbegæringen tilbage.⁴⁷ Rekonstruktøren vil her ikke kunne gå ind og overtage ledelse af virksomheden pga. den personlige hæftelse.

Når skifteretten beslutter, at rekonstruktionsbehandlingen indledes, beskikker skifteretten en rekonstruktør og en regnskabskyndig tillidsmand. Skifteretten er dog ikke tvunget til at beskikke dem, som der er stillet forslag om i begæringen.⁴⁸

Samtidig med beskikkelse af rekonstruktør og tillidsmand fastsætter skifteretten tidspunktet for det første møde med fordringshaverne, som senest må ligge 4 uger efter indledningen af rekonstruktionen. Skifteretten indkalder straks fordringshaverne til mødet ved at indrykke en bekendtgørelse i Statstidende. Derudover skal rekonstruktøren, hvis virksomheden er registreret i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen (E&S), hurtigst muligt lade rekonstruktionsbehandlingen samt mødetidspunktet for mødet om rekonstruktionsplanen registrere i E&S' it-system.⁴⁹ Derved kan såvel ukendte fordringshavere som andre også få oplysninger om, at virksomheden er under rekonstruktionsbehandling.

⁴⁴ Jf. KL § 11, stk. 4 med henvisning til § 23, stk. 2-5 og § 23a.

⁴⁵ KL § 11a, stk. 3.

⁴⁶ Hertil skal det siges, at hvis skyldner er en juridisk enhed, hvor der er deltagere, som hæfter personligt og direkte for den juridiske skyldner, skal hver af dem ligeledes tages under rekonstruktionsbehandling. F.eks. skal alle interessenterne i et I/S tages under rekonstruktionsbehandling, såfremt I/S'et skal tages under rekonstruktionsbehandling (jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 72).

⁴⁷ KL § 11, stk. 5-6 og Rekonstruktion – Teori og praksis, side 94.

⁴⁸ KL § 11a, stk. 1.

⁴⁹ KL § 11a, stk. 2.

Et selskab, som er under rekonstruktion, skal tilføje "under rekonstruktion" til sit navn, hvilket automatisk bliver registreret, når rekonstruktionsbehandlingen registreret i E&S' it-system.

Efter beskikkelsen skal rekonstruktøren sørge for at tinglyse rekonstruktionsbehandlingen på bl.a. skyldnerens ejendom, således at andre ikke kan tinglyse rettigheder i aktiverne.⁵⁰

Det skal desuden nævnes, at såfremt en fordringshaver har indgivet en konkursbegæring på en skyldner, kan skyldneren jf. KL § 24 udsætte konkursbegæringen ved at indgive en begæring om rekonstruktion.⁵¹ Konkursbegæringen bortfalder ikke herved, men jf. § 24 udsættes en konkursbehandling indtil rekonstruktionsbehandlingen er afsluttet. Ligeledes gælder det, at en konkursbegæring, som er indgivet imens virksomheden er under rekonstruktionsbehandling, udsættes til rekonstruktionsbehandlingen er overstået. En konkursbegæring bortfalder dog i de tilfælde, hvor rekonstruktionen munder ud i en tvangsakkord, idet skyldner herefter ikke længere er insolvent.

Efter indledningen af rekonstruktionsbehandlingen, er det ikke muligt at tilbagekalde begæringen om rekonstruktion⁵². Derefter er det udelukkende muligt at træde ud af en rekonstruktionsbehandling, såfremt det sidenhen viser sig, at skyldneren er solvent. Ellers vil en rekonstruktionsbehandling altid munde ud i minimum en af følgende; en tvangsakkord, en virksomhedsoverdragelse eller en konkurs.

3.1.1 Erstatning til skyldner

Som følge af, at det nu er muligt for fordringshavere at indgive en begæring om rekonstruktion, er reglerne fra konkurs om erstatning til skyldner overført til rekonstruktion. Dermed kan en fordringshaver blive erstatningsansvarlig, såfremt han uberettiget har indgivet en begæring om rekonstruktion.

Der kan her f.eks. være tale om, at skyldner ikke er insolvent, eller at fordringshavers tilgodehavende var tilstrækkeligt sikret via et pant. Her vil der være tale om, at fordringshaver skal svare erstatning, såfremt der er lidt et tab, som kan sættes i direkte forbindelse til fordringshaverens udviste handling (dvs. her gælder culpa reglerne). Viser det sig, at fordringshaveren alligevel ikke havde et krav mod skyldneren (det er afgørende, om fordringshaveren havde et krav på tidspunktet, hvor begæring om rekonstruktion blev fremsat), vil fordringshaver altid være erstatningsansvarlig (dvs. her gælder det objektive ansvarsgrundlag).

⁵⁰ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 232.

⁵¹ Rekonstruktionsreformen af 2010, side 18.

⁵² KL § 11, stk. 6.

Erstatningsansvaret mod fordringshaver kan rejses på trods af, at skyldner bibeholdes under rekonstruktionsbehandling og skal rejses senest 3 måneder efter, at muligheden for fremsættelse af erstatningskravet opstod.⁵³

3.1.2 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Som vist i ovenstående figur 1 er der i dag en række tidsfrister, som skal overholdes under en rekonstruktion. Indførelsen af disse tidsfrister er foretaget med baggrund i at sikre en hurtigere gennemførsel af en rekonstruktion eller alternativt en hurtigere overgang til konkursbehandling.⁵⁴ Dette betyder, at en rekonstruktionsbehandling maksimalt kan vare cirka 12 måneder, men udelukkende såfremt der opnås fristforlængelser. Den ordinære varighed er cirka 7 måneder. En udsættelse skal i dag vedtages af fordringshaverne, hvilket ikke tidligere var gældende. Disse øgede krav til tidsplanen sammenholdt med, at eventuelle fristforlængelser skal ske i samråd med fordringshaverne, må alt andet lige medføre, at virksomheder, som ikke er levedygtige, hurtigere overgår til konkursbehandling.

Tidligere kunne en betalingsstandsning vare i op til 1 år, hvor der kunne ske udsættelse med 3 måneder af gangen. Der var som sådan intet krav om, at det i forbindelse med en udsættelse skulle kunne dokumenteres, at man var i gang med at opnå en samlet ordning med kreditorerne. Dog skulle man redegøre for, hvad baggrunden for udsættelsen var og anmodningen om udsættelsen skulle vedlægges en udtalelse fra tilsynet og et eventuelt kreditorudvalg.⁵⁵ I praksis var der dog ikke de store krav til argumentationen for fristforlængelsen. Når der var gået et år, kunne virksomheden træde ud af betalingsstandsningen igen, uden at virksomheden var blevet rekonstrueret.

I de tidligere gældende regler om tvangsakkord var der derimod ingen fastsatte regler om, hvor længe en tvangsakkordforhandling måtte vare.⁵⁶

I dag kan en begæring om rekonstruktion indgives af såvel skyldner som fordringshavere. Dette var ikke gældende tidligere, hvor det udelukkende var skyldner selv, som kunne anmelde en betalingsstandsning og anmode om åbning af forhandlinger om tvangsakkord.⁵⁷ Forhandlinger om en tvangsakkord kunne dog kun åbnes, såfremt minimum 40 % af fordringshaverne havde afgivet tiltrædelseserklæringer.⁵⁸

Ved at det i dag er muligt for fordringshaverne at indgive en begæring om rekonstruktion har de i dag

⁵³ KL §§ 11H, 28 og 242a.

⁵⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 571.

⁵⁵ TG KL § 16e, stk. 2

⁵⁶ L 199, afsnit 3.5.1.1 og 3.5.1.2.

⁵⁷ TG KL §§ 10 og 165. I særlige tilfælde kunne en fordringshaver forlange åbning af en forhandling om en akkord, jf. Rekonstruktionsret, side 34.

⁵⁸ TG § 166, stk. 1, nr. 2.

bedre mulighed for at begrænse deres tab, idet fordringshaverne kan have indflydelse på, hvornår en rekonstruktion indledes.

Tidligere var fordringshavernes eneste mulighed at indgive en konkursbegæring, hvilket alt andet lige medførte en lavere dividende end hvad der er tilfældet i en rekonstruktion.

Idet det i dag er muligt for en fordringshaver at indgive en begæring om rekonstruktion på en skyldner, er der risiko for, at skyldneren ikke samtykker i en sådan begæring. Derfor er det i de nugældende regler indført, at rekonstruktøren kan overtage ledelsen af virksomheden, hvis ikke skyldneren samtykker i begæringen. Dette kan dog udelukkende lade sig gøre for selskaber og lignende, idet der ikke kan ske overtagelse af ledelsen i en virksomhed, hvori mindst én person hæfter personligt og solidarisk for virksomhedens forpligtelser, hvilket skyldes den personlige hæftelse.

Det har ikke tidligere været muligt for skifteretten at træffe bestemmelse om, at et tilsyn skulle overtage ledelsen af en virksomhed, som var i betalingsstandsning eller som var i gang med akkordforhandlinger.⁵⁹

Hvor der i dag beskikkes en rekonstruktør og en regnskabskyndig tillidsmand ved rekonstruktionens indledning, blev der tidligere udelukkende beskikket et tilsyn ved en betalingsstandsning.

Ved åbning af forhandlinger om en tvangsakkord var det ikke obligatorisk, at der blev beskikket et tilsyn, men skifteretten kunne betinge tvangsakkordforhandlingerne af, at skyldneren lod sig underkaste tilsyn. Derimod skulle skyldneren tidligere ved åbning af tvangsakkordforhandlinger rette henvendelse til en fagkyndig og en regnskabskyndig tillidsmand. Skifteretten kunne dog i nogle tilfælde acceptere, at der udelukkende medvirkede en regnskabskyndig tillidsmand under akkordforhandlingerne, hvis skifteretten antog, at den sagkyndige tillidsmand kunne undværes.⁶⁰

Den fagkyndige tillidsmand bliver i dag ikke beskikket af skifteretten, men kan antages, såfremt rekonstruktøren samtykker deri. Dette bliver omtalt senere i afsnit 3.3.3.

Idet en begæring om rekonstruktion i dag skal behandles forud for en begæring om konkurs, kan en skyldner udsætte en konkursbegæring ved selv at indgive en begæring om rekonstruktion. Indgiver en fordringshaver en konkursbegæring, imens skyldner er under rekonstruktionsbehandling, medfører det, at behandlingen af konkursbegæringen udsættes.⁶¹

Tidligere kunne en behandling af en konkursbegæring ligeledes udsættes, hvis skyldneren var i betalingsstandsning eller hvis der var åbnet forhandlinger om en tvangsakkord, men udelukkende hvis skifteretten

⁵⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 167.

⁶⁰ TG KL § 11, stk. 1, § 165 og § 168, stk. 2, og Konkursloven med kommentarer, 10. udgave, side 755.

⁶¹ KL § 24.

skønnede, at det var muligt at opnå en ordning med kreditorerne.⁶² Dvs. at det tidligere var skifteretten der afgjorde, om konkursdekret skulle afsiges, selvom skyldneren var i betalingsstandsning/forhandlede om tvangsakkord, hvor det i dag er fordringshaverne der afgør dette i forbindelse med afstemningerne om rekonstruktionsplanen og forslaget.

En fordringshavers indgivelse af en konkursbegæring kunne tidligere udsættes, såfremt skyldneren var i gang med at forsøge at etablere en ordning med kreditorerne. Skyldneren skulle anmode skifteretten herom og skifteretten vurderede derefter om det var sandsynligt at en ordning kunne opnås. Et sådant forsøg på at opnå en ordning var omfattet af de tidligere gældende regler i KL §§ 11-16d, altså reglerne om betalingsstandsning.

I forbindelse med en skyldners indgivelse af begæring om rekonstruktion, skal der vedlægges en oversigt over skyldnerens aktiver og passiver samt en kreditorfortegnelse. Ved en betalingsstandsning var dette ikke tilfældet, hvorimod der ved anmeldelse om åbning af forhandlinger om tvangsakkord skulle vedlægges en lang række dokumentation m.m., bl.a. et akkordforslag⁶³. En tvangsakkord var tidligere, som oftest, blevet forberedt under en betalingsstandsning, hvilket betød, at der allerede ved tvangsakkordens åbning forelå et akkordforslag, statusoversigter m.v. Dermed var man ved tvangsakkordens åbning allerede langt henne i rekonstruktionen af skyldneren i forhold til, hvad man som oftest vil være i dag, når rekonstruktionen indledes. Dog vil en rekonstruktion i dag også kunne forberedes, før man indgiver begæringen om rekonstruktion.

Skifteretten skal straks offentliggøre en rekonstruktionsbehandling i Statstidende, ligesom det ligeledes tidligere var gældende i KL § 169, hvor åbning af en tvangsakkord skulle offentliggøres i Statstidende. Til gengæld blev en betalingsstandsning ikke offentliggjort.

Desuden registrerer rekonstruktøren, at der er indledt rekonstruktionsbehandling i E&S' it-system, hvilket er nyt i forhold til tidligere gældende regler. Dette blev indført, for at kunne underrette ikke kendte fordringshavere, samt for at omverdenen blev bekendt med rekonstruktionsbehandlingen.⁶⁴ Tidligere var E&S' it-system ikke sat op til at håndtere informationer om rekonstruktionsbehandling, hvilket først er ændret ifm. de nye regler om rekonstruktion.

Tidligere var det i KL § 14 lovreguleret, at der kunne ske nedsættelse af et kreditorudvalg under en betalingsstandsning, som primært havde til formål at yde eventuel sagkyndig bistand til tilsynet og føre kontrol

⁶² TG KL §§ 24 og 25.

⁶³ TG KL §§ 165-166.

⁶⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 213.

med tilsynet.⁶⁵ En sådan hjemmel findes der ikke i loven i dag, men i praksis kan dette dog stadig lade sig gøre.⁶⁶

3.2 Sikkerhedsstillelser

Såfremt rekonstruktionsbehandlingen påbegyndes uden skyldnerens accept, skal den fordringshaver, som indgav begæringen om rekonstruktionen, stille sikkerhed for omkostningerne til rekonstruktionsteamets arbejde. Fordringshaveren hæfter kun for omkostningerne i det omfang, der er stillet sikkerhed og kun såfremt det ikke kan dækkes af skyldneren (som et § 94 krav, dvs. et fortrinsstillet krav).

Såfremt rekonstruktøren anmoder om det, kan skifteretten bestemme, at der skal stilles yderligere sikkerhed, hvad enten det er skyldneren selv eller en fordringshaver, som har indgivet begæringen. Såfremt denne yderligere sikkerhed ikke stilles, medfører det, at rekonstruktionen ophører og skyldner overgår til konkursbehandling. Det kan være såvel skyldner som fordringshaverne, som stiller denne sikkerhed. I ganske få tilfælde kan skifteretten bestemme, at statskassen dækker omkostningerne til rekonstruktionsteamets arbejde, hvis ikke det lykkes at få stillet en garanti. Statskassen dækker dog kun omkostninger i det omfang, der ikke findes dækning nok hos skyldner og i en eventuel sikkerhedsstillelse efter KL § 11a, stk.

4.⁶⁷

Udover eventuel sikkerhedsstillelse for omkostningerne til rekonstruktionsteamets arbejde, skal vedkommende (skyldner/fordringshaver), som har indgivet begæringen om rekonstruktionen altid stille sikkerhed for en eventuel efterfølgende konkursbehandling, jf. KL § 11a, stk. 7, jf. KL § 27, stk. 1. Denne sikkerhedsstillelse nedsættes dog, såfremt en virksomhedspanthaver skal stille sikkerhed i henhold til KL § 27, stk. 4 og 5.

Desuden kan skifteretten forlange, at fordringshaver, udover sikkerhedsstillelse for omkostninger i forbindelse med en rekonstruktionsbehandling og en eventuel efterfølgende konkursbehandling, stiller sikkerhed for et eventuelt erstatningsansvar, i tilfælde af, at fordringshaver uberettiget har indgivet en begæring om rekonstruktion på skyldneren. Dette sker dog kun i ganske særlige tilfælde.⁶⁸ Der henvises i øvrigt til afsnit 3.1.1 *Erstatning til skyldner* for omtale af erstatning.

⁶⁵ Konkursloven med kommentarer, 10. udgave, side 148.

⁶⁶ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 228.

⁶⁷ KL § 11a, stk. 4-6 og Rekonstruktion – Teori og praksis, side 111.

⁶⁸ KL § 28.

Rekonstruktøren skal sørge for, at sikkerhedsstillelser indsættes på særskilte konti, således at de er adskilt fra hinanden samt fra rekonstruktørens og skyldnerens midler.⁶⁹

3.2.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Som følge af, at det i dag er muligt for en fordringshaver at indgive begæring om rekonstruktion af skyldneren, skal der i dag stilles sikkerhed af fordringshaveren for omkostninger til rekonstruktionsteamets arbejde, såfremt rekonstruktionen indledes uden skyldnerens samtykke. Dette er nyt i forhold til tidligere gældende regler, men er udelukkende en følge af, at fordringshaverne i dag kan en indgive begæring om rekonstruktion.

Derudover kan der stilles krav om, at der stilles yderligere sikkerhed for omkostningerne i forbindelse med rekonstruktionsteamets arbejde, hvilket er i lighed med den tidligere gældende KL §§ 11, stk. 3 og 166, stk. 2.

I dag skal der stilles sikkerhed for omkostningerne ifm. en eventuel efterfølgende konkurs af den, som indgiver begæringen om rekonstruktion. De tidligere gældende regler indeholdte ingen bestemmelse herom, men indeholdte udelukkende bestemmelse om, i lighed med gældende ret, at der skulle stilles sikkerhed, såfremt der blev indgivet en konkursbegæring.

Som noget nyt er det i dag indført, at sikkerhedsstillelsen for en eventuel konkurs nedsættes til halvdelen, såfremt der tillige er virksomhedspanthavere, som skal stille sikkerhed. Tidligere blev der både stillet fuld sikkerhed af vedkommende, som indgav begæringen om konkurs og af virksomhedspanthaverne.⁷⁰

Desuden er der som noget nyt indført, at skifteretten under særlige omstændigheder kan bestemme, at der i de tilfælde hvor det er en fordringshaver, der har indgivet begæringen om rekonstruktion, skal stilles sikkerhed for en eventuel erstatning til skyldneren.

Tidligere kunne en fordringshaver ikke indgive anmeldelse om betalingsstandsning eller anmode om åbning af forhandlinger om en tvangsakkord, hvorfor en sådan bestemmelse ikke var nødvendig tidligere.

⁶⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 115.

⁷⁰ TG KL § 27.

3.3 Rekonstruktør, regnskabskyndig tillidsmand og sagkyndig tillidsmand

Der kan i forbindelse med en rekonstruktion beskikkes én eller flere rekonstruktører (såfremt der beskikkes mere end én rekonstruktør, vil der være tale om større og mere komplekse virksomheder⁷¹), imens der udelukkende kan beskikkes én regnskabskyndig tillidsmand. Skifteretten er dog ikke tvunget til at vælge den rekonstruktør og tillidsmand⁷², som der blev stillet forslag om i rekonstruktionsbegæringen, men kan frit vælge andre.⁷³

Beskikkes der mere end én rekonstruktør, vil det betyde, at de bestrider hvervet hver for sig, dvs. at de hver især f.eks. har bemyndigelse til at samtykke i dispositioner m.v. I praksis vil man som oftest udarbejde en skriftlig arbejdsdeling mellem de forskellige rekonstruktører. Skifteretten kan dog bestemme, at rekonstruktørerne skal være enige omkring visse anliggender i forbindelse med rekonstruktionen, jf. KL § 11a, stk. 1.⁷⁴

Rekonstruktøren vil som oftest være en advokat og tillidsmanden vil som oftest være en revisor og begge parter skal opfylde habilitetskravene i KL § 238.

Både rekonstruktøren og tillidsmanden skal i forbindelse med indgivelse af begæring om rekonstruktion, indgive en erklæring om, at de opfylder habilitetskravene og om, at de er villige til at varetage hvervet som hhv. rekonstruktør og tillidsmand, jf. KL § 11, stk. 2.

I realiteten er der ikke noget i vejen for, at rekonstruktøren godt kan være virksomhedens nuværende advokat, rådgiver eller lignende. Dog vil skifteretten som oftest ikke foretage beskikkelse af en sådan rekonstruktør, idet dette kan medføre manglende tillid fra fordringshaverne.⁷⁵

Ved beskikkelse af rekonstruktøren ser skifteretten ikke udelukkende på om habilitetskravene er opfyldte. Der kan ligeledes komme andre ting i spil, såsom om rekonstruktøren har tidligere erfaring med rekonstruktioner, om der er tilslutning blandt fordringshaverne til at beskikke denne rekonstruktør, om skifteretten har gode/dårlige erfaringer med rekonstruktøren, om der er de nødvendige kompetencer m.v. Ligeledes kan der komme sådanne faktorer i spil mht. beskikkelsen af tillidsmanden.⁷⁶

Skifteretten kan i særlige tilfælde afsætte en rekonstruktør eller en tillidsmand f.eks. hvis deres pligter forsømmes eller de ikke deltager i møderne om rekonstruktionsplanen/forslaget m.m. Det kan såvel være

⁷¹ Rekonstruktionsreformen af 2010, side 19.

⁷² Beskikkelserne er personlige og et firma kan dermed ikke beskikkes til at varetage hvervet som rekonstruktør/tillidsmand.

⁷³ KL § 11a, stk. 1.

⁷⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 145-146.

⁷⁵ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 152.

⁷⁶ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 143 og 148.

på foranledning af skyldner eller fordringshavere, som på skifterettens eget initiativ, at en rekonstruktør eller tillidsmand afsættes. Ved afsættelsen får vedkommende, som indgav begæringen om rekonstruktionen, cirka en uge til at fremsætte et nyt forslag til en rekonstruktør eller tillidsmand. Det er dog tilladt for andre også at stille forslag herom.

Såfremt der ikke kan beskikkes en ny rekonstruktør⁷⁷ eller tillidsmand, medfører det, at rekonstruktionsbehandlingen ophører, hvorefter skyldner overgår til konkursbehandling.

En rekonstruktør eller tillidsmand kan også selv vælge at fratræde stillingen, og de ovenstående regler er da ligeledes gældende.

Såfremt en rekonstruktør eller tillidsmand afsættes eller selv vælger at fratræde, er denne forpligtiget til at aflevere relevante dokumenter til skifteretten.⁷⁸

3.3.1 Særligt om rekonstruktøren

Rekonstruktøren er i dag tillagt en mere væsentlig rolle i en rekonstruktion end der tidligere var tilfældet ved en betalingsstandsning. Tidligere var tilsynets rolle at foretage tilsyn/kontrol med skyldneren, hvor rekonstruktøren i dag, udover at føre tilsyn med skyldneren, har en mere aktiv rolle i forbindelse med hele rekonstruktionsforløbet.⁷⁹ Rekonstruktøren skal i højere grad stå for den forretningsmæssige styring af virksomheden end for varetagelse af juridiske og regnskabsmæssige opgaver. De regnskabsmæssige opgaver (eller som minimum vurderingen heraf) står tillidsmanden til gengæld for.⁸⁰

Rekonstruktøren skal, i samarbejde med tillidsmanden, hurtigst muligt vurdere, om der er grundlag for en rekonstruktionsbehandling. Det er deres opgave at vurdere, hvorvidt det umiddelbart kan forventes, at virksomheden er levedygtig eller hvorvidt virksomheden skal tages under konkursbehandling. Til brug herfor, vil det være nødvendigt at foretage drøftelser med såvel skyldneren, som dennes bankforbindelse og nuværende revisor m.v. samt rekvirere relevant materiale til vurderingen heraf.

Rekonstruktøren skal være forretningsmæssigt orienteret og skal hjælpe med at vurdere, hvilke tiltag der eventuelt kan igangsættes for at mindske tab mest muligt eller for at sikre bedre overlevelse. Rekonstruktøren skal sørge for at holde omkostningerne på et minimum, men skal dog også være åben overfor investeringer, som kan være medvirkende til at virksomheden kan rekonstrueres. Såfremt rekonstruktøren

⁷⁷ Er der flere rekonstruktører, kan disse varetage rekonstruktionsbehandlingen uden at der vælges en ny som erstatning for den fratrædende/afsatte rekonstruktør.

⁷⁸ KL § 11g og § 114, stk. 3.

⁷⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 142.

⁸⁰ Betænkning 1512, side 91.

indser, at en rekonstruktion ikke (længere) er en mulighed, skal rekonstruktøren sørge for, at virksomheden hurtigst muligt overgår til konkursbehandling.⁸¹

Rekonstruktøren skal godkende væsentlige dispositioner, som skyldneren foretager, jf. KL § 12, stk. 1. Heraf fremgår også at betaling af gæld udelukkende må ske i overensstemmelse med konkursordenen eller såfremt manglende betaling af gæld vil medføre tab. Væsentlige dispositioner vil som oftest være dispositioner, som ikke er et led i den normale daglige drift.

Det betyder, at såfremt skyldner vil foretage salg af aktiver f.eks. en maskine kan dette foretages i samråd med rekonstruktøren. Rekonstruktøren og skyldneren kan dog ikke sælge virksomheden eller en del heraf (virksomhedsoverdragelse), idet dette skal stadfæstes af skifteretten i rekonstruktionsforslaget, hvilket betyder, at kreditorerne skal samtykke i virksomhedsoverdragelsen⁸².

Udover at rekonstruktøren står for godkendelse af alle væsentlige dispositioner, er det ligeledes rekonstruktøren, i samarbejde med skyldneren, som står for at vurdere, om og i hvilket omfang de gensidige bebyrdende aftaler skal fortsætte efter rekonstruktionens indledning.

I praksis udleverer rekonstruktøren en rekonstruktionsinstruks til skyldneren, hvori det fremgår, hvilke beføjelser skyldneren har og hvilke dispositioner der kan foretage uden rekonstruktørens samtykke. Instruksen fungerer således som en manual for, hvorledes driften af virksomheden skal forestås.⁸³

Ved at underrette virksomhedens pengeinstitut om rekonstruktionsbehandlingen, kan der sættes begrænsninger på skyldnerens adgang til at disponere over konti, depoter m.v.⁸⁴

At rekonstruktøren i dag har en mere fremtrædende rolle end tilsynet tidligere havde, ses tydeligt ved rekonstruktørens udvidede arbejdsopgaver. I dag skal rekonstruktøren fremsende en række materialer til skifteretten/fordringshaverne inden for givne tidsfrister, ligesom der er frister for, hvornår rekonstruktionsplanen og -forslaget skal behandles på møder. Ligeledes ses den mere fremtrædende rolle i, at rekonstruktøren i dag kan overtage ledelsen af virksomheden, såfremt der er tale om et selskab eller lignende.⁸⁵

⁸¹ Betænkning 1512, side 87-88.

⁸² KL § 12, stk. 2. Dog med mindre, at virksomhedsoverdragelsen ikke kan omstødes i henhold til KL § 72, dvs. at der ikke kan ske omstødelse, hvis dispositionen var nødvendig for at kunne bevare skyldnerens virksomhed eller for at varetage fordringshavernes interesser (jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 133).

⁸³ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 121.

⁸⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 126.

⁸⁵ Betænkning 1512, side 88.

Rekonstruktøren kan, hvis det vurderes nødvendigt, hyre sagkyndig bistand fra en ekstern specialist, jf. KL § 11a, stk. 1. Der vil her som oftest være tale om en specialist, der har branchemæssige kundskaber. Rekonstruktøren skal dog være opmærksom på ikke at belaste skyldneren med unødvendige honorarer i nogen form. Da det er skyldneren, og ikke rekonstruktøren, som skal betale for den sagkyndige bistand, bør skyldneren orienteres om, at der købes ekstern bistand. En tillidsmand ville også, med rekonstruktørens accept, kunne hyre sagkyndig bistand, f.eks. i forbindelse med værdiansættelsen af et aktiv, som kræver et branchekendskab.⁸⁶

3.3.1.1 Rekonstruktørens overtagelse af ledelsen af virksomheden

Såfremt skyldneren i forbindelse med mødet i skifteretten, som nævnt i afsnit 3.1 *Indgivelse af begæring om rekonstruktion* ikke samtykker i begæringen om rekonstruktionen, vil det medføre, at skifteretten beder rekonstruktøren om at overtage ledelsen af virksomheden⁸⁷.

Derudover kan rekonstruktøren ligeledes overtage ledelsen af virksomheden i følgende tilfælde:

1. Såfremt fordringshaverne⁸⁸ eller rekonstruktøren anmoder skifteretten herom, f.eks. som følge af uoverensstemmelser med skyldneren. Herefter indkalder skifteretten straks fordringshavere, rekonstruktør og skyldner til et møde, og såfremt fordringshaverne⁸⁹ vedtager, at rekonstruktøren skal varetage ledelsen af virksomheden, er dette gældende med øjeblikkelig virkning. Fremsættes forslaget om rekonstruktørens overtagelse af ledelsen på ét af de møder, der foregår i skifteretten, kan spørgsmålet herom behandles på dette møde. Skifteretten kan dog tidligst behandle en anmodning om afsættelse af ledelsen på mødet om rekonstruktionsplanen (altså efter cirka 4 uger).
2. Skifteretten kan bede rekonstruktøren om midlertidigt at overtage ledelsen, hvis der er fare for, at skyldneren vil råde over sine ejendele til skade for kreditorerne. Skifteretten skal offentliggøre dette i Statstidende og skal indenfor 14 dage sørge for at indkalde til møde⁹⁰, hvor det besluttet, om rekonstruktøren fortsat skal stå for ledelsen af virksomheden.⁹¹

⁸⁶ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 172-173.

⁸⁷ KL § 11a, stk. 3. Rekonstruktøren kan udelukkende overtage ledelsen af en virksomhed, såfremt der er tale om et selskab eller lignende.

⁸⁸ Jf. KL § 12a. Fordringshaverne kan begære skifteretten om, at rekonstruktøren skal overtage ledelsen, såfremt der er mindst 25 % af fordringshaverne som er for en begæring herom. Dette opgøres ud fra det samlede kendte beløb, som vil give stemmeret ved fremmøde efter § 13d, stk. 2-4.

⁸⁹ Vedtages ud fra afstemningsreglerne i KL § 13d. Se afsnit 4.4 *Afstemningsregler*.

⁹⁰ Spørgsmålet om afsættelsen af ledelsen kan dog tidligst behandles på 4 ugers mødet.

⁹¹ KL § 12b. Der kan også senere hen i forløbet ske afsættelse af den nuværende ledelse ved anvendelse af denne paragraf.

Enhver ledelsesændring skal registreres i E&S' it-system. Såfremt rekonstruktøren overtager ledelsen midlertidigt, skal rekonstruktøren sørge for at underrette den forhenværende ledelse, tillidsmanden og fordringshaverne herom.

Det kan i praksis godt være et problem, at spørgsmålet om rekonstruktørens overtagelse af ledelsen først kan behandles på 4 ugers mødet, men i de tilfælde, hvor skyldner er enig i, at rekonstruktøren skal overtage ledelsen, vil der på en ekstraordinær generalforsamling kunne træffes beslutning om, at rekonstruktøren indtræder i ledelsen allerede inden 4 ugers mødet.⁹²

Såfremt der er tale om en personlig ejet virksomhed eller såfremt der er mindst én af ejerne der hæfter personligt og direkte for sammenslutningens forpligtelser, kan rekonstruktøren ikke overtage ledelsen. Dette betyder, at såfremt en sådan skyldner ikke samarbejder tilfredsstillende med rekonstruktøren, må rekonstruktionsbehandlingen ophøre og skyldner overgår til konkursbehandling.⁹³ Baggrunden for, at en rekonstruktør ikke kan overtage ledelsen af bl.a. en personlig ejet virksomhed er, at virksomhedsejeren derved kommer til at hæfte personligt for eventuel gæld, som rekonstruktøren stifter under rekonstruktionen og dermed kan risikere at komme til at hæfte personligt for en endnu højere gæld end ellers.

En rekonstruktørs overtagelse af ledelsen i virksomheden bevirker, at rekonstruktøren indtræder i alle ledelsens rettigheder og forpligtelser⁹⁴. Dermed har rekonstruktøren pligt til f.eks. at underrette generalforsamlingen om kapitaltab, ret til at deltage på generalforsamlinger osv. Dette betyder dermed også, at en rekonstruktør har det samme ledelsesansvar, som den hidtidige ledelse og dermed kan blive erstatningsansvarlig.

Mht. aflæggelse af årsrapport, behøver virksomhedens ledelse ikke at aflægge årsrapport, så længe denne er under rekonstruktionsbehandling. En virksomhed, der i E&S står registreret som værende under rekonstruktion, får automatisk en forlængelse af fristen mht. indsendelse af årsrapporten til E&S. Årsrapporten skal dermed først indsendes senest 1 måned efter, at rekonstruktionen er ophørt.⁹⁵

Såfremt rekonstruktøren overtager ledelsen i en virksomhed der er registreret hos E&S, dvs. et aktie- eller anpartsselskab, kan rekonstruktøren ikke træffe afgørelser om f.eks. ændring af vedtægter, da dette hører ind under generalforsamlingen, men rekonstruktøren skal dog samtykke i generalforsamlingens beslutnin-

⁹² Rekonstruktion – Teori og praksis, side 178.

⁹³ KL § 12a.

⁹⁴ Dvs. direktionen og evt. bestyrelsens rettigheder og pligter. Jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 193.

⁹⁵ Betænkning 1512, side 148 og E&S' "Spørgsmål/svar i forbindelse med ikrafttræden af 2. fase af selskabsloven inkl. rekonstruktionsbehandling", side 5.

ger. Rekonstruktøren har dog bemyndigelse til at vælge en anden revisor end den nuværende generalforsamlingsvalgte revisor uden at dette skal vedtages på en generalforsamling.⁹⁶

Når rekonstruktionsbehandlingen ophører, ophører rekonstruktøren med at lede virksomheden. Såfremt rekonstruktionen ophører som følge af, at skyldner er solvent, eller der er stadfæstet et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord, hvilket medfører, at skyldner bliver solvent, indtræder den gamle ledelse igen, med mindre der på en generalforsamling træffes beslutning om indsættelse af en ny ledelse.

Er skyldneren registreret hos E&S skal ledelsesskiftet registreres her. Rekonstruktøren skal også meddele den forhenværende ledelse om, at denne igen står for ledelsen af virksomheden, hvis dette er tilfældet.

Hvis skyldner overgår til konkurs, er det ikke nødvendigt at registrere, at rekonstruktøren ikke længere står for ledelsen af virksomheden, idet reglerne om konkurs medfører, at skyldner bliver til et nyt retsobjekt i form af et konkursbo, og at konkursen registreres hos E&S, hvilket medfører, at kurator træder i stedet for ledelsen i det nye retsobjekt.⁹⁷

3.3.2 Særligt om den regnskabskyndige tillidsmand

Tillidsmanden skal bistå rekonstruktøren i arbejdet med rekonstruktionen af virksomheden og står for vurderingen af de økonomiske aspekter i rekonstruktionen. Det er ikke nødvendigvis rekonstruktøren eller tillidsmanden, som skal udarbejde de talmæssige opgørelser m.v., men i stedet kan det f.eks. godt være bogholderen i virksomheden eller virksomhedens generalforsamlingsvalgte revisor, der foretager udarbejdelsen, hvorefter tillidsmanden går materialet igennem og vurderer opgørelserne med objektive øjne. Tillidsmanden skal således sørge for, at materialet har den nødvendige kvalitet og validitet, således at fordringshaverne har det fornødne grundlag for stemmeafgivningerne.⁹⁸

Tillidsmanden skal, jf. afsnit 3.1 *Indgivelse af begæring om rekonstruktion*, samtidig med at begæringen om rekonstruktion indgives, afgive en erklæring om, at betingelserne i KL § 238 er opfyldte og erklære sig om, at han er villig til at varetage hvervet som tillidsmand.

I KL § 238, stk. 5 er det specielt gældende for den regnskabskyndige tillidsmand, at denne ikke må have været revisor eller rådgiver for skyldner i 2 år før rekonstruktionens indledning, ligesom denne ikke må påtage sig hvervet som rådgiver/revisor i 2 år efter rekonstruktionens afslutning. Dette medfører, at tillidsmanden heller ikke må agere revisor/rådgiver for en virksomhed, som erhverver hele/dele af skyldne-

⁹⁶ KL § 12, stk. 5 og 6.

⁹⁷ KL § 15a og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 309.

⁹⁸ FSR's notat om Konkursrådets betænkning 1512.

rens virksomhed ved en virksomhedsoverdragelse i forbindelse med et stadfæstet rekonstruktionsforslag. Denne karantæneregulering gælder ikke kun på medarbejderniveau, men på firmaniveau. Dvs. hvis en medarbejder i et revisionsfirma har været revisor for skyldner indenfor de sidste 2 år før rekonstruktionen, afskærer dette samtlige medarbejdere i revisionsfirmaet og også andre afdelinger af firmaet fra at varetage hvervet som tillidsmand. Dog afskæres medarbejdere i andre netværksfirmaer ikke herfra⁹⁹. Dermed kan virksomhedens (generalforsamlingsvalgte) revisor ikke varetage hvervet som tillidsmand, ligesom det ofte tidligere var gældende.

Tillidsmanden har en række selvstændige pligter i løbet af rekonstruktionsforløbet, men arbejdet sker i tæt samarbejde med rekonstruktøren og en stor del af processen deltager begge parter i.

Tillidsmandens forskellige arbejdsopgaver vil nærmere blive beskrevet i de efterfølgende afsnit samt i analyseafsnittet om tillidsmandens arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion.

3.3.3 Særligt om den sagkyndige tillidsmand

I forbindelse med skifterettens beskikkelse af rekonstruktionsteamet er der intet krav om, at skifteretten tillige skal beskikke en sagkyndig tillidsmand. Såfremt rekonstruktøren/tillidsmanden anser det for nødvendigt at inddrage en ekspert, f.eks. ved værdiansættelse af aktiver, kan rekonstruktøren, jf. KL § 11a, stk. 1, antage en sagkyndig tillidsmand dertil. Rekonstruktøren skal dog have fokus på at minimere omkostningerne, hvorfor antagelse af sagkyndige folk kun bør benyttes i det omfang, det vurderes nødvendigt. Idet det er skyldneren, som skal betale for den sagkyndige bistand, bør rekonstruktøren orientere skyldneren herom, inden den sagkyndig bistand antages.

En rekonstruktør, som har overtaget ledelsen af en virksomhed, kan også få brug for at antage en særlig sagkyndig bistand i forbindelse hermed.

Uanset hvilken form for sagkyndig tillidsmand der er behov for, bør der foreligge en erklæring fra vedkommende om, at denne overholder de i KL § 238 angivne habilitetskrav.¹⁰⁰

⁹⁹ F.eks. Revisorgruppen Danmark. Dette har Revisorgruppen Danmark fået oplyst af Henry Heiberg.

¹⁰⁰ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 165.

3.3.4 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Det tidligere tilsyn er i dag erstattet af en rekonstruktør. Rekonstruktøren har i dag en mere aktiv og ledende rolle end det tidligere var gældende for tilsynet, hvis rolle primært bestod i at føre tilsyn med skyldneren. Derimod har rekonstruktøren i dag mere vidtrækkende beføjelser, som omtalt i afsnit 3.3.1 *Særligt om rekonstruktøren*.

En stor ændring i de nye regler om rekonstruktion er, at rekonstruktøren kan overtage ledelsen af virksomheden, hvilket ikke tidligere har været muligt. Idet det i dag er muligt at lade rekonstruktøren overtage ledelsen af virksomheden i bl.a. de tilfælde, hvor skyldner ikke samtykker i begæringen om rekonstruktion, vil rekonstruktionsbehandlingen kunne indledes på trods af skyldnerens modvillighed. I modsat fald ville dette have medført en konkurs, hvilket ikke er til fordel for hverken medarbejderne i virksomheden, fordringshavere m.v. Udover at rekonstruktøren kan overtage ledelsen af virksomheden, såfremt skyldneren ikke samtykker i begæringen om rekonstruktion, kan dette ligeledes ske i andre tilfælde f.eks. hvis fordringshaverne anmoder om det.

Hvor der i dag beskikkes en rekonstruktør og en regnskabskyndig tillidsmand blev der, som omtalt i afsnit 3.1.2, tidligere beskikket et tilsyn i en betalingsstandsning og en regnskabskyndig og en fagkyndig tillidsmand i forbindelse med en tvangsakkord samt i nogle tilfælde tillige et tilsyn.

I dag udgør rekonstruktøren og tillidsmanden et rekonstruktionsteam, som samarbejder om rekonstruktionen af virksomheden. Derimod deltager den fagkyndige tillidsmand udelukkende i rekonstruktionen, såfremt han bliver antaget dertil. Tidligere var der som oftest beskikket en fagkyndig tillidsmand i forbindelse med en tvangsakkordforhandling.

Den regnskabskyndige tillidsmand er i dag tillagt en mere væsentlig rolle i en rekonstruktion, hvilket bl.a. også ses ved, at tillidsmanden nu allerede beskikkes ved rekonstruktionens indledning og er med under hele forløbet. Tidligere måtte en tillidsmand ikke medvirke i forsøget på at få en tvangsakkord igennem, men tillidsmanden stod udelukkende for udarbejdelse af materialet til brug for afstemning om akkordforslaget og skulle derudover deltage i mødet med fordringshaverne. Udarbejdelsen af materialet foregik før tvangsakkordforhandlingerne blev åbnet.¹⁰¹

Som noget nyt er der i KL § 238, stk. 5 indført en karantæneregulering for tillidsmanden. Dette betyder, at tillidsmanden ikke må have virket som revisor/rådgiver for skyldneren i to år inden rekonstruktionens indledning og ej heller må virke som revisor/rådgiver for skyldneren i to år efter, at rekonstruktionen er afsluttet. Dette gælder på firmaniveau, dvs. andre i firmaet er ligeledes omfattet af reglen.

¹⁰¹ TG KL §§ 164, stk. 3, 166, stk. 1 og 173.

Indførelsen af denne regel betyder, at bl.a. skyldnerens nuværende revisor ikke må varetage hvervet som tillidsmand. Tidligere var det ofte den nuværende revisor, som varetog dette hverv.

Sidst men ikke mindst, er det i dag rekonstruktøren som godkender væsentlige dispositioner¹⁰², som skyldneren vil foretage. Dette var også gældende tidligere ved en betalingsstandsning, men derudover skulle særlige væsentlige dispositioner ligeledes foreligges for et eventuelt kreditorudvalg og for fordringshaverne, med mindre dispositionerne var afgørende for bevarelsen af virksomheden eller der var tale om varetagelse af fordringshavernes interesser. Fordringshaverne kunne gøre indsigelser mod gennemførelsen af sådanne særlige væsentlige dispositioner.¹⁰³ Idet skyldneren ikke nødvendigvis var underlagt et tilsyn under tvangsakkordforhandlinger, var der ikke krav om lignende godkendelse af dispositioner i de tidligere regler om tvangsakkord.

3.4 Meddelelse til fordringshavere om indledning af rekonstruktionsbehandling

Rekonstruktøren skal straks efter at være blevet beskikket hvervet som rekonstruktør, dvs. i praksis indenfor 24 timer, udsende meddelelse til alle virksomheds- og fordringspanthavere om rekonstruktionsbehandlingen, hvilket skyldes, at netop deres pant "fryses" i forbindelse med indledningen af en rekonstruktion. Dette kræver, at rekonstruktøren indhenter tingbogsoplysninger, som viser disse panterettigheder. Meddelelsen skal indeholde en række oplysninger, herunder hvem panthaverne skal tage kontakt til, hvis der ønskes besigtigelse af de pantsatte aktiver. Desuden bør der være information om, hvor aktiverne befinder sig og et forslag til en aftale mellem panthavere og skyldner om, hvorledes der må disponeres over de pantsatte aktiver.¹⁰⁴

Udover dette skal rekonstruktøren, senest en uge efter at han er tiltrådt hvervet som rekonstruktør, sørge for at sende meddelelse om rekonstruktionsbehandlingen til alle kendte kreditorer (også panthavere) og andre som bliver berørt af rekonstruktionen, f.eks. kautionister, samt skifteretten. Dog skal der ikke gives besked herom til virksomhedens ansatte, med mindre disse har forfaldne løntilgodehavender.

Skifteretten skal tillige have tilsendt en liste over dem, som har fået meddelelse om rekonstruktionsbehandlingen.

¹⁰² På nær virksomhedsoverdragelser. Virksomhedsoverdragelser kræver stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag.

¹⁰³ TG KL § 15, stk. 4 og 5.

¹⁰⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 208.

Meddelelsen som udsendes skal, jf. KL § 11b, indeholde en række minimumsoplysninger, som er:

- Oplysninger om skyldnerens vigtigste aktiver og passiver samt en fortegnelse over kreditorerne, hvorpå der er angivet, hvilke sikkerheder der er stillet overfor de enkelte kreditorer.
- En redegørelse for skyldnerens regnskabsføring. Oplysninger herom kan være medvirkende til at danne indtryk af, hvor valide dataene er. Såfremt regnskabsføringen har været i orden, vil man kunne stole bedre på tallene, end hvis bogholderiet har været "rodet". Desuden bør det oplyses, om der er udført revision af regnskabet eller ej.
- En redegørelse for årsagerne til rekonstruktionen samt hvad formålet med rekonstruktionen er (virksomhedsoverdragelse/tvangsakkord). Formålet med rekonstruktionen vil dog kun være foreløbig, da denne meddelelse ligger meget tidligt i forløbet. Med hensyn til redegørelsen om årsagerne til rekonstruktionen skal denne være mere udførlig, f.eks. oplysninger om, om det er skyldnerens letsindighed der har gjort, at virksomheden er havnet i en krise, eller om det skyldes en generel lavkonjunktur osv.
- Oplysninger om mødetidspunktet og sted for afholdelse af mødet med fordringshaverne.
- Virksomhedens seneste årsrapport skal vedlægges (eller dele heraf). Såfremt seneste årsrapport ikke endeligt er afsluttet, kan det være nødvendigt at vedlægge årsrapporten fra året før.

Derudover skal/bør meddelelsen tillige indeholde oplysninger såsom:

- At rekonstruktionsbehandling er indledt, tidspunktet (klokkeslæt) for indledningen samt hvilken skifteret begæringen er indleveret til. Derudover skal der gives en række oplysninger om skyldneren.
- Oplysninger om, hvem der er beskikket som hhv. rekonstruktør og tillidsmand.
- Oplysninger om de forventede omkostninger i forbindelse med at opnå en ordning.
- Oplysninger om den valgte værdiansættelsesmetode for skyldnerens aktiver.
- Udover sikkerhedsstillelser bør der ligeledes oplyses om kautionsforpligtelser m.v.
- Udover den seneste årsrapport bør efterfølgende perioderegnskaber og eventuelle budgetter ligeledes vedlægges.
- For så vidt at rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, bør der gives oplysninger herom, ligesom det bør oplyses, hvem der har indgivet begæringen om rekonstruktion.¹⁰⁵

Meddelelsen skal af rekonstruktøren offentliggøres i E&S' it-system.

¹⁰⁵ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 177-182 og Rekonstruktion – Teori og praksis, side 214-217.

Det kan dog være svært for rekonstruktøren at udsende disse oplysninger allerede indenfor en uge. Der findes i loven ingen regler om, hvilke konsekvenser der er af, at fristen ikke overholdes eller der mangler oplysninger i meddelelsen. Det kan dog få den betydning, at skifteretten afsætter rekonstruktøren jf. KL § 11g.¹⁰⁶

3.4.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Såvel de tidligere regler om tvangsakkord og betalingsstandsning, som de nugældende regler om rekonstruktion kræver alle, at der umiddelbart efter indledningen af rekonstruktionsbehandling/betalingsstandsning/tvangsakkord udsendes meddelelse herom til virksomhedspanthavere og fordringspanthavere.¹⁰⁷

Konkurslovens nugældende regler i § 11b, stk. 2 om udsendelse af meddelelse om rekonstruktionen til fordringshaverne er i lighed med de tidligere gældende regler i KL § 12 ved en betalingsstandsning. I dag er der dog den forskel, at meddelelsen, udover at skulle sendes til alle kendte fordringshavere ligesom tidligere, ligeledes skal sendes til andre, som bliver berørt af rekonstruktionsbehandlingen, med undtagelse af medarbejderne, med mindre medarbejderne har forfaldne løntilgodehavender.

Derudover skal meddelelsen i dag registreres i E&S' it-system, hvilket ikke tidligere var gældende, idet det ikke var muligt.

Tidligere var det ligeledes gældende ved en tvangsakkord, at der skulle udsendes meddelelse til alle kendte fordringshavere. Jf. den tidligere bestemmelse i KL § 169 var der dog øgede krav til, hvad der skulle fremsendes, som følge af, at der allerede på dette tidspunkt var tages stilling til, at det var en tvangsakkord der blev arbejdet hen i mod.

¹⁰⁶ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 178 + 184.

¹⁰⁷ TG KL §§ 12, stk. 3 og 169, stk. 1.

4 Rekonstruktionsplan

4.1 Forslag til rekonstruktionsplan

Senest 4 uger efter påbegyndelsen af rekonstruktionen, skal der afholdes møde med fordringshaverne (der henvises til afsnit 4.2). Senest en uge forinden dette møde, skal rekonstruktøren fremsende forslaget til rekonstruktionsplanen til kendte fordringshavere¹⁰⁸ og skifteretten.

Dette forslag skal som minimum indeholde følgende:

- En begrundet redegørelse for, hvilken rekonstruktionsform der foreslås (tvangsakkord/virksomhedsoverdragelse). Der bør gives oplysninger om, om der arbejdes hen imod en gældsnedsettelse og/eller en betalingsudsættelse eller om der er tale om en hel eller delvis overdragelse af virksomheden. Derudover skal der foreligge en udtalelse om, om der eventuelt er forhold, som kan stå i vejen for den foreslåede rekonstruktionsform.
- Oplysninger om virksomhedens balance pr. fristdagen angivet i en modregnet balance, og en redegørelse for afvigelser til den oprindelige udsendte balance. Såfremt det ikke er muligt at have en sådan balance klar til udsendelse på dette tidspunkt, skal balancen blot foreligge på mødet med fordringshaverne.
- En redegørelse for de væsentligste handlinger, der vil blive/bør blive udført i forbindelse med rekonstruktionen f.eks. afvikling af virksomheden.
- Oplysninger om, om tillidsmanden har konstateret mangler i virksomhedens seneste årsrapport, som blev udsendt i forbindelse med meddelelsen om rekonstruktionsbehandlingen under afsnit 3.4 *Meddelelse til fordringshavere*, f.eks. omkring going concern problematikken. Tillidsmanden skal dog ikke bruge meget tid på dette, men blot oplyse om det, såfremt der er åbenlyse fejl i årsrapporten.
- Tillidsmandens vurdering af værdien af virksomhedens aktiver såvel pantsatte som frie aktiver. Her tages der udgangspunkt i aktivernes værdi ved fortsat drift¹⁰⁹.
- En erklæring fra rekonstruktøren og tillidsmanden om, hvorvidt de mener, at planen er mulig at gennemføre. Rekonstruktøren bør dog ikke fremsætte et forslag til en rekonstruktionsplan, såfremt han ikke mener, at planen er gennemførlig. Men ved at afgive en erklæring herom, tilkendegives at rekonstruktøren og tillidsmanden aktivt har taget stilling til, om de mener at der er udsigt til, at rekonstruktionen kan lykkes.¹¹⁰

¹⁰⁸ Skal udelukkende fremsendes til de kreditorer, som skal stemme om forslaget, jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 184.

¹⁰⁹ Inspi nr. 7/8 2010, side 25. Jf. Rekonstruktionsret, side 211, er det den højeste værdi af enten en realistisk pris ved samlet salg inden for en forholdsvis kort periode, eller værdien i fortsat drift i skyldnerens virksomhed.

¹¹⁰ KL § 11c, stk. 1-3 og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 182-187.

Rekonstruktionsplanen skal være godkendt af skyldneren. Såfremt rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, er det rekonstruktøren der godkender planen, hvilket automatisk er tilfældet, idet det er rekonstruktøren der har fremsat planen.

I tilfælde af, at det ovenstående materiale ikke foreligger senest på mødet med fordringshaverne, medfører det, at rekonstruktionsbehandlingen ophører og skyldneren overgår til konkursbehandling jf. KL § 15, stk. 3.¹¹¹

4.2 Møde med fordringshaverne (vedtagelse af rekonstruktionsplan)

I forbindelse med skifterettens beskikkelse af rekonstruktionsteamet, beslutter skifteretten ligeledes, hvornår mødet med fordringshaverne skal afholdes, som omtalt under afsnit 3.1 *Indgivelse af begæring om rekonstruktion*.¹¹² Mødet afholdes, som tidligere omtalt, senest 4 uger efter rekonstruktionens indledning.

Udover fordringshaverne deltager ligeledes skyldneren, rekonstruktøren og tillidsmanden i mødet. Såfremt skyldneren udebliver fra mødet uden lovlig grund, medfører dette enten at skifteretten lader rekonstruktøren overtage ledelsen af virksomheden (hvis der er tale om et selskab eller lignende) eller at rekonstruktionsbehandlingen ophører med en konkurs til følge.¹¹³ I de tilfælde, hvor rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, er skyldneren tilstede i form af rekonstruktøren. Den tidligere ledelse behøver dermed ikke at deltage i mødet, med mindre dette bliver påkrævet.¹¹⁴

Det er i konkursloven ikke anført, hvilke konsekvenser det får, såfremt rekonstruktøren eller tillidsmanden ikke deltager i mødet. Dog vil det være mest hensigtsmæssigt at de deltager, da fordringshaverne dermed har mulighed for at stille spørgsmål m.m. Skifteretten kan dog, jf. KL § 11g, afsætte rekonstruktøren/tillidsmanden, og dermed antage en ny til at bestride hvervet.

På mødet drøftes forslaget til rekonstruktionsplanen. Her har fordringshaverne mulighed for at stille spørgsmål, således at de får et bedre grundlag at træffe deres beslutninger ud fra. Rekonstruktionsplanen bliver vedtaget, med mindre et flertal af fordringshaverne stemmer imod (se afsnit 4.4 *Afstemningsregler*).

¹¹¹ KL § 11c, stk. 3 og 4.

¹¹² KL § 11a, stk. 2.

¹¹³ KL § 11d.

¹¹⁴ KL § 12, stk. 4 med henvisning til KL § 100. § 100 kan gøres gældende i andre tilfælde også. Skyldner skal, såfremt det forlanges, møde i skifteretten og når der foretages registrering af virksomhedens aktiver. Derudover skal skyldner videregive nødvendige oplysninger til brug for rekonstruktionsbehandlingen.

Fordringshaverne har også mulighed for at komme med ændringsforslag til rekonstruktionsplanen, og dermed har fordringshaverne mulighed for at deltage aktivt i rekonstruktionen.

Hvis rekonstruktionsplanen ikke vedtages, som følge af at fordringshaverne har stemt imod forslaget, medfører det, at skifteretten træffer beslutning om, at rekonstruktionsbehandlingen ophører og virksomheden overgår til konkursbehandling.

Under særlige omstændigheder kan skifteretten, såfremt rekonstruktøren og tillidsmanden anmoder derom, udsætte mødet om rekonstruktionsplanen i op til 4 uger, jf. KL § 11e, stk. 5. Dette kræver dog, at fordringshaverne ikke modsætter sig dette. Hvis fordringshaverne stemmer imod en udsættelse af mødet, medfører det, at virksomheden herefter overgår til konkursbehandling. Særlige omstændigheder kunne være at materialet viser sig at være utilstrækkeligt, eller at der fremkommer nye forslag til rekonstruktionsplanen, som kræver uddybelser eller lign. Der kan kun ske udsættelse én gang og der gælder de samme regler om fremsendelse af forslag til rekonstruktionsplan, som ved afholdelse af det første møde. En udsættelse af 4 ugers mødet medfører dog ikke, at man kan undgå at afholde det 4 ugers møde, som skifteretten i første omgang har fastsat.¹¹⁵

Udover drøftelser om rekonstruktionsplanen, kan afstemning om rekonstruktørens overtagelse af ledelsen af virksomheden ligeledes behandles på dette møde. Der henvises til afsnit 3.3.1.1 *Rekonstruktørens overtagelse af ledelsen af virksomheden*.

Derudover kan skifteretten på mødet beskikke en eller flere rekonstruktører udover den/de der allerede er beskikket, hvilket i praksis kun vil ske i komplekse virksomheder. Derudover kan der beskikkes en anden tillidsmand.¹¹⁶

4.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Ved sammenholdelse kan der ikke drages en direkte parallel mellem de tidligere regler og de nugældende regler mht. rekonstruktionsplanen. Såvel under betalingsstandsning som under åbning af forhandlinger om tvangsakkord blev der, som tidligere omtalt, udsendt meddelelse til fordringshaverne kort tid efter anmeldelsen/åbningen. Dette er, som tidligere omtalt, ligeledes gældende i de nuværende regler om rekonstruktion, men yderligere skal der nu udsendes et forslag til rekonstruktionsplan senest en uge inden mødet med fordringshaverne.

¹¹⁵ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 222.

¹¹⁶ KL § 11e, stk. 4. Det er udelukkende på mødet om rekonstruktionsplanen eller et eventuelt møde efter § 11f, stk. 2, at skifteretten kan øge antallet af rekonstruktører (jf. L199, bemærkninger til § 11e).

Dette skal ses i sammenhæng med, at man i dag ved indledningen af en rekonstruktion ikke nødvendigvis har truffet afgørelse om, om der sigtes mod en virksomhedsoverdragelse eller en tvangsakkord, hvilket var tilfældet tidligere i en tvangsakkord. Derfor var det muligt at have udarbejdet alle nødvendige materialer allerede ved åbningen af tvangsakkordforhandlingerne. Desuden er der i dag øgede informationskrav.

Dog er der samstemmighed om, at der skal afholdes møde med fordringshaverne. Hvor der i dag skal holdes møde senest 4 uger efter indledningen af rekonstruktionen, skulle der i en betalingsstandsning jf. den tidligere gældende KL § 11, stk. 2, afholdes møde senest 3 uger efter, at betalingsstandsningen var anmeldt. Derimod var der i de tidligere gældende regler i konkurslovens § 169 ikke angivet en tidsfrist for afholdelse af møde med fordringshaverne i en tvangsakkord.

Den modregnede balance kan i dag udarbejdes af såvel tillidsmanden, virksomhedens revisor som internt i virksomheden. Tidligere var det tillidsmanden/tillidsmændene, som udarbejdede den modregnede balance.¹¹⁷

Såfremt fordringshaverne i dag stemmer imod forslaget til rekonstruktionsplanen (eller rekonstruktionsforslaget), medfører det, at skyldneren overgår til konkursbehandling. Dermed kan fordringshaverne i dag aktivt medvirke til, at skyldner hurtigere overgår til konkurs.

Der fandtes på mødet med fordringshaverne under en betalingsstandsning ingen afstemning sted blandt fordringshaverne, men det var i stedet skifteretten der traf beslutning om, om betalingsstandsningen skulle opretholdes.

Tidligere stemte fordringshaverne til gengæld om tvangsakkordforslaget. Såfremt forslaget ikke blev vedtaget, kunne skifteretten indkalde til en ny afstemning, hvis der var udsigter til, at forslaget kunne vedtages. Alternativt kunne skyldner træde ud af akkordforhandlingerne igen, hvilket ikke medførte, at skyldner overgik til konkursbehandling. Der kunne dog være indgivet en konkursbegæring under betalingsstandsningen/tvangsakkordforhandlingerne, som derefter skulle behandles.¹¹⁸

¹¹⁷ TG KL § 165, stk. 2.

¹¹⁸ TG KL §§ 13, 176 og 177.

4.4 Afstemningsregler

Flere gange under forløbet af en rekonstruktion vil fordringshaverne skulle foretage afstemninger, men alt afhængig af hvad der stemmes om, er der forskel på afstemningsreglerne. Dog stemmes der altid efter fordringernes beløb.¹¹⁹

De nugældende regler og de tidligere gældende regler i en tvangsakkord er ens mht. stemmerettighederne for bestridte og betingede fordringer, nærståendes fordringer og fordringer der er sikret via pant eller lignende.¹²⁰

Alt afhængig af om der på tidspunktet for en afstemning er fremsat et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord er KL § 120, stk. 1 eller KL § 13d, stk. 4 gældende.

Såfremt der ikke er fremsat et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord gælder § 120, stk. 1. Det betyder, at det udelukkende er fordringer, som opnår delvis dækning i en eventuel konkurs, som har stemmeret. Dermed har fordringer som opnår fuld eller ingen dækning ingen stemmeret, hvilket betyder, at kun én klasse af krav kan opnå stemmeret.

Derimod gælder § 13d, stk. 4, såfremt der er fremsat et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord, uanset om der stemmes om rekonstruktionsforslaget eller andre anliggender. Her opnår de fordringshavere, hvis fordringer berøres af tvangsakkorden, stemmeret. En fordring berøres af tvangsakkorden, med mindre fordringen er nævnt i KL § 10a stk. 2 eller 3 (stk. 2 indeholder de fordringer, som ikke kan omfattes af en tvangsakkord, imens stk. 3 indeholder de fordringer, som bortfalder i en tvangsakkord).

En fordring giver ret til at stemme med den pålydende værdi, uanset hvad den forventede dividenden er og dermed også selvom der er stillet forslag om 0 % i dividende. Såfremt der i tvangsakkorden er stillet forslag om betalingsudsættelse, betyder det, at fordringen stadig er berørt af akkorden og dermed giver ret til at stemme. I visse situationer meddeler en kreditor selv, at han vil eftergive sit krav på skyldneren. I disse tilfælde har kreditoren stadig stemmeret, såfremt han har betinget sin eftergivelse af, at rekonstruktionsforslaget stadfæstes.¹²¹

Forslaget til rekonstruktions**planen** bliver vedtaget, med mindre et flertal af fordringshaverne, som deltager i afstemningen, stemmer imod og dette flertal udgør minimum 25 % af de kendte stemmeberettigede fordringers værdi, altså de fordringer, som ville have givet stemmeret, såfremt fordringshaverne var fremmødt på mødet.

¹¹⁹ KL § 13d, stk. 2.

¹²⁰ KL §§ 13d, stk. 2 og 3, 120, stk. 2, 121.

¹²¹ KL § 13d.

Såfremt der kommer forslag til ændringer af rekonstruktionsplanen bliver disse vedtaget, såfremt et flertal af fordringshaverne, som deltager i afstemningen, stemmer for ændringerne og dette flertal udgør minimum 25 % af de kendte stemmeberettigede fordringers værdi.

Der kan udelukkende ske udsættelse af mødet om rekonstruktionsplanen, såfremt fordringshaverne ikke er imod dette. Dvs. hvis minimum halvdelen af fordringshaverne stemmer imod en udsættelse og disse udgør minimum 25 % af samtlige kendte stemmeberettigede fordringers værdi, vil mødet ikke kunne udsættes. I forbindelse med afstemningerne på mødet om rekonstruktionsplanen er KL § 120, stk. 1 altid gældende, dvs. at det udelukkende er de fordringshavere, som opnår delvis dækning i en eventuel efterfølgende konkurs, som opnår stemmeret.¹²²

Ved afstemning om rekonstruktions**forslaget** gælder det, jf. KL § 13d, stk. 1, at rekonstruktionsforslaget er vedtaget, med mindre et flertal af fordringshaverne, som deltager i mødet og som afgiver stemme, stemmer imod, dvs. her tages der ikke hensyn til alle de fordringer, som ikke er repræsenteret på mødet. Alt afhængig af, om der i rekonstruktionsforslaget er fremsat forslag om en tvangsakkord, er § 120, stk. 1 eller § 13d, stk. 4 gældende.

KL § 13d finder udover ovenstående afstemninger om rekonstruktionsplan (her gælder udelukkende KL § 13d, stk. 2 og 3) og rekonstruktionsforslag også anvendelse ved afstemning om rekonstruktørens overtagelse af ledelsen, afstemninger om anlæggelse eller salg af omstødsessag samt på afstemning om en forlængelse af fristen for afstemning om rekonstruktionsforslaget.

Ved afstemning herom gælder reglerne i § 120, stk. 1, med mindre der er fremsat et rekonstruktionsforslag om tvangsakkord. Er dette tilfældet gælder § 13d, stk. 4.¹²³

4.4.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

I dag gælder det, at rekonstruktionsplanen og -forslaget er vedtaget, med mindre det forkastes af fordringshaverne. Det betyder, at såfremt ingen stemmer imod, er planen/forslaget vedtaget. Der stemmes i dag udelukkende efter beløb, hvor der tidligere blev stemt både efter antal og efter beløb.

Forkastes rekonstruktionsplanen eller -forslaget medfører det i dag, at skyldner overgår til konkursbehandling.

Tidligere var det gældende, at 60 % af de fordringshaverne der deltog i afstemningen (efter antal) skulle stemme for et tvangsakkordforslag og ud over det, skulle mellem 60 % og 75 % af de samlede stemmebe-

¹²² KL § 11e og Rekonstruktionsret, side 49.

¹²³ Jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 278.

rettigede fordringshaverne¹²⁴ (efter beløb) stemme for forslaget. Hvis ikke dette var tilfældet, blev akkordforslaget forkastet, men dette betød ikke, at skyldner direkte overgik til konkursbehandling.

Der er dermed indført betydelige lempelser i afstemningsreglerne i forhold til tidligere, idet der udelukkes måles på de kreditorer som aktivt deltager i afstemningerne (dog på nær ved afstemning om rekonstruktionsplanen) og dermed ikke de kreditorer, som forholder sig passive. Formålet er at motivere kreditorerne til aktivt at deltage i rekonstruktionsprocessen.¹²⁵ Omvendt hindres processen dog heller ikke af, at fordringshaverne forholder sig passivt, idet rekonstruktionsplanen kan vedtages alligevel.

Tidligere var det gældende, at såfremt fordringshaverne havde afgivet stemme eller tiltrædelseserklæring, ville denne stemme eller tiltrædelseserklæring være gældende i senere afstemninger om samme spørgsmål, med mindre stemmen blev tilbagekaldt.¹²⁶ Dette er ikke gældende i dag, hvor der således skal afgives særskilt stemme i hvert tilfælde.

5 Løbende orientering af fordringshavere

Hvis det viser sig, at forudsætningerne for rekonstruktionsplanen ændrer sig væsentligt, skal rekonstruktøren straks orientere skifteretten og fordringshaverne om ændringerne. Dette kunne være ændrede oplysninger til skyldnerens balance, nye muligheder for rekonstruktion m.m.

Skifteretten indkalder derefter til et møde, hvor det afgøres om rekonstruktionsbehandlingen skal fortsætte eller ophøre.¹²⁷ Der gælder de samme retningslinjer i KL §§ 11c - 11e for dette møde, som for 4 ugers mødet med fordringshaverne (se afsnit 4.1 og 4.2).

Senest 3 måneder efter, at rekonstruktionsbehandlingen er indledt, skal rekonstruktøren fremsende en redegørelse til alle kendte kreditorer og skifteretten, hvori der redegøres for alle væsentlige forhold om rekonstruktionsbehandlingen. Der redegøres ligeledes for et eventuelt resultat af fortsat drift af virksomheden, vedlagt en oversigt over statusposter. Der orienteres desuden om, hvornår det forventes, at der sendes et rekonstruktionsforslag ud.¹²⁸ I forbindelse med udsendelse af redegørelsen, bør rekonstruktøren

¹²⁴ Hvor stor en procentdel der skulle stemme for forslaget afhang af, hvilken dividende der blev stemt om eller om der var tale om en betalingsudsættelse.

¹²⁵ R&R nr. 10/2010 artikel "Nye regler for rekonstruktion af nødlidende virksomheder".

¹²⁶ TG KL § 175, stk. 3.

¹²⁷ KL § 11f, stk. 2.

¹²⁸ KL § 11f, stk. 1.

samtidig bede skifteretten om at fastsætte et mødetidspunkt for afstemningen om rekonstruktionsforslaget.¹²⁹

5.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

I de tidligere gældende regler om betalingsstandsning og tvangsakkord fandtes der ingen lignende regler om løbende orientering af fordringshaverne. Bestemmelserne er indført for at øge orienteringen af fordringshaverne under rekonstruktionen.

6 Rekonstruktionsforslag

6.1 Udsendelse af rekonstruktionsforslag m.v.

Senest 14 dage før mødet om rekonstruktionsforslaget, skal rekonstruktøren udsende rekonstruktionsforslaget og en række materialer til såvel skifteretten som alle kendte kreditorer og andre, som berøres af rekonstruktionsforslaget.¹³⁰ Det udsendte skal indeholde følgende:

- Dato for afholdelse af mødet om rekonstruktionsforslaget
- Rekonstruktionsforslaget
 - Såfremt rekonstruktionsforslaget indeholder forslag om en virksomhedsoverdragelse skal forslaget indeholde overdragelsessum, hvem virksomheden overdrages til og hvad der er indbefattet af overdragelsen (aktiver, passiver og gensidigt bebyrdende aftaler)
- En oversigt over skyldnerens status indeholdende (angives i en modregnet balance):
 - Oversigt over aktiver påført de enkelte aktivers værdi
 - Oversigt over de pantsatte aktiver med angivelse af, hvilket pant der er i aktivet og værdien af pantet. Derudover angives en eventuel friværdi.
 - Oversigt over usikrede krav (også de pantsikrede krav, i det omfang pantet ikke slår til) med angivelse af fordringshaveren. Oversigten skal være opdelt efter kravenes placering i konkursordenen.
 - Både betingede og bestridte krav medtages i oversigten

¹²⁹ Betænkning 1512, side 333.

¹³⁰ Dog skal det ikke udsendes til de ansatte, medmindre de ansatte har forfaldne løntilgodehavender og dermed bliver berørt af rekonstruktionsforslaget (jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 267). F.eks. skal der heller ikke ske udsendelse til en fordringshaver, som har pant for hele sit krav, idet denne (f.eks. ved et forslag om en tvangsakkord) ikke bliver berørt af rekonstruktionsforslaget.

- En redegørelse fra rekonstruktør og tillidsmand indeholdende følgende:
 - Eventuelle kommentarer til den modregnede balance
 - En redegørelse for sammenhængen mellem det seneste aflagte regnskab og statusoversigten
 - Oplysninger om eventuelle omstødelige dispositioner og oplysninger om eventuelle allerede anlagte omstødelsessager, samt oplysninger om udlæg og arrest, som er bortfaldet ved rekonstruktionens indledning
 - Oplysninger om ansvarspådragende forhold, som kan gøres gældende overfor skyldner (og ved f.eks. et selskab også forhold, der kan gøres gældende overfor ledelsen)
 - Oplysninger om årsagerne til de økonomiske vanskeligheder
 - En anslået dividende i det tilfælde, at skyldneren går konkurs
 - En redegørelse for skyldnerens samarbejde under rekonstruktionen
 - En erklæring fra rekonstruktør og tillidsmand om, hvorvidt de finder rekonstruktionsforslaget rimeligt og hvorvidt de mener, at der er betryggelse for at forslaget kan opfyldes.

Rekonstruktøren kan, så længe forslaget ikke er vedtaget, ændre i forslaget.

Rekonstruktionsforslaget skal være i overensstemmelse med den vedtagne rekonstruktionsplan¹³¹. Hvis formålet med rekonstruktionen undervejs har ændret sig væsentligt, er det rekonstruktørens pligt at informere herom, og fordringshaverne skal foretage en ny afstemning, jf. KL § 11f, stk. 2. Dette er nødvendigt, idet rekonstruktionsforslaget ellers ikke er i overensstemmelse med rekonstruktionsplanen.

Skyldneren skal godkende rekonstruktionsforslaget og statusoversigten inden det sendes til skifteretten og kreditorerne. Godkendes det ikke af skyldneren, overgår skyldner til konkursbehandling. I de tilfælde, hvor rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, er det rekonstruktøren der godkender, hvilket sker i forbindelse med, at han fremsætter forslaget og statusoversigten.

I forbindelse med udsendelsen skal rekonstruktøren, såfremt skyldner er registreret hos E&S, ligeledes registrere en meddelelse hos E&S om, at materialet er udsendt og at skifteretten har materialet til gennemsyn.

¹³¹ INSPI 7/8 2010, side 11.

Skifteretten står for at indrykke en meddelelse i Statstidende om indkaldelse til mødet i skifteretten. Heri opfordres de kreditorer, som endnu ikke har gjort deres krav gældende, til at anmelde dette til rekonstruktøren.

Såfremt skifteretten ikke har modtaget materialet senest 14 dage før mødet om rekonstruktionsforslaget, ophører rekonstruktionsbehandlingen, og skyldner bliver taget under konkursbehandling i stedet.

Skyldner kan dog, med rekonstruktørens samtykke, anmode skifteretten om en udsættelse på op til 2 måneder¹³².

Anmodningen skal være skriftlig og indeholde en redegørelse for baggrunden for udsættelsen og hvad formålet er hermed. Alle kendte kreditorer og andre (på nær ansatte, med mindre de ansatte har løntilgodehavender) som berøres af udsættelsen skal straks indkaldes til et møde i skifteretten, som afholdes senest en uge efter, at skifteretten har modtaget anmodningen om udsættelse. Sammen med indkaldelsen til mødet skal der ligeledes fremsendes anmodningen om udsættelsen samt eventuelle bilag. På mødet behandles anmodningen og fordringshaverne skal stemme om udsættelsen af mødet om rekonstruktionsforslaget (se afsnit 4.4). Vedtager fordringshaverne ikke at der kan ske fristforlængelse, medfører det, at skyldner overgår til konkursbehandling.

Der er her tale om, at det ikke kun er stemmeberettigede fordringshavere der indkaldes til mødet, idet alle parter, som bliver berørt af en eventuel forlængelse, skal indkaldes. Dette gælder f.eks. en panthaver, hvis gæld er fuldt ud dækket via pantet. Denne panthaver har ingen stemmeadgang, men bliver dog berørt af en eventuel forlængelse, idet panthaveren ikke kan foretage individualforfølgning, så længe skyldner er under rekonstruktionsbehandling.¹³³

6.2 Møde med fordringshaverne (vedtagelse af rekonstruktionsforslag)

Senest 6 måneder efter mødet med fordringshaverne om rekonstruktionsplanen,¹³⁴ skal der i skifteretten afholdes møde, hvor der stemmes om rekonstruktionsforslaget.¹³⁵

På mødet deltager fordringshaverne, skyldneren, rekonstruktøren og tillidsmanden. Såfremt rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, repræsenterer han skyldneren.

¹³² Der kan maksimalt bedes om udsættelse i 4 måneder, men udsættelsen kan godt ske af flere omgange, således at der f.eks. bedes om udsættelse 4 gange af 1 måneds varighed (jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 436).

¹³³ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 437. Kilde til hele afsnittet: KL §§ 13, 13a og 13b.

¹³⁴ Eller inden for en eventuelt forlænget frist.

¹³⁵ KL § 13, stk. 1.

Udebliver skyldneren uden lovlig grund fra mødet, kan skifteretten bestemme, at rekonstruktionsbehandlingen ophører, medmindre skifteretten i stedet træffer beslutning om, at rekonstruktøren overtager ledelsen af virksomheden, hvilket dog kun kan ske, såfremt fordringshaverne vedtager dette (se afsnit 4.4 *Afstemningsregler*).

Såfremt rekonstruktøren eller tillidsmanden udebliver fra mødet, er det ikke lovreguleret, hvad der sker i disse tilfælde¹³⁶. Dermed kan fordringshaverne sagtens stemme om rekonstruktionsforslaget, selvom rekonstruktøren og/eller tillidsmanden ikke deltager i mødet (dette vil dog ikke være hensigtsmæssigt, idet fordringshaverne bl.a. ikke har mulighed for at stille spørgsmål). Såfremt rekonstruktøren har overtaget ledelsen, vil hans fravær dog betyde, at skyldneren heller ikke er mødt op, og rekonstruktionsbehandlingen vil derfor ophøre.¹³⁷

Jf. KL § 13d, stk. 1, er rekonstruktionsforslaget som udgangspunkt vedtaget, med mindre fordringshaverne stemmer imod (se afsnit 4.4 *Afstemningsregler*). Når rekonstruktionsforslaget er vedtaget, skal det stadfæstes af skifteretten for at være gyldigt.

Har nogen af kreditorerne eller andre indsigelser imod rekonstruktionsforslaget, skal der senest på dette møde oplyse herom. Indsigelserne skal være begrundede og skifteretten kan give en kort frist til at fremkomme med begrundelserne herfor. Efter rekonstruktionsforslaget er stadfæstet af skifteretten kan der ikke længere ske indsigelser, med mindre dette sker efter KL § 14e.

Der er en række tilfælde, hvor skifteretten skal nægte stadfæstelse på trods af, at fordringshaverne har vedtaget rekonstruktionsforslaget, dette er:

1. hvis skifteretten opdager fejl i forbindelse med rekonstruktionsbehandlingen eller oplysningerne er ufuldstændige og dette har væsentlig indvirkning på, om rekonstruktionsforslaget bliver vedtaget eller ej,
2. hvis forslaget indeholder bestemmelser om en tvangsakkord, som er i strid med KL § 10a eller forslaget i øvrigt er i strid med lovgivningen,
3. hvis én eller flere af fordringshaverne er blevet begunstiget af skyldneren eller 3. mand for derigennem at kunne påvirke fordringshaverens stemmeafgivning.

¹³⁶ Der kan evt. ske afsættelse af rekonstruktøren/tillidsmanden efter KL § 11g.

¹³⁷ KL § 13c og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 275.

Såfremt skifteretten nægter stadfæstelse på grund af punkt 1, kan skifteretten udsætte afgørelsen om stadfæstelse af rekonstruktionsforslaget, så længe en ny afstemning om rekonstruktionsforslaget kan afholdes indenfor 6 måneders fristen eller indenfor en eventuelt forlænget frist i henhold til KL § 13a. Såfremt en ny afstemning ikke kan afholdes indenfor disse frister, medfører det, at rekonstruktionsbehandlingen ophører og virksomheden overgår til konkursbehandling. Ligeledes er det tilfældet, såfremt skifteretten nægter stadfæstelse pga. punkt 2 eller 3. Dette vil medføre, at rekonstruktionsbehandlingen ophører og virksomheden overgår til konkursbehandling. Der vil altså i de i punkt 2 og 3 angivne tilfælde ikke blive afholdt en ny afstemning.¹³⁸

Skifteretten kan nægte stadfæstelse af rekonstruktionsforslaget, hvis det vurderes, at vilkårene i rekonstruktionsforslaget står i misforhold til skyldnerens økonomi, dvs. hvis rekonstruktionsforslaget medfører, at kreditorerne bliver stillet ringere end hvis skyldner i stedet var gået konkurs.¹³⁹

Hvis skifteretten stadfæster forslaget, kan stadfæstelsen betinges af, at skyldneren lader rekonstruktøren føre tilsyn, således at rekonstruktøren sikrer sig, at skyldneren er i stand til at overholde sine forpligtelser jf. rekonstruktionsforslaget.¹⁴⁰ Dette vil dog som regel kun ske i tilfælde, hvor der er tale om en tvangsakkord, idet en virksomhedsoverdragelse som oftest vil medføre, at skyldner overgår til konkursbehandling, hvor kurator står for ledelsen af virksomheden.

Såfremt skyldneren ikke handler i overensstemmelse med rekonstruktionsforslaget eller handler på en måde, hvor fordringshavernes ret bringes i fare, skal rekonstruktøren/tilsynet give skifteretten besked herom, hvorefter fordringshaverne underrettes, evt. på et møde i skifteretten. Fordringshaverne kan derefter beslutte sig for, om de vil begære rekonstruktionen ophævet.

Hvis fordringshaverne stemmer imod vedtagelsen af rekonstruktionsforslaget, hvis forslaget ikke stadfæstes eller hvis forslaget stadfæstes, så ophører rekonstruktionsbehandlingen som udgangspunkt. I de første to tilfælde vil det medføre, at skyldner overgår til konkursbehandling¹⁴¹, hvorimod det sidste tilfælde medfører, at skyldner enten bliver solvent (ved en tvangsakkord) eller at skyldner overgår til konkursbehandling efter en virksomhedsoverdragelse.

¹³⁸ KL § 13e.

¹³⁹ KL § 13e, stk. 5. Jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 478 vil en rekonstruktionsdividende der er 10 % lavere end en konkursdividende nok medføre, at skifteretten nægter stadfæstelse.

¹⁴⁰ KL § 13e og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 282.

¹⁴¹ Hvis et rekonstruktionsforslag er forkastet eller nægtet stadfæstet er den eneste udvej en konkurs. Der kan dermed ikke på ny fremsættes et nyt forslag om rekonstruktion. Dette betyder, at man udelukkende har en enkelt chance, med mindre der er nægtet stadfæstelse som følge af fejl eller ufuldstændige oplysninger (Rekonstruktion – Teori og praksis, side 484).

Som undtagelser til det ovenstående er dog følgende:

1. I de tilfælde, hvor et stadfæstet rekonstruktionsforslag indeholder oplysninger om, at der senere fremkommer yderligere rekonstruktionsforslag, kan skifteretten bestemme, at rekonstruktionsbehandlingen fortsætter. Dette vil være i de tilfælde, hvor et rekonstruktionsforslag indeholder en virksomhedsoverdragelse tillige med et forslag om, at der efterfølgende forsøges etableret en tvangsakkord (således at skyldner, efter virksomhedsoverdragelsen, ikke ender i en konkurs). Dette rekonstruktionsforslag skal blot være fremsat indenfor 6 måneders fristen eller indenfor en eventuelt forlænget frist.
2. I de tilfælde, hvor der er stadfæstet et rekonstruktionsforslag om en virksomhedsoverdragelse, men hvor overdragelsen ikke er endelig (erhververen ikke har tiltrådt overdragelsen), kan rekonstruktionsbehandlingen fortsætte. Skifteretten fastsætter en frist på maksimalt 4 uger, hvor hververen forinden da skal have tiltrådt overdragelsen. Her skal 6 måneders fristen eller en eventuelt forlænget frist ligeledes overholdes. Når hververen har tiltrådt overdragelsen eller skifterettens frist er udløbet, ophører rekonstruktionsbehandlingen.

Såfremt det stadfæstede rekonstruktionsforslag indeholder en tvangsakkord, kan rekonstruktionsbehandlingen ikke fortsætte. Dette skyldes, at skyldner i forbindelse med en tvangsakkord ikke længere er insolvens.¹⁴²

I loven er der ikke angivet nogen minimumsfrist for, hvor lang tid der skal gå før der kan afholdes møde om afstemning om rekonstruktionsforslag. Der er dermed intet i vejen for, at mødet om rekonstruktionsforslaget afholdes meget tidligt i forløbet og eventuelt kan afholdes allerede før 4 ugers mødet, såfremt rekonstruktøren allerede har et rekonstruktionsforslag klar på dette tidligere tidspunkt. Dog skal fristerne mht. udsendelse af forslaget m.v. stadig overholdes.¹⁴³

6.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

I de tidligere gældende regler om betalingsstandsning var der ingen lignende regler om fremsættelse af rekonstruktionsforslag og afstemning herom. Der var intet krav om, at en betalingsstandsning skulle "føre noget med sig". Derfor var der ej heller lignende møder. Det eneste møde, som der var krav om tidligere, var mødet, som skulle afholdes senest 3 uger efter betalingsstandsningen var anmeldt.

¹⁴² KL § 13f.

¹⁴³ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 441-442.

De ovenstående regler er dog i vidt omfang identiske med de tidligere regler om tvangsakkord, hvor fordringshaverne skulle stemme om akkordforslaget. Akkordforslaget blev dog allerede fremsendt umiddelbart efter indledningen af akkordforhandlingerne, idet forberedelserne til akkordforslaget allerede var foregået forud for begæringen om åbningen af tvangsakkordforhandlingerne. En betalingsstandsning blev ofte brugt som et forstadie til en tvangsakkordforhandling, men akkordforslaget kunne også udarbejdes imens virksomheden var i normal drift.¹⁴⁴

Idet det tidligere var skyldneren, som fremsatte akkordforslaget, var der ingen særlige regler om, at denne skulle godkende akkordforslaget.

I dag skal skyldneren derimod tiltræde rekonstruktionsforslaget, ellers kan forslaget ikke fremsendes til fordringshaverne, hvilket vil medføre, at rekonstruktionsbehandlingen ophører med konkurs til følge.

Ligesom det tidligere var gældende i en tvangsakkord, skal skifteretten nægte stadfæstelse af rekonstruktionsforslaget i en række tilfælde. Dog er der sket ændring således, at skifteretten i dag skal nægte stadfæstelse, såfremt 3. mand har tilsagt nogen fordringshaver fordele for at indvirke på afstemningen, tidligere kunne skifteretten nægte stadfæstelse i sådanne tilfælde.¹⁴⁵

Derudover var det tidligere gældende, at skifteretten i en række tilfælde kunne nægte stadfæstelse af en tvangsakkord. Tre af disse tilfælde er i dag ikke begrundelse nok til, at skifteretten kan nægte stadfæstelse. Der er her tale om 1. hvis akkorden er til skade for fordringshaverne eller blot en af disse, 2. hvis det vurderes, at der ikke er rimelig udsigt til at akkorden kan opfyldes og 3. hvis skyldneren utilbørligt har forringet sin formuestilling til skade for fordringshaverne.¹⁴⁶ Disse tre årsager er i dag ikke nok til, at skifteretten kan nægte stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag, som fordringshaverne har vedtaget.¹⁴⁷

¹⁴⁴ TG KL §§ 11, 166 og 169.

¹⁴⁵ TG KL §§ 179 - 180.

¹⁴⁶ TG KL § 180.

¹⁴⁷ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 479.

7 Ophør af rekonstruktionsbehandling

Der kan være flere årsager til, at en rekonstruktionsbehandling ophører. Rekonstruktionsbehandlingen kan således ophøre enten som følge af en vellykket rekonstruktion eller en mislykket rekonstruktion.

Som omtalt i mange af de ovenstående afsnit, træffer skifteretten bestemmelse om, at rekonstruktionsbehandlingen ophører i en række tilfælde. Disse tilfælde er:

- Hvis der ikke stilles sikkerhed for rekonstruktørens og tillidsmandens arbejde efter anmodning fra skifteretten.
- Hvis forslaget til rekonstruktionsplanen ikke opfylder kravene senest på mødet med fordringshaverne eller balancen pr. fristdagen ikke foreligger senest på mødet (eller på et udsat møde).
- Hvis skyldneren udebliver fra mødet om rekonstruktionsplanen uden lovlig grund (eller fra et udsat møde), med mindre det besluttet, at rekonstruktøren overtager ledelsen af virksomheden.
- Hvis rekonstruktionsplanen ikke vedtages på mødet (eller på et udsat møde).
- Hvis rekonstruktøren/rekonstruktørerne afsættes og der ikke kan beskikkes en ny rekonstruktør.
- Hvis rekonstruktøren ikke udsender rekonstruktionsforslaget + det øvrige materiale indenfor fristen eller inden for en eventuel forlænget frist.
- Hvis skyldneren udebliver fra mødet om rekonstruktionsforslaget uden lovlig grund, med mindre det besluttet, at rekonstruktøren overtager ledelsen af virksomheden.
- Hvis rekonstruktionsforslaget forkastes af fordringshaverne, ikke bliver stadfæstet af skifteretten eller hvis skifteretten stadfæster rekonstruktionsforslaget¹⁴⁸ (med mindre skifteretten beslutter, at rekonstruktionen skal fortsætte ud over det stadfæstede rekonstruktionsforslag).

Derudover træffer skifteretten beslutning om, at rekonstruktionen ophører i følgende tilfælde:

- Hvis skyldneren ikke (længere) er insolvent.
- Hvis skyldneren begærer om det.
- Hvis rekonstruktionen er udsigtsløs.
- Hvis skyldneren ikke samarbejder loyalt eller hvis denne er medvirkende til at bringe fordringshavernes ret i fare.¹⁴⁹

¹⁴⁸ Stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag om tvangsakkord medfører, at skyldner bliver solvent. Såfremt der stadfæstes et rekonstruktionsforslag om virksomhedsoverdragelse, kan det betyde, at skyldner overgår til konkursbehandling herefter.

¹⁴⁹ Såfremt dette er tilfældet, vil en rekonstruktionsbehandling kunne fortsætte, såfremt rekonstruktøren overtager ledelsen af virksomheden (i de tilfælde, hvor der er tale om et selskab).

Rekonstruktøren vil i disse tilfælde, på nær hvor skyldner selv begærer om ophør af rekonstruktionsbehandling, straks skulle underrette skifteretten herom, hvorefter skyldner, fordringshavere, rekonstruktør og tillidsmand får lov til at udtale sig, inden skifteretten beslutter sig for, om rekonstruktionen skal ophøre. Hvis rekonstruktionen ophører, uden at skyldneren er solvent eller uden at der er stadfæstet et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord, vil det medføre, at skyldner overgår til konkursbehandling.¹⁵⁰ I de tilfælde, hvor det er skyldner der begærer om ophør af rekonstruktionsbehandling, eller hvor skyldneren ikke samarbejder loyalt eller bringer fordringshavernes ret i fare, og skyldner ikke er en privatperson, vil skifteretten kunne bestemme, at rekonstruktøren foreløbigt skal overtage ledelsen af virksomheden jf. KL § 12b. Herefter stemmer fordringshaverne om, om rekonstruktøren fortsat skal stå for ledelsen af virksomheden.¹⁵¹

Når rekonstruktionsbehandlingen ophører, skal skifteretten indrykke dette i Statstidende og rekonstruktøren skal registrere dette hos E&S, hvis skyldner er registreret her, med mindre skyldner bliver taget under konkursbehandling.¹⁵² Overgår skyldner til konkurs medfører dette, at skifteretten indrykker en bekendtgørelse i Statstidende om konkursen og konkursen registreres hos E&S, jf. KL § 109, stk. 1 og 2.

Desuden medfører rekonstruktionens ophør, i de tilfælde hvor rekonstruktøren har overtaget ledelsen af virksomheden, at rekonstruktøren ikke længere står for ledelsen, hvilket skal registreres hos E&S. Overgår skyldner til konkurs, bliver kurator automatisk registreret som værende ledelsen af virksomheden.

7.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Sammenlignet med de tidligere gældende regler om betalingsstandsning og tvangsakkord, er der i dag en lang række forhold, som kan medføre, at rekonstruktionsbehandlingen ophører. Som ovenfor omtalt ophører rekonstruktionen i tilfælde, hvor bl.a. formaliteter ikke er overholdt.

Tidligere traf skifteretten bestemmelse om, at en betalingsstandsning ophørte, såfremt:

- Betalingsstandsningen savnede et rimeligt formål,
- Skyldneren ikke samarbejdede loyalt, eller
- Hvis der i øvrigt ikke blev arbejdet betryggende hen imod en samlet ordning med fordringshaverne.

¹⁵⁰ KL § 15.

¹⁵¹ Rekonstruktionsret, side 67.

¹⁵² KL § 15b.

Derudover ophørte betalingsstandsningen, såfremt:

- Skyldneren tilbagekaldte anmeldelsen om betalingsstandsning,
- Der blev åbnet forhandlinger om tvangsakkord,
- Hvis der blev indledt gældssanering,
- Hvis der blev afsagt konkursdekret, eller
- Hvis fristen for udløb af betalingsstandsningen var kommet (med mindre fristen blev forlænget).¹⁵³

Ved forhandlinger om en tvangsakkord traf skifteretten tidligere bestemmelse om, at forhandlingerne ophørte, såfremt:

- De fornødne oplysninger ikke blev fremskaffet eller
- Hvis der ikke var rimelig udsigt til, at en tvangsakkord kunne vedtages, stadfæstes og opfyldes.¹⁵⁴

Derudover ophørte forhandlingerne om tvangsakkord i de tilfælde hvor:

- Akkordforslaget ikke blev vedtaget eller stadfæstet,
- Akkordforslaget blev stadfæstet
- Hvis anmodningen om åbning af akkordforhandlinger blev trukket tilbage.

Hvis et akkordforslag ikke blev vedtaget, kunne skifteretten, jf. den tidligere gældende KL § 177, indkalde til en ny afstemning, såfremt der var forventninger om, at akkordforslaget kunne vedtages.

Såfremt der ikke blev vedtaget/stadfæstet et akkordforslag, medførte det ikke, at skyldneren overgik til konkurs, men i stedet ophørte tvangsakkordforhandlingerne blot.

Der er mange ligheder mellem, hvornår en betalingsstandsning/tvangsakkord ophørte og hvornår en rekonstruktionsbehandling i dag ophører. I dag er der blot flere tilfælde, hvor dette sker, som følge af de mange ændringer i bestemmelserne om rekonstruktion.

En afgørende forskel i de tidligere og nuværende regler er, at såfremt en rekonstruktion i dag ophører, uden at der er stadfæstet et rekonstruktionsforslag, vil det altid medføre, at skyldner går konkurs. Tidligere kunne skyldner godt træde ud af betalingsstandsningen/tvangsakkordforhandlingerne igen uden at overgå til konkursbehandling derefter, medmindre der dog var indgivet en konkursbegæring, som derefter skulle behandles.

¹⁵³ TG KL §§ 16d og 16e.

¹⁵⁴ TG KL § 170.

8 Forhold efter rekonstruktionens stadfæstelse

Såfremt der stadfæstes et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord, bliver skyldneren solvent og virksomheden fortsætter derefter i almindelig drift. I det tilfælde, hvor rekonstruktionsforslaget udelukkende indeholder bestemmelse om en virksomhedsoverdragelse, vil virksomheden være blevet rekonstrueret, imens skyldneren i de fleste tilfælde stadig er insolvent. Dette medfører, at skyldner efterfølgende bliver taget under konkursbehandling.

Når der er stadfæstet et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord medfører dette, at eventuelle konkursbegæringer bortfalder, idet skyldneren nu er blevet solvent.¹⁵⁵

Hvad enten rekonstruktionsbehandlingen ophører som følge af et stadfæstet rekonstruktionsforslag eller ej, medfører det, at rekonstruktørens og tillidsmandens arbejde med rekonstruktionen er tilendebragt og skifteretten fastsætter herefter vederlaget til rekonstruktøren og tillidsmanden.

I afsnit 8.1 herunder er der redegjort for ændringerne i forhold efter rekonstruktionens stadfæstelse i forhold til tidligere gældende regler.

8.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Der findes ikke mange forskelle i bestemmelserne i de nugældende KL §§ 14-14e sammenholdt med de tidligere gældende KL §§ 182 og 189-195. Således regulerer disse paragraffer forhold efter rekonstruktionens stadfæstelse for hhv. en rekonstruktion efter de nugældende regler og en tvangsakkord efter de tidligere gældende regler.

Der findes dog en lille afvigelse mellem den nugældende KL § 14a og den tidligere gældende KL § 182, som indeholder bestemmelser om afsatte beløb til betingede og bestridte fordringer, som efterfølgende viser sig ikke at skulle udbetales. I dag bliver et eventuelt restbeløb udbetalt til fordringshaverne, med mindre det er bestemt, at beløbet udbetales til skyldner. Tidligere blev beløbet udbetalt til skyldneren.

Som følge af, at det i dag er muligt at rekonstruere en virksomhed gennem en virksomhedsoverdragelse, indeholder KL § 14c retsvirkningerne af en virksomhedsoverdragelse. KL § 14c indeholder bestemmelser

¹⁵⁵ KL § 24.

om, at en virksomhedsoverdragelse, som er stadfæstet i et rekonstruktionsforslag, ikke kan omstødes¹⁵⁶ og indeholder derudover bestemmelser om gensidigt bebyrdende aftaler og bindende vurderede pantsatte aktiver, som overdrages i en virksomhedsoverdragelse.

På trods af at en virksomhedsoverdragelse jf. KL § 14c ikke kan omstødes, kan der dog godt ske omstødelse af en virksomhedsoverdragelse, såfremt rekonstruktionen ophæves i henhold til KL § 14e og såfremt omstødelsesreglerne i KL §§ 64-80 er opfyldt.¹⁵⁷

9 Øvrige bestemmelser

9.1 Pantsatte aktiver

Når en skyldner er under rekonstruktion kan der ikke frit rådes over aktiver, som er pantsatte. Behandlingen af pantsatte aktiver under en rekonstruktion fremgår af konkurslovens §§ 12d -12f.

Jf. KL § 12d gælder følgende:

- Hvis skyldneren havde ret til at udskille aktivet fra pantet uden samtykke fra panthaveren inden rekonstruktionens indledning, har skyldneren stadig ret dertil efter rekonstruktionens indledning (på nær ved virksomhedspant).
- Derudover kan skyldner udskille et aktiv fra pantet uden samtykke, såfremt:
 - der kan ske omstødelse af pantet (har betydning ved virksomhedspant) eller
 - såfremt skifteretten har foretaget bindende vurdering af aktivet og panthaveren bliver betalt i det omfang panteaktivets værdi ligger inden for pantets værdi inden skyldneren sælger aktivet.
- Dette gælder ligeledes ved sikkerhedsrettigheder stiftet ved retsforfølgning, dvs. udlæg, hvilket dog ikke den store betydning i denne sammenhæng, idet udlæg foretaget senere end 3 måneder før fristdagen kan omstødes, jf. KL § 12i og § 71.¹⁵⁸

Som anført ovenfor kan en skyldner ikke frit sælge aktiver, der er omfattet af en virksomhedspant, når skyldner er under rekonstruktion. Dette skyldes, at der ved virksomhedspant er tale om et "flydende" pant, hvilket vil sige, at aktiverne, som er omfattet af pantet, skiftes ud som følge af virksomhedens drift og pantets værdi ændrer sig dermed som følge heraf. Derfor fryses pantets værdi ved rekonstruktionens

¹⁵⁶ Hverken i forbindelse med en efterfølgende konkurs, en efterfølgende ny rekonstruktionsbehandling eller en efterfølgende gældssanering. Jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 295.

¹⁵⁷ KL § 14e, stk. 3, nr. 3.

¹⁵⁸ KL § 12d.

indledning og aktiver kan derefter ikke tilgå eller fragå virksomhedspantet. Når der er tale om et virksomhedspant, skal panthaver give skyldneren lov til at sælge de aktiver¹⁵⁹, som er omfattet af virksomhedspantet. Dette er ret uhensigtsmæssigt, da der kan være tale om f.eks. et varelager. Panthaveren og skyldneren bør derfor lave en aftale om løsningen på dette, således at skyldneren kan fortsætte driften af virksomheden.¹⁶⁰

Som ovenfor omtalt, kan en skyldner råde over et aktiv, som skyldneren skulle have haft panthavers samtykke til, hvis skifteretten har fastsat aktivets værdi. Skyldneren kan anmode skifteretten om at fastsætte værdien af et eller flere pantsatte aktiver¹⁶¹, hvilket kan ske i følgende 3 tilfælde:

1. I forbindelse med en tvangsakkord, hvor det er gældende, at såfremt pantets værdi er mindre end fordringens værdi, vil difference blive omfattet af en eventuel tvangsakkord jf. KL § 10a, stk. 2, nr. 2.
2. I forbindelse med salg af panteaktivet, hvor pantets værdi skal betales til fordringshaver før salget må finde sted jf. KL § 12d, stk. 2, nr. 2.
3. I forbindelse med en virksomhedsoverdragelse, hvor aktivet indgår i overdragelsen. Her overtager den nye ejer udelukkende en gæld/pant svarende til den fastsatte værdi af aktivet jf. KL § 14c, stk. 4.¹⁶²

Til brug for fastsættelsen af værdien udarbejder tillidsmanden en vurdering af aktiverne¹⁶³ og de fordringshavere, som har pant i aktiverne får lov at udtale sig om denne værdiansættelse. Herefter fastsætter skifteretten en værdi, og pantets værdi er dermed endeligt.

Såvel rekonstruktør som skyldner og fordringshaver kan begære skifteretten om at ændre værdien af et aktiv, såfremt værdien har ændret sig væsentligt efterfølgende, f.eks. som følge af en ændring i prisudviklingen, ny teknologi eller at aktivet efterfølgende er gået i stykker. Såfremt tillidsmanden ikke er i stand til at vurdere aktiverne korrekt, kan skifteretten i stedet få foretaget syn og skøn. Vurderer skifteretten, at der ikke kan fastsættes en tilstrækkelig sikker vurdering af det pantsatte aktiv, kan denne afslå begæringen om at foretage bindende vurdering af aktivet.

¹⁵⁹ Med mindre aktivets værdi er blevet bindende vurderet og panthaver har modtaget fyldestgørelse.

¹⁶⁰ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 221-222.

¹⁶¹ Dog ikke fast ejendom, visse skibe, luftfartøjer, andele i andelsboligforeninger, fordringer og kapitalandele m.fl. Idet igangværende arbejder panteretligt anses som værende en fordring, kan der heller ikke ske bindende værdiansættelse heraf (jf. Virksomhedspant, side 81).

¹⁶² KL § 12e, stk. 1.

¹⁶³ I forbindelse med mødet med fordringshaverne om rekonstruktionsplanen, udarbejder tillidsmanden en vurdering af skyldnerens aktiver. Denne vurdering vil som oftest kunne bruges til skifterettens fastsættelse af værdien af aktiverne. Skifteretten kan bede tillidsmanden om at udarbejde en ny vurdering, såfremt der skulle være grundlag herfor.

Er et aktiv blevet bindende vurderet, vil en panthavers krav, i det omfang, at kravet er større end den bindende vurdering, blive omfattet af en tvangsakkord jf. KL § 10a, stk. 2, 3. punkt, og en senere afvigelse fra den bindende vurdering ved salg af aktivet, vil ikke få nogen indflydelse herpå. Efter stadfæstelse af en tvangsakkord vil skyldner dermed kunne få panthaverens pant nedlyst til at udgøre værdien jf. den bindende vurdering.

Såfremt skyldner begærer det, kan tillidsmanden foretage vurderinger på enkeltaktiver af aktiver, som har været vurderet i grupper. Dette er dog kun gældende, såfremt det kan vurderes uden store omkostninger.¹⁶⁴

I de tilfælde, hvor et aktiv ikke bindende vurderes, vides det ikke, om panthaverens krav er dækket af det pantsatte aktiv eller om en del af kravet bliver omfattet af en eventuel tvangsakkord. Derfor er det først den dag, hvor skyldneren sælger aktivet, at det kan opgøres, hvilken del af kravet der eventuelt falder udenfor pantets værdi og det er først her, at skyldneren kan betale panthaveren en eventuel akkorddividende.¹⁶⁵ Panthaveren risikerer dog, at der ikke findes midler til at betale akkorddividenden med. Alternativt kan panthaveren give afkald på noget af sin panteret og derved opnå dividende af afkaldet med det samme.

I forbindelse med vurdering og eventuelt salg af aktivet kan der opstå en række omkostninger. Hvem der skal dække disse omkostninger reguleres i § 12f. Således er følgende gældende:

- Såfremt det pantsatte aktiv sælges, er det køberen heraf, som skal betale skyldnerens rimelige omkostninger ifm. salg og vurdering af aktivet. Dette gælder både ved enkeltsalg og ved virksomheds-overdragelse. I praksis bliver det panthaveren (alternativt den sidste panthaver i rækken, hvis der er flere), som kommer til at betale herfor, idet køberen vil betale én pris for aktivet, uanset hvad omkostningerne til salg og vurdering er. Såfremt der er friværdis i aktivet vil det blive skyldneren, som kommer til at betale for omkostningerne i det omfang der er friværdis.
- Stadfæstes der et rekonstruktionsforslag om en tvangsakkord, kan skyldneren kræve, at panthaver (alternativt den sidste panthaver i rækken) betaler omkostningerne til vurderingen af de aktiver, der stadig er i behold, i det omfang der ikke er friværdis i aktivet. Er der friværdis i aktivet, betales omkostningerne af skyldner i det omfang der er friværdis. Er aktivet ikke bindende vurderet, skønner skifteretten aktivets værdi, ofte ud fra tillidsmandens foretagne vurdering.

¹⁶⁴ KL § 12e, Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 222-225 + 275 og L 199, bemærkninger til § 12e.

¹⁶⁵ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 274.

- Overgår skyldner til konkursbehandling uden at der er stadfæstet en tvangsakkord, skal omkostninger til værdiansættelsen af aktivet betales af vedkommende, som overtager det pantsatte aktiv på en auktion eller som køber aktivet i fri handel.

En panthaver kan anmelde ovenstående omkostninger som et krav og opnå dividende heraf. Hvis aktivet ikke er bindende vurderet, er det op til panthaveren at afgøre, om kravet skal anmeldes i rekonstruktionen, således at der kan opnås dividende heraf, eller om panthaveren vil vente og se, om kravet senere hen kan dækkes af pantet. Hvis skyldner indfrier gælden til panthaver, uden at sælge aktivet, vil panthaveren, udover restgælden kunne kræve omkostningerne til værdiansættelsen betalt.¹⁶⁶

Rekonstruktørens/tillidsmandens honorar for vurdering og evt. salg af aktivet skal indsættes på en særskilt og øremærket konto i banken, således at dette holdes adskilt fra skyldnerens midler. Det er skifteretten der træffer endelig afgørelse om, hvilket honorar rekonstruktøren/tillidsmanden får i forbindelse med vurdering og et eventuelt salg af aktivet. Viser det sig, at der er indbetalt for meget til omkostningerne i forbindelse hermed, tilfalder overskuddet vedkommende, som rent faktisk har afholdt udgiften, dvs. hvis aktivet er solgt – køberen heraf, og hvis aktivet ikke er solgt – panthaveren (eller skyldner).¹⁶⁷

9.1.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Skyldneren har i dag mere vidtrækkende beføjelser til at udskille aktiver, som er pantsatte. Under en betalingsstandsning kunne skyldneren med tilsynets samtykke anmode skifteretten om, at pantsatte aktiver og retsforfølgning, som ville kunne omstødes i konkurs, kunne sælges som et led i driften.¹⁶⁸ En lignende bestemmelse fandtes ikke i reglerne om tvangsakkord og derfor kunne der ikke ske udskillelse under tvangsakkordforhandlingerne.

I dag er det ikke nødvendigt at anmode skifteretten om udskillelse, men et aktiv, som er omfattet af et omstødeligt pant, vil uden videre kunne udskilles som et led i driften. Derudover vil skyldner kunne udskille aktiver fra et pant, så længe skyldneren også havde adgang dertil før rekonstruktionen blev indledt (på nær ved virksomhedspant). Et aktiv kan ligeledes udskilles, hvis det er blevet bindende vurderet og der er sket afregning med panthaveren.

¹⁶⁶ KL § 12f, KL § 87, stk. 3 og 4, Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 226-229 og Rekonstruktion – Teori og praksis, side 288.

¹⁶⁷ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 162-163.

¹⁶⁸ TG KL § 16a, stk. 3.

Som noget nyt kan der i dag foretages bindende vurdering af en lang række aktiver. Det betyder, at såfremt pantavers fordring er højere end den fastsatte værdi af panteaktivet, vil pantaver blive omfattet af en eventuel tvangsakkord for den del af fordringen, som ligger over panteaktivets værdi. Den fastsatte værdi kan også bruges i en virksomhedsoverdragelse eller til endelig afregning med en pantaver, uanset om aktivet sælges eller ej.

En lignende bestemmelse fandtes i de tidligere regler om tvangsakkord. Her kunne der dog udelukkende foretages bindende vurdering af aktiver, som var omfattet af et virksomhedspant (dog med undtagelse af fordringer, der stammede fra salg af varer og tjenesteydelser).¹⁶⁹ Dette betød dermed, at for andre panteaktivs vedkommende kunne den del af fordringens værdi, som ikke var dækket af panteaktivet først opgøres den dag, hvor aktivet blev solgt (ligesom det i dag er gældende for de aktiver, som ikke bindende vurderes).

I dag findes der bestemmelser om, hvem der skal betale for vurdering og salg af pantsatte aktiver. Der fandtes ikke tidligere lignende bestemmelser om, hvem der skulle betale for salgsomkostningerne i forbindelse med salg af et aktiv under en betalingsstandsning. Dette skal ses i lyset af, at der udelukkende kunne anmodes om udskillelse af panteret og retsforfølgning, som ville kunne omstødes i en konkurs, hvorfor det naturligt var skyldneren, som skulle betale for disse omkostninger.

Tilsvarende fandtes der heller ikke bestemmelser om, hvem der skulle betale for vurdering af aktiver omfattet af virksomhedspant i en tvangsakkord.

9.2 Individualforfølgning

Konkurslovens § 12c indeholder retningslinjer for individualforfølgning. Når en virksomhed er under rekonstruktionsbehandling har fordringshaverne begrænsede muligheder for at søge sig fyldestgjort i virksomhedens aktiver¹⁷⁰, hvilket skyldes, at kreditorerne skal behandles så lige som muligt. Dermed kan der, efter rekonstruktionsbehandlingens indledning, ikke foretages udlæg eller arrest, hverken for omstødelige eller uomstødelige underpantefordringer, dvs. at en kreditor ikke kan søge sig fyldestgjort, hvad enten fordringen er sikret via pant eller ej.¹⁷¹

¹⁶⁹ TG KL § 158, stk. 2, nr. 1 og § 165, stk. 2, nr. 1, 4. pkt.

¹⁷⁰ Men kan dermed godt søge sig fyldestgjort hos en 3. mand, hvis denne har stillet sikkerhed.

¹⁷¹ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 212.

Efter indledningen af rekonstruktionsbehandlingen er det således ikke muligt for fordringshaverne at søge sig fyldestgjort ved:

- arrest og udlæg,
 - arrest der er foretaget før rekonstruktionens indledning bortfalder
 - udlæg der er foretaget senere end 3 måneder før fristdagen bortfalder jf. KL § 12i med henvisning til § 71 (2 års frist ved nærstående, såfremt skyldner var eller blev insolvent i forbindelse hermed)
- brugspanteret,
 - hvis brugspant er etableret, skal det ophøre
- rådighedsberøvelse på grundlag af udlæg,
 - hvis rådighedsberøvelse er etableret, skal det ophøre
- fyldestgørelse på grundlag af udlæg kan ikke foretages uden skyldnerens og rekonstruktørens samtykke (og såfremt der sker samtykke, vil der være tale om udlæg, som ikke vil bortfalde i tilfælde af en konkurs).

De sidste to punkter har hovedsageligt betydning for dispositioner, der er foretaget mere end tre måneder før fristdagen.

Der er dog følgende undtagelser til ovenstående:

1. Rådighedsberøvelse på grundlag af udlæg og fyldestgørelse på grundlag af udlæg kan godt foretages ved udlæg i fordringer (enten gennem salg på tvangsauktion eller ved at indkræve fordringerne ved forfald), med mindre dette kan omstødes i henhold til KL § 12i. Dette er gældende for udlæg og fyldestgørelse der er foretaget mere end tre måneder før fristdagen, idet udlæg og fyldestgørelse bortfalder, såfremt det er foretaget mindre end tre måneder før fristdagen.
2. Såfremt en fordringshaver har tilbageholdelsesret i skyldnerens ejendele, indtil et bestemt beløb er betalt, kan fordringshaveren foretage udlæg og dermed søge sig fyldestgjort i disse ejendele. Fordringshaveren skal dog, efter rekonstruktionens indledning, have bedt skyldneren om at indbetale beløbet mindst 14 dage før udlægget foretages.
3. Krav der er sikret ved håndpant, ejendomsforbehold eller leasingret, virksomhedspant i fordringer og fordringspant berøres ikke af rekonstruktionen, hvilket medfører, at fordringshaver kan søge sig fyldestgjort heri.

4. Skyldneren skal på de pantefordringer, som ikke kan omstødes i en eventuel konkurs (efter §§ 70, 70a eller 74) og som ikke er omfattet af punkt 3 herover, betale løbende ydelser¹⁷², såfremt fordringshaver anmoder om det (gælder ydelserne efter rekonstruktionens indledning, hvilket kan medføre, at der skal ske periodisering af en ydelse). Anmoder fordringshaver ikke herom, har skyldner ikke pligt til at betale ydelserne. Såfremt skifteretten skønner, at pantet kun kan dække fordringens værdi delvist, skal skyldner kun indbetale en andel af de løbende ydelser svarende til den del, der skønnes der er dækket af pantet og den restgæld der ville være, såfremt skyldner havde overholdt sine forpligtelser. Såfremt aktivet er bindende vurderet, anvendes denne værdi. Hvis det skønnes, at pantet ikke kan dække noget af fordringen overhovedet, skal skyldner ikke betale løbende ydelser.
- Fordringshaveren kan søge sig fyldestgjort i det pantsatte aktiv, såfremt skyldneren ikke betaler sine ydelser rettidigt.¹⁷³

9.2.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Sammenholdt med de tidligere gældende regler ved betalingsstandsning og tvangsakkord er der nu en meget større begrænsning i adgangen til at søge sig fyldestgjort ved individualforfølgning.

Overordnet set var det tidligere gældende, at det udelukkende var usikrede fordringshavere der ikke kunne foretage individualforfølgning. Således kunne pantesikrede fordringshavere godt søge sig fyldestgjort, på nær i de tilfælde, hvor skifteretten traf bestemmelse om, at de pantesikrede fordringshavere heller ikke kunne søge sig fyldestgjort (hvilket kun var gældende i en betalingsstandsning, således kunne pantesikrede fordringshavere altid søge sig fyldestgjort i en tvangsakkord). Dette kunne f.eks. være i tilfælde, hvor et aktiv var nødvendigt for driften af virksomheden.¹⁷⁴

Derudover var det tidligere gældende, at såfremt fordringshaveren inden betalingsstandsningen/åbningen af tvangsakkordforhandlinger havde foretaget udlæg, etableret brugspanteret eller lign., skulle dette ikke ophøre. Tillige var det gældende i en tvangsakkord, at såfremt fordringen ikke var omfattet af akkorden, kunne fordringshaver godt søge sig fyldestgjort.¹⁷⁵

¹⁷² Dermed skal der ikke foretages betalinger til panthavere, som er sikret ved skadesløs- eller ejerpantebreve, da der her ikke er nogen løbende ydelse. Bestemmelsen om, at der skal betales løbende ydelser er en undtagelse til reglen om, at der ikke må betales "gammel" gæld.

¹⁷³ Kildehenvisninger til hele afsnittet: KL § 12c, KL § 12i, der henviser til § 71, KL § 12j.

¹⁷⁴ Dog kunne der ske fyldestgørelse, såfremt der var tale om håndpant, virksomhedspant i fordringer/fordringspant, pant i fondsaktiver og ejendomsforbehold (jf. Betænkning 1512, side 156).

¹⁷⁵ TG KL §§ 16-16a og 171.

Ligesom det tidligere var gældende, når pantesikrede fordringshavere ikke kunne foretage individualforfølgning, er det ligeledes gældende i dag, at skyldneren skal betale løbende ydelser på pantesikrede fordringer. Der er dog visse forskelle i reglerne i forhold til tidligere. I dag skal fordringshaveren anmode skyldneren om betaling og desuden skal skyldneren udelukkende betale løbende ydelser i det omfang, at pantet dækker pantets værdi.

Tidligere skulle skyldner i en betalingsstandsning, betale løbende ydelser, når skifteretten havde truffet beslutning om, at pantesikrede fordringshavere ikke kunne søge sig fyldestgjort. De løbende ydelser skulle dermed altid betales i fuldt omfang (og ikke først efter anmodning fra fordringshaver). Skifteretten kunne dog træffe beslutning om, at der ikke skulle betales løbende ydelser, såfremt pantet ikke kunne dække pantefordringen.¹⁷⁶

I dag kan en panthaver søge sig fyldestgjort i aktivet, såfremt skyldner ikke betaler de løbende ydelser. Tidligere var panthaver nødsaget til at få skifteretten til at ophæve fyldestgørelsesforbuddet, før der kunne ske fyldestgørelse.¹⁷⁷

Ved sammenligning af de tidligere gældende og de nugældende regler om individualforfølgning, er der således sket en betydelig indskrænkning i forhold til tidligere. Den ændrede retspraksis skyldes, at der derved kan skabes mere ro om rekonstruktionsbehandlingen og det er nemmere for rekonstruktøren at få et overblik over aktiverne. Ydermere skal der ikke anvendes tid og ressourcer på at træffe afgørelser om, om en fordringshaver må foretage individualforfølgning eller ej. Dette må alt andet lige fremme rekonstruktionsprocessen. Sidst men ikke mindst medfører forbuddet mod individualforfølgning, at lighedsprincippet i KL § 10c bedre kan efterleves.

De nugældende regler for individualforfølgning under en rekonstruktion er stort set identiske med reglerne ved konkurs.

¹⁷⁶ TG KL § 16a, stk. 2.

¹⁷⁷ Betænkning 1512, side 177.

9.3 Modregning

Modregningsreglerne i konkurslovens §§ 42-45 er ligeledes gældende under en rekonstruktionsbehandling. Derudover er der enkelte særregler i KL § 12g, som udelukkende er gældende ifm. en rekonstruktion.

Modregningsreglerne i §§ 42-45 omhandler følgende:

- § 42: generelle bestemmelser om, hvornår der kan ske modregning.
- § 43: regler for modregning med § 98 krav.
- § 44: regler om modregning ved betingede fordringer.
- § 45: regler ifm. fordringshavers mistede modregningsadgang, pga. skyldners overdragelse af en fordring.

Idet der ikke nærmere redegøres for detaljerne omkring modregning, er det dog relevant at knytte en bemærkning til KL § 42 og de særlige bestemmelser i KL § 12g.

Jf. § 42 kan der ske modregning, såfremt begge krav er opstået enten senest på fristdagen eller mellem fristdagen og dagen, hvor rekonstruktionen indledes¹⁷⁸. Fordringshaverens krav på skyldner kan dog ikke anvendes til modregning, hvis dette er erhvervet fra 3. mand senere end 3 måneder før fristdagen og hvis skyldneren havde sit krav på fordringshaveren på erhvervelsestidspunktet¹⁷⁹. Derudover kan der ikke ske modregning, hvis skyldnerens erhvervelse af kravet mod fordringshaveren er erhvervet under omstændigheder det svarer til, at der ved modregning er tale om en omstødelig betaling.

Ifølge § 12g er der dog følgende undtagelser til de ovenstående regler, som udelukkende er gældende under en rekonstruktion:

- Fordringshaverne kan ikke anvende et uforfaldent krav til modregning. Dermed kan fordringshaverne ikke presse skyldnerens likviditet unødigt ved at foretage modregning, men i stedet er fordringshaveren nødt til at indbetale sin gæld til skyldneren.
- Fordringshaverne kan ikke anvende et § 97 krav til modregning i skyldnerens krav, hvis skyldnerens krav er opstået som følge af en aftale der er videreført efter § 12o (gensidigt bebyrdende aftale). Dette skyldes, at såfremt der kunne ske modregning, og den gensidige bebyrdende aftale endnu ikke var opfyldt, vil skyldneren ikke have nogen gavn af at opfylde aftalen, idet der blot sker modregning. Derimod, når der ikke kan ske modregning, har skyldneren et incitament til at opfylde aftalen,

¹⁷⁸ Med mindre fordringernes beskaffenhed udelukker dette.

¹⁷⁹ Eller hvis erhvervelsen er sket tidligere og erhververen, dvs. fordringshaveren indså eller burde indse, at skyldner var insolvent.

idet fordringshaveren skal opfylde sin del af aftalen, dvs. betalingen, og dermed udelukkende kan anmelde sit § 97 krav i rekonstruktionen.

- Dog kan der ske modregning med § 94 krav. Dvs. at der kan ske modregning med en fordringshavers § 94 krav, og en fordring, som skyldner har erhvervet før rekonstruktionen er indledt (med mindre fordringernes beskaffenhed forhindrer dette).

9.3.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Modregningsreglerne under en rekonstruktionsbehandling tager udgangspunkt i modregningsreglerne i forbindelse med en konkurs, ligesom der tidligere var gældende ved en tvangsakkord.

Førhen var der følgende regler om modregning i en betalingsstandsning:

1. Der kunne ikke ske modregning mellem et krav, som skyldneren erhvervede på fordringshaveren efter fristdagen med et krav, som fordringshaveren havde på skyldneren inden fristdagen (oftest et § 97 krav).
2. Der kunne dog godt ske modregning med et § 94 krav, selvom skyldnerens krav var opstået før fristdagen.
3. Der kunne ikke ske modregning med et krav, som ikke var forfaldet.¹⁸⁰

Jf. den tidligere gældende KL § 163 var reglerne om modregning i en tvangsakkord enslydende med reglerne i konkurs. Dermed kunne der her godt ske modregning, selvom fordringshaverens krav på skyldneren ikke var forfaldet. Derimod var der ikke hjemmel til at foretage modregning mellem et § 94 krav og et krav, som skyldneren havde på fordringshaveren før fristdagen. Dvs. at der kunne overhovedet ikke ske modregning på tværs af fristdagen.

Dermed kan det siges, at der er videreført de tidligere regler om modregning i tvangsakkord mht. § 42, tillige med reglerne i betalingsstandsning om at fordringshaverens krav skulle være forfaldet og at der kunne ske modregning med § 94 krav.

I forbindelse med indførelsen af de nye regler om videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler er der kommet en ny regel i KL § 12g, stk. 3, som omhandler modregning mellem § 97 krav og krav, som er opstået som følge af, at skyldner har videreført en gensidigt bebyrdende aftale efter § 12o.

¹⁸⁰ TG KL § 16, stk. 1, 3. pkt., § 16, stk. 1, 3. pkt. modsætningsvist og L 199, afsnit 3.11.2.1.

9.4 Gensidigt bebyrdende aftaler

Som noget nyt er det nu muligt at videreføre gensidigt bebyrdende aftaler under en rekonstruktion. Reglerne tager udgangspunkt i reglerne om et konkursbos indtræden i gensidigt bebyrdende aftaler, men afviger dog på flere punkter derfra.

Indførelsen af reglerne om gensidigt bebyrdende aftaler under en rekonstruktionsbehandling er en stor fordel, idet der kan ske videreførelse af allerede indgåede aftaler, i stedet for at der skal indgås nye aftaler vedrørende f.eks. leasing eller leje af lokaler. Dette sparer skyldneren for en række omkostninger og såfremt skyldneren skulle indgå nye aftaler, ville dette med stor sandsynlighed medføre, at aftalerne ville blive dyrere i og med, at medkontrahenten ville være orienteret om, at der her ville foreligge en større risiko end hidtil antaget. Skyldneren vil også kunne vælge mellem de allerede indgåede aftaler, således at de aftaler, der er mest gunstige, vil kunne videreføres, imens de aftaler, som er mindre gunstige, vil kunne ophæves.

Reglerne om videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler under en rekonstruktionsbehandling findes i konkurslovens §§ 12n-12u. Jf. § 12n finder reglerne kun anvendelse, såfremt der ikke fremgår andet af andre lovbestemmelser eller af retsforholdets beskaffenhed¹⁸¹.

En gensidig bebyrdende aftale kan være aftaler såsom leasingaftaler, leje af lokaler, medarbejdere, levering af varer m.v. og gælder, hvad enten det er skyldneren eller medkontrahenten der står for levering af vareren/ydelsen.

Skyldner kan, med samtykke fra rekonstruktøren, videreføre gensidigt bebyrdende aftaler under en rekonstruktionsbehandling, dvs. at det som udgangspunkt er skyldneren der tager stilling til, hvilke kontrakter der skal videreføres og hvilke der ikke skal. Aftaler, som er ophævet af medkontrahenten indenfor de seneste 4 uger, som følge af skyldnerens misligholdelse, kan også videreføres.¹⁸² Dog kan skyldner ikke videreføre sådanne aftaler i de tilfælde, hvor medkontrahenten allerede har disponeret til anden side, f.eks. genudlejet lokalerne. Aftalen kan heller ikke videreføres, hvis medkontrahenten af andre årsager end misligholdelse med betalingerne, f.eks. mangler ved modtagne varer, havde adgang til at ophæve aftalen, medmindre at medkontrahenten samtykker i, at aftalen videreføres.

¹⁸¹ F.eks. en kreditaftale eller en uudnyttet kreditramme. Dette vil ikke umiddelbart kunne videreføres. Jf. Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 248.

¹⁸² Jf. Bemærkninger til § 12o i Lov 199 er der tale om aftaler der til enhver tid er ophævet inden for de sidste 4 uger, dvs. at der er tale om aftaler der er hævet indenfor de sidste 4 uger før rekonstruktionens indledning.

Medkontrahenten kan forlange, at skyldneren uden ugrundet ophold¹⁸³ træffer beslutning om, om den gensidigt bebyrdende aftale skal videreføres, dvs. her skal medkontrahenten aktivt spørge til, hvorvidt aftalen ønskes videreført. Dog gælder der mht. medarbejdere, jf. KL § 12u, stk. 1, at skyldner altid har 14 dage til at beslutte sig for, om en gensidigt bebyrdende aftale med en medarbejder skal fortsætte eller ej.¹⁸⁴

Såfremt en gensidig bebyrdende aftale om løbende ydelser videreføres under rekonstruktionen, gælder følgende:

- Aftalen kan altid opsiges med 1 måneds varsel, selvom der i kontrakten er angivet en længere frist. Er der i kontrakten angivet en kortere frist, kan der ske opsigelse med dette varsel.
- Opsiges der med en kortere varsel end angivet i kontrakten, vil medkontrahenten eventuelt kunne opnå erstatning. Dette afgøres efter § 12t, stk. 1, hvor det fremgår, at der kan opsiges med sædvanligt eller rimeligt varsel, med mindre medkontrahenten har sikret en længere opsigelsesvarsel f.eks. ved tinglysning. Dermed kan der opnås erstatning for den periode, der ligger mellem 1 måned og "sædvanligt eller rimeligt varsel" og i særlige tilfælde tillige erstatning efter § 12t, stk. 2.
- Når en aftale videreføres, medfører det, at kravet efter rekonstruktionens indledning bliver omfattet af § 94.
- Opsiges aftalen efterfølgende, vil kravet være omfattet af § 94 indtil udløbet af opsigelsesvarslet. Et eventuelt erstatningskrav vil dermed ikke være omfattet af § 94, men vil være §§ 95-97 krav, alt afhængig af, hvilken aftale der er tale om (hvis der er tale om en medarbejders erstatningskrav, vil det være omfattet af § 95). Dog gælder det specielt for erstatningskrav ifm. leasing, at den del af erstatningskravet, som må sidestilles med leasingrenter, er omfattet af § 98 og dermed vil bortfalde i en eventuel tvangsakkord jf. KL § 10a, stk. 3, nr. 3.
- Overgår skyldner til konkurs, vil krav for tiden efter konkursdekretets afsigelse ikke være omfattet af § 94. Kravet vil derefter få samme status som før rekonstruktionens indledning eller alternativt § 93 krav, såfremt konkursboet indtræder i aftalen.¹⁸⁵

Omfatter den videreførte gensidigt bebyrdende aftale ikke en løbende ydelse, gælder det blot, at kravet er omfattet af § 94 for tiden efter rekonstruktionens indledning.¹⁸⁶

¹⁸³ Hvilket i de fleste tilfælde vil betyde, at der skal svares inden en uge, dog kan kortere svarfrist forekomme alt afhængig af omstændighederne jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 336.

¹⁸⁴ KL § 12o.

¹⁸⁵ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 432-433, KL §§ 12o, stk. 4, 12p og 12t.

¹⁸⁶ KL § 12p, stk. 1.

Såfremt en gensidig bebyrdende aftale om løbende ydelser ikke videreføres under en rekonstruktion, gælder det:

- At der kan ske opsigelse med sædvanlig og rimelig varsel efter § 12t, stk. 1, med mindre medkontrahenten har sikret sig et længere opsigelsesvarsel, f.eks. ved tinglysning. Derudover vil der i sjældne tilfælde eventuelt kunne kræves erstatning efter § 12t, stk. 2.
- Såvel kravet i opsigelsesperioden, som et eventuelt erstatningskrav vil ikke være omfattet af § 94, men vil være omfattet af §§ 95-97 alt afhængig af, hvor kravet fra før rekonstruktionens indledning er placeret. Ligeledes er det her gældende, at ved eventuelle erstatningskrav for leasing, vil den del af erstatningskravet, som må sidestilles med leasingrenter, blive omfattet af § 98 og dermed bortfalder i en eventuel tvangsakkord.¹⁸⁷

Videreføres en gensidigt bebyrdende aftale, som ikke er en løbende ydelse, ikke under rekonstruktionen, medfører det, at et eventuelt erstatningskrav er omfattet af §§ 95-97.

For finansiel leasing, hvor der som oftest er angivet uopsigelighed i en meget lang periode, vil det i mange tilfælde medføre, at en sædvanlig og rimelig opsigelsesvarsel vil være hele den resterende periode, hvor der er uopsigelighed. Dette medfører dermed, at såfremt en aftale om finansiel leasing opsiges før tid, vil medkontrahenten kunne kræve erstatning for hele det tab, som leasingselskabet lider.¹⁸⁸ Som omtalt ovenfor vil den del af erstatningskravet, som dækker over leasingrenter bortfalde i en eventuel tvangsakkord.

Videreføres en aftale om finansiel leasing, vil hele kravet for de løbende ydelser (både renter og afdrag) kunne anmeldes som et § 94 krav, indtil udløbet af en eventuel opsigelsesperiode.

Såfremt der ved leasingaftaler er indbetalt et depositum, vil dette depositum kunne modregnes i det beløb, som skyldneren skylder leasinggiver. Leasingrenter som bortfalder i en tvangsakkord, vil højst sandsynligt kunne modregnes i et depositum, hvorved leasinggiver bliver godtgjort for de efterstillede krav og dermed, såfremt depositummet ikke er stort nok til at dække hele restancen, vil der kunne anmeldes et højere krav mod skyldner.¹⁸⁹ Depositum vil i andre gensidige bebyrdende aftaler ligeledes kunne modregnes i restancer.

¹⁸⁷ KL § 12t, sammenholdt med § 12p.

¹⁸⁸ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 400.

¹⁸⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 403.

Hvis en gensidig bebyrdende aftale ikke videreføres under rekonstruktionen, har medkontrahenten ret til at hæve aftalen. I de tilfælde, hvor medkontrahenten allerede har leveret sin del af ydelsen, enten helt eller delvist, kan medkontrahenten kun hæve aftalen og kræve ydelsen tilbage, hvis der er taget ejendomsforbehold eller såfremt et kontantforbehold kan gøres gældende.¹⁹⁰

I de tilfælde, hvor medkontrahenten har opfyldt sin del af en aftale efter rekonstruktionens indledning, kan medkontrahenten kræve sin ydelse tilbage, med mindre skyldneren og rekonstruktøren beslutter, at aftalen skal videreføres. Har skyldneren allerede rådet over ydelsen, f.eks. en vareleverance, således at denne ikke kan tilbageleveres i nogenlunde samme stand, bliver medkontrahentens krav mod skyldner omfattet af § 94.¹⁹¹

Når en gensidigt bebyrdende aftale videreføres under en rekonstruktion mister medkontrahenten en række beføjelser, hvilket, jf. KL § 12n, er gældende, uanset om andet fremgår af andre lovbestemmelser og uanset retsforholdets beskaffenhed. Disse mistede beføjelser er, jf. KL § 12q, stk. 1:

1. medkontrahenten kan ikke kræve sikkerhedsstillelser for de krav, der opstår som følge af aftalen (således bliver skyldnerens økonomi ikke unødvendigt belastet af sikkerhedsstillelser),¹⁹²
2. medkontrahenten må ikke tilbageholde ydelser eller på anden måde hindre for, at en ydelse kommer i skyldners varetægt pga. skyldnerens økonomiske forhold eller rekonstruktionsbehandlingen,
3. medkontrahenten må ikke kræve, at skyldneren leverer sin modydelse før forfaldstid og
4. medkontrahenten må ikke hæve aftalen på grund af skyldnerens forsinkelser med betaling/levering af ydelserne, medmindre der er tale om § 94 krav og skyldneren ikke leverer sin ydelse uden ugrundet ophold efter, at aftalen er videreført. Misligholder skyldneren på andre punkter end mht. levering af ydelsen, kan medkontrahenten dog fortsat hæve aftalen.

9.4.1 Gensidigt bebyrdende aftaler med medarbejdere

Udover de ovenfor anførte regler om gensidigt bebyrdende aftaler, som også gælder for ansættelsesaftaler med medarbejdere, gælder der yderligere nogle få særregler specielt for ansættelsesaftaler.

¹⁹⁰ KL § 12r og Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 258.

¹⁹¹ KL § 12s.

¹⁹² I meget få tilfælde vil der dog kunne reserveres midler til at opfylde en medkontrahents krav, såfremt en aftale er meget vigtig for rekonstruktionen og rekonstruktøren er i tvivl om, om skyldneren har midler til at opfylde sin del af aftalen (jf. Betænkning 1512, side 227). I praksis bør denne mulighed dog ikke anvendes, da tvivl om, at skyldneren kan opfylde § 94 krav, kan tyde på, at skyldneren bør erklæres konkurs i stedet (jf. Rekonstruktion – Teori og praksis, side 349).

Medarbejdere, som får deres løn bagud betalt kan kræve, at skyldneren stiller sikkerhed, f.eks. en bankgaranti, for næstkommende lønudbetaling efter rekonstruktionens indledning, dog kun i det omfang at lønudbetalingen vedrører løn for perioden efter rekonstruktionens indledning. Skyldneren har maksimalt 14 dage til at stille denne sikkerhed fra han er blevet orienteret om, at medarbejderne kræver sikkerhed, dog skal sikkerheden være stillet, inden medarbejderne udfører arbejdet for skyldneren. Dvs. i de fleste tilfælde vil en skyldner skulle stille sikkerhed med det samme. Såfremt skyldneren ikke stiller sikkerheden, kan medarbejderne ophæve deres ansættelsesaftale og kræve erstatning.

Medarbejderne kan ligeledes ophæve ansættelsesaftalen, såfremt skyldneren ikke har udbetalt forfaldne lønninger, eller såfremt de ansatte har en særlig grund til at hæve aftalen pga. ændringer i forholdene efter rekonstruktionens indledning f.eks. ændringer i arbejdet.¹⁹³

Skyldneren har 14 dage til at træffe beslutning om, om ansættelsesaftalerne med medarbejderne skal fortsætte. I perioden fra fristdagen og frem til skyldneren har givet besked herom, er lønkrav omfattet af § 95 (ligesom lønkrav fra før rekonstruktionens indledning), med mindre medarbejderne rent faktisk udfører arbejde for skyldneren. Da vil der være tale om § 94 krav i det omfang, medarbejderne udfører arbejde. Såfremt skyldneren ikke har givet besked inden 14 dage om, om ansættelsesaftalerne skal videreføres, vil hele lønkravet fra rekonstruktionsbehandlingens indledning og frem til medarbejderne får besked om, hvorvidt ansættelsesaftalerne bliver videreført, være omfattet af § 94.¹⁹⁴ Har skyldneren ikke inden for 14 dage truffet beslutning om, om ansættelsesforholdet skal videreføres eller ej, kan medarbejderen hæve ansættelsesforholdet.

9.4.2 Tvunget debitorskifte

Såfremt der i en virksomhedsoverdragelse overdrages gensidigt bebyrdende aftaler, overtager erhververen skyldnerens rettigheder og forpligtelser (med mindre andet følger af retsforholdets beskaffenhed).

En medkontrahent kan dermed ikke modsætte sig, at erhververen overtager aftalen på lige vilkår med skyldneren, hvilket også følger af betegnelsen "tvunget debitorskifte".

Selvom erhververen overtager skyldnerens forpligtelser kan medkontrahenten dog ikke kræve erhververen for manglende ydelser fra før rekonstruktionens indledning. Derimod kan medkontrahenten godt opkræve et depositum hos erhververen, på trods af at medkontrahenten i sin tid også opkrævede et depositum af skyldneren. Dette skyldes, at medkontrahenten kan anvende skyldnerens depositum til modregning i restancer og et eventuelt overskydende depositum fortsætter i kontraktforholdet med erhververen. Erhver-

¹⁹³ Jf. KL § 12q, stk. 2, § 12u, stk. 2, Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 255-257.

¹⁹⁴ KL § 12u, stk. 1.

veren skal dermed udelukkende indbetale depositum, således at depositummet fremover udgør det samme som det oprindelige depositum.¹⁹⁵

Gensidigt bebyrdende aftaler med ansatte er lovreguleret i Lov om lønmodtageres retsstilling ved virksomhedsoverdragelse. Erhververen indtræder i de rettigheder og forpligtelser, som skyldneren havde overfor de ansatte og dermed vil erhververen også komme til at hæfte for lønkrav fra før rekonstruktionens indledning. Såfremt en virksomhedsoverdragelse sker under en konkursbehandling, vil erhververen udelukkende komme til at hæfte for krav opstået efter konkursdekretets afsigelse.

Dertil skal også siges, at Lønmodtagernes Garantifond dækker lønkrav fra før konkursdekretets afsigelse, men ikke fra før en rekonstruktion indledes.

Det er udelukkende de medarbejdere, som er ansatte på tidspunktet for virksomhedsoverdragelsen, som bliver omfattet af et tvunget debtorskifte. Dermed vil medarbejdere, hvor den gensidige bebyrdende aftale ikke videreføres, og hvor den ansatte derfor ophæver ansættelsesforholdet, ikke være omfattet af en virksomhedsoverdragelse. Ansatte, som ikke har ophævet ansættelsesforholdet, selvom den gensidige bebyrdende aftale ikke er videreført, vil dermed være omfattet af en virksomhedsoverdragelse.¹⁹⁶

Hvis en gensidig bebyrdende aftale omhandler et aktiv, hvor der er pant i, og som erhververen overtager i forbindelse med virksomhedsoverdragelsen, er panthaveren ligeledes tvunget til at acceptere debtorskiftet. Hvis skifteretten har fastsat værdien af et pantsat aktiv, medfører det, at erhververen overtager hæftelsen overfor panthaver, både mht. pant og gæld svarende til den værdi, som skifteretten fastsatte efter KL § 12e. Som nævnt under afsnit 9.1 *Pantsatte aktiver* får panthaver udelukkende dækket den del af gælden, som panteaktivets værdi bindende fastsættes til. Et evt. resterende krav, som udgør differencen mellem panteaktivets værdi og gælden, kan udelukkende anmeldes som et simpelt krav hos skyldneren.¹⁹⁷

I de tilfælde, hvor en kautionist har kautioneret for skyldnerens gæld til en fordringshaver og der sker tvunget debtorskifte i forbindelse med en virksomhedsoverdragelse, vil det højst sandsynlig medføre, at kautionisten fortsat skal kautionere for gælden efter virksomhedsoverdragelsen. Dette er dog ikke lovreguleret, hvorfor det ikke vides med sikkerhed, om dette er tilfældet, men bl.a. med hensyntagen til panthaveren, vil dette virke mest logisk.¹⁹⁸

¹⁹⁵ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 417-418.

¹⁹⁶ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 428-430.

¹⁹⁷ KL § 14c, stk. 2-4.

¹⁹⁸ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 421.

Der kan ikke ske tvunget debtorskifte, som følge af at et enkelt aktiv sælges. Dvs. der skal være tale om en virksomhedsoverdragelse, for at der kan ske tvunget debtorskifte. Derimod kan der selvfølgelig ske debtorskifte, såfremt medkontrahenten samtykker deri.

Derudover kan der ikke ske tvunget debtorskifte, hvis aktivet ikke er bindende vurderet, men et debtorskifte kan her kun ske, såfremt panthaveren samtykker (med mindre der er tale om fast ejendom, her kan der altid ske tvunget debtorskifte).¹⁹⁹

9.4.3 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Som noget nyt er videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler ved rekonstruktionens indledning nu lovreguleret i konkursloven. Det betyder, at sådanne aftaler nu kan videreføres uden medkontrahentens accept. Tidligere var der ikke lignende regler under en betalingsstandsning og tvangsakkordforhandling, men de nugældende regler er i store træk enslydende med de gældende regler ved konkurs.

At det i dag er muligt at videreføre gensidigt bebyrdende aftaler (og tillige kontrakter, som er ophævet af medkontrahenten inden for de seneste 4 uger) i en rekonstruktion medfører helt klart fordele. Dermed må det alt andet lige anses for nemmere at gennemføre en vellykket rekonstruktion, idet virksomheden ikke skal anvende ressourcer på etablering af nye aftaler, men blot kan videreføre allerede eksisterende aftaler. Derudover kan der ligeledes vælges imellem aftalerne, således at de mest gunstige aftaler videreføres og eventuelle ugunstige aftaler/ikke nødvendige aftaler opsiges. Såfremt der, i stedet for videreførelse af eksisterende aftaler, skulle indgås nye aftaler, ville disse med stor sandsynlighed blive dyrere end de hidtidige aftaler, idet medkontrahenten ville anse risikoen forbundet med aftalerne som øget.

På trods af at medkontrahenten kan kræve erstatning, såfremt aftalen ikke videreføres, har det ikke den store betydning i en rekonstruktion omhandlende en tvangsakkord, idet erstatningskravet bliver et § 97 krav og dermed bliver akkorderet sammen med de andre simple krav (og såfremt der er tale om renter af leasing, bortfalder kravet helt). Ej heller har det ikke den store betydning i en virksomhedsoverdragelse, idet skyldneren efter overdragelsen som oftest vil gå konkurs og erstatningskravet vil ligeledes her være omfattet af § 97.

Idet videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler ikke var lovreguleret i de tidligere gældende regler om tvangsakkord og betalingsstandsning, måtte medkontrahenten afvente, om skyldneren betalte næste

¹⁹⁹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 276-277.

ydelse, for at se om den gensidigt bebyrdende aftale ønskedes videreført.²⁰⁰ I dag kan medkontrahenten bede skyldneren om at træffe beslutning om, om aftaler ønskes videreført.

Indførelsen af tvunget debtorskifte i forbindelse med virksomhedsoverdragelser vil alt andet lige også medføre øgede chancer for en vellykket rekonstruktion. Dette skyldes ligeledes, at det som oftest vil være billigst at videreføre allerede eksisterende aftaler i stedet for at etablere nye. Dermed kan erhververen af virksomheden få glæde af disse aftaler.

9.5 Ekstinktion - sammenholdelse med tidligere gældende regler

I dag er det muligt at ekstinkvere en fordringshavers ret allerede ved indledningen af rekonstruktionsbehandling.²⁰¹ Dette skyldes, at det ikke er muligt at træde ud af rekonstruktionen efter denne er indledt. Tidligere var det, jf. KL § 188, først muligt at ekstinkvere en fordringshavers ret, når tvangsakkorden var stadfæstet. Dette skyldtes, at det var muligt at træde ud af en betalingsstandsning og en tvangsakkord, så længe tvangsakkorden ikke var stadfæstet. Såfremt det tidligere havde været muligt at ekstinkvere en fordringshavers ret allerede ved betalingsstandsningens begyndelse/ved åbningen af tvangsakkordforhandlingerne, ville skyldner kunne træde ud af betalingsstandsningen/tvangsakkordforhandlingerne igen og dermed have opnået fordele ved, at fordringshavernes ret var blevet fortrængt.²⁰²

9.6 Omstødelse

Reglerne om omstødelse i forbindelse med en konkurs (KL §§ 64-80) finder ligeledes anvendelse ved en rekonstruktion, jf. KL § 12i. Her er der tale om betalinger eller andre dispositioner, som kan fordres omstødt, således at skyldner er stillet som om denne disposition ikke var foretaget. Det er dog kun dispositioner, som stiller kreditorerne bedre, som kan fordres omstødt. Dvs. at dispositioner som udelukkende stiller skyldneren bedre ikke kan omstødes.²⁰³

Som følge heraf vil dispositioner, som er foretaget til dækning af en fordring, som ikke vil blive berørt af en tvangsakkord, ikke kunne omstødes.²⁰⁴ Kreditorerne bliver her ikke stillet bedre, selvom omstødelsen gennemføres, idet den begunstigede fordringshaver alligevel er fortrinsstillet.

²⁰⁰ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 356.

²⁰¹ KL § 12h.

²⁰² Rekonstruktion – Teori og praksis, side 231.

²⁰³ Konkursloven med kommentarer, 11. udgave, side 235.

²⁰⁴ Rekonstruktionsret, side 43.

Hvis der ikke kunne ske omstødelse i forbindelse med en rekonstruktionsbehandling, ville kreditorerne være nødsaget til at erklære skyldneren konkurs, for at kunne opnå omstødelse af eventuelle dispositioner.

Udover reglerne om omstødelse ved konkurs, gælder der også en række særlige regler i forbindelse med omstødelse under en rekonstruktion, som er indeholdt i KL §§ 12j-12m. Der redegøres dog ikke nærmere for særreglerne her, idet der i stedet henvises til nedenstående afsnit 9.6.1, hvor der redegøres for forskellene i forhold til tidligere gældende regler.

Derudover redegøres der ikke nærmere for de forhold, der kan søges omstødt under en rekonstruktion, idet de er helt i overensstemmelse med de forhold, som kan søges omstødt i en konkurs.

9.6.1 Sammenholdelse med tidligere gældende regler

Sammenlignet med de tidligere gældende regler om omstødelse, er der sket en væsentlig ændring, idet reglerne om omstødelse i dag allerede kan anvendes fra rekonstruktionens indledning. Tidligere kunne omstødelsesreglerne ikke anvendes under en betalingsstandsning og under forhandlinger om en tvangsakkord, men kunne først anvendes, når tvangsakkorden var stadfæstet jf. den tidligere gældende KL § 184. Denne ændring er en følge af, at en begæring om rekonstruktion i dag ikke kan tilbagekaldes, når rekonstruktionen er indledt. Såfremt det kunne have ladet sig gøre at tilbagekalde begæringen, ville omstødelser kunne stille skyldneren bedre efter tilbagekaldelsen end før rekonstruktionen blev indledt. Dette er også baggrunden for, at der tidligere først kunne ske omstødelse, når tvangsakkorden var stadfæstet. Så længe tvangsakkorden ikke var stadfæstet, kunne skyldneren nemlig tilbagekalde akkordforslaget jf. den tidligere gældende KL § 172.

Idet både de nuværende og de tidligere regler tager udgangspunkt i omstødelse under konkurs, er reglerne som udgangspunkt sammenfaldende. Dog er der nogle få forskelle imellem de nuværende og tidligere regler, som er reguleret i hhv. de tidligere gældende regler i KL §§ 184-187 og de nugældende regler i KL §§ 12j-12m. Forskellene opridses her nedenfor.

Udover at omstødelse nu kan foretages fra indledningen af rekonstruktionen, kan et omstødelseskrav i dag også sælges²⁰⁵. Dette betyder, at man hurtigere kan få omsat et omstødelseskrav til kapital, som dermed kan indgå i finansieringen af rekonstruktionen. De tidligere gældende regler i konkursloven anførte intet

²⁰⁵ KL § 12j, stk. 3.

om, hvorvidt det var muligt at sælge et omstødelseskrav, men det har med stor sandsynlighed ikke været muligt.²⁰⁶

Derudover bortfalder udlæg, som er omfattet af KL § 71, i dag allerede ved rekonstruktionens indledning, hvorimod det tidligere først bortfaldt, hvis tvangsakkorden blev stadfæstet²⁰⁷. Dette hænger ligeledes sammen med, at en begæring om rekonstruktion i dag ikke kan tilbagekaldes.

I dag stemmer fordringshaverne om, hvorvidt der skal anlægges omstødelsessag. Det er et krav, at mindst én af fordringshaverne skal stemme for, idet det er de fordringshavere, som stemmer for sagsanlæg, der hæfter for omkostninger i forbindelse med sagsanlægget hvis sagen tabes²⁰⁸. Tidligere vurderede skifteretten i stedet, såfremt sagsanlægget blev vedtaget af fordringshaverne, hvorvidt der var tilstrækkelig sikkerhed for, at sagsomkostningerne kunne betales og var dette ikke tilfældet, kunne omstødelsessagen ikke anlægges (men kunne alternativt anlægges af en/ flere af fordringshaverne ligesom i dag).²⁰⁹

Ligesom det tidligere var gældende i en tvangsakkord, skal et eventuelt overskud ved, at en omstødelsessag vindes, fordeles mellem fordringshaverne efter samme fordeling som i rekonstruktionsforslaget. En eventuel salgssum i forbindelse med salg af et omstødelseskrav, skal som udgangspunkt også fordeles mellem fordringshaverne efter samme fordeling som i rekonstruktionsforslaget, med mindre andet er aftalt.²¹⁰

Udover de ovenfor nævnte ændringer, er de nugældende regler om omstødelse under rekonstruktionsbehandling i lighed med de tidligere gældende regler i KL §§ 184-187, som kunne gøres gældende, når tvangsakkorden var stadfæstet.

9.7 Øvrige forhold ved en rekonstruktion - sammenholdelse med tidligere gældende regler

Konkurslovens §§ 39-52 regulerer krav mod et konkursbo. Disse krav er ligeledes gældende under en rekonstruktion jf. henvisningen i KL § 12g.

Idet der ingen forskel er i forhold til tidligere gældende ret (på nær for modregning), behandles paragrafferne ikke nærmere.

²⁰⁶ L 199, afsnit 3.12.2.3.

²⁰⁷ KL § 12j, stk. 2 og TG KL § 185, stk. 2.

²⁰⁸ Der hæftes solidarisk og i forhold til hinanden hæftes der i forhold til fordringernes værdi.

²⁰⁹ KL § 12k og TG KL § 186, stk. 1.

²¹⁰ KL § 12m.

Henvisningen i KL § 12g til KL §§ 39-52 fandtes ligeledes i den tidligere gældende KL § 163, hvorved KL §§ 39-52 også var gældende tidligere under en tvangsakkord. Derimod var KL §§ 39-52 ikke gældende under en betalingsstandsning.

10 Sammenholdelse af nuværende og tidligere gældende regler om rekonstruktion

Som beskrevet i de ovenstående afsnit, er der som følge af de nye regler i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder sket omfattende ændringer i konkursloven. Dette har medført en lang række ændringer på forskellige områder i behandlingen af en indenretlig rekonstruktion. For overskuelighedens skyld er forskellene mellem de tidligere gældende og de nugældende regler oplistet i bilag 2.

Sammenfattende kan det siges, at de omfattende ændringer alt andet lige bør medvirke til, at rekonstruktion af virksomheder i fremtiden må være nemmere at gennemføre med et positivt udfald til følge.

Det, at en række forhold allerede kan gøres gældende ved rekonstruktionens indledning, i stedet for først ved tvangsakkordens stadfæstelse, gør det nemmere for rekonstruktøren at rekonstruere virksomheden. Der er her tale om forhold såsom omstødelse og ekstinktion m.v. tillige med at muligheden for at foretage individualforfølgning er betydeligt indskrænket.

Da det ikke længere er muligt at træde ud af en rekonstruktionsbehandling efter indledningen heraf, må det ligeledes antages, at der forsøges endnu ihærdigere på at få etableret en løsning på insolvensproblemerne, idet virksomheden alternativt går konkurs.

Indførelsen af bestemmelsen om, at det ikke kan lade sig gøre at træde ud af en rekonstruktionsbehandling, har gjort det muligt, f.eks. at foretage omstødelse allerede ved rekonstruktionens indledning. Alternativt, hvis det var muligt at træde ud af en rekonstruktion igen, ville en skyldner kunne være blevet stillet bedre efter udtræden, idet skyldner ville få gavn af de omstødelser m.v., som var blevet foretaget under rekonstruktionsbehandlingen.

Bestemmelserne om videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler må alt andet lige siges at have stor indflydelse på, om en rekonstruktion af en virksomhed kan lykkes tillige med bestemmelserne om, at der kan ske bindende værdiansættelse af mange typer af pantsatte aktiver samt at der kan ske tvunget debitor-skifte ifm. en virksomhedsoverdragelse.

Det, at en misligholdt gensidigt bebyrdende aftale i dag kan videreføres, kan medvirke til, at skyldner tidligere i forløbet indgiver en begæring om rekonstruktion, idet skyldneren dermed har mulighed for at fortsætte en misligholdt kontrakt, som medkontrahenten har ophævet inden for 4 uger før rekonstruktionens indledning. Ifølge Konkursrådet er dette et incitament til, at skyldner indgiver rekonstruktionsbegæring tidligere i forløbet, med forhåbentlig bedre mulighed for rekonstruktion til følge.²¹¹

I dag kan såvel skyldner som fordringshavere indgive en begæring om rekonstruktion, hvor det tidligere udelukkende var skyldneren. Dermed har fordringshaverne fået en betydelig større indflydelse end det tidligere var gældende. Fordringshaverne har også fået større indflydelse løbende i processen, som følge af de afstemninger der foregår i løbet af rekonstruktionsprocessen og de kan i dag komme med forslag til ændringer af rekonstruktionsplanen.

Ændringerne i bestemmelserne om rekonstruktion af virksomheder har ligeledes medført, at en rekonstruktion maksimalt kan vare i op til 12 måneder (såfremt der opnås fristforlængelser), hvorefter virksomheden enten skal være blevet rekonstrueret eller alternativt overgå til konkursbehandling. Førhen kunne en betalingsstandsning ligeledes vare i op til 12 måneder, hvorefter virksomheden enten trådte ud af betalingsstandsningen igen eller åbnede forhandlinger om tvangsakkord.

De nye rekonstruktionsregler har medført, at det i dag er muligt at gennemføre en virksomhedsoverdragelse under konkurslovens regler. Tidligere var dette ikke muligt. Dermed kan en virksomhedsoverdragelse i dag foregår indenretlig, hvor det er muligt at benytte sig af videreførelsen af gensidigt bebyrdende aftaler, tvunget debitorskifte, foretage omstødelse osv. til gavn for rekonstruktionsprocessen. At en virksomhedsoverdragelse i dag kan foregå indenretlig, betyder også, at en virksomhedsoverdragelse kommer til at foregå under varetagelse af fordringshavernes interesse, tillige med at der sker ligebehandling af fordringshaverne. Desuden er virksomheder ofte set rekonstrueret gennem udenretlige virksomhedsoverdragelser, hvorfor indførelsen af virksomhedsoverdragelser som en mulig indenretlig rekonstruktionsform alt andet lige øger chancerne for, at en virksomhed kan rekonstrueres indenretlig.

Kravet om mindstedividende er fjernet i de nuværende regler. Dermed øges mulighederne for rekonstruktion af en virksomhed i de tilfælde, hvor der ingen frie aktiver er, som kan danne grundlag for finansiering af en akkorddividende. Det er dog en forudsætning for, at en tvangsakkord kan gennemføres, at fordringshaverne kan acceptere et forslag om 0 % i dividende (eller en meget lav dividende).

²¹¹ L 199, afsnit 3.13.2.1.

Sidst men ikke mindst kan rekonstruktøren i dag overtage ledelsen af virksomheden, såfremt skyldner modsætter sig rekonstruktionsbehandlingen eller hvis der er andre faktorer der taler herfor. Såfremt dette ikke var muligt, ville en skyldners modvilje mod en rekonstruktionsbehandling medføre en konkurs med bl.a. en lavere dividende til kreditorerne. Ved at rekonstruere virksomheden vil kreditorerne alt andet lige få udbetalt en højere dividende og arbejdspladser bibeholdes m.m.

Alt andet lige må det siges, at de ændrende regler i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder helt klart kan medvirke til, at det i fremtiden vil være lettere at rekonstruere midlertidigt insolvente men levedygtige virksomheder.

10.1 Ulemper ved de nye regler om rekonstruktion

Ovenstående afsnit 10 angiver et sammendrag af en række forhold der er ændret i de nuværende regler om rekonstruktion. Disse ændringer er alle umiddelbart en stor fordel i forbindelse med rekonstruktionen af en virksomhed.

Men ved sammenligning af de nuværende og tidligere gældende regler er der ikke udelukkende fordele, men også en række ulemper, såvel for skyldner som for fordringshaverne. Der er nedenfor forsøgt redigeret for en række af disse ulemper.

Da fordringshaverne i dag kan indgive en begæring om rekonstruktion, kan det, i de tilfælde, hvor begæringen om rekonstruktion ikke er berettiget, have en negativ effekt på skyldnerens virksomhed. En uberettiget begæring kan medføre, at der opstår mistillid til skyldneren. Idet det ikke tidligere var muligt for fordringshaverne at indgive en begæring om rekonstruktion, var der ikke risiko for en uberettiget begæring herom.

Idet der i dag er indført en meget stram tidsplan under rekonstruktionen, kan det være svært for rekonstruktionsteamet at nå at udføre deres arbejde og indsamle/udarbejde alt den nødvendige information indenfor disse tidsfrister. Dette kan være en meget stor ulempe, idet at manglende overholdelse vil medføre, at skyldneren går konkurs. Der er dog heldigvis indlagt muligheder for fristforlængelser i forløbet. De stramme tidsfrister sammenholdt med, at skyldner overgår til konkursbehandling, såfremt fristerne ikke overholdes, kan medføre, at forberedelserne til en rekonstruktion vil blive udført før indgivelse af begæring om rekonstruktion, eller at virksomheden i stedet forsøges rekonstrueret ved en udenretlig rekonstruktion.

Skyldneren kan i dag ikke træde ud af en rekonstruktionsbehandling efter denne er indledt, i modsætning til hvad der tidligere var gældende under såvel betalingsstandsning som tvangsakkord. Dette er helt klart en fordel i de fleste tilfælde, men man vil med stor sandsynlighed kunne finde situationer, hvor det var ønskværdigt, at dette stadig var en mulighed, f.eks. i de tilfælde, hvor fordringshaverne stemmer nej til rekonstruktionsplanen/forslaget. I disse tilfælde kunne det være, at virksomheden kunne blive rekonstrueret via en udenretlig rekonstruktion, såsom en kapitaltilførsel eller en virksomhedsoverdragelse.

Bestemmelsen må dog overvejende siges at være en fordel, idet skyldner ikke, ved at træde ud af rekonstruktionen, kan fortsætte med at stifte mere gæld med en senere lavere dividende til følge.

Som følge af, at det ikke længere er muligt at træde ud af en rekonstruktion igen, kan det medføre, at rekonstruktionen af virksomheder i stedet kommer til at foregå uden om skifteretten, hvor bl.a. fordringshavernes interesse ikke varetages i samme omfang.²¹²

Tidligere kunne sikrede panthavere foretage udlæg m.v. eller søge sig fyldestgjort, hvis skyldner misligholdte sin aftale²¹³. I dag er dette ikke længere tilfældet, idet hverken pantesikrede eller usikrede fordringshavere kan søge sig fyldestgjort. For pant haverne er dette en stor ulempe, idet det medfører en større risiko for dem i og med, at aktivet i løbet af rekonstruktionen kan falde betydeligt i værdi. Desuden medfører rentetilskrivninger på pantefordringerne under rekonstruktionen, at de pant havere, som eventuelt har 2. eller 3. prioritet i panterækkefølgen, kan risikere at opnå en mindre dækning af deres fordring, idet pant haveren, som har 1. prioritet, også får sine renter godtgjort.

For pant haverne kan det tillige være en ulempe, at skifteretten kan fastsætte en bindende vurdering af et panteaktiv. Dog kan det selvfølgelig også være en fordel, såfremt værdien sættes højere, end hvad aktivet rent faktisk kunne have indbragt ved salg. Dette afhænger helt af den bindende vurdering contra hvad aktivet kan indbringe ved salg. Dermed kan det også være en ulempe for skyldner, idet den bindende vurdering kan være højere end det, som aktivet rent faktisk er værd.

Når en skyldner viderefører gensidigt bebyrdende aftaler i en rekonstruktion, har fordringshaveren ingen indflydelse herpå. Dette kan være en ulempe for fordringshaveren, idet ophævelse af den gensidige bebyrdende aftale eventuelt kunne have medført, at fordringshaveren kunne etablere en bedre aftale ved at disponere til anden side.

²¹² Jf. Nyhedsbrev fra Gorrissen Federspiel.

²¹³ På nær hvis skifteretten i en betalingsstandsning traf beslutning om, at dette ikke kunne foretages.

Indførelsen af tvunget debtorskifte har ligeledes medført, at fordringshaveren ingen indflydelse har på overdragelsen af gensidigt bebyrdende aftaler i en virksomhedsoverdragelse. Dog må det ikke anses som den helt store ulempe, idet det må forventes, at den nye skyldner har mindst lige så gode muligheder for at opfylde sine forpligtelser, som den oprindelige skyldner havde.

Selvom det i dag er en fordel, at en virksomhedsoverdragelse kan ske indenretlig, kan det være en ulempe, at virksomhedsoverdragelsen kun kan ske ved stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag. Dette kan være en ulempe i de tilfælde, hvor det er altafgørende at overdragelsen sker hurtigt, eller hvor der er kommet et rigtig godt tilbud på køb af virksomheden. Dermed kan det betyde, at fordringshaverne lider større tab end såfremt virksomhedsoverdragelsen var foregået hurtigt og uden om et rekonstruktionsforslag.

Dog kan det i visse tilfælde alligevel lade sig gøre at foretage en virksomhedsoverdragelse uden at der først skal stadfæstes et rekonstruktionsforslag. Hvis blot dispositionen ikke kan omstødes jf. KL § 72, dvs. hvis virksomhedsoverdragelsen har været en nødvendighed for at bevare skyldnerens virksomhed eller for at varetage fordringshavernes interesse, vil det i nogle tilfælde være i orden at overdrage virksomheden uden stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag.²¹⁴

Såfremt fordringshaverne stemmer imod rekonstruktionsplanen og -forslaget, medfører det, at skyldneren overgår til konkurs. Det kan være en ulempe, idet det kan være små marginaler som gør, at rekonstruktionen kan lykkes. Såfremt dette ikke medførte konkurs, kunne der forsøges etableret en anden ordning.

Omvendt kan det eventuelt også være en fordel, at virksomheden ender i en konkurs, såfremt planen/forslaget ikke vedtages, idet fordringshaverne, i og med at de er bevidste om at alternativet er en konkurs, dermed stemmer for planen/forslaget, hvis det udelukkende er småting, som gør, at de ikke helt kan tilslutte sig. Alternativet er jo en konkurs med sandsynligvis en lavere dividende til følge.

På trods af at der også findes ulemper ved de nye regler om rekonstruktion, må det siges at der altovervejende findes fordele. Alt andet lige må det forventes, at de nye regler vil fremme mulighederne for rekonstruktion af virksomheder og medføre, at der i fremtiden gennemføres flere vellykkede rekonstruktioner.

²¹⁴ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 133.

11 Forholdet til virksomhedspant

Selvom de nye regler i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder har til hensigt at øge antallet af rekonstruktioner og dermed mindske antallet af konkurser, er der delte meninger om, hvorvidt de nye regler i praksis kan bidrage til at flere virksomheder rekonstrueres.

Således er der flere udtalelser om, at virksomhedspant kan medvirke til at blokere for en rekonstruktion, idet de fleste af virksomhedens aktiver, såfremt der er stillet virksomhedspant, som oftest vil være pantsatte og der findes dermed ingen frie aktiver i virksomheden til dækning af såvel § 94 krav som øvrige krav, herunder krav fra de simple kreditorer. Andre er dog af den opfattelse, at virksomhedspant i stedet kan være en fordel i forbindelse med rekonstruktion af virksomheder og netop kan bidrage til gennemførelsen heraf.

I forbindelse med udarbejdelsen af de nye regler om rekonstruktion, har Konkursrådet valgt ikke at se på forholdet mellem virksomhedspant og de nye regler. Dette skyldes, at virksomhedspant er et forholdsvist nyt fænomen (indført pr. 1. januar 2006), hvorfor der på tidspunktet for færdiggørelsen af betænkningen om de nye rekonstruktionsregler ikke fandtes nok erfaring med anvendelsen af reglerne om virksomhedspant. Reglerne om virksomhedspant blev i sin tid undergivet lovovervågning og er det fortsat i dag. I januar 2009 kom Justitsministeriet med en redegørelse om, hvorledes reglerne om virksomhedspant havde fungeret i praksis. Idet Danmark i perioden 2006 til medio 2008 var inde i en højkonjunktur, kunne der ikke redegøres tilstrækkeligt for, hvilken indvirkning virksomhedspant i praksis har på bl.a. rekonstruktion af virksomheder. Derfor blev det bestemt, at Justitsministeriet igen senest 1. januar 2012 skal komme med en ny redegørelse bl.a. om dette forhold. Når det er afklaret, hvilken praktisk betydning virksomhedspant har for rekonstruktioner, vil Konkursrådet vurdere om der er behov for en ændring af reglerne om rekonstruktion og virksomhedspant.

Inden indførelsen af de nye regler om rekonstruktion var Advokatrådet, Danske advokater og Danske Insolvensadvokater negativt stemte overfor reglerne. Dette skyldtes, at de ikke mente, at hensigten med de nye regler om, at øge antallet af vellykkede rekonstruktioner, ville fremkomme i praksis pga. reglerne om virksomhedspant.

Justitsministeriet var dog af den overbevisning, at ændringerne i reglerne om rekonstruktion alt andet lige ville medføre overlevelse af flere insolvente men levedygtige virksomheder, hvilket flere parter i erhvervslivet støttede op om.²¹⁵

Baggrunden for, at det menes at virksomhedspant hæmmer rekonstruktionen af virksomheder er, at et virksomhedspant som oftest omfatter alle de aktiver i virksomheden, som ikke i forvejen er pantsatte. Dermed har virksomheden ingen ubehæftede aktiver, som kan virke som driftskapital og som kan stilles til sikkerhed for omkostningerne til en rekonstruktionsbehandling. En rekonstruktionsbehandling kan være likviditetskrævende, bl.a. fordi medarbejderne kan kræve, at der stilles sikkerhed for den næstkommende løn og kreditorerne vil som oftest kræve kontant betaling. Før virksomhedspantet blev indført, var aktiver såsom tilgodehavender fra salg og varelager medvirkende til at finansiere en rekonstruktion, idet likviditeten ved salg af varer/indbetalinger fra debitorer kunne anvendes i rekonstruktionen. Denne likviditet kan i dag ikke anvendes i en rekonstruktion, såfremt der er virksomhedspant heri, idet virksomhedspantet fryses, når rekonstruktionen indledes og aktiver kan derefter ikke tilgå og fragå pantet.

I nogle tilfælde kan indførelsen af virksomhedspantet dog også medføre, at en virksomhed har bedre muligheder for at blive rekonstrueret. Såfremt pengeinstituttet ved indledningen af rekonstruktionen er villig til at stille en ny trækningsret til rådighed mod et nyt virksomhedspant, vil virksomheden kunne anvende denne likviditet under rekonstruktionen. Dermed vil pengeinstituttet, når rekonstruktionen er veloverstået, kunne lægge de to kreditter sammen til en ny kredit og de to virksomhedspante lægges sammen til et. Alternativt, såfremt reglerne om virksomhedspant ikke havde eksisteret, ville debitorernes indfrielse af fordringer og salg af varelageret generere likviditet, men her ville en forudsætning således være, at debitorerne rent faktisk betaler og at der sker salg af varelageret umiddelbart efter indledningen af rekonstruktionen. Såfremt pengeinstituttet i stedet er villig til at stille likviditet til rådighed, vil dette kunne ske umiddelbart efter indledningen.

Med ophævelsen af kravet om minimumsdividende til de simple kreditorer, er det alt andet lige nemmere at rekonstruere en virksomhed i dag, hvilket skyldes, at der som omtalt oftest ikke findes frie aktiver, såfremt der er etableret et virksomhedspant. Det tidligere krav om en mindstedividende på 10 % var dermed ofte svært at efterleve i praksis, når der var etableret et virksomhedspant. På trods heraf kan det dog være svært at få de usikrede kreditorer til at tilslutte sig en rekonstruktion, som vil medføre at de ingen dækning får for deres krav.

²¹⁵ L 199, afsnit 2.2.5 og 3.16.

De simple kreditorer vil kunne blokere for en rekonstruktion omhandlende en tvangsakkord ved at stemme nej til et sådant forslag. Som virksomhedspanthaver er man interesseret i, at virksomheden fortsætter i enten den ene eller anden form, idet at alternativet hertil er en konkurs, hvor virksomhedspanthaver vil få et større tab end under en rekonstruktion, da aktiverne værdi vil være lavere i en konkurs. Derfor er det muligt for virksomhedspanthaverne at tilbyde at finansiere en dividende til de simple kreditorer i håb om, at disse ikke stemmer imod rekonstruktionsforslaget.

Indførelsen af tvunget debtorskifte betyder, at en virksomhedspanthaver i en virksomhedsoverdragelse ikke kan modsætte sig, at virksomhedspanthaveren får en ny debitor. Såfremt den usikrede del af virksomhedspanthavers fordring er tilstrækkelig stort, vil denne kunne modsætte sig et tvunget debtorskifte/virksomhedsoverdragelsen ved at stemme imod rekonstruktionsforslaget. Dette vil være en ulempe for rekonstruktionen. En virksomhedspanthaver har dog kun stemmeret ved en virksomhedsoverdragelse, såfremt virksomhedspanthaveren har en usikret krav og såfremt der forventes delvis dækning til § 94 krav i en efterfølgende konkurs.

I de tilfælde hvor virksomhedspanthaver ikke modsætter sig en virksomhedsoverdragelse, men i stedet aktivt tager del i rekonstruktionsprocessen, således at rekonstruktion lykkes, kan virksomhedspantet rent faktisk vise sig at være en fordel. Når virksomheden overdrages til en ny ejer, følger virksomhedspantet med tillige med gælden. Dette sikrer en højere værdi af aktiverne end hvis alternativet var en konkurs. Men såfremt virksomhedspanthaver ikke deltager aktivt i processen, er en rekonstruktion stort set umulig.

Flere mener, at kombinationen af virksomhedspantet og at en virksomhedsoverdragelse i dag kan foregå indenretlig, kan medvirke til, at det i dag er muligt at rekonstruere flere virksomheder, hvorimod virksomhedspantet kan have en negativ indvirkning på rekonstruktion via en tvangsakkord. Tidligere lykkedes det dog alligevel ikke i særlig mange tilfælde at rekonstruere en virksomhed via en tvangsakkord i skifterettens regi. Derfor er det positivt, at en rekonstruktion via en virksomhedsoverdragelse i dag kan foregå indenretlig, idet virksomheder ofte ses rekonstrueret gennem udenretlige virksomhedsoverdragelser tillige med at det er muligt at føre pantehæftelser med over i en virksomhedsoverdragelse.

At det som følge af virksomhedspantet i dag er lettere at rekonstruere en virksomhed gennem virksomhedsoverdragelse, men tværtimod ikke gennem en tvangsakkord, skal ligeledes ses i lyset af forskellen i stemmerettighederne.

Såfremt der stemmes om en tvangsakkord har alle de fordringshavere, som er omfattet af tvangsakkorden, ret til at stemme, og dermed kan de simple kreditorer modsætte sig en tvangsakkord, hvor der som oftest

ikke er udsigt til udbetaling af en dividende eller udelukkende en meget beskeden dividende. En virksomhedspanthaver har her kun stemmeret i det omfang, der er tale om et usikret krav.

I en virksomhedsoverdragelse er det de fordringshavere, som opnår delvis dækning, som har stemmeret og som oftest vil der ikke være dækning til § 97 krav. Såfremt der f.eks. udelukkende er delvis dækning til § 94 krav, vil det udelukkende være disse fordringshavere, som har stemmeret. Dermed kan de simple kreditorer ikke modsætte sig en virksomhedsoverdragelse, med mindre der er udsigt til, at de opnår en delvis dækning af deres krav.

Den likviditet der kræves for at kunne gennemføre en rekonstruktion, kan reelt kun tilvejebringes ved at virksomhedspanthaver stiller yderligere kredit til rådighed, da alle aktiver er pantsatte.

En virksomhedspanthaver bør være interesseret heri, idet virksomhedens aktiver har større værdi i fortsat drift end hvis aktiverne skal sælges som led i afvikling af virksomheden. Dog vil virksomhedspanthaver kun være interesseret i at stille likviditet til rådighed, såfremt der er udsigt til, at rekonstruktionen rent faktisk kan lykkes, idet det nyetablerede virksomhedspant, som stiftes ved indledningen af rekonstruktionen, i en konkurs kan vise sig at have en meget lille værdi og virksomhedspanthaver vil dermed eventuelt blive stillet dårligere end tilfældet ville have været, såfremt konkursen havde indtrådt uden at der var stillet denne ekstra kredit.

Alt afhængig af den givne situation, kan de ovenfor anførte argumenter medfører, at virksomhedspantet enten er hæmmende eller fremmende for rekonstruktionen af virksomheden. Når Justitsministeriet aflægger den næste redegørelse om virksomhedspantet, bliver det spændende at se, om der har været tilstrækkelige erfaringer, som kan danne grundlag for en konklusion omkring virksomhedspantet og om redegørelsen bevirker, at der i den nærmeste fremtid vil ske ændringer i lovgivningen omkring virksomhedspantet og/eller rekonstruktionsreglerne.²¹⁶

²¹⁶ Kilder til hele afsnittet: Inspi nr. 7/8, 2010, side 24-26, Artikel "Banker kan bremse rekonstruktioner", Rekonstruktion – Teori og praksis, side 350, Økonomisk ugebrev "Banker hæmmer rekonstruktion af selskaber" og "Kuratorforening: Bankerne bestemmer alt", Rekonstruktionsreformen af 2010, side 71, <http://www.insolvensadvokater.dk/Default.aspx?ID=6&M=News&PID=6&NewsID=106>.

12 Analyse af den regnskabskyndige tillidsmands arbejde i forbindelse med en rekonstruktion

Et af delspørgsmålene i problemformuleringen gik på, hvad den regnskabskyndige tillidsmand arbejdsopgaver er i forbindelse med en rekonstruktion, herunder dokumentationskrav m.v.

Tillidsmanden skal, som tidligere omtalt, bistå rekonstruktøren under rekonstruktionen og skal med objektive og uvildige øjne påse, at den talmæssige del af rekonstruktionsmaterialet er validt og vurdere om det rent faktisk er muligt i praksis at rekonstruere virksomheden.

Det kan variere, hvilke arbejdsopgaver tillidsmanden har, bl.a. som følge af at det f.eks. kan være virksomhedens generalforsamlingsvalgte revisor eller bogholder, som udfærdiger materialet, hvorefter tillidsmanden vurderer herpå og udfærdiger de nødvendige erklæringer. Der er i casen valgt at udarbejde nogle af de relevante talmæssige opgørelser (periodeopgørelse, budget m.v.), hvilket derfor såvel kan være tillidsmanden som en anden, der står for udarbejdelse heraf.

12.1 Hvilket regelsæt er tillidsmanden omfattet af?

Der er delte meninger om, hvorvidt tillidsmanden er omfattet af revisorloven (RL) og erklæringsbekendtgørelsen.

Således mener Henry Heiberg og Lars Lindencrone Petersen,²¹⁷ at tillidsmanden ikke er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen, idet de fremfører en række argumenter herfor. Disse argumenter er:

- Erklæringsbekendtgørelsen (og revisorloven) gælder udelukkende for godkendte revisorer og tillidsmanden behøver ikke at være en godkendt revisor.
- Tillidsmanden og rekonstruktøren skal underskrive en fælles erklæring vedrørende rekonstruktionsforslaget og rekonstruktøren er ikke omfattet af erklæringsbekendtgørelsen.
- Tillidsmandens arbejde adskiller sig fra revisions- og assistanceopgaver, idet det i revisions- og assistanceopgaver er en anden, som har en opgave, f.eks. ledelsen, og hvor revisor enten reviderer eller assisterer i forhold til denne opgave. Ved en rekonstruktion har tillidsmanden selvstændige pligter, hvor det hverken er skyldneren eller rekonstruktøren, som har opgaven. F.eks. er det tillidsmanden, som udarbejder vurderingen af skyldnerens aktiver (hvis tillidsmanden skulle erklære sig herom, ville der være tale om, at han erklærer sig om sit eget arbejde).

²¹⁷ Rekonstruktionsreformen af 2010, side 51.

- I praksis løses problemet ved, at tillidsmanden underskriver sig som ”regnskabskyndig tillidsmand” og derved signalerer, at der arbejdes indenfor konkurslovens rammer (og dermed ikke under revisorlovens rammer).
- Ved at adskille revisors arbejde fra tillidsmandens arbejde er tillidsmanden dog afskåret fra at udføre andet arbejde, hvor en erklæring er nødvendig. En erklæring som ville medføre, at tillidsmanden er omfattet af erklæringsbekendtgørelsen.²¹⁸

Jon Beck og Lars Kiertzner²¹⁹ mener derimod, at tillidsmanden er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen og fremfører til begrundelse herfor følgende:

- At revisorloven finder anvendelse på revisors afgivelse af andre erklæringer med sikkerhed, som ikke udelukkende er bestemt til hvervgiverens eget brug (RL § 1, stk. 2).
- At nogle af paragrafferne i revisorloven finder anvendelse på revisors afgivelse af andre erklæringer uden sikkerhed, som kræves i henhold til lovgivningen eller som ikke udelukkende er bestemt til hvervgiverens eget brug (RL § 1, stk. 3).
- Der er to forhold, som er afgørende for, at en erklæring er omfattet af revisorloven:
 1. Erklæringen skal være udarbejdet af en godkendt revisor (en tillidsmand, som ikke er en godkendt revisor, er ikke omfattet af revisorloven).
 2. Erklæringen skal ikke udelukkende være udarbejdet til hvervgiverens eget brug.
- Dermed vil erklæringer afgivet af en godkendt revisor være omfattet af revisorloven, idet erklæringerne er udarbejdet til brug for kreditorerne, som er en ekstern part.

Hvorvidt der er tale om en erklæring med eller uden sikkerhed kommer Jon Beck og Lars Kiertzner frem til via følgende argumenter. Hvis der er tale om en erklæring med sikkerhed, udtrykker revisor en konklusion om det, som revisor erklærer sig om. I konkursloven skal de fleste erklæringer munde ud i en konklusion (f.eks. konklusion om, om rekonstruktionen er gennemførlig), og dermed vil der være tale om erklæringer med sikkerhed og erklæringerne vil dermed være omfattet af RL § 1, stk. 2 og erklæringsbekendtgørelsen (hvis der var tale om erklæringer uden sikkerhed, ville erklæringerne være omfattet af RL § 1, stk. 3, men ikke af erklæringsbekendtgørelsen²²⁰).

De påpeger endvidere, at erklæringsvejledningen nævner, at når der er tale om erklæringer til skifteretten vedrørende et konkursbo, hvor revisor er udpeget af skifteretten, så er der tale om erklæringer omfattet af RL § 1, stk. 2. Sidst men ikke mindst anføres det, at der i fremsættelsesbemærkningerne til revisorloven er

²¹⁸ F.eks. kan der ikke afgives en erklæring på et budget.

²¹⁹ Artiklen ”Problemstillinger ved revisors arbejde i rekonstruktion”.

²²⁰ Jf. Vejledning om bekendtgørelsen om godkendte revisors erklæringer (erklæringsbekendtgørelsen).

angivet, at det ikke har nogen betydning, hvilken lov revisor arbejder under og hvem der har udpeget revisor, det afgørende for om revisor er omfattet af revisorloven er, at der er tale om en erklæring med eller uden sikkerhed, som ikke udelukkende er afgivet til hvervgiverens eget brug.

Henry Heiberg og Lars Lindenchrone Petersen nævner, at tillidsmanden ikke kan erklære sig om eget arbejde f.eks. ved vurdering af aktiverne. Jon Beck og Lars Kiertzner mener, at denne problemstilling kan løses ved, at det er ledelsen og rekonstruktøren der har ansvaret for værdiansættelsen af aktiverne, eventuelt med bistand fra en sagkyndig tillidsmand og virksomhedens generalforsamlingsvalgte revisor. Tillidsmanden vil dermed kunne afgive en erklæring med sikkerhed om værdiansættelsen.

Dermed angiver Jon Beck og Lars Kiertzner et andet synspunkt end Henry Heiberg og Lars Lindenchrone Petersen. Der er endnu ingen der har taget stilling til, hvorvidt tillidsmandens arbejde rent faktisk er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen. Det må dog formodes, at der indenfor den nærmeste fremtid vil blive taget stilling dertil.

Når der ses på argumenterne for hhv. det ene perspektiv og det andet perspektiv, er der fine argumenter for begge sider af sagen. Uden at jeg skal kunne svare på, hvad der er rigtig, har jeg dog den holdning, at en godkendt revisor, hvad enten han optræder som tillidsmand eller almindelig (generalforsamlingsvalgt) revisor, bør være omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen. At der anvendes en godkendt revisor som tillidsmand, frem for en ikke godkendt revisor, må betegnes som et kvalitetsstempel og dermed bør tillidsmanden også være omfattet af den lovgivning, som godkendte revisorer er omfattet af, herunder revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen.

Der vil derfor i det efterfølgende være taget udgangspunkt i, at tillidsmanden er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen m.v.

12.2 Beskrivelse af casevirksomhed

Den valgte casevirksomhed (i det følgende kaldet ABC A/S) er en entreprenørvirksomhed. Mange virksomheder har lidt under finanskrisen og især byggebranchen har været utrolig hårdt ramt. ABC A/S har ikke formået at tilpasse sig den finansielle krise og har under finanskrisen udvist store underskud. Dette betyder, at egenkapitalen nu er negativ og likviditeten er meget hårdt presset, hvilket medfører, at betalingerne til

kreditorerne efterhånden bliver trukket. Imens byggebranchen gik godt, investerede virksomheden i mange finansielt leasede aktiver, hvilket virksomheden bl.a. lider under i dag tillige med de høje kassekreditrenter. Som det ses af bilag 8, hvor selskabets resultatopgørelse og balance for 2009 og 2010 er gengivet, havde virksomheden i 2009 et stort underskud, efterfulgt af et knap så stort underskud i 2010 og der er i begge år voldsomme renteudgifter.

Efter udarbejdelsen af perioderegnskab pr. 30/6 2011 (se bilag 9), hvor der fortsat er underskud i virksomheden, og efter at betalingerne til kreditorerne i 2011 bliver trukket længere og længere og banken ikke vil stille yderligere kredit til rådighed, har ledelsen erkendt, at selskabet ikke kan komme ud af den økonomiske krise ved egen hjælp. Derfor indgav selskabets ledelse d. 3/8 2011 en begæring om rekonstruktion til skifteretten.

Selskabets ledelse mener selv, at virksomheden, bortset fra den likviditetsmæssige situation, er levedygtig og virksomheden har ordrebogen fuld. En af årsagerne til det negative resultat i 1. halvår 2011 har været den hårde vinter, hvilket medførte, at man i flere måneder ikke kunne udføre entreprenørarbejder.

Idet det er ledelsen selv, som indgiver begæringen om rekonstruktion, indleder skifteretten straks rekonstruktionsbehandlingen, hvilket betyder, at fristdagen og dagen for indledningen af rekonstruktionsbehandlingen bliver d. 3/8 2011. Ledelsen har stillet forslag om beskikkelse af advokat Ole Olesen som rekonstruktør og statsautoriseret revisor Jens Jensen som regnskabskyndig tillidsmand. Disse beskikkes af skifteretten.

I det følgende vil der blive analyseret på tillidsmandens arbejde i forbindelse med rekonstruktionen. Idet der ikke er nogen skarp linje imellem tillidsmandens arbejdsopgaver og en eventuel bogholder/generalforsamlingsvalgt revisors arbejdsopgaver, vil der være beskrevet arbejdsopgaver, som kan varetages af forskellige personer. Dernæst er der i en rekonstruktion flere af arbejdsopgaverne, som i praksis varetages af rekonstruktøren og tillidsmanden i fællesskab. Her kan der heller ikke foretages nogen skarp adskillelse. Generelt er rekonstruktionsprocessen et samspil mellem rekonstruktør og tillidsmand, hvor der sker løbende drøftelse m.v.

12.2.1 Forudsætninger for casen

Der er opstillet følgende forudsætninger for casen:

- Det forudsættes, at der er den nødvendige likviditet under rekonstruktionsbehandlingen, da dette er altafgørende for, at rekonstruktionen kan lykkes. Dette kan f.eks., som i dette tilfælde, være skyldners bank, der gennem et nyetableret virksomhedspant stiller likviditet til rådighed.
- Der er ikke indbetalt depositum til leasinggiver.
- Der findes ingen omstødelige dispositioner og der er heller ikke foretaget udlæg m.v.
- Der er ingen småkreditorer, som bliver dækket fuldt ud. Dermed bliver der betalt samme dividende procent til alle kreditorerne uanset fordringernes størrelse.
- Der tages ikke hensyn til de skattemæssige konsekvenser af tvangsakkorden. Der ændres således ikke i den afsatte udskudte skat (heller ikke vedrørende efterfølgende positive resultater).
- Det forudsættes, at værdansættelsen af aktiverne, stemmer overens med den værdi, som aktiverne har for ABC A/S i fortsat drift.
- Der er i casen foretaget op- og nedskrivninger af anlægsaktiverne. Det er udelukkende opskrivningen på ejendommen, som føres direkte over egenkapitalen, hvorimod der sammenlagt er foretaget nedskrivninger på driftsmidlerne. Denne nedskrivning er foretaget over resultatopgørelsen. Afskrivninger på opskrivningen af ejendommen er ikke modregnet på egenkapitalen.

12.3 Tillidsmandens arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion

I de efterfølgende afsnit er der redegjort for tillidsmandens arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion, herunder de erklæringer, som tillidsmanden skal afgive i forløbet. Udover de i konkursloven regulerede arbejdsopgaver, vil tillidsmanden skulle kunne dokumentere sit arbejde i internt udarbejdede og eksternt modtagne arbejdsopgaver, herunder udarbejde planlægningsmemo og arbejdsmemo med tilhørende konklusion på det udførte arbejde, idet tillidsmanden er omfattet af gældende regler for godkendte revisorer, herunder revisorloven, erklæringsbekendtgørelsen og revisionsstandarderne.

Tillidsmandens arbejde bør dog også være dokumenteret, således at dokumentationen kan anvendes i en eventuel efterfølgende konkurs.²²¹

Alt afhængig af, hvilken virksomhed der søges rekonstrueret og størrelsen af virksomheden, er omfanget af arbejdsopgaver varierende, ligesom der som oftest er udarbejdet planer over arbejdsopgaver før

²²¹ Rekonstruktionsret, side 203.

udførelsen af arbejdet i rekonstruktionen af større virksomheder. Idet der i denne case er tale om en mindre entreprenørvirksomhed, er der udelukkende udarbejdet arbejdsmemoer.

12.3.1 Indledningsvist

Habilitetserklæring og erklæring om varetagelse af hvervet som tillidsmand

I forbindelse med indgivelse af begæring om rekonstruktion skal tillidsmanden afgive en erklæring om, at han overholder habilitetskravene i KL § 238, herunder KL § 238, stk. 5 og at han er villig til at varetage hvervet som tillidsmand. Et eksempel på tillidsmandens erklæring til skifteretten er gengivet i bilag 3.²²² Idet denne erklæring afgives om tillidsmanden selv, vil den ikke være omfattet af revisorloven. Generelt er det gældende, at erklæringer under rekonstruktionsforløbet skal afgives i "jeg" form, da tillidsmanden er personlig beskikket.²²³

Tillidsmanden skal gøre sig en række overvejelser i forbindelse med, at han påtager sig opgaven som tillidsmand. F.eks. skal det overvejes om der er den nødvendige kapacitet til at varetage opgaven, hvilket kan være et forhold, som er afgørende i store og tunge rekonstruktionssager. Derudover skal han vurdere, om han har den fornødne kompetence til at varetage hvervet. Jens Jensen har dog gjort opmærksom på, at det vil kunne være nødvendigt at inddrage sagkyndige folk i vurderingen af aktiverne, hvilket Ole Olesen er indforstået med. Udover at opfylde de almindelige habilitetskrav skal det desuden overvejes, om der kan være andre forhold, som afskærer ham fra at påtage sig hvervet som tillidsmand.

Vurdering af, om en rekonstruktion er mulig

Indledningsvist skal tillidsmanden og rekonstruktøren overordnet vurdere, om det overhovedet er muligt at rekonstruere ABC A/S. Såfremt tillidsmanden og rekonstruktøren ikke mener at dette er muligt, bør rekonstruktionen ophøre og ABC A/S vil derefter blive taget under konkursbehandling.

Til brug for vurderingen af, om rekonstruktion er en mulighed, har Jens Jensen fået udleveret årsrapporten fra 2010, perioderegnskabet pr. 30/6 2011 samt budgettet for 2011²²⁴ og ud fra oplysninger fra selskabets ledelse om, at ordrebogen er fuld og generelle drøftelser med rekonstruktøren, ledelsen og selskabets revisor, vurderes det, at der umiddelbart er tale om en rentabel virksomhed, såfremt noget af gælden

²²² De i casen udarbejdede eksempler på erklæringer afgivet af tillidsmanden er som udgangspunkt identiske med de standarderklæringer, som er udarbejdet af Revisorgruppen Danmark.

²²³ Artikel "Problemstillinger ved revisors arbejde i en rekonstruktion".

²²⁴ Der henvises til bilag 8 og 9 for resultatopgørelse og balance for årsregnskabet 2010 og perioderegnskabet pr. 30/6 2011. Det øvrige af årsrapporten og perioderegnskabet er ikke gengivet i bilag ligesom budgettet for 2011 heller ikke er gengivet i bilag.

akkorderes. Det er således meningen, at selskabet skal fortsætte i samme regi som hidtil og med den samme ledelse.

Selskabets bank har tilkendegivet, at såfremt der opnås en acceptabel løsning, vil banken fortsat stille en kassekredit til rådighed efter at rekonstruktionen er ophørt. Banken har desuden indvilget i at stille en kassekredit på 2 mio. kr. til rådighed under rekonstruktionen mod et nyt virksomhedspant, således at selskabet har likviditet til at gennemføre rekonstruktionen.

Kassekreditte på de 2 mio. kr. skal anvendes til at finansiere driften. Som følge af rekonstruktionen må det forventes, at de fleste kreditorer forlanger kontant betaling, ligesom der kan være krav fra medarbejderne om sikkerhedsstillelse for lønudbetalinger. Derudover vil der bl.a. være behov for likviditet til at købe varelageret fri af virksomhedspantet.

For at der skal være likviditet nok til at gennemføre rekonstruktionen er det altafgørende, at ABC A/S sørger for løbende at afregne igangværende arbejder, idet der er betydelig likviditet bundet heri tillige med en høj debitorsaldo. Det bør forsøges at få en lavere kredittid igennem hos debitorerne om ikke andet så under rekonstruktionsforløbet. Desuden skal ABC A/S være mere på forkant med at rykke debitorerne.

Tillidsmanden Jens Jensen vurderer på baggrund af det ovenstående, at en rekonstruktion er mulig.²²⁵ Der er dermed lagt op til, at rekonstruktionen skal foregå gennem en tvangsakkord.

Der henvises til bilag 16 og 19 for det af Jens Jensen udarbejdede planlægningsmemo og for liste over dokumentation, som bl.a. ligger til grund for Jens Jensens vurdering af, om en rekonstruktion er mulig at gennemføre i praksis.

12.3.2 Meddelelse til fordringshavere m.v. om indledning af rekonstruktionsbehandling

Senest en uge efter indledningen af rekonstruktionen skal rekonstruktøren, jf. KL § 11b, udsende meddelelse til fordringshavere m.v. herom. Meddelelsen skal indeholde en række oplysninger og dokumentation. Idet der er tale om oplysninger i den indledende fase, vil oplysningerne ofte tage udgangspunkt i skyldnerens bogføring og der er ikke nødvendigvis brug for tillidsmandens assistance i forbindelse hermed. Såfremt bogføringen er opdateret, vil rekonstruktøren kunne trække en balance samt en kreditorliste ud af bogfø-

²²⁵ Der kan være utallige forskellige aspekter, som kan have indvirkning på, om tillidsmanden mener, at en rekonstruktion er mulig.

ringssystemet, som kan anvendes til at udsende til fordringshaverne og sikkerhedsstillelser kan opstilles ved hjælp af rekvirering af tingbog.

Idet der skal oplyses om ABC A/S' vigtigste aktiver og passiver, vil det være relevant at redegøre for anlægsaktiverne, hvilket kan ske ved at medsende et anlægskartotek. De øvrige aktiver behøver ikke nødvendigvis specificeres nærmere end hvad, der fremgår af den udskrevne balance.

Derfor forudsættes det, at der ikke er brug for tillidsmanden i forbindelse med udsendelsen af meddelelse om indledningen af rekonstruktionsbehandlingen, idet der er tale om den indledende fase. Dermed er det i dette tilfælde rekonstruktøren, som alene står for fremskaffelsen af materialet herunder redegørelsen om ABC A/S' regnskabsføring, hvad årsagen til og formålet med rekonstruktionsbehandlingen er osv.

Der henvises til bilag 10 for angivelse af resultatopgørelse og balance pr. 3/8 2011.

12.3.3 Rekonstruktionsplan

Der skal i skifteretten afholdes møde om rekonstruktionsplanen senest 4 uger efter indledningen af rekonstruktionen, dvs. senest d. 31/8 2011. Senest en uge forinden da skal fordringshaverne have fremsendt rekonstruktionsplanen²²⁶ og en række materiale jf. KL § 11c. I forbindelse hermed er der i KL § 11c og § 11d anført, hvilke pligter tillidsmanden som minimum har, hvilket er:

- Afgivelse af erklæring om eventuelle mangler i ABC A/S' seneste aflagte årsrapport.
- Afgivelse af erklæring om vurderingen af ABC A/S' aktiver.
- Afgivelse af erklæring om, om rekonstruktionsplanen efter tillidsmandens skøn er gennemførlig.
- Deltage i mødet om rekonstruktionsplanen.

Tillidsmanden skal tillige vurdere på talmæssige opgørelser som f.eks. er udarbejdet af bogholderen eller den nuværende revisor.

Herudover har tillidsmanden i denne case følgende arbejdsopgaver:

- Udarbejdelse af modregnet balance.²²⁷

²²⁶ Selve rekonstruktionsplanen er ikke gengivet i bilag. Der er udelukkende gengivet erklæringer fra tillidsmanden samt en modregnet balance.

²²⁷ Ifølge KL § 11c, stk. 2 skal forslaget til rekonstruktionsplan indeholde oplysninger om selskabets balance pr. fristdagen. Såfremt balancen endnu ikke er færdig til udsendelse sammen med forslaget til rekonstruktionsplanen, skal balancen blot ligge klar på mødet om rekonstruktionsplanen. Der vil være meget forskel på, hvor "endelig" en balance er på dette tidspunkt. I nogle tilfælde (som i dette) vil balancen, som udarbejdes i forbindelse med rekonstruktionsplanen være identisk eller næsten identisk med den endelig modregnede balance. I andre tilfælde vil der kunne komme flere forskellige ændringer til balancen efterfølgende.

Oplysninger om mangler i den seneste aflagte årsrapport

Det er tillidsmandens opgave at oplyse om eventuelle konstaterede mangler i skyldnerens seneste årsrapport. Tillidsmanden skal dog ikke bruge særlig meget tid herpå, idet den aflagte årsrapport kan ligge op til 18 måneder forud for rekonstruktionens indledning. Tillidsmanden kan nøjes med at udtale sig om, at årsrapporten udelukkende er anvendt på helt overordnet plan i arbejdet med rekonstruktionen af skyldneren og at der ikke er konstateret mangler i forbindelse hermed.

I ABC A/S under rekonstruktion er det seneste aflagte regnskab aflagt pr. 31/12 2010.

Jens Jensen har gennemlæst regnskabet og har i forbindelse hermed ikke konstateret mangler i årsrapporten. Selskabets generalforsamlingsvalgte revisor har i påtegningen givet supplerende oplysninger om, at regnskabet er aflagt under forudsætning af fortsat drift, hvilket har vist sig at være det rigtige valg, eftersom selskabet nu er under rekonstruktion.

Der henvises til bilag 4 for et eksempel på en erklæring om mangler i den seneste aflagte årsrapport, hvor tillidsmanden ingen bemærkninger har dertil.

Erklæringen er afgivet med begrænset sikkerhed, idet der ikke er foretaget revision af årsrapporten, men arbejdet har begrænset sig til primært at være en gennemlæsning af årsrapporten.

Den henvises i øvrigt til bilag 17 og 19, som indeholder tillidsmandens arbejdsmemo og oversigt over dokumentation.

Vurdering af skyldnerens aktiver

Tillidsmanden skal foretage en vurdering af skyldnerens aktiver. Idet Jens Jensen afgiver en erklæring om vurderingen af aktiverne, må han ikke selv udarbejde vurderingen, idet der således vil være tale om, at han erklærer sig om sit eget arbejde. Derfor har ABC A/S' ledelse i samarbejde med rekonstruktøren foretaget registrering af aktiverne og udarbejdet vurderingen heraf. Aktiverne er værdiansat til værdien for selskabet i fortsat drift, idet det forventes, at selskabet rekonstrueres.

Ved registreringen af anlægsaktiverne er der taget udgangspunkt i selskabets anlægskartotek, som derefter er afstemt med den faktiske tilstedeværelse af anlægsaktiver. Hertil er tilføjet småaktiver, som løbende er udgiftsført i driften.

Der kunne også være antaget en sagkyndig tillidsmand til at foretage værdiansættelsen af samtlige aktiver, men da omkostningerne i forbindelsen med rekonstruktionen forsøges holdt på et minimum (til gavn for

fordringshaverne), er det undladt. Dog er statsautoriseret ejendomsmægler Hans Hansen antaget til at vurdere selskabets ejendom.

Efter registreringen af aktiverne, har Jens Jensen foretaget besigtigelse af samtlige aktiver for at kontrollere tilstedeværelsen heraf. I den forbindelse blev det ligeledes kontrolleret, om der skulle være aktiver, som ikke var påført opgørelsen, hvilket ikke var tilfældet (med mindre aktiverne med vilje er forsøgt skjult). Derudover har Jens Jensen med rekonstruktørens samtykke, antaget en sagkyndig tillidsmand til at foretage vurdering af 4 af aktiverne, som Jens Jensen har udtaget til kontrol for at sikre sig, at værdiansættelsen er så korrekt som muligt. De 4 aktivers værdi er af vurderingsmanden vurderet til nogenlunde samme værdi, som den vurdering som rekonstruktøren og ledelsen har foretaget. Alt i alt er driftsmidlerne vurderet til 4.890 tkr. og ejendommen er vurderet til 2.100 tkr.

Udover anlægsaktiverne skal de øvrige aktiver ligeledes værdiansættes. Rekonstruktøren og ledelsen har foretaget optælling af lageret samt foretaget værdiansættelse heraf. I den forbindelse er der konstateret ukurante varer på lageret, som er varer der kræver en meget specifik kundeordre for at kunne anvendes. Idet sandsynligheden for en sådan ordre er meget minimal og dette parti tillige har ligget længe på lageret, er det vurderet, at det ingen værdi har. Som følge heraf tillige med vurderingen af det resterende varelager, er lageret nedskrevet med 600 tkr. Jens Jensen har i forbindelse med besigtigelsen af anlægsaktiverne også foretaget stikprøvevis kontrol af varelageret. Desuden udføres der stikprøvevis kontrol af værdiansættelsen af lageret ud fra bl.a. fakturaer.

Ud fra de udførte arbejdshandlinger, vurderer Jens Jensen at værdiansættelsen er foretaget korrekt og at nedskrivningen er berettiget som følge af den ringe mulighed for at få afsat den del af lageret, som kræver en specifik ordre. Jens Jensen har dog aftalt med rekonstruktøren og ledelsen, at de skal forsøge at sælge dette vareparti i håbet om at kunne generere noget likviditet.

Rekonstruktøren og ledelsen har vurderet, hvorvidt der skal foretages nedskrivning af debitorsaldoen. Idet to af virksomhedens kunder er gået konkurs, vurderes det, at der er behov for at nedskrive disse to tilgodehavender til 0 kr. Som dokumentation herfor får Jens Jensen udleveret skrivelser fra kurator, og vurderer i overensstemmelse med rekonstruktøren og ledelsen, at en nedskrivning er berettiget. Dermed nedskrives der 50 tkr. på debitorerne. Ved udarbejdelsen af rekonstruktionsforslaget, kan det til den tid vise sig, at der eventuelt er behov for yderligere nedskrivninger f.eks. som følge af, at en eller flere af virksomhedens debitorer i mellemtiden er gået konkurs, eller som følge af en debtors uenighed i en faktura m.v.

Rekonstruktøren og ledelsen har tillige foretaget en vurdering af igangværende arbejder. Et af projekterne har vist sig at blive dyrere at udføre pga. ekstra omkostninger. Derfor er det blevet vurderet, at der skal ske en nedskrivning på 30 tkr. som følge heraf. I forbindelse med Jens Jensens vurdering af værdiansættelsen af igangværende arbejder har han besigtiget det største af projekterne og snakket med byggelederen (ekstern part) på pladsen for derigennem at vurdere, om værdien af dette projekt er opgjort korrekt. Jens Jensen har tillige foretaget drøftelser med rekonstruktøren og ledelsen om opgørelsen af de igangværende arbejder og har modtaget udskrifter fra projektkartoteket. Alt i alt vurderer Jens Jensen, at værdiansættelsen er foretaget korrekt.

De øvrige aktiver er der ikke ændret i værdiansættelsen af. Disse aktiver dækker over et tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed, andre tilgodehavender og periodeafgrænsningsposter, som alle vurderes værdiansat korrekt. Jens Jensen har til brug for sin vurdering modtaget specifikationer af disse tilgodehavender.

I praksis vil der kunne være forskel i værdiansættelsen af nogle af aktiverne, idet aktiverne kan have én værdi for virksomheden, som er væsentlig forskellig fra den værdi, som aktiverne kan sælges til i fri handel. Hvis aktivernes værdi for virksomheden er lavere end værdien i fri handel, kan det tyde på, at virksomheden ikke er rentabel, og at virksomheden bør lukke. Ved at sælge aktiverne i fri handel, vil fordringshaverne alt andet lige blive stillet bedre end ved at rekonstruere virksomheden, idet salgsprisen her vil være højere end værdien for selskabet i fortsat drift.

Der henvises til bilag 17, hvor Jens Jensens arbejdsmemo er gengivet og bilag 19, som oplister den dokumentation der ligger til grund for Jens Jensens vurdering af aktiverne. I bilag 12 er ABC A/S under rekonstruktions anlægskartotek pr. 3/8 2011 oplistet med angivelse af op- og nedskrivninger som følge af den foretagne vurdering af anlægsaktiverne. I en eventuel konkurs vil disse værdier være væsentlig lavere, idet aktiverne vil blive afhændet forholdsvis hurtigt. Ifølge ejendomsmægler Hans Hansen vil en konkurs sandsynligvis medføre, at ejendommens værdi vil falde fra 2.1 mio. kr. i fortsat drift til 1.5 mio. kr. ved konkurs.

Idet Jens Jensen er enig i den foretagne værdiansættelse af selskabets aktiver, kan der nu afgives en erklæring om værdiansættelsen af ABC A/S' aktiver. Der henvises til bilag 5. Erklæringen er afgivet med høj grad af sikkerhed, idet Jens Jensen har udført kontrol af aktivernes tilstedeværelse og værdiansættelsen.

Ikke registrerede aktiver

Der kan være aktiver, som ikke er registreret i ABC A/S' bogholderi. Som ovenfor anført er småaktiverne løbende udgiftsført i driften. I forbindelse med rekonstruktionen værdiansættes disse sammen med de øvrige aktiver.

Ud over småaktiver kan der være tale om erstatningssager mod såvel kunder som leverandører (hvilket dermed såvel kan være et aktiv som et passiv), verserende forsikringssager, leverandørreklamationer, hvor varerne er leveret tilbage til leverandøren, men hvor kreditnotaen endnu ikke er modtaget og meget andet, som giver anledning til at blive optaget i balancen. Sådanne ikke registrerede poster må søges fundet ved at foretage forespørgsler til selskabets advokat, forsikringsselskab, relevante medarbejdere, ledelsen osv.

Man bør i samme forbindelse være opmærksom på periodiseringsproblematikken. Et selskab som er under rekonstruktion kan have meget stor interesse i, at "skubbe" nogle af indtægterne/aktiverne over i perioden efter indledningen af rekonstruktionen, f.eks. igangværende arbejder. Dette vil medføre forbedret resultat i efterfølgende periode og en lavere dividendeprocent til fordringshaverne.

Modregnet balance

Jens Jensen har udarbejdet en modregnet balance, som viser hvilket niveau akkorddividende til fordringshaverne ligger i. Den modregnede balance kunne også have været udarbejdet af en anden part, f.eks. ABC A/S' generalforsamlingsvalgte revisor.

Den modregnede balance er angivet i bilag 11. Ved opstilling af den modregnede balance anvendes balancen pr. fristdagen, dvs. pr. 3/8 2011 (se bilag 10).

Værdien af aktiver og passiver i kolonne 1 svarer til værdien i forhold til 3/8 2011 balancen. Denne kolonne viser, at der er en underbalance på 798 tkr. svarende til den negative egenkapital.

Følgende handlinger er foretaget i den modregnede balance:

- Op- og nedskrivningskolonnen:
 - Aktiverne er reguleret til den værdiansættelse der blev foretaget af rekonstruktøren og ledelsen, og som Jens Jensen erklærer sig enig i.
 - Det udskudte skatteaktiv nedskrives til 0 kr. Skatteaktivet dækker bl.a. over skattemæssige underskud til fremførsel og årsagen til, at det nedskrives til 0 kr. er, at dette aktiv udelukkende bliver realiseret, såfremt virksomheden i fremtiden genererer overskud.

- Mht. videreførelse af leasingaktiver (gensidigt bebyrdende aftaler) har ledelsen med rekonstruktørens samtykke valgt at videreføre samtlige aftaler på nær en enkelt aftale, som vedrører en meget dyr gravmaskine (gravmaskine 7). Det ses i op-/nedskrivningskollonnen, at dette medfører, at leasinggælden falder med 800 tkr., aktivet bliver taget ud af driftsmiddelsaldoen (750 tkr.) og leasinggiver får til gengæld et erstatningskrav på ABC A/S svarende til 800 tkr.,²²⁸ som bliver et simpelt krav. Idet en gensidig bebyrdende aftale, som ikke videreføres, kan opsiges med sædvanlig og rimelig varsel, hvilket som oftest er svarende til hele den uopsigelige periode, når der er tale om leasing, kan leasinggiver kræve erstatning svarende til 800 tkr. Leasinggiver vil ikke kunne opnå dividende af mistede renteindtægter af leasing, idet disse bortfalder i en tvangsakkord. Leasinggiver skal aflevere dokumentation på det opgjorte erstatningskrav.
- ABC A/S skylder leasinggiver for den sidste leasingydelse. Denne leasingydelse udgør 85 tkr. og indgår i leverandørsaldoen. De 85 tkr. bliver omfattet af en tvangsakkord sammen med de øvrige simple kreditorer. Såfremt der havde været indbetalt depositum til leasinggiver, ville leasinggiver kunne modregne depositummet i det simple krav (såvel den skyldige leasingydelse som erstatningskravet inkl. renter).
- Skyldig løn og feriepenge flyttes fra anden gæld og op som § 95 krav, idet disse krav har fortrinsret frem for almindelige simple krav. I den forbindelse er anden gæld nedreguleret med 50 tkr. ekstra som følge af for meget afsat skyldig løn.
 - Der afsættes honorarer til rekonstruktør og tillidsmænd, som er § 94 krav og dermed også har forrang frem for almindelige simple krav i tvangsakkorden.
 - Derudover er der afsat 100 tkr. til garantiforpligtelser ud fra erfaringer med tidligere garantisager.

²²⁸ For overskuelighedens skyld er erstatningskravet opgjort til det samme beløb, som den gæld ABC A/S har stående i balancen. Som regel vil der være forskel mellem den restgæld, som leasinggiver og leasingtager har stående i deres balancer.

- Under modregningskolonnen:
 - Først er alle panterrettigheder modregnet. Der henvises til kommentarerne under den modregnede balance for opgørelse heraf.²²⁹ Det skal bemærkes, at ejendommens værdi ikke er høj nok til at kunne dække pantehavernes fordringer. Banken kan vælge at give panteafkald for at kunne opnå akkorddividenden udbetalt samtidig med de øvrige kreditorer.²³⁰ Det skal hertil bemærkes, at der ikke kan foretages bindende vurdering af ejendommen, imens der til gengæld er foretaget bindende vurdering af de øvrige aktiver, som banken har pant i på nær debitorerne og igangværende arbejder²³¹. Idet der er foretaget bindende vurdering af de aktiver, der er omfattet af virksomhedspantet, må selskabet foretage udskillelse af f.eks. varelageret, når det er købt fri af pantet.²³²
 - Leasinggælden modregnes i leasingaktiverne. Herved kommer der en lille friværdi i leasingaktiverne.
 - Idet skifteretten har foretaget bindende vurdering af panteaktiverne kan bankens pant i driftsmidlerne eventuelt nedlyses til 1.125 tkr. Idet der ikke kan foretages bindende vurdering af debitorerne og igangværende arbejder, kan virksomhedspantet ikke nedlyses.
 - Der er ingen debitorer, som tillige er kreditorer. Derfor er der ingen modregning herimellem.
 - Der er ingen depositum på leasing, som kan modregnes i eventuelle restancer til leasinggiver.

Efter opstilling af den modregnede balance ses det, at den forventede akkorddividende ligger i niveau 18 %. Som regel vil den faktiske akkorddividende dog sættes en anelse lavere end denne.

Den henvises i øvrigt til bilag 17 og 19, som indeholder tillidsmandens arbejdsmemo og oversigt over dokumentation.

²²⁹ Jens Jensen har modtaget en mail fra Ole Olesen om, at han har kontrolleret, at samtlige panterrettigheder er gyldige og ikke kan omstødes.

²³⁰ Det er ikke lykkedes mig at finde ud af, hvorledes det forholder sig med panteafkald i denne situation, men måske det forholder sig som følgende: idet banken har et usikret krav på 215 tkr., må dette beløb skulle opdeles i et usikret krav hhv. vedrørende den del der ikke kunne dækkes ind via virksomhedspantet (105 tkr.) og den resterende del må være vedrørende ejerpantebrevet i ejendommen (110 tkr.) Der skal dermed gives panteafkald på 110 tkr., hvis banken ønsker dividenden af hele det usikrede krav udbetalt med det samme. Alternativt må banken vente og se, om de 110 tkr. kan indeholdes i en eventuel værdistigning i ejendommen senere hen eller ved at bankens pant senere hen får en bedre placering. Uanset hvad banken vælger, vil de 215 tkr. skulle indgå i dividendeberegningen, idet der evt. skal afsættes penge til betalingen af dividenden engang i fremtiden. Banken har stemmeret for de 215 tkr.

²³¹ Jf. KL § 12e, stk. 1, nr. 4, kan skifteretten ikke fastsætte værdien af fordringer. Igangværende arbejder anses panteretligt som værende en fordring.

²³² Jf. KL § 12d, stk. 2, nr. 2, skal banken før udskillelsen modtage fyldestgørelse.

Det skal blot nævnes, at efter der er foretaget bindende vurdering af varelageret, er det muligt for ABC A/S at købe varelageret fri af pantet, således at det kan indgå i den fortsatte drift af virksomheden. Det betyder, at ABC A/S skal betale 1.300 tkr. til banken for at købe det fri. Dette er dog blot en betaling som overføres fra den nye kassekredit til den gamle kassekredit.

Vurdering af talmæssige opgørelser

Tillidsmanden skal, såfremt det er en anden, som udarbejder den modregnede balance, foretage en vurdering heraf. Derudover kan der være andre opgørelser m.v. der skal foretages vurdering af f.eks. likviditetsbudgetter.

Rekonstruktionens gennemførlighed

Rekonstruktøren og tillidsmanden skal erklære sig om, hvorvidt de finder, at rekonstruktionsplanen kan gennemføres. Idet Jens Jensen er underlagt revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen kan han ikke afgive en fælles erklæring med rekonstruktøren.

Ved at erklære sig om rekonstruktionsplanens gennemførlighed, går Jens Jensen aktivt ind og tager stilling til, om han mener, at der er tale om en rimelig dividende, og om der kan fastsættes rimelige tidsfrister for betalingen heraf i forhold til ABC A/S' forhold.

Idet der endnu ikke er udarbejdet et budget for ABC A/S, kan Jens Jensen ikke anvende dette i sin vurdering af rekonstruktionsplanens gennemførlighed. Derfor er det den modregnede balance, drøftelser med rekonstruktøren og ledelsen m.m. der er medvirkende til, at Jens Jensen vurderer, at rekonstruktionen kan gennemføres.

Et eksempel på Jens Jensens erklæring herom er angivet i bilag 6.

Andet

Idet tillidsmandens arbejde ikke er afgrænset til udelukkende at omfatte det ovenstående arbejde, vil tillidsmanden i de fleste tilfælde have flere arbejdsopgaver i forbindelse med rekonstruktørens udarbejdelse af rekonstruktionsplanen. Idet rekonstruktionsprocessen forløber som et tæt samarbejde mellem rekonstruktør og tillidsmand, vil tillidsmanden være inddraget i udarbejdelsen af selve rekonstruktionsplanen og ikke blot udføre de arbejdsopgaver, som er reguleret i konkursloven. Dette kunne være arbejdsopgaver såsom at hjælpe rekonstruktøren med at vurdere, om der er væsentlige forhold, som kan være en hindring

for gennemførelsen af rekonstruktionen, udarbejdelse af balancen pr. 3/8 2011, som følge af, at der forekommer afvigelser til den balance, som blev udsendt i forbindelse med meddelelsen om rekonstruktionsbehandlingen, likviditetsbudgetter m.m.²³³

Generelt vil der være mange løbende drøftelser imellem rekonstruktøren og tillidsmanden under hele rekonstruktionsprocessen.

Møde om rekonstruktionsplan

Jens Jensen skal deltage i mødet, hvor der stemmes om rekonstruktionsplanen. Mødet skal afholdes senest 4 uger efter rekonstruktionens indledning, dvs. d. 31/8 2011.

12.3.4 3 måneders redegørelse

I forbindelse med rekonstruktørens 3 måneders redegørelse har tillidsmanden ingen selvstændige pligter. Der skal ikke afgives nogen former for erklæringer i forbindelse hermed, men kravet om 3 måneders redegørelsen er udelukkende information til fordringshaverne om, hvorledes processen skrider frem, hvad der måtte være af væsentlige forhold og hvorledes et eventuelt resultat af fortsat drift har været.

Tillidsmanden kan være den der udarbejder materialet til vurdering af den fortsatte drift, likviditetsbudgetter m.v., men det kan ligeledes være virksomhedens bogholder eller revisor.

Idet 3 måneders redegørelsen senest skal fremsendes 3 måneder efter rekonstruktionens indledning, vil den skulle fremsendes senest d. 3/11 2011.

Der er i casen ikke udarbejdet eksempler på, hvad en 3 måneders redegørelse kunne indeholde, idet tillidsmanden ikke har selvstændige pligter i forbindelse hermed. I praksis vil han dog stadig som minimum skulle foretage vurderinger af det økonomiske grundlag. (Der henvises til bilag 19 for dokumentation i forbindelse hermed).

²³³ I nærværende analyse af tillidsmandens arbejde er der ikke udarbejdet likviditetsbudgetter. Det behøver dog ikke være tillidsmanden, som står for udarbejdelsen heraf.

12.3.5 Rekonstruktionsforslag

I henhold til KL § 13b og § 13c har tillidsmanden følgende pligter i forbindelse med rekonstruktionsforslaget:

- I samarbejde med rekonstruktøren skal der udarbejdes en redegørelse.
- Tillidsmanden skal erklære sig om, hvorvidt rekonstruktionsforslaget skønnes rimeligt og om der er tilstrækkelig betryggelse for, at forslaget kan opfyldes.
- Deltage i mødet om rekonstruktionsforslaget.

Tillige dermed skal tillidsmanden vurdere på eventuelle talmæssige opgørelser, som er udarbejdet af f.eks. bogholderen eller den nuværende revisor.

Ved udarbejdelsen af rekonstruktionsforslaget for ABC A/S under rekonstruktion har tillidsmanden tillige følgende opgaver:

- Udarbejdelse af modregnet balance
- Udarbejdelse af kreditorliste med angivelse af foretagne modregninger
- Søgning efter omstødelige dispositioner i bogholderiet
- Udarbejdelse af periodeopgørelse pr. 30/11 2011
- Assistance med opstilling af budgettet for 2012.

Modregnet balance

Ligesom det var tilfældet ved udsendelse af rekonstruktionsplanen, skal fordringshaverne ligeledes have tilsendt en modregnet balance sammen med rekonstruktionsforslaget.

Denne modregnede balance vil som regel minde meget om den balance, som blev udarbejdet i forbindelse med rekonstruktionsplanen, idet der dog kan have vist sig nye oplysninger eller lign., således at det har været nødvendigt at ændre i den modregnede balance. Dette forudsættes dog ikke at være tilfældet her, hvilket betyder, at den modregnede balance er identisk med den der blev udarbejdet i forbindelse med rekonstruktionsplanen (se bilag 11).

Der kan være utallige årsager til, at der sker ændringer i den modregnede balance. I denne case kunne det f.eks. efterfølgende have vist sig, at der skulle ske yderligere nedskrivning på debitorerne f.eks. som følge af, at endnu en debitor er gået konkurs. Efterfølgende fakturering af igangværende arbejder kan ligeledes give udslag i yderligere nedskrivning heraf. Mht. varelageret kan det vise sig, at der rent faktisk er kommet en specifik ordre, hvor den del af varelageret, som blev værdiansat til 0 kr. kan anvendes, eller der er kom-

met en køber til denne del af lageret. Idet lageret er blevet bindende vurderet, vil en efterfølgende højere værdi af lageret betyde, at der er friværdi i lageret, som kan komme de simple kreditorer til gode ved beregning af dividenden.

ABC A/S havde en leasingkontrakt, som ikke blev videreført efter rekonstruktionens indledning. I tilfælde af, at opgørelsen over erstatningskravet endnu ikke var opgjort på tidspunktet, hvor udarbejdelsen af den modregnede balance i forbindelse med rekonstruktionsplanen fandt sted, kunne der være afsat et foreløbigt beløb som erstatningskrav. Dermed ville der så ske korrekt indregning ved udarbejdelsen af den modregnede balance, som skal udsendes sammen med rekonstruktionsforslaget.

Kreditorliste

I bilag 13 ses kreditorlisten. Der er angivet, hvilket krav de enkelte kreditorer har, samt de modregninger der er foretaget. Modregningerne stemmer overens med de modregninger, som er foretaget i den modregnede balance.

Andre talmæssige opgørelser

Såfremt der er udarbejdet talmæssige opgørelser eller lignende, som ikke er udarbejdet af tillidsmanden, skal tillidsmanden foretage en vurdering heraf. Dette kunne f.eks. være et budget, som den nuværende revisor har udarbejdet, likviditetsbudgetter, resultat af fortsat drift m.v.

Omstødelige dispositioner

Rekonstruktionsteamet skal undersøge, hvorvidt der findes omstødelige dispositioner. Ole Olesen har stået for søgning efter omstødelige dispositioner i forbindelse med pant m.v., imens Jens Jensen har gennemgået bogholderiet, anlægskartoteket²³⁴ m.v. for eventuelle omstødelser. Hverken Ole Olesen eller Jens Jensen har fundet omstødelige forhold.

Kommentarer til periodeopgørelsen pr. 30/11 2011

Jens Jensen har assisteret med udarbejdelsen af periodeopgørelsen pr. 30/11 2011, som kan ses i bilag 14²³⁵. Som det ses, er der angivet en åbningsbalance, som er balancen pr. 4/8 2011, såfremt rekonstruktionsforslaget vedtages. Her er indregnet følgende:

- Aktivernes værdi jf. vurderingen, som Jens Jensen erklærede sig enig i tidligere
- Indvirkningen på egenkapitalen

²³⁴ Skurvogn 4, som ikke fandtes ved registreringen af anlægsaktiverne, jf. bilag 12, kunne have været genstand for en omstødelig disposition, såfremt skurvognen havde været anvendt til at betale en fordringshaver med.

²³⁵ Der er ikke udarbejdet erklæring, arbejdsmemo m.v. til periodeopgørelsen.

- Leasinggælden efter videreførelsen af alle aktiver på nær den ene aftale, som opsiges
- Kassekreditten (fra før 4/8-11) er indregnet med den værdi, som der forventes dækket af virksomhedspantet
- §§ 94 og 95 kravene er medtaget som gæld
- Den usikrede gæld er nedskrevet til 15 %, som er den dividende der foreslås jf. rekonstruktionsforslaget.

Denne åbningsbalance danner grundlag for periodeopgørelsen pr. 30/11 2011. Som det ses, har der isoleret set været et positivt resultat for perioden 4/8 2011 – 30/11 2011 på 602 tkr., hvilket skyldes den forholdsvis højere omsætning i denne periode. 1. halvår 2011 var ramt af et dårligt resultat, som følge af den hårde vinter.

Som bemærkninger til balancen skal det siges, at tilgodehavender fra salg er opdelt i to poster, da dette aktiv ikke er bindende vurderet. Dette betyder, at indbetalingerne fra debitorerne fra før rekonstruktionens indledning bliver indbetalt/nedskrevet på den gamle kassekredit. Igangværende arbejder på fristdagen er efterfølgende blevet faktureret og da dette aktiv heller ikke er bindende vurderet, fragår indbetalingerne i forbindelse hermed ligeledes på den gamle kassekredit. Den ubetalte debitor masse på 235 tkr. pr. 30/11 2011 dækker dermed over såvel debitorer pr. 3/8-11 og igangværende arbejder pr. 3/8-11, som efterfølgende er blevet faktureret.

Derimod er varelageret ved rekonstruktionens indledning købt fri af pantet.

Saldoen på kassekreditten fra før rekonstruktionens indledning fremkommer således:

Saldo pr. 3/8 2011	6.253.000
Heraf simpelt krav	<u>-215.000</u>
Saldo pr. 4/8 2011	6.038.000
Betaling for varelager	-1.300.000
Indbetalinger fra debitorer (herunder for igangværende arbejder)	<u>-2.943.000</u>
Saldo pr. 30/11 2011	<u>1.795.000</u>

§§ 94 og 95 kravene er faldet med 150 tkr., hvilket skyldes, at den skyldige løn er afregnet til medarbejderne. Såfremt den skyldige løn ikke var blevet afregnet, kunne det medføre, at medarbejderne ville opsige deres ansættelsesaftale.

Det forventede resultat for december 2011 er ligeledes angivet i periodeopgørelsen tillige med den forventede balance. Den forventede balance pr. 31/12 2011 danner således baggrund for den forventede balance pr. 1/1 2012 i budgettet for 2012.

Kommentarer til budgettet for 2012

Tillidsmanden har assisteret med udarbejdelsen af budgettet for 2012 på baggrund af informationer modtaget fra rekonstruktøren og ABC A/S under rekonstruktions ledelse (se budgettet i bilag 15). Idet inputtet til budgettet stammer fra andre end tillidsmanden selv, kan tillidsmanden afgive en erklæring med begrænset sikkerhed²³⁶ på budgettet.

Der er følgende kommentarer til budgettet:

- Der er budgetteret med en omsætning på 18,8 mio. kr. og en dækningsgrad på 20 %.
- De øvrige omkostninger er budgetteret ud fra tidligere års omkostninger samt forventninger.
- Afskrivningerne falder som følge af, at én af leasingkontrakterne er opsagt.
- De finansielle omkostninger falder som følge af et fald i renter på kassekreditte og leasing.
- Det forventes, at samtlige debitorer fra før rekonstruktionens indledning har indbetalt senest i februar 2012.
- Debitorernes kredittid har tidligere være 30 dage. Denne nedsættes til 20 dage.
- Tidligere har man ikke været tilstrækkelig hurtig med at udfakturere igangværende arbejder. Derfor var der typisk svarende til 120 % af månedens omsætning i igangværende arbejder ved månedsafslutningen. Der skal fremover faktureres hurtigere igennem på de igangværende arbejder, hvorfor der ved hver månedsafslutning fremover forventes at være igangværende arbejder svarende til 80 % af månedens omsætning.
- Tilgodehavendet fra den tilknyttede virksomhed indbetales i februar 2012.
- I februar 2012 lægges de to kassekreditter sammen.
- Det resterende af §§ 94 og 95 kravene afregnes i februar 2012.
- Der er indregnet 3 afdrag på dividenden til akkordkreditorerne jf. rekonstruktionsforslaget.
- Der er regnet med en betalingsfrist på 30 dage hos leverandørerne. Det er således en forudsætning for budgettet, at leverandørerne vil yde kredit, når rekonstruktionen er afsluttet. Såfremt dette ik-

²³⁶ Det er udelukkende resultatbudget, statusbudget og den forventede pengestrøm, som er angivet i budgettet. Der er dermed ikke vist eksempel på erklæringen på budgettet, arbejdsmemo, dokumentation m.m. Budgettet er medtaget som bilag til illustration af fordringshavernes beslutningsgrundlag.

ke er tilfældet, vil det medføre et langt større træk på kassekreditten og dermed højere renteudgifter.

- Udsvingene i anden gæld skyldes skyldige beskattede feriepenge, pension og ATP m.m.

Som det ses af budgettet, er der budgetteret med et forventet resultat på 639 tkr. før skat i 2012. Det forventes, at der på de to kassekreditter tilsammen er et træk primo på 3.622 tkr. og at der ultimo 2012 er et træk på kassekreditten på 3.154 tkr.

Budgettet kan anvendes af fordringshaverne til at træffe beslutning om, hvorvidt de mener, at virksomheden kan rekonstrueres og til vurdering af, hvorvidt de kan acceptere rekonstruktionsforslaget.

Andet

Det er ikke nødvendigvis tillidsmanden som udarbejder den modregnede balance, periodeopgørelsen pr. 30/11 2011 og budgettet for 2012. Såfremt en anden part udarbejder dette, vurderer tillidsmanden i stedet for på de modtagne opgørelser og det modtagne budget.

Tillidsmanden kan også have andre ansvarsområder end de ovenfor nævnte, hvilket afhænger af den konkrete rekonstruktion og hvordan arbejdsopgaverne er fordelt imellem de forskellige implicerede parter.

Rekonstruksteamets redegørelse og tillidsmandens erklæring

Rekonstruktøren og tillidsmanden skal i fællesskab udarbejde en redegørelse. I bilag 7 er udarbejdet et eksempel på rekonstruktionsforslaget og redegørelsen.

Som det ses, afgiver Jens Jensen en erklæring om rekonstruktionsforslagets rimelighed og betryggelse for opfyldelse alene i stedet for sammen med rekonstruktøren. Ifølge konkursloven skal der afgives en fælleserklæring fra tillidsmanden og rekonstruktøren, men idet tillidsmanden er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen, kan dette ikke lade sig gøre.

I rekonstruktionsforslaget bliver der redegjort for indholdet af den tvangsakkord, som der fremsættes forslag om. I dette tilfælde er der tale om, at kreditorerne bliver tilbudt en dividende på 15 % fordelt over 3 lige store rater i 2012. Herunder oplyses ligeledes om, at fordringshaverne ikke må beregne renter af deres usikrede krav, såfremt betalingsfristerne overholdes og at tilgodehavendet hos den tilknyttede virksomhed vil blive indbetalt, så snart tvangsakkorden er stadfæstet.

Fordringshavernes opmærksomhed henledes på periodeopgørelsen pr. 30/11 2011 samt det estimerede resultat for december 2011 tillige med budgettet for 2012.²³⁷ Periodeopgørelsen og budgettet er vigtige faktorer i fordringshavernes stillingstagende til, hvorvidt de vil stemme for eller imod rekonstruktionsforslaget.

Udover selve rekonstruktionsforslaget, skal rekonstruktøren og tillidsmanden ligeledes redegøre for en række andre forhold, som minimum skal indeholde følgende:

- **Eventuelle kommentarer til den modregnede balance;** fordringshaverne henvises til de anførte bemærkninger under den modregnede balance.
- **En redegørelse for hvorledes egenkapitalen har udviklet sig fra den seneste aflagte årsrapport pr. 31/12 2010 og frem til fristdagen;** i dette tilfælde er der sket indregning af de op- og nedskrivninger der er foretaget i forbindelse med rekonstruktionen tillige med den gæld, som forventes akkorderet. Hermed fremkommer den egenkapital, som selskabet starter ud med d. 4/8 2011, såfremt rekonstruktionsforslaget vedtages.
- **Oplysninger om omstødelige forhold og eventuelle udlæg der er bortfaldet;** i dette tilfælde er der hverken omstødelige dispositioner eller foretaget udlæg.
- **Redegørelse for, om der er konstateret ansvarspådragende forhold hos selskabets ledelse;** dette har ikke været tilfældet her. Såvel moms som A-skat m.v. er afregnet rettidigt.
- **En redegørelse for, hvorfor selskabet er havnet i økonomiske vanskeligheder;** her er der tale om finanskrisens indtog og at virksomheden ikke har formået at tilpasse sig hurtigt nok til denne situation. Desuden har virksomheden været belastet af en lang række leasingkontrakter, som er indgået for finanskrisen startede tillige med høje kassekreditrenter.
- **Der skal redegøres for den anslåede dividende i tilfælde af konkurs;** som følge af at aktivernes værdi vil være lavere i en eventuel konkurs, vurderes det, at der ikke vil være nogen dividende til de simple kreditorer i en eventuel konkurs.²³⁸
- **Der skal desuden redegøres for samarbejdet med ledelsen under rekonstruktionen;** det oplyses, at samarbejdet er foregået upåklageligt og ledelsen har stået til rådighed, når det har været nødvendigt.

²³⁷ Periodeopgørelsen og budgettet er gengivet i bilag 14 og 15.

²³⁸ Der er ikke udarbejdet en modregnet balance i tilfælde af konkurs. I den modregnede balance i bilag 11 er der 618 tkr. i nettoaktiver. I en konkurs vil anlægsaktiverne som hovedregel være mindre værd, hvilket medfører, at banken vil få et større usikret krav. Friværdien i leasingaktiverne vil desuden falde. Dernæst kan der være opsigelsesgodtgørelser til medarbejderne, som vil have forrang frem for simple kreditorer og der skal afsættes honorar til kurator. Dette vil med stor sandsynlighed medføre, at der ingen frie aktiver er til at dække de simple krav.

- ***Tillidsmanden og rekonstruktøren skal hver for sig afgive en erklæring om, om rekonstruktionsforslaget efter deres skøn er rimeligt og der er tilstrækkelig betryggelse for rekonstruktionsforslagets opfyldelse.*** Erklæringen afgives hver for sig, idet tillidsmanden skal afgive en erklæring, som er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen.
- ***Selskabets ledelse skal tiltræde såvel rekonstruktionsforslaget som den modregnede balance.***

Udover rekonstruktionsforslaget og redegørelsen skal fordringshaverne have fremsendt den modregnede balance, en kreditorliste med angivelse af de modregninger der er foretaget i den modregnede balance, periodeopgørelsen pr. 30/11 2011, hvor estimatet for december 2011 ligeledes er angivet og budgettet for 2012. Derudover kan der være tale om eventuelle likviditetsbudgetter m.v.

Den henvises i øvrigt til bilag 18 og 19, som indeholder tillidsmandens arbejdsmemo og oversigt over dokumentation.

Møde om rekonstruktionsforslag

Mødet i skifteretten om rekonstruktionsforslaget skal afholdes senest 6 måneder efter mødet om rekonstruktionsplanen. Dvs. mødet skal afholdes senest d. 28/2 2011 (såfremt mødet om rekonstruktionsplanen er afholdt d. 31/8 2011). I dette tilfælde afholdes mødet d. 22/1 2012, hvilket betyder, at rekonstruktionsforslaget senest skal udsendes d. 8/1 2012.

Jens Jensen skal deltage i mødet, hvor fordringshaverne stemmer om rekonstruktionsforslaget. Hvad enten rekonstruktionsforslaget bliver vedtaget eller ej, ophører Jens Jensens arbejde som tillidsmand herefter, idet tvangsakkorden enten bliver stadfæstet eller ABC A/S overgår til konkursbehandling.

12.4 Afrunding af analyse af tillidsmandens arbejde i forbindelse med en rekonstruktion

I det ovenstående er der blevet analyseret nærmere på en tillidsmands arbejdsopgaver i forbindelse med en rekonstruktion. Udover de arbejdsopgaver, som tillidsmanden som minimum har i henhold til konkursloven, er der inddraget nogle af de arbejdsopgaver, som han derudover kunne have. Idet ikke alle rekonstruktioner er ens, kan der være utallige variationer i antallet af arbejdsopgaver og hvilke arbejdsopgaver der kunne være tale om.

En stor del af arbejdet ligger i at vurdere og/eller udarbejde talmæssige opgørelser, såsom resultatopgørelser, opgørelse over aktiverne og passivernes værdier, budgetter såvel resultatbudgetter som likviditetsbudgetter osv.

Derudover vil der være et større eller mindre omfang af drøftelser med såvel ledelsen, rekonstruktøren, advokaten, selskabets revisor m.v. alt afhængig af, hvilken virksomhed der er tale om.

Dette kunne være drøftelser såsom finansieringsmuligheder, om der er behov for ændringer i ledelsen eller det forretningsmæssige grundlag, nødvendigheden for indskud af likviditet m.m.

Idet det ovenstående udelukkende bygger på en case, er der mange små aspekter, som ikke er inddraget i casen, herunder også løbende problemstillinger, som dukker op undervejs. F.eks. hvad sker der, hvis den nyetablerede kassekredit trækkes op til maksimum og der mangler likviditet? Vil kreditorerne fortsat yde kredit efter tvangsakkorden eller forlanger de kontant betaling? Er der fortsat udsigt til ordretilgang? Den ovenstående case kan således nok betragtes som "et pragteksempel" af en virksomhed i en rekonstruktion, men de i konkursloven regulerede arbejdsopgaver vil for tillidsmanden være de samme uanset hvilken virksomhed der er under rekonstruktion, dog kan indholdet i arbejdsopgaverne variere meget.

13 Konklusion

D. 1. april 2011 trådte de nye regler i konkursloven om rekonstruktion af virksomheder i kraft. De nye rekonstruktionsregler har medført en række meget gennemgribende ændringer i indenretlige rekonstruktioner. Således er det i dag muligt for såvel fordringshavere som skyldner at indgive en begæring om rekonstruktion, hvor det tidligere udelukkende var skyldner selv, som kunne anmelde betalingsstandsning eller anmode om åbning af tvangsakkordforhandlinger.

Tidligere kunne en skyldner træde ud af en betalingsstandsning igen efter at denne var indledt tillige med at der kunne trædes tilbage fra akkordforhandlingerne. I dag er det ikke muligt at træde ud af en rekonstruktion, når først denne er indledt, hvilket betyder, at virksomheden i dag enten skal rekonstrueres ved hjælp af en tvangsakkord og/eller en virksomhedsoverdragelse, alternativt går virksomheden konkurs.

Yderligere er det i dag muligt at rekonstruere en virksomhed indenretligt ved hjælp af en virksomhedsoverdragelse, hvor en virksomhedsoverdragelse tidligere kun kunne ske uden om skifteretten. Det var således udelukkende muligt at rekonstruere virksomheden ved hjælp af en tvangsakkord. Således var der tidligere altid tale om en rekonstruktion af både virksomheden og skyldneren, hvor der i dag lægges mere vægt på at rekonstruere virksomheden, idet skyldner som oftest ikke bliver rekonstrueret ved en virksomhedsoverdragelse, men ender med at gå konkurs efterfølgende.

For at øge mulighederne for at rekonstruere en virksomhed ved hjælp af en tvangsakkord, er der tillige indført en mindstedividende på 0 %, hvor denne tidligere var 10 %. Derudover er der i dag flere krav, som bortfalder i en tvangsakkord, end det tidligere var gældende.

Som noget nyt er det i dag muligt for rekonstruktøren (det tidligere tilsyn) at overtage ledelsen af virksomheden, såfremt der er tale om et selskab eller lignende. Dette fremmer rekonstruktionsprocessen, såfremt skyldner f.eks. modsætter sig rekonstruktionen, eller bringer fordringshavernes interesser i fare under forløbet. Generelt har rekonstruktøren fået en mere fremtrædende og ledende rolle under rekonstruktionen og skal i dag sørge for, at en række tidsfrister m.v. overholdes.

Der blev tidligere beskikket et tilsyn under betalingsstandsningen, men det var ikke altid, at der var beskikket et tilsyn under tvangsakkordforhandlingerne. Til gengæld blev der ikke beskikket en tillidsmand under betalingsstandsningen, men tillidsmanden blev først beskikket ved åbningen af forhandlinger om tvangsakkord. Som oftest blev der såvel beskikket en regnskabskyndig som en fagkyndig tillidsmand, hvor der i dag udelukkende beskikkes en regnskabskyndig tillidsmand. Den fagkyndige tillidsmand kan i stedet antages, såfremt det vurderes nødvendigt. Den regnskabskyndige tillidsmand har i dag dermed også en mere fremtrædende rolle, idet denne er med under hele forløbet og bistår rekonstruktøren under rekonstruktionen.

F.eks. er det rekonstruktøren og tillidsmanden, som i fællesskab udarbejder en redegørelse om rekonstruktionsforslaget.

De tidligere habilitetsregler er i dag stadig gældende for såvel rekonstruktøren som for tillidsmanden m.v. Men derudover er der for tillidsmanden tillige indført en karantæneregel, som indbefatter, at såvel tillidsmanden, som andre medarbejdere i revisionsfirmaet (tillidsmanden er som oftest en godkendt revisor) ikke må have virket som forretningsmæssig rådgiver eller revisor i 2 år før rekonstruktionens indledning og heller ikke må virke som revisor eller forretningsmæssig rådgiver i 2 år efter rekonstruktionens afslutning. Dette betyder, at virksomhedens generalforsamlingsvalgte revisor i dag ikke kan fungere som tillidsmand ligesom det tidligere var muligt.

Som noget meget væsentligt kan en rekonstruktion højst vare i op til næsten 12 måneder, og udelukkende såfremt der opnås fristforlængelser. Tidligere kunne en betalingsstandsning vare i op til 1 år, hvorefter skyldner enten trådte ud af betalingsstandsningen igen, uden at virksomheden var blevet rekonstrueret, eller der blev åbnet forhandlinger om tvangsakkord, hvor der ikke var nogen særskilte tidsfrister for forløbet.

Generelt er der i dag en række tidsfrister, som løbende skal overholdes og der skal udsendes mere information til fordringshaverne end det tidligere var gældende. Fordringshaverne er i dag også inddraget mere i processen og kan f.eks. komme med forslag til ændringer af rekonstruktionsplanen. De har ligeledes en større indflydelse på, hvorvidt de mener, at virksomheden skal rekonstrueres eller om denne bør overgå til konkursbehandling. Således er det gældende, at såfremt der f.eks. stemmes nej til en rekonstruktionsplan, medfører det at skyldner bliver taget under konkursbehandlingen, hvilket ikke var tilfældet tidligere. Det er generelt gældende, at såfremt tidsfrister og formalia ikke overholdes, vil det medføre konkurs.

Som følge af, at det i dag er muligt at indlede en rekonstruktion uden skyldnerens samtykke, ved at rekonstruktøren overtager ledelsen af virksomheden, skal der i de tilfælde, hvor rekonstruktionen indledes uden skyldners samtykke, stilles sikkerhed for omkostninger i forbindelse med rekonstruktionen.

Desuden skal den, som indgiver begæringen om rekonstruktionen, hvad enten det er en fordringshaver eller skyldneren selv, stille sikkerhed for omkostninger ifm. en eventuel efterfølgende konkurs.

En fordringshaver, som indgiver en begæring om rekonstruktion, kan blive bedt om at stille sikkerhed for et eventuelt erstatningskrav til skyldneren, som følge af, at der er indgivet en uberettiget begæring. Dette er en direkte følge af, at det i dag er muligt for fordringshaverne at begære om rekonstruktion.

Tidligere fandtes der ikke afstemninger af sted under en betalingsstandsning men udelukkende under en tvangsakkordforhandling. Afstemningsreglerne i dag er meget forskellige i forhold til de tidligere afstemningsregler, og en væsentlig ændring er, at rekonstruktionsplanen og forslaget som udgangspunkt er vedtaget, med mindre fordringshaverne stemmer imod. Tidligere krævede det, at fordringshaverne aktivt stemte i forbindelse med akkordforslaget, ellers kunne akkordforslaget ikke vedtages. I dag skal fordringshaverne til gengæld aktivt deltage i afstemningen, såfremt de ikke mener, at rekonstruktionsplan og forslag skal vedtages.

Tidligere var det muligt i en tvangsakkord at få foretaget bindende fastsættelse af værdien af virksomhedspantsatte aktiver (på nær fordringer), således at der kunne ske endelig opgørelse med virksomhedspanthaverne. I dag er denne bestemmelse udvidet, således at der kan ske bindende fastsættelse af værdien af en lang række pantsatte aktiver. Dermed bliver panthavernes krav et simpelt krav i det omfattet, at fordringen ikke kan dækkes af det pantsatte aktiv. Yderligere kan værdiansættelsen anvendes i en virksomhedsoverdragelse, således at erhververen af virksomheden udelukkende overtager en gæld/et pant svarende til værdien af det pantsatte aktiv. Der er desuden indført tvunget debtorskifte, hvilket betyder, at en fordringshaver ikke kan modsætte sig, at pantefordringen overdrages som et led i en virksomhedsoverdragelse.

Gensidigt bebyrdende aftaler kan i en rekonstruktion videreføres uden samtykke fra medkontrahenten og derudover kan der ske videreførelse af aftaler, som medkontrahenten har opsagt pga. skyldnerens misligholdelse inden for en periode på 4 uger. En sådan bestemmelse fandtes ikke tidligere, hvilket betød, at medkontrahenten kunne opsige aftaler, som skyldneren misligholdte.

At det i dag er muligt at videreføre gensidigt bebyrdende aftaler letter alt andet lige rekonstruktionsprocessen, idet det ikke er nødvendigt at indgå nye aftaler, men de hidtidige aftaler kan blot videreføres. Alt andet lige er det også billigere at videreføre eksisterende aftaler, idet der ikke påløber nye etableringsomkostninger tillige med, at nye aftaler alt andet lige også vil blive dyrere, idet medkontrahenten er orienteret om virksomhedens situation. Gensidigt bebyrdende aftaler kan ligeledes overdrages ifm. en virksomhedsoverdragelse.

Udover dette er det i dag muligt at foretage omstødelse af dispositioner og ekstinkvere en fordringshavers ret allerede fra indledningen af rekonstruktionen. Tidligere var dette først muligt, når tvangsakkordforslaget var stadfæstet, idet det var muligt at træde ud af en betalingsstandsning/forhandling om en tvangsakkord, så længe tvangsakkordforslaget endnu ikke var vedtaget. Idet det ikke længere er muligt at træde

ud af en rekonstruktion efter indledningen heraf, kan skyldneren således ikke blive stillet bedre end før rekonstruktionen blev indledt som følge af omstødelser m.v.

Der er desuden indført skærpede regler omkring individualforfølgning, hvilket medfører, at fordringshaverne som oftest ikke kan søge sig fyldestgjort i panteaktivet m.m. Dette letter arbejdsprocessen for rekonstruktøren, idet der ikke skal træffes bestemmelse om, hvorvidt en fordringshaver kan søge sig fyldestgjort eller ej.

Tidligere var der forskellige regler for modregning alt afhængig af, om der var tale om en betalingsstandsning eller en tvangsakkord. Som udgangspunkt er de nugældende regler i overensstemmelse med de tidligere regler om modregning i en tvangsakkord, dog med undtagelse af, at der i dag ikke kan ske modregning med uforfaldne krav, mens der godt kan ske modregning med § 94 krav.

I dag er det i øget omfang muligt at udskille pantsatte aktiver bl.a. også som følge af, at visse aktivers værdi kan bindende fastsættes af skifteretten. Tidligere var det ikke muligt at udskille pantsatte aktiver under akkordforhandlinger og det var udelukkende muligt at udskille panteaktiver under en betalingsstandsning, såfremt pantet ville kunne omstødes i en eventuel konkurs og kun såfremt skifteretten traf bestemmelse om, at der kunne ske udskillelse. De ændrede bestemmelser herom letter i dag rekonstruktionsprocessen, idet skyldner og rekonstruktør har større adgang til at disponere over aktiverne.

Udover de ovenstående meget gennemgribende ændringer i reglerne om rekonstruktion, er der tillige andre knap så gennemgribende ændringer tillige med småændringer og tilpasninger i konkursloven.

Der er delte meninger om, hvorvidt de ovenstående ændringer ifm. en indenretlig rekonstruktion vil medføre, at der i fremtiden rekonstrueres flere virksomheder. Der er en lang række fordele ved de nye regler, idet f.eks. en fordringshaver kan indgive begæring om rekonstruktion, hvilket kan medvirke til, at fordringshavernes tab begrænses, da en rekonstruktion i nogle tilfælde vil blive indledt tidligere end førhen, hvilket alt andet lige må give bedre vilkår for rekonstruktionen. Tidligere var en fordringshavers eneste mulighed en konkursbegæring, hvilket alt andet lige medførte en lavere dividendeprocent end såfremt virksomheden blev rekonstrueret. At virksomheden i dag kan rekonstrueres gennem en virksomhedsoverdragelse, fremmer ligeledes muligheden for at rekonstruere virksomheder tillige med at gensidigt bebyrdende aftaler kan videreføres. De ovenstående ændringer er dermed alt andet lige en klar fordel i rekonstruktionsprocessen og kan medvirke til rekonstrueringen af flere virksomheder.

Der er dog også ulemper ved nogen af de ovenstående ændringer. En stor ulempe er, at skyldner ikke kan træde ud af en rekonstruktion, når først rekonstruktionen er indledt. Dette kan have betydelige konsekvenser f.eks. i det tilfælde, hvor det ikke er muligt at rekonstruere virksomheden indenretligt, men hvor det eventuelt kunne have været muligt at rekonstruere virksomheden udenretligt, f.eks. ved kapitaltilførsel. Der er også andre ulemper ved de nye regler, såsom at det kan have en negativ effekt på virksomheden, hvis der uberettiget er indgivet begæring om rekonstruktion af en fordringshaver. Der er desuden en række af ændringerne, som kan være en fordel for én part i rekonstruktionen, mens det kan være en ulempe for en anden part. Dette er f.eks. gældende ved gensidigt bebyrdende aftaler, som må siges at være en klar fordel for skyldner, men som kan være en ulempe for medkontrahenten, idet denne ikke selv afgør, om aftalen skal opretholdes. Også ifm. individualforfølgning kan de ændrede regler siges at være en fordel for skyldner, men det kan helt klart være en ulempe for panthaveren, idet aktivet kan falde i værdi i den periode, hvor panthaveren ikke må søge sig fyldestgjort i aktivet.

En ting der har væsentligt betydning i forhold til opfattelsen af, om de nye regler om rekonstruktion kan bidrage til, at flere virksomheder rekonstrueres i fremtiden, er virksomhedspant. Nogle mener, at virksomhedspant kan bidrage til flere vellykkede rekonstruktioner, mens andre mener, at virksomhedspant hæmmer rekonstruktionen af virksomheder. Der er flere forskellige argumenter herfor, hvor bl.a. et af de argumenter der fremsættes er, at virksomhedspant hæmmer muligheden for rekonstruktion, idet en virksomhed, som har givet virksomhedspant i sine aktiver, som oftest ikke har nogen frie aktiver, som kan anvendes til finansieringen af rekonstruktionen samtidig med, at der heller ikke er frie aktiver, som kan danne grundlag for udbetalingen af en dividende til fordringshaverne. Omvendt kan virksomhedspant være en fordel, idet et nyt virksomhedspant kan etableres ved indledningen af rekonstruktionen samtidig med, at banken stiller en ny kassekredit til rådighed under forløbet.

Justitsministeriet skal senest d. 1. januar 2012 aflevere en rapport, hvori der redegøres for virksomhedspantets indflydelse på rekonstruktionen af virksomheder. I skrivende stund er denne rapport endnu ikke offentliggjort.

Det må dog alt andet lige siges, at de nye regler om rekonstruktion kan være medvirkende til, at der rekonstrueres flere virksomheder, idet der er indført gennemgribende ændringer, som kan være en stor hjælp for skyldneren og rekonstruktøren i forsøget på at gennemføre en vellykket rekonstruktion.

I analyseafsnittet blev der redegjort for tillidsmandens arbejdsopgaver ifm. en rekonstruktion. Tillidsmanden har flere lovregulerede arbejdsopgaver, men derudover er der ligeledes en række arbejdsopgaver, som

kan varetages af forskellige personer. Arbejdsdelingen kan derfor være vidt forskellig fra rekonstruktion til rekonstruktion ligesom arbejdsdelingen mellem rekonstruktøren og tillidsmanden kan være vidt forskellig. Den foretagne analyse af tillidsmandens arbejde kan derfor variere meget alt afhængig af den givne situation.

Idet der endnu ikke er taget stilling til, om tillidsmandens arbejde (i de tilfælde, hvor tillidsmanden er en godkendt revisor) er omfattet af revisorloven og erklæringsbekendtgørelsen er der i analyseafsnittet fremsat argumenter for såvel det faktum, at tillidsmanden er omfattet, som at tillidsmanden ikke er omfattet. Hvorvidt tillidsmanden er omfattet har betydning for de erklæringer, som skal afgives undervejs i rekonstruktionsprocessen. I casen blev der taget udgangspunkt i, at tillidsmanden var omfattet af dette regelsæt, idet tillidsmanden som oftest er en godkendt revisor og derfor, efter min holdning, bør følge det regelsæt, som findes for godkendte revisorer. Udover dette, er det et krav, at tillidsmanden opfylder habilitetsbetingelserne i KL § 238.

Undervejs i rekonstruktionen har tillidsmanden en række lovregulerede arbejdsopgaver, hvor tillidsmanden skal afgive erklæringer. Dette er f.eks. en erklæring om habiliteten, om rekonstruktionens gennemførlighed, om værdiansættelsen af aktiverne m.v. Udover de lovregulerede arbejdsopgaver er det tillidsmanden, som står for vurderingen af det økonomiske grundlag under rekonstruktionen, herunder materialer, som er udarbejdet af forskellige parter. Derudover kan det være tillidsmanden, som står for udarbejdelsen af f.eks. den modregnede balance, budgetter m.v., ligesom det er tillidsmanden, som bistår rekonstruktøren under forløbet og som i fællesskab med rekonstruktøren udarbejder en redegørelse, som udsendes sammen med rekonstruktionsforslaget.

Idet tillidsmanden, efter min opfattelse, er omfattet af regelsættet for godkendte revisorer skal det udførte arbejde kunne dokumenteres. Dette kan såvel være internt udarbejdet dokumentation som eksternt modtaget dokumentation f.eks. sagkyndige tillidsmænds vurdering af aktiverne, tidligere regnskaber, budgetter, internt dokumentation på foretagne kontroller osv. Det udførte arbejde bør også kunne dokumenteres i forbindelse med en eventuel efterfølgende konkurs.

Udover at tillidsmanden skal kunne dokumentere sit arbejde, skal der ligeledes udarbejdes planlægningsmemo i forbindelse med, at tillidsmanden påtager sig hvervet som tillidsmand, ligesom der skal udarbejdes arbejdsmemoer og konklusioner på det udførte arbejde.

Der vil således være mange forskellige variationer af omfanget af tillidsmandens arbejde alt afhængig af den enkelte rekonstruktion, hvilket selvfølgelig vil få indvirkning på mængden af dokumentation og udarbejdelsen af arbejdsmemoer m.m.

14 English summary

This essay is about reconstruction of companies who are temporary insolvent and cannot pay their debts, but who are capable of living.

The 1st of April 2011 an amendment of the act about bankruptcy came into force in Denmark, which involved new rules about reconstruction of companies. The old rules about reconstruction are no longer in use. These new rules are introduced in hope of making more companies survive in the future instead of going bankruptcy.

The amendment of the act has brought a lot of changes in the rules about reconstruction, when the reconstruction takes place inside the probate court. As long as the reconstruction takes place outside the probate court, there are no changes compared to earlier.

These new rules about reconstruction have brought a lot of huge changes as well as smaller adjustments.

Earlier the company could either apply for suspension of its payments for a while, so it could get a general view of, how the economic situation was or the company could ask for opening of a composition with the creditors. A composition with the creditors often started out with a suspension of payments. Often a suspension of payment did not lead to a reconstruction but instead the company just went back to normal again, without a solution of the problem with being insolvent.

Today it is not possible to get out of the reconstruction process again, when it has first started. Then there are only two possibilities, either to get reconstructed or to go bankruptcy.

Today it is possible to get reconstructed by selling the company, which was not possible earlier inside the probate court. In that case, the company will be reconstructed, but the debtor often will not. That means that the debtor will end up going bankruptcy after the company has been sold. Earlier it was only possible to get reconstructed by opening up a composition with the creditors, if the company was insolvent.

Today it is possible for a creditor to apply for reconstruction of a company. Earlier it was only the company itself, who could apply and the only thing that the creditors could do, was to apply for a bankrupt. Now the creditor has the opportunity to apply for reconstruction earlier in the progress, which hopefully can make their losses smaller.

The person (often a lawyer) who is in charge for the reconstruction today is now much more involved in the reconstruction process than earlier and it is possible for this person to be in charge of the company, if the management of the company are against the reconstruction or if there are any other reason for, why the

management should no longer be in charge (this is not possible if the company is a self-employed person because of the personal responsibility of the debt).

In the reconstruction a person, who has knowledge about account (often a chartered accountant) is also a part of the process and helps out reconstructing the company.

The composition with the creditors can today result in, that the creditors do not get any payment at all from the company. Earlier the creditors should be paid at least 10 %.

The amount of information and documents that the creditors should have today are much higher than earlier. These informations and documents help the creditors making their decisions about whether they find the contents of the reconstruction acceptable. The creditors also have a lot more influence in the reconstruction today and they can make suggestions about the reconstruction.

There has been introduced a very strict demand on the time frame. That means that several time limits have to be respected, otherwise the company will go bankruptcy instead of being reconstructed.

Today it is much more difficult for the creditors to get their money by taking some of the company's assets, if they do not get paid for their outstanding debt. Today it is possible for the company to ask the probate court to make a final statement on the value of some of the pledged assets. This value will be the amount, which the company has to pay the creditor. The rest of the debt will end up being a simple claim, which will not be paid or which only will be paid in a much lesser extent.

To help companies getting reconstructed there has also been introduced rules about continuing agreement for example about leases. That means, that the counterparty cannot decide, whether the agreement should go on or not, but instead it is all up to the management of the company and the person in charge of the reconstruction, which agreements should go on, and which should not. By making this possible, the management can hold on to for example all the necessary and cheapest leases and quit the ones that are not necessary any longer or are too expensive.

Today it is also possible to reverse dispositions already from the beginning of the reconstruction process. Compared to earlier it was not possible before the composition was confirmed by the probate court. This change in how to handle reverse dispositions is due to that the company can no longer step out of the reconstruction process again.

These are some of the most important changes in the rules of reconstructing companies. Hopefully these changes can help reconstructing more companies in the future.

Litteraturfortegnelse

Bøger:

- Bang-Pedersen, Ulrik Rammeskov m.fl., *Rekonstruktion – Teori og Praxis*, 1. udgave, udgivet af Jurist- og Økonomforbundets Forlag i 2011
- Heiberg, Henry m.fl., *Rekonstruktionsret*, 3. udgave, udgivet af Jurist- og Økonomforbundets Forlag i 2010
- Petersen, Lars Lindenchrone m.fl., *Konkursloven med kommentarer*, 10. udgave, udgivet af Forlaget Thomson i 2005
- Petersen, Lars Lindenchrone m.fl., *Konkursloven med kommentarer*, 11. udgave, udgivet af Forlaget Thomson i 2010
- Heiberg, Henry og Petersen, Lars Lindenchrone, *Rekonstruktionsreformen af 2010*, udgivet af FSR i 2010
- Heiberg, Henry og Petersen, Lars Lindenchrone, *Virksomhedspant*, 1. udgave, udgivet af FSR i 2005

Hjemmesider:

- Danske Insolvensadvokater
<http://www.insolvensadvokater.dk/Default.aspx?ID=6&M=News&PID=6&NewsID=106>
- FSR's notat om Konkursrådet betænkning
www.fsr.dk
- Økonomisk ugebrev nr. 4 (1. februar 2010)
<http://fsr.dk/~media/Files/FSR/Nyheder%20og%20presse/Nyheder%20og%20pressemeddelelser/Arkiv/2010/tema1.ashx>
 - Tema "Banker hæmmer rekonstruktion af selskaber"
 - Tema "Kuratorforening: Bankerne bestemmer alt"
- Erhvervs- og Selskabsstyrelsens "Spørgsmål/svar i forbindelse med ikrafttræden af 2. fase af selskabsloven inkl. rekonstruktionsbehandling", udgivet i februar 2011, opdateret i oktober 2011.
<http://www.eogs.dk/graphics/ny%20eogs/Love%20og%20Regler/Selskaber/Aktieselskaber/Ny%20selskabslov/Sp%F8rgsm%E5l%20svar%20til%20SL%20Fase%202%20til%20hjemmesiden%20-%20opdateret%20oktober%202011.pdf>
- Nyhedsbrev fra Gorrissen Federspiel
<http://www.gorrissenfederspiel.com/GFKNyheder/Files/Dokument1DK%5C81.pdf>

Artikler:

- Erhvervsbladet "*Banker kan bremse rekonstruktioner*" af Anders Kanberg
<http://www.erhvervsbladet.dk/politik/banker-kan-bremse-rekonstruktioner>
- INSPI nr. 7/8 2010
Artikel "*Om modregning særligt i forbindelse med videreførte aftaler og om omstødelse efter de nye regler om rekonstruktion*" af advokat Hans Haages og advokat Knud K. Damsgaard, FOCUS ADVOKATER
Artikel "*Nye muligheder for virksomhedspant i forbindelse med rekonstruktion?*" af statsautoriseret revisor Henry Heiberg
- Revision og Regnskab nr. 10, 2010
Artikel "*Nye regler for rekonstruktion af nødlidende virksomheder*" af Dorthe Kjærgaard og Nicolai Dyhr fra advokatfirmaet Horten.
- Revision og Regnskabsvæsen nr. 8, 2011
Artikel "*Problemstillinger ved revisors arbejde i rekonstruktion*" af Jon Bech og Lars Kiertzner fra hhv. KPMG og CBS

Love m.v.:

- Konkursloven
- Lov om Lønmodtagernes Garantifond
- Revisorloven
- Vejledning om bekendtgørelsen om godkendte revisors erklæringer (erklæringsbekendtgørelsen)
- Betænkning 1512, *Betænkning om rekonstruktion m.v.*, afgivet af Konkursrådet i 2009
- L 199 *Forslag til lov om ændring af konkursloven og forskellige andre love*, fremsat af Justitsministeriet

Andet:

- Revisorgruppen Danmarks standarderklæringer ifm. en rekonstruktion

Bilag 1 Konkursordenen

Kravenes placering i konkursordenen

Alt efter hvilket krav en fordringshaver har på en skyldner, har disse krav forskellig placering i konkursordenen. Nedenfor er det forsøgt at give et overblik over, hvilke krav der falder ind under de forskellige konkursklasser. Det skal dertil siges, at listen ikke er udtømmende.

I konkurs opererer man med §§ 93–98 krav, men i en rekonstruktion findes der ikke § 93 krav, da der herunder udelukkende kan komme krav i forbindelse med en konkurs.

Klassifikationen af krav i §§ 94–98 i en rekonstruktion har udelukkende betydning, hvis skyldner går konkurs. I en tvangsakkord opererer man i stedet med 3 klasser af omkostninger, som omtalt under afsnit 2.1 *Tvangsakkord*.

Nedenfor redegøres for, hvilke krav der falder ind under de forskellige konkursklasser, herunder hvilke krav i forbindelse med en rekonstruktionsbehandling, der falder ind under de forskellige konkursklasser, såfremt skyldner ender ud i en konkurs.

§ 93 krav indeholder (betales i lige forhold):

- Udelukkende gæld, som er stiftet under en konkurs. Her indgår omkostninger ifm. konkursens indtræden, behandlingen af konkursboet m.m. § 93 krav har dermed ingen betydning i en rekonstruktion.²³⁹

§ 94 krav indeholder (betales i lige forhold):

- § 94, nr. 1: Rimelige omkostninger i forbindelse med forsøg på gennemførelse af en rekonstruktion m.v., f.eks. honorar til rekonstruktør, tillidsmand, sagkyndig bistand m.m. Også omkostninger ved en vellykket rekonstruktion er indbefattet her.
 - Herunder kan også komme omkostninger i forbindelse med forsøg på at opnå en ordning (udenretlig).²⁴⁰
- § 94, nr. 2: Gæld som skyldneren efter fristdagen har pådraget sig med samtykke af rekonstruktøren og også gæld, som er stiftet efter aftale med rekonstruktøren, hvis denne har overtaget ledelsen af virksomheden. Hvis rekonstruktøren har overskredet sine beføjelser, vil der eventuelt kunne ske omstødelse og fordringen vil dermed miste sin fortrinsret efter § 94, nr. 2.

²³⁹ Rekonstruktionsret, side 125.

²⁴⁰ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 499.

- Moms efter fristdagen (momsen skal derfor opdeles i moms vedrørende perioden før fristdagen og efter fristdagen). Såfremt perioden ikke er blevet opdelt, er momsen for hele perioden omfattet af § 94, idet momsgæld først anses for stiftet, når momsperioden udløber.
 - A-skat af løn, hvor skyldner udbetaler lønnen med samtykke fra rekonstruktøren (dvs. lønnen er udbetalt under rekonstruktionen). A-skatten er § 94 krav også selvom noget af løn-udbetalingen vedrører tiden før rekonstruktionens indledning.
 - Lønninger.
 - Leverandørgæld m.v.
 - Gensidigt bebyrdende aftaler, som er videreført efter rekonstruktionens indledning. Dog kun for den del af ydelsen, som vedrører tiden efter rekonstruktionens indledning (dog ikke et eventuelt erstatningskrav – dette er omfattet af §§ 95 - 97). Afsiges der konkursdekret, er ydelsen herefter ikke omfattet af § 94.
 - Herunder også lønninger, såfremt aftalerne med medarbejderne videreføres. Også eventuelle lønkrav i det tilfælde, hvor skyldner ikke inden 14 dage træffer beslutning om, om ansættelsesaftalerne ønskes videreført. Her vil lønninger fra rekonstruktionens indledning være omfattet af § 94. De første 14 dage efter rekonstruktionens indledning er normalt ikke omfattet af § 94 krav, hvis ikke ansættelsesaftalen videreføres, med mindre medarbejderen rent faktisk har udført arbejde for skyldneren – så vil lønnen i det omfang der er leveret en arbejdsindsats til gengæld være omfattet af § 94 krav.
 - Hvis kreditor har overgivet sin ydelse til skyldner efter rekonstruktionens indledning (her har klokkeslæt betydning) og ydelsen ikke kan tilbageleveres i væsentlig samme stand, bliver kreditorens krav omfattet af § 94 nr. 2 krav (jf. § 12s) på trods af, at rekonstruktøren ikke har samtykket i dispositionen.
- § 94, nr. 3: Omhandler omkostninger i forbindelse med påbegyndt likvidation af et selskab.
 - § 94, nr. 4: retsafgiften.

§ 95 krav indeholder (betales i lige forhold):

- Primært løn m.v. som er forfaldet indtil 6 måneder før rekonstruktionens indledning og derudover krav på erstatning som følge af afbrydelse af ansættelsesforholdet (nærstående kan nægtes fortrinsret jf. § 95, stk. 2).
- Løn vedrørende perioden før rekonstruktionens indledning.

- Løn i de 14 dage efter rekonstruktionens indledning, hvor skyldner har betænkningstid mht. beslutning om, om ansættelsesaftalerne skal videreføres og hvor ansættelsesaftalerne ikke videreføres. Dog gælder det, at såfremt medarbejderne rent faktisk udfører arbejde for skyldner, vil dette være omfattet af § 94 i det omfang, der er udført arbejde. Afgives der ikke erklæring inden 14 dage, er alt løn vedrørende perioden efter rekonstruktionens indledning omfattet af § 94.
- Erstatningskrav som følge af, at en gensidig bebyrdende aftale med en medarbejder enten ikke videreføres under en rekonstruktionsbehandling eller efterfølgende opsiges.
- Løn til virksomhedens øverste ledelse er ikke omfattet af § 95.²⁴¹

§ 96 krav indeholder (betales i lige forhold):

- En række afgifter af varer, som er leveret til skyldneren til videresalg i indtil 12 måneder før fristdagen.
- Dette betyder, at fordringer, som både omfatter § 96 afgifter og § 97 krav, bliver opdelt i § 96 og § 97 krav.

§ 97 krav indeholder (betales i lige forhold):

- Øvrige fordringer, som ikke er nævnt i §§ 94-96 og § 98.
 - Bl.a. leverandører af varer og tjenesteydelser, A-skat, som skyldner før rekonstruktionens indledning har indeholdt af løn m.m.
- Visse erstatningskrav i forbindelse med opsigelse af videreførte gensidigt bebyrdende aftaler.
- Visse erstatningskrav i forbindelse med, at gensidigt bebyrdende aftaler ikke videreføres.

§ 98 krav omfatter (først dækkes nr. 1, så nr. 2 og til sidst nr. 3):

1.
 - Renter, som påløber efter konkursdekretets afsigelse (dog ikke renter af § 93 og § 94 krav),
 - I en rekonstruktion er der tale om renter efter rekonstruktionens indledning på krav, som er omfattet af tvangsakkorden. Disse bortfalder i en tvangsakkord. Dog på nær hvis der er tale om § 94 krav.
 - Krav i forbindelse med en leasingaftale, hvor skyldner skal finde en køber til aktivet ved udløbet af leasingperioden + den del af leasingydelserne efter konkursdekretets afsigelse, som må betegnes som renter (og ikke afdrag).

²⁴¹ Rekonstruktion – Teori og praksis, side 384.

- I en rekonstruktion er der tale om leasingydelser efter rekonstruktionens indledning. Den andel af leasingydelserne, som må betegnes som renter, bortfalder i en tvangsakkord, med mindre leasingydelsen er omfattet af § 94 krav.

2.

- Krav på konventionalbod, der ikke er erstatning for lidte tab.
 - (Bortfalder helt i en tvangsakkord).
- Bøder, tvangsbøder, værdikonfiskation og tillæg til skat pga. forkert eller undladt indberetning af selvangivelsen.

3.

- Gaveløfter
 - (Bortfalder helt i en tvangsakkord).

De § 98 krav, som ikke bortfalder i en tvangsakkord, bliver løftet op på § 97 niveau i tvangsakkorden og bliver dermed omfattet af tvangsakkorden.

Selvom visse krav bortfalder i en tvangsakkord, gælder dette dog ikke længere, hvis skyldner går konkurs. Dermed bliver disse krav i en eventuel konkurs § 98 krav eller et eventuelt højere stillet krav, alt efter hvilken slags krav der er tale om. Ved en tvangsakkord bortfalder renter for rekonstruktionsperioden af krav, som er omfattet af tvangsakkorden og dermed kan der ikke stemmes på sådanne rentekrav (et sådan rentekrav vil dog ikke være efterstillet, altså § 98 krav, i en konkurs jf. KL § 98, nr. 1). Dette er ligeledes gældende for den del af leasingydelserne der må sidestilles med renter under rekonstruktionsbehandlingen.²⁴²

Det skal hertil siges, at såfremt virksomheden overgår til konkursbehandling, f.eks. som følge af, at rekonstruktionen mislykkes eller som følge af, at der bliver stadfæstet et rekonstruktionsforslag om en virksomhedsoverdragelse, som dermed med stor sandsynlighed vil medføre, at skyldner overgår til konkursbehandling, bliver konkursordenens §§ 94-98 aktuel, hvor gælden inddeles i de forskellige konkursklasser. Lykkedes rekonstruktionen derimod gennem en tvangsakkord (evt. tillige med en virksomhedsoverdragelse), og skyldner dermed går hen og bliver solvent, ophører alle inddelinger af gælden og alt gæld bliver dermed simple krav, med mindre rekonstruktionens fristdag kan genetableres som fristdag ved en senere rekonstruktion, konkurs eller gældssanering.

²⁴² Rekonstruktion – Teori og praksis, side 460.

Bilag 2 Oversigt over forskelle mellem de hidtidige og nuværende regler om rekonstruktion

	De nugældende regler	De tidligere regler - betalingsstandsning	De tidligere regler - tvangsakkord
Indledningsvist	Når rekonstruktionen er indledt kan en begæring om rekonstruktion ikke trækkes tilbage igen. Rekonstruktionsbehandlingen skal således ende ud i en tvangsakkord og/eller en virksomhedsoverdragelse. Hvis dette ikke lykkes, går virksomheden konkurs, med mindre det viser sig, at virksomheden er solvent.	Tidligere kunne en virksomhed gå i betalingsstandsning for at opnå et pusterum fra kreditorerne. Efterfølgende kunne virksomheden godt træde ud af betalingsstandsningen igen uden at betalingsstandsningen havde medført en tvangsakkord, også selvom virksomheden stadig var insolvent.	Skyldneren kunne træde tilbage fra en akkordforhandling, så længe akkordforslaget ikke var vedtaget.
	En begæring om rekonstruktion kan indgives af såvel skyldneren som fordringshaverne. Hvis der er tale om en virksomhed der er personligt ejet, eller en virksomhed, hvor mindst én af deltagerne hæfter personligt og direkte for sammenslutningens forpligtelser, kan en rekonstruktionsbehandling dog kun indledes, såfremt skyldneren samtykker heri. Hvis der er tale om et selskab eller lignende, kan rekonstruktionen godt indledes uden skyldnerens samtykke, idet rekonstruktøren kan overtage ledelsen af virksomheden.	En anmeldelse om betalingsstandsning kunne udelukkende indgives af skyldneren selv.	Anmodning om åbning af forhandlinger om tvangsakkord kunne kun indgives af skyldneren selv og der var krav om, at 40 % af fordringshaverne skulle afgive en tiltrædelseserklæring. I særlige tilfælde ville fordringshaverne dog kunne anmode om åbning af en tvangsakkord.
	Rekonstruktøren kan i dag overtage ledelsen af virksomheden, såfremt der er tale om et selskab eller lign.	Var ikke muligt.	Var ikke muligt.
Offentliggørelse	Offentliggøres i Statstidende. Derudover offentliggøres rekonstruktionen i dag i E&S' it-system. Dette blev indført, for at kunne underrette ikke kendte fordringshavere, samt for at omverdenen kan blive bekendt hermed.	Blev ikke offentliggjort.	Blev offentliggjort i Statstidende.

Konkursbegæring ifm. en rekonstruktion	En skyldner kan udsætte en konkursbegæring ved selv at indgive en begæring om rekonstruktion. Såfremt en fordringshaver indgiver en begæring om konkurs, imens virksomheden er under rekonstruktionsbehandling, udsættes behandlingen af konkursbegæringen.	En konkursbegæring kunne udsættes, såfremt skyldner var i gang med at forsøge at etablere en ordning med sine kreditorer. Det var skifteretten som vurderede, om det var sandsynligt at en sådan ordning kunne opnås. Behandlingen af en konkursbegæring der blev indgivet imens skyldner var i betalingsstandsning kunne udsættes, såfremt skifteretten skønnede at det var muligt at opnå en ordning med kreditorerne.	IA Behandlingen af en konkursbegæring der blev indgivet imens der var åbnet forhandlinger om en tvangsakkord kunne udsættes, såfremt skifteretten skønnede at det var muligt at opnå en ordning med kreditorerne.
Virksomhedsoverdragelse	I dag kan en virksomhedsoverdragelse gennemføres indenretlig. Baggrunden for, at virksomhedsoverdragelser er medtaget i reglerne om rekonstruktion er for at øge chancerne for at rekonstruere virksomheden i stedet for at der sker en afvikling af virksomheden (hvilket ofte var tilfældet under de tidligere regler om betalingsstandsning). Desuden bliver en virksomhed ofte rekonstrueret via en udenretlig virksomhedsoverdragelse og ved at gøre det muligt at rekonstruere en virksomhed indenretligt via en virksomhedsoverdragelse, kan man, hvis der iværksættes en indenretlig virksomhedsoverdragelse, bedre sikre fordringshavernes interesse.	Var ikke muligt under de tidligere regler. Tidligere kunne en virksomhedsoverdragelse kun gennemføres uden om skifteretten.	IA
Tvangsakkord	På trods af, at der i dag er en anden formulering af, hvad en tvangsakkord er, er der i bund og grund ingen forskel i forhold til tidligere. Der findes dog en lille forskel i den tidligere likvidationsakkord, idet der i dag er krav om, at der skal fastsættes en mindstedividende.	IA	Se de nugældende regler.

Krav der bortfalder i en tvangsakkord	I dag er der flere krav end tidligere, som bortfalder i en tvangsakkord. Dette er leasingydelse efter rekonstruktionens indledning i det omfang der er tale om renter (og det ikke er § 94 krav). Derudover bortfalder krav som følge af, at skyldner skal anvise en køber til en finansielt leaset aktiv. Ydermere bortfalder krav, som følge af ansvarlig lånekapital, med mindre det er aftalt, at kravet ikke står tilbage for øvrige fordringshavere i en rekonstruktion. De øvrige krav, som bortfalder i en tvangsakkord, bortfald ligeledes under de tidligere gældende regler.	IA	Se under de nugældende regler. Hvorvidt det tidligere var gældende, at krav i form af ansvarlig lånekapital bortfaldt i en tvangsakkord er uvist, men i dag er det blevet præciseret i konkursloven.
Mindsteddividende	Der er i dag intet krav om mindstedividende. Dermed kan der i rekonstruktionsforslaget stilles forslag om en dividende på 0 %.	IA	Tidligere var der krav om en mindstedividende på 10 %, med mindre der forelå særlige grunde til en lavere dividende, eller såfremt alle kreditorerne samtykkede deri.
Tidsperspektiv	I dag skal en rekonstruktion overholde flere forskellige tidsfrister, hvilket ellers vil medføre, at skyldner overgår til konkurs. Dette sikrer en hurtigere gennemførsel af en rekonstruktion eller alternativt en hurtigere overgang til konkurs. Såfremt der sker udsættelse af frister, skal det vedtages af fordringshaverne. Den ordinære tidsplan er på maksimalt næsten 7 måneder, men kan ved fristforlængelser forlænges op til næsten 12 måneder. Disse regler vil med stor sandsynlig medføre, at en virksomhed, som ikke er levedygtig, hurtigere vil blive taget under konkursbehandling.	En betalingsstandsning kunne være i op til 1 år (der kunne ske udsættelse med 3 måneder af gangen). Der var intet krav om, at der i forbindelse med forlængelserne skulle dokumenteres, at man var i gang med at opnå en samlet ordning med kreditorerne. Dog skulle man redegøre for baggrunden med udsættelsen og anmodningen om udsættelsen skulle tillige vedlægges en udtalelse fra tilsyn og eventuelt kreditorudvalg. I praksis var der dog ikke de store krav til argumentationen for en forlængelse af fristen.	Der var ikke fastsat regler om varigheden af en tvangsakkord.

Beskikkelse af rekonstruktør og regnskabskyndig tillidsmand	I dag bliver der beskikket en rekonstruktør og en regnskabskyndig tillidsmand af skifteretten. Til gengæld bliver der ikke beskikket en fagkyndig tillidsmand, men denne kan antages, hvis det vurderes nødvendigt.	Der blev beskikket et tilsyn.	Der blev beskikket en fagkyndig og en regnskabskyndig tillidsmand. I nogle tilfælde kunne skifteretten give lov til, at der udelukkende blev beskikket en regnskabskyndig tillidsmand. Det var ikke obligatorisk, at der blev beskikket et tilsyn, men skifteretten kunne betinge akkordforhandlingerne af, at skyldner blev underlagt et tilsyn.
Kreditorudvalg	Der findes i dag ingen hjemmel i loven til at nedsætte et kreditorudvalg. I praksis kan det dog stadig lade sig gøre.	Tidligere kunne skifteretten, hvis det blev begæret, nedsætte et kreditorudvalg, som primært stod for at yde eventuel sagkyndig bistand til tilsynet og føre kontrol med tilsynet.	IA
Sikkerhedsstillelse	I dag <u>skal</u> der, såfremt rekonstruktionen indledes uden skyldnerens samtykke, stilles sikkerhed for omkostningerne til rekonstruktøren og tillidsmanden (sikkerhed skal stilles af den fordringshaver, som indgav begæringen om rekonstruktion). Såfremt rekonstruktøren anmoder om det, kan skifteretten bestemme, at der skal stilles yderligere sikkerhed for omkostningerne, hvad enten det er skyldner eller fordringshaver (med eller uden samtykke fra skyldneren), der har indgivet begæringen om rekonstruktion.	Tilsynet kunne begære skifteretten om, at der skulle stilles sikkerhed af skyldneren for tilsynets arbejde.	Skifteretten kunne forlange, at skyldner skulle stille sikkerhed for omkostningerne ved akkordforhandlingerne.
	Derudover skal den, som begærer om rekonstruktion, stille sikkerhed for en eventuel efterfølgende konkursbehandling (hvad enten det er fordringshaver eller skyldner, som indgiver begæringen). Som noget nyt i forhold til reglerne om sikkerhedsstillelse ved konkurs, nedsættes sikkerhedsstillelsen til halvdelen, hvis der tillige er en virksomhedspanthaver, som skal stille sikkerhed.	Ikke gældende tidligere. (Dog skulle man tidligere, i overensstemmelse med de nugældende regler, stille sikkerhed for konkursomkostningerne, såfremt man indgav en konkursbegæring.)	Ikke gældende tidligere.

	Under særlige omstændigheder kan skifteretten bestemme, at den fordringshaver, som indgiver begæring om rekonstruktion, skal stille sikkerhed for et eventuelt erstatningskrav til skyldneren. Der er her tale om erstatningskrav til skyldneren, hvis f.eks. betingelserne for begæringen om rekonstruktion ikke er opfyldt (KL § 28).	IA Fordringshavere kunne ikke anmelde en betalingsstandsning.	IA Fordringshavere kunne som udgangspunkt ikke åbne forhandlinger om tvangsakkord.
Rekonstruktør	I dag beskikker skifteretten en rekonstruktør, som har en mere aktiv og ledende rolle end et tilsyn tidligere havde. F.eks. kan en rekonstruktør overtage ledelsen af virksomheden, hvis der er tale om et selskab eller lign.	Tidligere beskikkede skifteretten et tilsyn under betalingsstandsningen, hvis arbejdsopgave bestod i at føre tilsyn med skyldneren.	Det var ikke et krav, at der var beskikket tilsyn under forhandlingerne om en tvangsakkord, men skifteretten kunne betinge forhandlingerne om tvangsakkord af, at skyldneren underkastede sig tilsyn.
- Særlig væsentlige dispositioner	Rekonstruktøren skal godkende væsentlige dispositioner. En virksomhedsoverdragelse skal dog stadfæstes i et rekonstruktionsforslag.	Tilsynet skulle ligeledes godkende væsentlige dispositioner under en betalingsstandsning. Særlige væsentlige dispositioner skulle som oftest forelægges et eventuelt kreditorudvalg og fordringshaverne. Fordringshaverne kunne modsætte sig sådanne dispositioner.	En sådan bestemmelse fandtes ikke.
Regnskabskyndig tillidsmand	I dag beskikker skifteretten desuden en regnskabskyndig tillidsmand, som bistår rekonstruktøren i større omfang end tidligere.	Der blev ikke beskikket en regnskabskyndig tillidsmand.	Der blev beskikket en regnskabskyndig tillidsmand.
	Tillidsmanden er i dag tillagt en mere væsentlig rolle, idet han er med fra starten af rekonstruktionen og helt indtil rekonstruktionen afsluttes.	IA	Tillidsmanden måtte ikke medvirke i forsøget på at få en tvangsakkord igennem, men stod udelukkende for at få udarbejdet materialet og skulle derudover deltage i mødet i skifteretten.
	Der er indsat en ny bestemmelse i KL § 238, stk. 5 om habilitetskrav til den regnskabskyndige tillidsmand. Dette betyder, at tillidsmanden ikke må have virket som forretningsmæssig rådgiver eller revisor for virksomheden i 2 år før rekonstruktionens indledning og heller ikke må virke som rådgiver eller revisor i 2 år efter rekonstruktionen er afsluttet. Dette gælder på firmaniveau.	IA	Det var muligt at vælge skyldners (generelforsamlingsvalgte) revisor som regnskabskyndig tillidsmand.

Fagkyndig tillidsmand	I dag beskikker skifteretten udelukkende en regnskabskyndig tillidsmand.	Der blev ikke beskikket tillidsmænd.	Tidligere beskikkede skifteretten både en regnskabskyndig og en fagkyndig tillidsmand, dog med undtagelse af de tilfælde, hvor skyldneren anmodede om blot én tillidsmand og skifteretten antog, at den sagkyndige tillidsmand kunne undværes.
Meddelelse om indledning af rekonstruktion	Virksomheds- og fordringspanthavere skal straks underrettes. Meddelelse udsendes til kendte kreditorer og andre, som bliver berørt af rekonstruktionen på nær medarbejdere. Meddelelsen skal registreres i E&S' it-system.	Virksomheds- og fordringspanthavere skulle straks underrettes. Meddelelse udsendes til alle kendte kreditorer.	Virksomheds- og fordringspanthavere skulle straks underrettes. Meddelelse udsendes til alle kendte kreditorer. Meddelelsen som blev udsendt var mere omfattende end meddelelsen ved betalingsstandsning/en rekonstruktion i dag, idet der allerede var taget stilling til, at der var tale om en tvangsakkord og selve akkordforslaget skulle vedlægges i forbindelse med begæringen om åbning af tvangsakkord.
Rekonstruktionsplan	Er nyt i forhold til tidligere.	Der blev udelukkende fremsendt meddelelse om betalingsstandsningen, jf. ovenfor.	Der blev udelukkende fremsendt meddelelse om åbning af tvangsakkordforhandlingen, jf. ovenfor. Meddelelsen indeholdte dog akkordforslaget, tiltrædelseserklæringer, statusoversigt m.v.
Møde med fordringshavere (rekonstruktionsplan)	Afholdes senest 4 uger efter rekonstruktionens indledning.	Afholdes senest 3 uger efter anmeldelsen af betalingsstandsningen.	Her afholdes tillige møde, men det var i konkursloven ikke angivet, hvornår mødet senest skulle afholdes.
- Afstemning	Hvis fordringshaverne ikke vedtager rekonstruktionsplanen, medfører det, at skyldner overgår til konkursbehandling.	IA – ingen afstemning Skifteretten traf beslutning om, om betalingsstandsningen skulle opretholdes.	Såfremt tvangsakkordforslaget ikke blev vedtaget, kunne skifteretten indkalde til en ny afstemning, såfremt der var udsigter til, at forslaget kunne vedtages. Alternativt kunne skyldner træde ud af akkordforhandlingerne igen, hvilket ikke ville medføre en konkurs, med mindre der var indgivet en konkursbegæring på skyldner.

Løbende meddelelser	Fordringshaverne skal have meddelelse, såfremt det viser sig, at forudsætningerne for rekonstruktionen ændrer sig væsentligt. Desuden skal der udsendes en redegørelse senest 3 måneder efter rekonstruktionen er indledt.	IA – fandtes ikke tidligere.	IA – fandtes ikke tidligere.
Rekonstruktionsforslag og møde	Senest 6 måneder efter mødet om rekonstruktionsplanen skal der afholdes møde om rekonstruktionsforslaget. Senest 14 dage forinden mødet, skal rekonstruktionsforslaget m.v. fremsendes. På mødet bliver der stemt om rekonstruktionsforslaget, såfremt rekonstruktionsforslaget ikke bliver vedtaget medfører det, at skyldner overgår til konkurs.	IA – ingen lignende bestemmelser tidligere	Har store lighedstræk med de tidligere gældende regler om fremsendelse af akkordforslag m.v. umiddelbart efter åbningen af akkordforhandlingerne. På mødet med fordringshaverne blev der tillige stemt om akkordforslaget. Såfremt det ikke blev vedtaget, betød det dog ikke, at skyldner overgik til konkursbehandling. Der er dog den forskel til de nugældende regler, at der udelukkende blev fremsendt akkordforslag m.v. lige efter åbningen af akkordforhandlingerne, ligesom der i loven udelukkende kun er nævnt ét møde med fordringshaverne. I dag er der såvel møde om rekonstruktionsplanen som om rekonstruktionsforslaget.
- Skyldnerens tiltrædelse af rekonstruktionsforslaget	Skyldneren skal i dag tiltræde rekonstruktionsforslaget, ellers kan det ikke fremsendes til fordringshaverne.	IA	Skyldneren skulle ikke tiltræde akkordforslaget. Det var skyldneren selv, som fremsatte akkordforslaget.
Modregnet balance	Kan udarbejdes af såvel tillidsmanden som en anden part, f.eks. virksomhedens revisor.	IA	Blev udarbejdet af tillidsmanden/tillidsmændene.

Afstemningsregler for fordringshavere	Rekonstruktionsforslaget bliver vedtaget, med mindre det forkastes. Der stemmes udelukkende efter beløb. Der er forskellige afstemningsregler alt efter, hvad der stemmes om. Rekonstruktionsprocessen hindres ikke af, at fordringshavere forholder sig passivt, idet rekonstruktionsforslaget som udgangspunkt er vedtaget.	IA	Akkordforslaget skulle vedtages ved afstemning. Der stemtes såvel efter antal fordringshavere som efter fordringernes beløb. Mindst 60 % af fordringshavere, som deltog i afstemningen, skulle stemme for vedtagelsen. Derudover skulle disse fordringshavere udgøre mellem 60 % og 75 % af det samlede beløb af de fordringer, som gav stemmeret.
	Der skal afgives stemme i hvert enkelt tilfælde, dvs. en stemme kan ikke opretholdes i en senere afstemning om samme spørgsmål.	IA	En stemme eller tiltrædelseserklæring var gældende i senere afstemninger om samme spørgsmål.
Skifterettens nægtelse af stadfæstelse af rekonstruktionsforslag	Der er en enkelt forskel til tidligere mht. hvornår skifteretten skal nægte stadfæstelse. I dag <u>skal</u> skifteretten nægte stadfæstelse, såfremt 3. mand har tilsagt nogen fordringshaver fordele for at indvirke på afstemningen. Desuden er der ikke så mange tilfælde længere, hvor skifteretten <u>kan</u> nægte stadfæstelse.	IA	Tidligere kunne skifteretten nægte stadfæstelse af tvangsakkordforslaget, såfremt 3. mand havde tilsagt nogen fordringshaver fordele for at indvirke på afstemningen. Tidligere kunne skifteretten nægte stadfæstelse såfremt en af de i § 180 angivne betingelser var tilfældet. De i nr. 3-5 nævnte tilfælde er ikke længere årsag nok til, at skifteretten kan nægte stadfæstelse, hvilket skyldes, at der skal mere tungtvejende årsager til, før der kan nægtes stadfæstelse af et rekonstruktionsforslag, som fordringshavere har vedtaget.

Ophør af rekonstruktionsbehandling	En rekonstruktionsbehandling ophører i dag, hvis tidsfristerne ikke bliver overholdt, hvis formalia ikke er overholdt, hvis planen/forslaget ikke vedtages m.v. hvilket medfører, at skyldner overgår til konkurs. Derudover ophører rekonstruktionsbehandlingen i følgende tilfælde: • Hvis skyldner ikke er insolvent • Hvis skyldner begærer om det • Hvis en rekonstruktion er udsigtsløs • Hvis skyldner ikke samarbejder loyalt eller bringer fordringshavernes ret i fare • Hvis rekonstruktionsforslaget stadfæstes.	Skifteretten kunne træffe beslutning om, at betalingsstandsningen ophørte såfremt: • Betalingsstandsningen savnede et rimeligt formål • Skyldneren ikke samarbejdede loyalt • Hvis der ikke blev arbejdet betryggende hen imod en samlet ordning med fordringshaverne Derudover ophørte betalingsstandsningen såfremt: • Skyldner tilbagekaldte anmeldelsen om betalingsstandsning • Der blev åbnet forhandlinger om tvangsakkord • Der blev indledt gældssanering • Der blev afsagt konkursdekret • Hvis fristen for udløb af betalingsstandsningen var kommet.	Skifteretten traf bestemmelse om, at forhandlingerne om tvangsakkord ophørte såfremt: • Der ikke blev fremskaffet de fornødne oplysninger • Hvis der ikke var udsigt til, at forslaget kunne vedtages, stadfæstes og opfyldes. Desuden ophørte forhandlingerne såfremt: • Forslaget ikke blev vedtaget eller stadfæstet • Forslaget blev stadfæstet • Anmodningen om åbning af akkordforhandlinger blev trukket tilbage.
Udbetaling af afsatte beløb til betingede og bestridte fordringer	Overskydende beløb fra afsatte beløb til betingede og bestridte fordringer, bliver udbetalt til fordringshaverne, med mindre det er bestemt, at udbetalingen skal ske til skyldner.	IA	Overskydende beløb blev udbetalt til skyldner.
Retsvirkninger af en virksomhedsoverdragelse	Er reguleret i § 14c. Derudover er der i § 14e, stk. 3, nr. 3 indført en bestemmelse om, at en virksomhedsoverdragelse godt kan omstødes, såfremt rekonstruktionen ophæves.	IA	IA

Udskillelse af pantsatte aktiver	I dag behøver skyldneren ikke anmode skifteretten om udskillelse af et aktiv fra et omstødeligt pant. Derudover kan skyldner i dag: • udskille aktiver fra et pant, så længe skyldneren også havde ret dertil inden indledningen af rekonstruktionsbehandlingen, dog med undtagelse af virksomhedspant. • Ligeledes kan der ske udskillelse, såfremt aktivet er bindende vurderet af skifteretten jf. KL § 12e og panthaveren har modtaget fyldestgørelse i det omfang, at aktivets fastsatte værdi ligger inden for pantets værdi.	Tidligere kunne skifteretten, hvis skyldneren med tilsynets samtykke anmodede om det, bestemme, at aktiver omfattet af en panteret eller retsforfølgning, som i konkurs ville kunne omstødes, kunne sælges som et led i driften.	Der kunne ikke ske udskillelse under tvangsakkordforhandlinger.
Bindende værdiansættelse af pant	I dag kan skifteretten, såfremt skyldner anmoder herom, foretage en bindende vurdering af pantsatte aktiver, dog med undtagelse af nogle få typer af aktiver. Dette betyder, at såfremt skifteretten foretager bindende vurdering, vil en panthavers tilgodehavende, i det omfang kreditorens fordring er højere end den bindende vurdering, blive omfattet af tvangsakkorden. Det er dog et krav, at skifteretten har modtaget tillidsmandens vurdering af aktiverne.	IA	Tidligere kunne skifteretten udelukkende foretage en bindende vurdering af et virksomhedspant (med undtagelse af fordringer). Tidligere ville øvrige panthaveres eventuelle tilgodehavende, som ikke var dækket af pantet, først blive omfattet af en tvangsakkord, når aktivet engang i fremtiden var blevet realiseret og beløbet der var omfattet af tvangsakkorden, var blevet opgjort.
Individualforfølgning	I dag kan hverken fordringshavere med omstødelige eller uomstødelige pantefordringer søge sig fyldestgjort. Det har heller ingen betydning, om det forventes, at der kan opnås dækning i en konkurs eller ej og hvad enten der kan ske omstødelse eller ej. Der er dog få undtagelser til fyldestgørelsesforbuddet, ligesom der tidligere var gældende.	Tidligere var det under betalingsstandsning udelukkende usikrede fordringshavere der ikke kunne søge sig fyldestgjort, med mindre at skifteretten traf bestemmelse om (efter begæring fra skyldner med tilsynets samtykke), at sikrede fordringshavere heller ikke kunne søge sig fyldestgjort. Der skulle her være tale om tilfælde, hvor det af hensyn til betalingsstandsningen var nødvendigt at sikrede fordringshavere ikke kunne søge sig fyldestgjort.	I en tvangsakkord var der generelt de samme regler som ved betalingsstandsning dog med undtagelse af, at såfremt en fordring ikke var omfattet af akkorden, kunne kreditoren godt søge sig fyldestgjort herfor. Derudover kunne der ved en tvangsakkord ikke træffes bestemmelse om, at en kreditor med et sikret tilgodehavende ikke kunne søge sig fyldestgjort.

Individualforfølgning (fortsat)	Allerede etableret udlæg og brugspanteret skal i dag ophøre. Der skal betales løbende ydelser på pantesikrede fordringer efter anmodning fra fordringshaver. Dog kun i det omfang, at panteaktivet dækker pantets værdi og kun ydelser vedrørende tiden efter rekonstruktionens indledning. Såfremt skyldner ikke betaler de løbende ydelser, kan fordringshaver søge sig fyldestgjort.	Allerede etableret udlæg og brugspanteret skulle <u>ikke</u> ophøre. Der skulle betales løbende ydelser på pantefordringer, såfremt skifteretten havde truffet beslutning om, at panthaver ikke kunne søge sig fyldestgjort. Ydelserne skulle betales i fuldt omfang. Dog kunne skifteretten træffe beslutning om, at der ikke skulle betales løbende ydelser, såfremt pantefordringen ikke kunne forventes dækket af pantet. En fordringshaver kunne ikke søge sig fyldestgjort i aktivet, såfremt skyldneren ikke betalte de løbende ydelser, men var i stedet nødsaget til at få skifteretten til at ophæve fyldestgørelsesforbuddet.	Allerede etableret udlæg og brugspanteret skulle <u>ikke</u> ophøre. IA
Modregning	Reglerne om modregning i konkurs er ligeledes gældende ved rekonstruktion, ligesom det tidligere var gældende ved en tvangsakkord. Dog med følgende undtagelser: • En fordringshaver kan ikke anvende et uforfaldent krav til modregning • Fordringshaver kan ikke anvende et § 97 krav til modregning i en gensidigt bebyrdende aftale, som er videreført (nyt som følge af de nye regler om videreførelse af gensidigt bebyrdende aftaler) • Dog kan en fordringshaver modregne med § 94 krav, såfremt dette ikke er udelukket som følge af fordringernes beskaffenhed.	Ved betalingsstandsning var følgende gældende om modregning: • Et krav som skyldner erhverver på fordringshaveren efter fristdagen kunne ikke modregnes med et krav, som fordringshaveren havde på skyldneren fra før fristdagen (§ 97 krav). • Dog kunne der godt ske modregning med et § 94 krav, selvom skyldnerens krav var erhvervet før fristdagen. • Der kunne ikke ske modregning med et krav, som var uforfaldent.	Ved tvangsakkord var reglerne for modregning som i konkurs, hvilket i store træk svarer til reglerne i rekonstruktion i dag, dog med undtagelse af de forskelle, som er angivet under de nugældende regler. Dermed kunne et uforfaldent krav anvendes til modregning, men til gengæld kunne der ikke modregnes med § 94 krav.

Gensidigt bebyrdende aftaler	Gensidigt bebyrdende aftaler kan i dag videreføres under en rekonstruktion uden medkontrahentens accept. Desuden kan gensidigt bebyrdende aftaler, som er ophævet af medkontrahenten indenfor de seneste 4 uger i dag videreføres, medmindre medkontrahenten allerede har disponeret i henhold til ophævelsen. Aftaler kan heller ikke videreføres, hvis medkontrahenten havde ret til at ophæve aftalen af andre grunde end misligholdelse med betalingerne. Medkontrahenten kan bede skyldneren og rekonstruktøren om at træffe beslutning om, om en gensidigt bebyrdende aftale skal fortsætte.	Var ikke lovreguleret Tidligere måtte medkontrahenten i en betalingsstandsning afvente om næste ydelse blev betalt på forfaldstidspunktet.	Var ikke lovreguleret Som ved betalingsstandsning.
Tvunget debitorskifte	Det er i dag muligt at foretage tvunget debitorskifte ifm. en virksomhedsoverdragelse.	IA	IA
Ekstinktion	I dag er det muligt at ekstinkvere en fordringshavers ret allerede ved indledningen af rekonstruktionsbehandlingen. Dette skyldes, at det efter rekonstruktionens indledning ikke er muligt at træde ud af en rekonstruktionsbehandling igen, med mindre skyldner viser sig at være solvent.	Der kunne ikke ske ekstinktion, idet skyldner kunne træde ud af en betalingsstandsning igen.	Det var først muligt at ekstinkvere en fordringshavers ret, når der blev stadfæstet en tvangsakkord, idet skyldner kunne træde ud af akkordforhandlingerne, så længe der ikke var sket stadfæstelse.
Omstødelse	I dag er det muligt at anvende reglerne om omstødelse under rekonstruktionsbehandlingen. Idet en begæring om rekonstruktion ikke kan tilbagekaldes, sikres det, at omstødelse kommer fordringshaverne til gode. I dag skal mindst én af fordringshaverne stemme for at lægge sag an om omstødelse, idet det er fordringshaverne, som stemmer for sagsanlægget, som hæfter for omkostningerne.	Der kunne ikke ske omstødelse.	Der kunne ske omstødelse, når der var stadfæstet en tvangsakkord. Skifteretten vurderede, hvis sagsanlægget blev vedtaget af fordringshaverne, om der var tilstrækkelig sikkerhed for, at sagsomkostningerne kunne betales. Hvis dette ikke var tilfældet, kunne sagen ikke anlægges (men kunne alternativt anlægges af en eller flere af fordringshaverne)

	I dag er det muligt at sælge et omstødelseskrav. Dette medfører, at man i dag hurtigere kan få omsat et omstødelseskrav til kapital, som kan indgå i rekonstruktionen.	IA	Hvorvidt det tidligere var muligt at sælge et omstødelseskrav, fremgår ikke helt klart af loven. Men det har sandsynligvis ikke været muligt.
	I dag bortfalder udlæg m.v. ved rekonstruktionens indledning.	Udlæg bortfaldt ikke.	Tidligere bortfaldt udlæg m.v. først, når en tvangsakkord var stadfæstet.
§§ 39-52	Er gældende under en rekonstruktion.	Var ikke gældende.	Var gældende under en tvangsakkord.
Fordringshaverne	I dag er det nemmere for fordringshaverne at begrænse deres tab, idet fordringshaverne kan indgive en begæring om rekonstruktion med stor sandsynlighed for en højere dividende til følge. Fordringshaverne inddrages mere i processen i dag end tidligere og kan komme med forslag til ændringer af rekonstruktionsplanen. Desuden foregår der flere afstemninger undervejs i forløbet, hvor fordringshaverne har mulighed for at modsætte sig forslagene og få skyldneren taget under konkursbehandling i stedet. Fordringshaverne holdes i dag mere underrettet om forløbet bl.a. ved at der skal udsendes en redegørelse senest 3 måneder efter rekonstruktionens indledning.	Tidligere havde fordringshaverne udelukkende den mulighed at indgive en konkursbegæring. Realisation af aktiver under en konkurs kontra en rekonstruktion medfører som oftest lavere realisationspriser og dermed en lavere dividende til fordringshaverne.	Som ved betalingsstandsning.
Konkursordenen	Selvom konkursordenen først træder i kraft, såfremt virksomheden ender ud i en konkurs, er det relevant at nævne, at § 98, stk. 1 er ændret. Det betyder, at hvis der i en leasingaftale er et krav om, at skyldner skal finde en køber til det leasede aktiv, falder dette krav ind under § 98. Ligeledes falder den del af ydelsen på finansielt leasede aktiver, som må sidestilles med renter ind under § 98. I en rekonstruktion der indeholder en tvangsakkord, falder sådanne krav bort, jf. KL § 10a, stk. 3, nr. 3.		

Bilag 3 Tillidsmandens erklæring om habilitet og varetagelse af hvervet som tillidsmand

Til Skifteretten

Vedrørende ABC A/S, CVR nr. 12 34 56 78

I forbindelse med ledelsens indgivelse af begæring om rekonstruktion for ABC A/S skal jeg i henhold til konkurslovens § 11, stk. 2 erklære, at jeg er villig til at lade mig beskikke som regnskabskyndig tillidsmand under rekonstruktionsbehandlingen af selskabet.

I samme forbindelse skal jeg erklære om, at jeg opfylder betingelserne i konkurslovens § 238 om habilitet, herunder konkurslovens § 238, stk. 5, da hverken jeg eller andre i revisionsfirmaet, som jeg er ansat i, på noget tidspunkt indenfor de seneste 2 år har været revisor eller forretningsmæssig rådgiver for selskabet. Vi er opmærksomme på reglerne om, at ingen i revisionsfirmaet må påtage sig rollen som revisor eller forretningsmæssig rådgiver for selskabet i 2 år efter, at jeg har afsluttet hvervet som tillidsmand.

X-by, den 3/8 2011

Revisionfirma xx

Jens Jensen

statsautoriseret revisor

Bilag 4 Tillidsmandens erklæring om mangler ved skyldnerens seneste årsrapport

Til kreditorerne i ABC A/S under rekonstruktion, CVR nr. 12 34 56 78

Erklæring om mangler ved skyldnerens årsrapport

I henhold til konkurslovens § 11c, stk. 2, nr. 3 har jeg som regnskabskyndig tillidsmand gennemlæst den senest foreliggende årsrapport omfattende perioden fra 1. januar 2010 til 31. december 2010. Gennemlæsningen er foretaget med henblik på at oplyse om, hvorvidt der efter min opfattelse findes mangler i skyldnerens seneste årsrapport.

Den nuværende ledelse i ABC A/S under rekonstruktion har ansvaret for, at årsrapporten er aflagt i overensstemmelse med årsregnskabslovens regler. Selskabets revisor har ansvaret for at udtrykke en konklusion om årsrapporten på baggrund af den foretagne revision.

Mit ansvar som regnskabskyndig tillidsmand er på grundlag af det udførte arbejde at oplyse om, hvorvidt der efter min opfattelse er mangler i skyldnerens seneste årsrapport.

Det udførte arbejde

Jeg har udført mit arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå begrænset sikkerhed for min konklusion. Den opnåede sikkerhed er begrænset, idet mit arbejde i forhold til en opgave med høj grad af sikkerhed har været begrænset til at foretage en gennemlæsning af årsrapporten.

Det udførte arbejde har ikke omfattet en gennemgang af revisionsdokumentationen eller underliggende dokumentation for den aflagte årsrapport.

Det er min opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for min konklusion.

Konklusion

I forbindelse med det udførte arbejde er jeg ikke blevet bekendt med forhold, der giver anledning til at konkludere, at der efter min opfattelse er mangler ved skyldnerens seneste årsrapport.

X-by, den 21/8 2011

Revisionfirma xx

Jens Jensen

statsautoriseret revisor

Bilag 5 Tillidsmandens erklæring om vurdering af skyldnerens aktiver

Til kreditorerne i ABC A/S under rekonstruktion, CVR nr. 12 34 56 78

Erklæring om den regnskabskyndige tillidsmands vurdering af skyldnerens aktiver

Indledning

Som regnskabskyndig tillidsmand under rekonstruktionen af ABC A/S under rekonstruktion skal jeg i henhold til konkurslovens § 11c, stk. 3 vurdere skyldnerens aktiver.

Forudsætningerne, som er anført i rekonstruktionsplanen, ligger til grundlag for vurderingen af aktiverne.

Rekonstruktøren og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion har ansvaret for værdiansættelsen af aktiverne, som er baseret på de forudsætninger, som danner grundlag for rekonstruktionsplanen.

Min opgave som regnskabskyndig tillidsmand er på grundlag af det udførte arbejde at erklære mig om, hvorvidt den fastsatte værdi af aktiverne anses for rimelige i forhold til de forudsætninger, som er angivet i rekonstruktionsplanen.

Der findes i ABC A/S under rekonstruktion følgende aktiver:

- Ejendom beliggende på Byvej 1, X-by. Bygningerne omfatter såvel kontorlokaler, som lagerfaciliteter og værksted
- Maskiner, driftsmidler, kontormøbler og EDB
- Varelager
- Tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser
- Igangværende arbejder for fremmed regning
- Andre tilgodehavender, herunder periodeafgrænsningsposter

Ejendommen

Ejendommen er vurderet af statsautoriseret ejendomsmægler Hans Hansen fra Ejendomsmæglerfirmaet Hans Hansen.

Maskiner, driftsmidler, kontormøbler og EDB

Aktiverne er besigtiget og vurderet af rekonstruktør Ole Olesen og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion. Jeg har besigtiget anlægsaktiverne d. 15/8 2011.

Den foretagne værdiansættelse er sket med baggrund i, hvilken værdi aktiverne vil have ved fortsat anvendelse i selskabet i henhold til forudsætningerne, som er angivet i rekonstruktionsplanen.

Varelager

Aktiverne er besigtiget og vurderet af rekonstruktør Ole Olesen og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion. Jeg har besigtiget varelageret d. 15/8 2011.

Den foretagne værdiansættelse er sket med baggrund i, hvilken værdi varelageret vil have ved fortsat anvendelse i selskabet i henhold til forudsætningerne, som er angivet i rekonstruktionsplanen.

Tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser

Tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser er nedskrevet til den forventede nettorealisationsværdi.

Igangværende arbejder for fremmed regning

Igangværende arbejder for fremmed regning er opgjort til den forventede salgsværdi ud fra færdiggørelsesgraden.

Andre tilgodehavender, herunder periodeafgrænsningsposter

Andre tilgodehavender, herunder periodeafgrænsningsposter er indregnet til den faktiske værdi.

Det udførte arbejde

Jeg har udført mit arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå høj grad af sikkerhed for min konklusion.

Ved vurderingen har jeg taget stilling til, om ledelsens og rekonstruktørens anvendte værdiansættelsesmetoder er hensigtsmæssige og om de er i overensstemmelse med almindelige anerkendte værdiansættelsesprincipper. Derudover har jeg taget stilling til, om de væsentlige forudsætninger giver et rimeligt grundlag for værdiansættelserne, herunder de forudsætninger, som danner grundlag for rekonstruktionsplanens gennemførelse.

Jeg har efterprøvet, om værdiansættelserne er udarbejdet på baggrund af disse metoder og forudsætninger, samt efterprøvet de anvendte data og udførte beregninger.

Det er min opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for min konklusion.

Konklusion

Det er min opfattelse, at den fastsatte værdi af aktiverne er rimelig i forhold til de angivne forudsætninger, som danner grundlag for rekonstruktionsplanen.

Supplerende oplysninger

Uden at det påvirker min konklusion, skal jeg oplyse, at det er rekonstruktionsplanens forudsætninger, som danner grundlag for værdiansættelsen af aktiverne. Jeg henviser til rekonstruktionsplanen, hvor rekonstruktør Ole Olesen redegør for de forudsætninger, som danner baggrund for rekonstruktionsplanen. Disse forudsætninger er forbundet med usikkerhed, idet de reflekterer forventninger til fremtiden og afklaring af tvister.

Det faktiske udfald vil sandsynligvis afvige fra det forventede udfald, da begivenheder ofte ikke indtræder som forventet, hvilket kan påvirke rekonstruktionens gennemførlighed.

X-by, den 21. august 2011

Revisionsfirma xx

Jens Jensen

statsautoriseret revisor

Bilag 6 Tillidsmanden erklæring om rekonstruktionsplanens gennemførlighed

Til kreditorerne i ABC A/S under rekonstruktion, CVR nr. 12 34 56 78

Erklæring fra tillidsmanden om hvorvidt rekonstruktionsplanen skønnes for gennemførlig

I henhold til konkurslovens § 11c, stk. 3 har jeg som regnskabskyndig tillidsmand gennemgået den for ABC A/S under rekonstruktion fremlagte rekonstruktionsplan, som er dateret den 21. august 2011. Rekonstruktionsplanen er gennemgået med henblik på at afgive en erklæring om, om rekonstruktionsplanen efter mit skøn er gennemførlig.

Rekonstruktøren og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion har ansvaret for udarbejdelsen af rekonstruktionsplanen og gennemførligheden heraf. Mit ansvar er på baggrund af mit udførte arbejde at udtrykke en konklusion om, om rekonstruktionsplanen efter mit skøn er gennemførlig.

Det udførte arbejde

Jeg har udført mit arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå begrænset sikkerhed for min konklusion. Den opnåede sikkerhed er begrænset, idet mit arbejde i forhold til en opgave med høj grad af sikkerhed har været begrænset til først og fremmest at omfatte forespørgsler til rekonstruktøren og virksomhedens ledelse og medarbejdere samt analytiske handlinger.

Det er min opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for min konklusion.

Konklusion

Ved det udførte arbejde er jeg ikke blevet bekendt med forhold, der giver anledning til at konkludere, at rekonstruktionsplanen efter mit skøn ikke er gennemførlig.

Supplerende oplysninger

Uden at det påvirker min konklusion, skal jeg oplyse, at rekonstruktionsplanen er udarbejdet med udgangspunkt i værdiansættelsen af skyldnerens aktiver pr. fristdagen. Jeg henviser endvidere til rekonstruktionsplanen, hvor rekonstruktøren redegør for de forudsætninger, der er lagt til grund for rekonstruktionsplanen. De anførte forudsætninger er forbundet med usikkerhed, idet de dækker over de forventninger der er til fremtiden og afklaring af tvister.

Det faktiske udfald vil sandsynligvis afvige fra det forventede, idet begivenheder sjældent indtræder som forventet, hvilket kan påvirke rekonstruktionsplanens gennemførlighed.

X-by, den 21. august 2011

Revisionsfirma xx

Jens Jensen

statsautoriseret revisor

**Bilag 7 Rekonstruktionsforslag, redegørelse og oversigt over skyldnerens status
(inkl. tillidsmandens erklæring om rekonstruktionsforslaget)**

ABC A/S under rekonstruktion

CVR nr. 12 34 56 78

**Rekonstruktionsforslag og redegørelse fra tillidsmanden og rekonstruktøren
i henhold til konkurslovens § 13b**

Møde om rekonstruktionsforslaget er berammet til d.
22/1 2012 kl. 10.00 i skifteretten.

Rekonstruktionsforslag

Rekonstruktionsforslaget for ABC A/S under rekonstruktion omfatter en tvangsakkord i form af en akkordering af gælden til de simple kreditorer samt en betalingsudsættelse jf. det nedenstående.

Dividenden jf. den vedlagte modregnede balance viser en akkorddividende på 18 %. Der foreslås imidlertid en akkorddividende på 15 %, idet det anses for mest hensigtsmæssigt, da der kan opstå yderligere krav mod ABC A/S under rekonstruktion.

Derudover foreslås det, at akkorddividenden på de 15 % betales over 3 lige store rater, således at raterne forfalder til betaling på følgende datoer i 2012; d. 29/2, d. 31/5 og d. 31/8.

Skulle der vise sig at være uanmeldte krav, som dermed medfører at den udbetalte dividende viser sig at blive højere end svarende til de 18 %, forbeholder rekonstruktøren sig ret til at nedsætte dividendeudbetalingen af de 15 %, således at ABC A/S under rekonstruktion maksimalt i alt kan komme til at betale en dividende svarende til 18 %.

Det er en forudsætning for at rekonstruktionen skal lykkes, at de fordringshavere der er omfattet af tvangsakkorden ikke beregner renter af deres udestående fra rekonstruktionens indledning og frem til sidste rate af dividenden er betalt. Dette er dog betinget af, at ABC A/S under rekonstruktion overholder betalingsfristerne.

Der er i selskabets balance et tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed på 207 tkr. Dette tilgodehavende vil blive indbetalt umiddelbart efter en stadfæstelse af rekonstruktionsforslaget.

Der henvises i øvrigt til vedlagte periodeopgørelse, som viser resultatet af den fortsatte drift frem til d. 30/11 2011 og et estimat for december 2011. Desuden henvises der til vedlagte budget for 2012. Såfremt budgettet kan overholdes, forventes det, at det ovenstående forslag uden problemer vil kunne overholdes.

Kommentarer til statusoversigten

Der henvises til den modregnede balance, hvoraf det fremgår, hvilken værdi aktiverne er værdiansat til og hvilke modregninger der er foretaget mht. pantsikrede krav og leasing. For nærmere specifikation af de foretagne reguleringer og modregninger henvises der til noterne, som er angivet i den modregnede balance.

Til oplysning findes der følgende panterettigheder:

- Realkreditinstitut har pant i ejendommen for realkreditgæld (1.212 tkr.)
- Banken har pant i ejendommen for bankgæld. Pantet udgør 1.200 tkr. Efter modregning af realkreditgælden er der 888 tkr. til dækning af bankgæld.
- Banken har pant i driftsmidler for 2.600 tkr. Driftsmidlernes værdi pr. 3/8 2011 er bindende fastsat af skifteretten til 1.125 tkr.
- Banken har virksomhedspant for 5 mio. kr. i driftsmidler, varelager, tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser og igangværende arbejder. Den samlede værdi af disse aktiver er 4.895 tkr. Heraf er varelagerets og driftsmidlernes værdi bindende fastsat af skifteretten til hhv. 1.300 tkr. og 417 tkr.

Der henvises i øvrigt til kreditorlisten, hvor kravenes status er anført og hvor der er vist de i balancen foretagne modregninger.

Derudover henvises der til den vedlagte periodeopfølgning pr. 30/11 2011, som viser driftsresultatet for perioden 1/1 2011 til 3/8 2011, 4/8 2011 til 30/11 2011 samt hvad forventningerne til december måned 2011 er. Desuden henvises der til det udarbejdede budget for 2012, hvori der redegøres for forventningerne til det kommende år. Budgettet tager udgangspunkt i, at gælden til de simple kreditorer akkorderes og betales jf. ovenstående rekonstruktionsforslag.

Den vedlagte modregnede balance er tiltrådt af såvel tillidsmanden, rekonstruktøren og ABC A/S under rekonstruktions ledelse.

Sammenhængen mellem statusoversigten og årsregnskabet pr. 31/12 2010

Egenkapital jf. den udarbejdede årsrapport pr. 31/12 2010	-314.000
Resultat for perioden 1/1 – 3/8 2011	<u>-484.000</u>
Egenkapital ifølge bogføringen pr. 3/8 2011	-798.000

Reguleringer som følge af tvangsakkorden:

Opskrivning af ejendom	236.000	
Nedskrivning af driftsmidler	-105.000	
Nedskrivning af varelager	-600.000	
Nedskrivning af tilgodehavender	-50.000	
Nedskrivning af igangværende arbejder	-30.000	
Ikke indregnet udskudt skatteaktiv	-235.000	
Udgifter ifm. rekonstruktionen	-450.000	
Erstatningskrav som følge af opsigelse af leasingkontrakt	<u>-800.000</u>	<u>-2.034.000</u>
Egenkapital jf. modregnet balance		-2.832.000
Nedskrivning af gæld		2.932.000
Indregning af udskudt skatteaktiv		<u>235.000</u>
Egenkapital ifølge åbningsbalance pr. 4/8 2011		<u>335.000</u>

Opmærksomheden bør henledes på, at der i årsrapporten for 2010 og i de efterfølgende periodeopfølgninger er indarbejdet et skatteaktiv på 235 tkr., som er opstået som følge af skattemæssige underskud i tidligere år. Hvorvidt skatteaktivet har denne værdi, afhænger af, om ABC A/S under rekonstruktion i fremtiden er i stand til at skabe skattemæssige overskud, således at det skattemæssige underskud til fremførsel kan anvendes. Der er ikke foretaget indregning af skattemæssige konsekvenser i hverken den udarbejdede periodeopgørelse eller i budgettet for 2012, men det udskudte skatteaktiv på 235 tkr. er fastholdt.

Omstødelige forhold og bortfaldne udlæg m.v.

Der er ikke fundet forhold, der kan søges omstødt og der har ikke været foretaget udlæg af nogen art.

Ansvarspådragende forhold

Der er ikke konstateret ansvarspådragende forhold hos ledelsen. Moms og A-skat er i perioden op til rekonstruktionens indledning blevet afregnet rettidigt.

Årsagen til ABC A/S' økonomiske vanskeligheder

ABC A/S har været meget hårdt ramt af finanskrisen og har ikke formået at tilpasse sig hertil i tide. Omsætningen har som følge af krisen været faldende, men udviklingen er igen begyndt at vende.

Derudover har ABC A/S været belastet af en lang række leasingaftaler, som alle er indgået før finanskrisen. Som følge heraf er den ene af leasingkontrakterne blevet opsagt.

Idet der i lange perioder har været maksimalt træk på kassekreditte, har ABC A/S tillige været belastet af betydelige kassekreditrenter.

Anslået dividende ved konkurs

Det anslås, at en eventuel dividende ved konkurs vil være 0 %. Dette skyldes, at aktiverne ikke vil have den angivne værdi i den modregnede balance i tilfælde af konkurs, idet aktiverne, for så vidt det er tilfældet, vil skulle afhændes indenfor en meget kort tidshorisont.

Bl.a. ejendommen vurderes at have en værdi, der er langt lavere end værdien i fortsat drift.

Det forløbne samarbejde med ABC A/S' ledelse

Samarbejdet med ledelsen har forløbet uden problemer. Ledelsen har fremskaffet/udarbejdet de dokumenter, bilag, opgørelser m.v., som har været nødvendige under rekonstruktionen.

Erklæring fra tillidsmanden

Til kreditorerne i ABC A/S under rekonstruktion, CVR nr. 12 34 56 78

Erklæring om rekonstruktionsforslagets rimelighed og betryggelse for opfyldelse

Som regnskabskyndig tillidsmand har jeg i henhold til konkurslovens § 13b, punkt 3h gennemgået det for ABC A/S under rekonstruktion fremlagte rekonstruktionsforslag med henblik på at afgive en erklæring på, om forslaget efter mit skøn er rimeligt og frembyder en tilstrækkelig betryggelse for forslagens opfyldelse.

Rekonstruktøren og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion har ansvaret for udarbejdelsen af rekonstruktionsforslaget og for, at det er rimeligt og frembyder en tilstrækkelig betryggelse for forslagens opfyldelse. Mit ansvar er på baggrund af mit udførte arbejde at udtrykke en konklusion om, hvorvidt rekonstruktionsforslaget efter mit skøn er rimeligt og frembyder en tilstrækkelig betryggelse for forslagens opfyldelse.

Det udførte arbejde

Jeg har udført mit arbejde i overensstemmelse med den danske standard om andre erklæringsopgaver med sikkerhed med henblik på at opnå begrænset sikkerhed for min konklusion. Den opnåede sikkerhed er begrænset, idet mit arbejde i forhold til en opgave med høj grad af sikkerhed har været begrænset til først og fremmest at omfatte forespørgsler til rekonstruktøren, virksomhedens ledelse og medarbejdere samt analytiske handlinger.

Det er min opfattelse, at det udførte arbejde giver et tilstrækkeligt grundlag for min konklusion.

Konklusion

Ved det udførte arbejde er jeg ikke blevet bekendt med forhold, der giver mig anledning til at konkludere, at rekonstruktionsforslaget efter mit skøn ikke er rimeligt og frembyder en tilstrækkelig betryggelse for forslagens opfyldelse.

Supplerende oplysninger

Uden at det påvirker min konklusion, skal jeg henlede opmærksomheden på, at rekonstruktionsforslaget er udarbejdet med udgangspunkt i den værdiansættelse der blev foretaget af ABC A/S under rekonstruktionsaktiver pr. fristdagen.

Jeg henviser i øvrigt til afsnittet om rekonstruktionsforslaget, hvor der er redegjort for de forudsætninger, som ligger til grund for rekonstruktionsforslaget. De anførte forudsætninger er forbundet med usikkerhed, idet de dækker over de forventninger der er til fremtiden. Det faktiske udfald vil sandsynligvis afvige fra det forventede, idet begivenheder sjældent indtræder som forventet, hvilket kan påvirke rekonstruktionsforslagets rimelighed og opfyldelse.

X-by, den 5. januar 2012

Revisionsfirma xx

Jens Jensen

statsautoriseret revisor

Erklæring fra rekonstruktøren

(Erklæring ej gengivet)

Skyldnerens tiltrædelse af rekonstruktionsforslaget og statusoversigten

(skyldnerens tiltrædelse er ej gengivet)

Bilag 8 Resultatopgørelse og balance ifølge årsregnskabet pr. 31/12 2010

RESULTATOPGØRELSE 1. JANUAR - 31. DECEMBER 2010

	<u>2010</u>	<u>2009</u>
Nettoomsætning	16.413.000	14.609.000
Materialeforbrug	-1.883.000	-1.621.000
Køb af fremmed arbejde	-3.503.000	-3.042.000
Drift af kørende materiel	-2.559.000	-2.472.000
Personaleomkostninger	-5.175.000	-5.133.000
Direkte omkostninger i alt	-13.120.000	-12.268.000
Dækningsbidrag	3.293.000	2.341.000
Dækningsgrad	20,1%	16,0%
Gager	-307.000	-309.000
Salgsomkostninger	-39.000	-48.000
Lokaleomkostninger	-539.000	-530.000
Administrationsomkostninger	-337.000	-307.000
Øvrige omkostninger	-98.000	-183.000
Kapacitetsomkostninger i alt	-1.320.000	-1.377.000
Resultat før afskrivninger	1.973.000	964.000
Afskrivninger	-1.824.000	-2.132.000
Resultat før finansielle poster	149.000	-1.168.000
Finansielle indtægter	32.000	17.000
Finansielle omkostninger	-852.000	-825.000
Resultat før skat	-671.000	-1.976.000
Skat af periodens resultat	87.000	485.000
Periodens resultat	-584.000	-1.491.000
Forslag til resultatdisponering		
Disponeret fra overført resultat	-584.000	-1.491.000
Disponeret i alt	-584.000	-1.491.000

BALANCE PR. 31/12 2010**A K T I V E R**

	<u>31/12 2010</u>	<u>31/12 2009</u>
Anlægsaktiver		
Materielle anlægsaktiver		
Grunde og bygninger	1.926.000	1.959.000
Driftsmateriel og inventar	<u>5.739.000</u>	<u>8.099.000</u>
	<u>7.665.000</u>	<u>10.058.000</u>
Anlægsaktiver i alt	<u>7.665.000</u>	<u>10.058.000</u>
Omsætningsaktiver		
Varebeholdninger:		
Råvarer og hjælpematerialer	<u>1.664.000</u>	<u>1.241.000</u>
Tilgodehavender:		
Tilgodehavender fra salg	1.661.000	2.468.000
Igangværende arbejder for fremmed regning	1.010.000	432.000
Tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed	203.000	233.000
Udskudt skatteaktiv	235.000	148.000
Andre tilgodehavender	363.000	154.000
Periodeafgrænsningsposter	<u>309.000</u>	<u>211.000</u>
	<u>3.781.000</u>	<u>3.646.000</u>
Likvide beholdninger	<u>6.000</u>	<u>4.000</u>
Omsætningsaktiver i alt	<u>5.451.000</u>	<u>4.891.000</u>
Aktiver i alt	<u>13.116.000</u>	<u>14.949.000</u>

BALANCE PR. 31/12 2010**P A S S I V E R**

	<u>31/12 2010</u>	<u>31/12 2009</u>
Egenkapital		
Aktiekapital	500.000	500.000
Overført resultat	-814.000	-230.000
Egenkapital i alt	<u>-314.000</u>	<u>270.000</u>
 Langfristet gæld:		
Gæld til realkreditinstitut	1.166.000	1.253.000
Bankgæld	668.000	1.164.000
Leasinggæld	2.281.000	3.606.000
	<u>4.115.000</u>	<u>6.023.000</u>
 Kortfristet gæld:		
Kortfristet del af langfristet gæld	1.955.000	1.650.000
Gæld til pengeinstitut	4.461.000	4.727.000
Leverandører af varer og tjenesteydelser	2.051.000	1.740.000
Anden gæld	848.000	539.000
	<u>9.315.000</u>	<u>8.656.000</u>
 Passiver i alt	<u>13.116.000</u>	<u>14.949.000</u>

Bilag 9 Periodeopgørelsen pr. 30/6 2011

RESULTATOPGØRELSE FOR PERIODEN 1/1 - 30/6 2011 (TKR.)

	2011 6 mdr.
Nettoomsætning	7.423
Materialeforbrug	-1.339
Køb af fremmed arbejde	-857
Drift af kørende materiel	-1.455
Personaleomkostninger	-2.210
Direkte omkostninger i alt	-5.861
Dækningsbidrag	1.562
Dækningsgrad	21,0%
Gager	-168
Salgsomkostninger	-20
Lokaleomkostninger	-353
Administrationsomkostninger	-106
Øvrige omkostninger	-63
Kapacitetsomkostninger i alt	-710
Resultat før afskrivninger	852
Afskrivninger	-710
Resultat før finansielle poster	142
Finansielle poster	-418
Resultat før skat	-276
Skat af periodens resultat, 25%	69
Periodens resultat	-207

BALANCE PR. 30/6 2011 (TKR.)**A K T I V E R****30/6 2011****Anlægsaktiver****Materielle anlægsaktiver**

Grunde og bygninger

1.873

Driftsmateriel og inventar

5.0866.959**Anlægsaktiver i alt****6.959****Omsætningsaktiver****Varebeholdninger:**

Råvarer og hjælpematerialer

1.874**Tilgodehavender:**

Tilgodehavender fra salg

2.070

Igangværende arbejder for fremmed regning

1.769

Tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed

210

Udskudt skatteaktiv

235

Udskudt skatteaktiv af periodens resultat

69

Andre tilgodehavender

214

Periodeafgrænsningsposter

2824.849**Likvide beholdninger**2**Omsætningsaktiver i alt****6.725****Aktiver i alt****13.684**

BALANCE PR. 30/6 2011 (TKR.)**P A S S I V E R****30/6 2011****Egenkapital**

Aktiekapital	500
Overført resultat	-814
Periodens resultat	-207
Egenkapital i alt	-521

Langfristet gæld:

Gæld til realkreditinstitut	1.212
Bankgæld	870
Leasinggæld	2.924
	5.006

Kortfristet gæld:

Gæld til pengeinstitut	6.534
Leverandører af varer og tjenesteydelser	1.822
Anden gæld	843
	9.199

Passiver i alt**13.684**

Bilag 10 Resultatopgørelse og balance pr. fristdagen d. 3/8 2011

RESULTATOPGØRELSE FOR PERIODEN 1/1 - 3/8 2011 (TKR.)

	<u>3/8 2011</u>
Nettoomsætning	<u>7.818</u>
Materialeforbrug	-1.419
Fremmed arbejde	-904
Driftsomkostninger vedrørende materiel	-1.543
Personaleomkostninger	<u>-2.349</u>
Direkte omkostninger i alt	<u>-6.215</u>
Dækningsbidrag	<u>1.603</u>
Dækningsgrad	<u>20,5%</u>
Gager	-190
Salgsomkostninger	-21
Lokaleomkostninger	-406
Administrationsomkostninger	-117
Øvrige omkostninger	<u>-68</u>
Kapacitetsomkostninger i alt	<u>-802</u>
Resultat før afskrivninger	801
Afskrivninger	<u>-807</u>
Resultat før finansielle poster	-6
Finansielle poster	<u>-478</u>
Periodens resultat	<u>-484</u>

BALANCE PR. 3/8 2011 (TKR.)**A K T I V E R****3/8 2011****Anlægsaktiver****Materielle anlægsaktiver**

Grunde og bygninger

1.864

Driftsmateriel og inventar

4.9956.859**Anlægsaktiver i alt****6.859****Omsætningsaktiver****Varebeholdninger:**

Råvarer og hjælpematerialer

1.900**Tilgodehavender:**

Tilgodehavender fra salg

1.705

Igangværende arbejder for fremmed regning

1.553

Tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed

207

Udskudt skatteaktiv

235

Andre tilgodehavender

236

Periodeafgrænsningsposter

3094.245**Likvide beholdninger**3**Omsætningsaktiver i alt****6.148****Aktiver i alt****13.007**

BALANCE PR. 3/8 2011 (TKR.)**P A S S I V E R****3/8 2011****Egenkapital**

Aktiekapital	500
Overført resultat	-814
Periodens resultat	-484
Egenkapital i alt	-798

Langfristet gæld:

Gæld til realkreditinstitut	1.212
Bankgæld	870
Leasinggæld	2.835
	4.917

Kortfristet gæld:

Gæld til pengeinstitut	6.253
Leverandører af varer og tjenesteydelser	1.757
Anden gæld	878
	8.888

Passiver i alt**13.007**

Bilag 11 Modregnet balance

ABC A/S under rekonstruktion - modregnet balance ved fortsat drift (i tkr.)

	Bogført værdi 3/8 2011	Op-/ nedskriv- ninger	Værdi før modregning	Modregning	Modregnet balance
Aktiver:					
Grunde og bygninger (a) (1) (2)	1.864	236	2.100	-2.100	-
Driftsmateriel og inventar (ej leasede) (a) (3) (4)	1.497	-50	1.447	-1.447	-
Driftsmidler, leasede (a) (b) (5)	3.498	-900	2.598	-2.035	563
Diverse småmateriel og inventar (a) (4)		95	95	-95	-
Råvarer og hjælpematerialer (a) (4)	1.900	-600	1.300	-1.300	-
Tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser (a) (4)	1.705	-50	1.655	-1.655	-
Igangværende arbejder for fremmed regning (a) (4)	1.553	-30	1.523	-1.523	-
Tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed	207		207		207
Udskudt skatteaktiv (f)	235	-235	-		-
Andre tilgodehavender	236		236		236
Periodeafgrænsningsposter	309		309		309
Likvide beholdninger	3		3		3
	13.007	-1.534	11.473	-10.155	1.318
Privilegerede krav					
§ 94 krav:					
Rekonstruktør (c)		-250	-250		-250
Regnskabskyndig tillidsmand (c)		-170	-170		-170
Sagkyndig tillidsmand (c)		-30	-30		-30
	13.007	-1.984	11.023	-10.155	868
§ 95 krav:					
Skyldig løn (d)		-150	-150		-150
Feriepenge (d)		-100	-100		-100
Nettoaktiver	13.007	-2.234	10.773	-10.155	618

Simple krav:

Gæld til realkreditinstitut (1)	-1.212		-1.212	1.212	-
Bankgæld (2)	-870		-870	870	-
Leasinggæld (b) (5)	-2.835	800	-2.035	2.035	-
Gæld til pengeinstitut (2) (3) (4)	-6.253		-6.253	6.038	-215
Leverandører af varer og tjenesteydelser	-1.757		-1.757		-1.757
Anden gæld (d)	-878	300	-578		-578
Erstatningskrav, leasing (b)		-800	-800		-800
Hensat til garantiforpligtelser (e)		-100	-100		-100
Simple krav i alt	-13.805	200	-13.605	10.155	-3.450
Underbalance	-798	-2.034	-2.832	-	-2.832

Dividendeprocent 18%

Foreslået dividendeprocent 15%

Op-/nedskrivninger

- a Der er foretaget op-/nedskrivninger af aktiverne i forhold til den foretagne vurdering.
- b Alle leasingaftaler videreføres efter rekonstruktionen er indledt på nær gravmaskine 7, som opsiges. Derfor fragår der 750 tkr. i leasingaktiverne og 800 tkr. i gælden (restgæld på gravmaskinen var 800 tkr.). Leasinggiver kræver erstatning svarende til 800 tkr.
- c Der er afsat honorar til rekonstruktør, regnskabskyndig tillidsmand og sagkyndig tillidsmand.
- d Skyldig løn og feriepenge er flyttet fra "anden gæld" og op som privilegerede krav. Derudover er anden gæld reguleret ned med 50 tkr., idet der var afsat for meget i skyldig løn.
- e Der er hensat 100 tkr. til garantiforpligtelser ud fra en foretaget vurdering i forhold til tidligere garantisager.
- f Det udskudte skatteaktiv nedskrives til 0 kr.

Panterettigheder

Realkredit har pant i ejendom.

Bank har pant i ejendom for 1.200 tkr.

Bank har pant i driftsmidler for 2.600 tkr., driftsmidlers værdi pr. 3/8-11 efter nedskrivning er 1.125 tkr.

Banken har virksomhedspant for 5 mio. kr. i driftsmidler, varelager, tilgodehavender fra salg og igangværende arbejder.

For note på virksomhedspant, se herunder.

Modregning

- 1 Da Realkredit har pant i ejendom, og der er realkreditgæld for 1.212 tkr., modregnes 1.212 tkr. i hhv. ejendommens værdi og realkreditgælden.
- 2 Da banken har pant i ejendomme for 1.200 tkr. modregnes dette i ejendommens værdi. Dog kan der udelukkende modregnes 888 tkr., idet ejendommens værdi ikke er høj nok til at dække hele pantet. Der modregnes desuden også 888 tkr. i gæld til banken.
- 3 Banken har pant i driftsmidler for 2.600 tkr. Driftsmidlernes værdi er dog udelukkende 1.125 tkr., hvilket skifteretten har bindende vurderet dem til. Dermed kan der udelukkende modregnes 1.125 tkr. i driftsmidlernes værdi og gælden til banken.
- 4 Der er virksomhedspant for 5 mio. kr. Dette modregnes i de resterende driftsmidler (ikke leasede driftsmidler), varelager, tilgodehavender fra salg og igangværende arbejder. Idet der udelukkende er aktiver for 4.895 tkr. er det udelukkende dette beløb, der kan modregnes i aktiver og i gælden. Varelageret og driftsmidlerne er blevet bindende vurderet. Tilgodehavender fra salg og igangværende arbejder kan ikke bindende vurderes.

Leasing

- 5 Leasinggælden kan modregnes i leasingaktivernes værdi. Derved fremkommer der en friværdi, som kan anvendes til dækning af fortrinsstillede krav og betaling af dividende til de simple kreditorer.

Note på virksomhedspant

Driftsmidler og inventar	1.447
Heraf særskilt pantsatte	-1.125
Småmateriel og inventar	95
Varelager	1.300
Tilgodehavender fra salg og tjenesteydelser	1.655
Igangværende arbejder for fremmed regning	<u>1.523</u>
	<u>4.895</u>
Bankens tilgodehavende	7.123
Heraf dækket af ejerpantebrev i ejendom	-888
Heraf dækket af pant i driftsmidler	<u>-1.125</u>
	<u>5.110</u>
Bankens simple krav	<u>215</u>

Bilag 12 Anlægskartotek pr. 3/8 2011 med op- og nedskrevne værdier

Anlægskartotek for ABC A/S pr. 3/8 2011

	Bogført værdi 3/8 2011	Op/ nedskrivning	Op/nedskrevet værdi
Grunde og bygninger			
Ejendom, Byvej 1, X-by	1.864.000	236.000	2.100.000
	1.864.000	236.000	2.100.000
Driftsmateriel og inventar (ej leasede)			
Bil 1	150.000	-30.000	120.000
Bil 2	20.000		20.000
Bil 3	75.000		75.000
Lastbil 1	125.000		125.000
Lastbil 2	275.000	30.000	305.000
Anhænger 1	100.000	-13.000	87.000
Anhænger 2	75.000	2.000	77.000
Gravmaskine 1	20.000		20.000
Gravmaskine 2	35.000		35.000
Traktor 1	55.000		55.000
Traktor 2 **	25.000	-21.000	4.000
Skurvogn 1	10.000		10.000
Skurvogn 2	15.000		15.000
Skurvogn 3	5.000		5.000
Skurvogn 4 *	3.000	-3.000	0
Minigraver 1	25.000		25.000
Minigraver 2	23.000		23.000
Minigraver 3	17.000	-6.000	11.000
Tromle	13.000		13.000
Fræser	16.000		16.000
EDB	5.000	-5.000	0
Kontormøbler	4.000	-4.000	0
Etc.	406.000		406.000
	1.497.000	-50.000	1.447.000

Driftsmateriel og inventar (leasede)

Gravemaskine 3	147.000	5.000	152.000
Gravemaskine 4	100.000		100.000
Gravemaskine 5	75.000	-5.000	70.000
Gravemaskine 6	47.000		47.000
Gravemaskine 7	800.000	-50.000	750.000
Bobcat 1	87.000		87.000
Bobcat 2	36.000		36.000
Lastbil 3	450.000	-30.000	420.000
Lastbil 4	500.000		500.000
Teleskoplæsser 1	122.000		122.000
Teleskoplæsser 2	134.000		134.000
Etc.	1.000.000	-70.000	930.000
	3.498.000	-150.000	3.348.000

Småaktiver, som ikke er registreret

Diverse småmateriel	0	95.000	95.000
	0	95.000	95.000

* findes ikke længere

** gået i stykker - værdi er 0 kr.

Bilag 13 Kreditorliste pr. 3/8 2011 med angivelse af modregninger

Kreditorfortegnelse pr. 3/8 2011 for ABC A/S under rekonstruktion

Kreditor nr.	Navn og adresse	<u>Bruttokrav</u>	<u>Modregning</u>	<u>Dividende-berettiget gæld</u>
	§ 95 krav			
1	Skyldige lønninger (skal angives med navn osv.) xx xx	150.000		150.000
2	Feriekonto Kongens Vænge 8 3400 Hillerød	60.000		60.000
3	Feriepengeforpligtelse xx xx	40.000		40.000
		<u>250.000</u>		<u>250.000</u>
	§ 97 krav			
4	Realkredit Danmark A/S Strødamvej 46 2100 København Ø	1.212.000	-1.212.000	0
5	Danske Bank Sct. Mathias 52 8800 Viborg	7.123.000	-6.908.000	215.000
6	Nykredit Leasing *1 Gladsaxevej 363, 2. 2860 Søborg	2.920.000	-2.035.000	885.000

7	SKAT Vestervangsvej 4 8800 Viborg	531.000		531.000
8	XL Byg Viborg Randersvej 65 8800 Viborg	27.000		27.000
9	ATP Kongens Vænge 8 3400 Hillerød	47.000		47.000
10	Kreditor 10 xx xx	105.000		105.000
11	Kreditor 11 xx xx	27.000		27.000
12	Hensat til garantiforpligtelser	100.000		100.000
13	Osv. xx xx	1.513.000		1.513.000
		13.605.000	-10.155.000	3.450.000

*1 Der er 2.835 tkr. i leasinggæld og 85 tkr. i leasingydelser, som står anført under leverandørgæld.

Bilag 14 Perioderegnskab pr. 30/11 2011 og estimeret resultat for december 2011

RESULTATOPGØRELSE FOR PERIODEN 1/1 - 30/11 2011 SAMT ESTIMERET RESULTAT FOR DECEMBER 2011

	1/1 - 3/8	4/8 - 30/11	1/1 - 30/11	Forventet 1/12 - 31/12	Forventet 1/1 - 31/12
	2011	2011	2011	2011	2011
Nettoomsætning	7.818	8.113	15.931	1.000	16.931
Materialeforbrug	-1.419	-1.460	-2.879	-180	-3.059
Fremmed arbejde	-904	-933	-1.837	-115	-1.952
Driftsomkostninger vedrørende materiel	-1.543	-1.598	-3.141	-197	-3.338
Personaleomkostninger	-2.349	-2.434	-4.783	-300	-5.083
Direkte omkostninger i alt	-6.215	-6.425	-12.640	-792	-13.432
Dækningsbidrag	1.603	1.688	3.291	208	3.499
Dækningsgrad	20,5%	20,8%	20,7%	20,8%	20,7%
Gager	-190	-108	-298	-27	-325
Salgsomkostninger	-21	-5	-26	-1	-27
Lokaleomkostninger	-406	-232	-638	-58	-696
Administrationsomkostninger	-117	-64	-181	-66	-247
Øvrige omkostninger	-68	-36	-104	-9	-113
Kapacitetsomkostninger i alt	-802	-445	-1.247	-161	-1.408
Resultat før afskrivninger	801	1.243	2.044	47	2.091
Afskrivninger	-807	-416	-1.223	-104	-1.327
Resultat før finansielle poster	-6	827	821	-57	764
Finansielle poster	-478	-225	-703	-54	-757
Resultat før ekstraordinære poster	-484	602	118	-111	7
Honorar i rekonstruktionen	0	-450	-450	0	-450
Gevinst på gæld i tvangsakkord	0	2.932	2.932	0	2.932
Erstatningskrav, leasing		-800	-800	0	-800
Nedskrivninger på aktiver	0	-785	-785	0	-785
	0	897	897	0	897
Periodens resultat	-484	1.499	1.015	-111	904

BALANCE (TKR.)

A K T I V E R	Åbnings-			
	3/8 2011	4/8 2011	30/11 2011	Forventet 31/12 2011
Anlægsaktiver				
Materielle anlægsaktiver				
Grunde og bygninger	1.864	2.100	2.064	2.055
Driftsmateriel og inventar	4.995	4.140	3.760	3.665
	<u>6.859</u>	<u>6.240</u>	<u>5.824</u>	<u>5.720</u>
Anlægsaktiver i alt	<u>6.859</u>	<u>6.240</u>	<u>5.824</u>	<u>5.720</u>
Omsætningsaktiver				
Varebeholdninger:				
Råvarer og hjælpematerialer	1.900	1.300	1.350	1.325
Tilgodehavender:				
Tilgodehavender fra salg fra før 4/8-11	1.705	1.655	235	155
Tilgodehavender fra salg fra 4/8-11	0	0	1.130	1.090
Igangv. arbejder for fremmed regning fra før 4/8-11	1.553	1.523	0	0
Igangv. arbejder for fremmed regning fra 4/8-11	0	0	553	395
Tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed	207	207	207	207
Udsendt skatteaktiv	235	235	235	235
Andre tilgodehavender	236	236	236	236
Periodeafgrænsningsposter	309	309	357	295
	<u>4.245</u>	<u>4.165</u>	<u>2.953</u>	<u>2.613</u>
Likvide beholdninger	<u>3</u>	<u>3</u>	<u>3</u>	<u>3</u>
Omsætningsaktiver i alt	<u>6.148</u>	<u>5.468</u>	<u>4.306</u>	<u>3.941</u>
Aktiver i alt	<u>13.007</u>	<u>11.708</u>	<u>10.130</u>	<u>9.661</u>

BALANCE (TKR.)

P A S S I V E R	Åbnings-			
	3/8 2011	4/8 2011	30/11 2011	Forventet 31/12 2011
Egenkapital				
Aktiekapital	500	500	500	500
Opskrivninger vedr. ejendom	0	236	0	0
Nedskrivninger på aktiver	0	-785	0	0
Gældseftergivelse	0	2.932	0	0
Honorar i rekonstruktion	0	-450	0	0
Erstatningskrav, leasing	0	-800	0	0
Overført resultat	-814	-814	-814	-814
Periodens resultat	-484	-484	1.015	904
Egenkapital i alt	-798	335	937	826
 Langfristet gæld:				
Gæld til realkreditinstitut	1.212	1.212	1.191	1.170
Bankgæld	870	870	770	770
Leasinggæld	2.835	2.035	1.855	1.795
	4.917	4.117	3.816	3.735
 Kortfristet gæld:				
Kassekredit fra før 4/8-11	6.253	6.038	1.795	1.715
Nyetableret kassekredit ifm. rekonstruktion	0	0	2.264	1.907
§ 94 og 95 krav	0	700	550	550
Akkordkreditorer (akkord 15%)	0	518	518	518
Leverandører af varer og tjenesteydelser	1.757	0	50	60
Anden gæld	878	0	200	350
	8.888	7.256	5.377	5.100
 Passiver i alt	 13.007	 11.708	 10.130	 9.661

Bilag 15 Budget for 2012

ABC A/S under rekonstruktion

Resultatbudget for perioden 1/1 - 31/12 2012

	Januar 2012	Februar 2012	Marts 2012	April 2012	Maj 2012	Juni 2012	Juli 2012	August 2012	Sept. 2012	Okt. 2012	Nov. 2012	Dec. 2012	I alt 2012	Esti- mat 2011
Nettoomsætning	850	850	1.400	1.850	1.850	2.400	1.300	2.400	2.400	1.700	900	900	18.800	16.931
Materialeforbrug	-153	-153	-252	-333	-333	-432	-234	-432	-432	-306	-162	-162	-3.384	-3.059
Fremmed arbejde	-136	-136	-224	-296	-296	-384	-208	-384	-384	-272	-144	-144	-3.008	-1.952
Driftsomk. vedrørende materiel	-153	-153	-252	-333	-333	-432	-234	-432	-432	-306	-162	-162	-3.384	-3.338
Personaleomkostninger	-243	-243	-392	-516	-516	-671	-366	-671	-659	-476	-256	-255	-5.264	-5.083
Direkte omkostninger i alt	-685	-685	-1.120	-1.478	-1.478	-1.919	-1.042	-1.919	-1.907	-1.360	-724	-723	-15.040	-13.432
Dækningsbidrag	165	165	280	372	372	481	258	481	493	340	176	177	3.760	3.499
Dækningsgrad	19,4%	19,4%	20,0%	20,1%	20,1%	20,0%	19,8%	20,0%	20,5%	20,0%	19,6%	19,7%	20,0%	20,7%
Gager	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-27	-324	-325
Salgsomkostninger	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-2	-24	-27
Lokaleomkostninger	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-55	-660	-696
Administrationsomkostninger	-15	-15	-30	-15	-15	-30	-15	-15	-30	-15	-15	-30	-240	-247
Øvrige omkostninger	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-8	-96	-113
Kapacitetsomkostninger i alt	-107	-107	-122	-107	-107	-122	-107	-107	-122	-107	-107	-122	-1.344	-1.408
Resultat før afskrivninger	58	58	158	265	265	359	151	374	371	233	69	55	2.416	2.091
Afskrivninger, småansk. 3 tkr./mdr.	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-104	-1.248	-1.327
Resultat før finansielle poster	-46	-46	54	161	161	255	47	270	267	129	-35	-49	1.168	764
Finansielle poster	-25	-31	-78	-26	-30	-88	-25	-30	-81	-26	-28	-61	-529	-757
Resultat før skat	-71	-77	-24	135	131	167	22	240	186	103	-63	-110	639	7
Ekstraordinære poster	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	897
Periodens resultat	-71	-77	-24	135	131	167	22	240	186	103	-63	-110	639	904

ABC A/S under rekonstruktion

Statusbudget for perioden 1/1 - 31/12 2012

Aktiver	Esti- mat 1/1 2012	31/1 2012	29/2 2012	31/3 2012	30/4 2012	31/5 2012	30/6 2012	31/7 2012	31/8 2012	30/9 2012	31/10 2012	30/11 2012	31/12 2012
Anlægsaktiver													
Materielle anlægsaktiver													
Grunde og bygninger	2.055	2.046	2.037	2.028	2.019	2.010	2.001	1.992	1.983	1.974	1.965	1.956	1.947
Driftsmateriel og inventar	3.665	3.573	3.481	3.389	3.297	3.205	3.113	3.021	2.929	2.837	2.745	2.653	2.561
	<u>5.720</u>	<u>5.619</u>	<u>5.518</u>	<u>5.417</u>	<u>5.316</u>	<u>5.215</u>	<u>5.114</u>	<u>5.013</u>	<u>4.912</u>	<u>4.811</u>	<u>4.710</u>	<u>4.609</u>	<u>4.508</u>
Anlægsaktiver i alt	<u>5.720</u>	<u>5.619</u>	<u>5.518</u>	<u>5.417</u>	<u>5.316</u>	<u>5.215</u>	<u>5.114</u>	<u>5.013</u>	<u>4.912</u>	<u>4.811</u>	<u>4.710</u>	<u>4.609</u>	<u>4.508</u>
Omsætningsaktiver													
Varebeholdninger													
Råvarer og hjælpematerialer	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325	1.325
Tilgodehavender													
Tilgodeh. fra salg fra før 4/8-11	155	60	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Tilgodeh. fra salg fra 4/8-11	1.090	1.108	1.108	1.567	1.942	1.942	2.400	1.483	2.400	2.400	1.817	1.150	1.150
Igangv. arb. for fremmed regning	395	680	680	1.120	1.480	1.480	1.920	1.040	1.920	1.920	1.360	720	720
Tilgodeh. tilknyttet virksomhed	207	207	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Udskudt skatteaktiv	235	235	235	235	235	235	235	235	235	235	235	235	235
Andre tilgodehavender	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236
Periodeafgrænsningsposter	295	295	295	295	295	295	295	295	295	295	295	295	295
	<u>2.613</u>	<u>2.821</u>	<u>2.554</u>	<u>3.453</u>	<u>4.188</u>	<u>4.188</u>	<u>5.086</u>	<u>3.289</u>	<u>5.086</u>	<u>5.086</u>	<u>3.943</u>	<u>2.636</u>	<u>2.636</u>
Likvide beholdninger	3	3	3	3	3	3	3	3	3	3	3	3	3
Omsætningsaktiver i alt	<u>3.941</u>	<u>4.149</u>	<u>3.882</u>	<u>4.781</u>	<u>5.516</u>	<u>5.516</u>	<u>6.414</u>	<u>4.617</u>	<u>6.414</u>	<u>6.414</u>	<u>5.271</u>	<u>3.964</u>	<u>3.964</u>
Aktiver i alt	<u>9.661</u>	<u>9.768</u>	<u>9.400</u>	<u>10.198</u>	<u>10.832</u>	<u>10.731</u>	<u>11.528</u>	<u>9.630</u>	<u>11.326</u>	<u>11.225</u>	<u>9.981</u>	<u>8.573</u>	<u>8.472</u>

ABC A/S under rekonstruktion

Statusbudget for perioden 1/1 - 31/12 2012

Passiver	Esti- mat 1/1 2012	31/1 2012	29/2 2012	31/3 2012	30/4 2012	31/5 2012	30/6 2012	31/7 2012	31/8 2012	30/9 2012	31/10 2012	30/11 2012	31/12 2012
Egenkapital													
Aktiekapital	500	500	500	500	500	500	500	500	500	500	500	500	500
Opskrivning vedr. ejendom	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236	236
Overført resultat	90	90	90	90	90	90	90	90	90	90	90	90	90
Periodens resultat	0	-71	-148	-172	-37	94	261	283	523	709	812	749	639
	<u>826</u>	<u>755</u>	<u>678</u>	<u>654</u>	<u>789</u>	<u>920</u>	<u>1.087</u>	<u>1.109</u>	<u>1.349</u>	<u>1.535</u>	<u>1.638</u>	<u>1.575</u>	<u>1.465</u>
Gæld													
Langfristede gældsforpligtelser													
Gæld til realkreditinstitut	1.170	1.170	1.170	1.149	1.149	1.149	1.128	1.128	1.128	1.107	1.107	1.107	1.086
Gæld til pengeinstitut	770	770	720	720	720	670	670	670	620	620	620	570	570
Leasing	1.795	1.735	1.675	1.615	1.555	1.495	1.435	1.375	1.315	1.255	1.195	1.135	1.075
	<u>3.735</u>	<u>3.675</u>	<u>3.565</u>	<u>3.484</u>	<u>3.424</u>	<u>3.314</u>	<u>3.233</u>	<u>3.173</u>	<u>3.063</u>	<u>2.982</u>	<u>2.922</u>	<u>2.812</u>	<u>2.731</u>
Kortfristede gældsforpligtelser													
Kassekredit fra før 4/8-11	1.715	1.620	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Nyetableret kassekredit ifm. rekonstruktion	1.907	2.260	3.752	4.160	4.411	4.369	4.558	3.725	4.473	4.193	3.596	3.105	3.154
§ 94 og 95 krav	550	550	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Akkordkreditorer	518	518	388	388	388	258	258	258	128	128	128	0	0
Leverandørgæld	60	150	753	1.129	1.403	1.403	1.779	1.045	1.760	1.779	1.305	785	804
Merværdiafgift	100	64	64	126	184	184	246	118	250	246	166	70	66
Anden gæld	250	176	201	257	234	284	367	202	303	362	226	226	252
	<u>5.100</u>	<u>5.338</u>	<u>5.157</u>	<u>6.060</u>	<u>6.619</u>	<u>6.497</u>	<u>7.208</u>	<u>5.348</u>	<u>6.914</u>	<u>6.708</u>	<u>5.421</u>	<u>4.186</u>	<u>4.276</u>
Passiver i alt	<u>9.661</u>	<u>9.768</u>	<u>9.400</u>	<u>10.198</u>	<u>10.832</u>	<u>10.731</u>	<u>11.528</u>	<u>9.630</u>	<u>11.326</u>	<u>11.225</u>	<u>9.981</u>	<u>8.573</u>	<u>8.472</u>

ABC A/S under rekonstruktion

Pengestrømsopgørelse 1/1 2012 - 31/12 2012

	31/1 2012	29/2 2012	31/3 2012	30/4 2012	31/5 2012	30/6 2012	31/7 2012	31/8 2012	30/9 2012	31/10 2012	30/11 2012	31/12 2012
Periodens resultat	-71	-77	-24	135	131	167	22	240	186	103	-63	-110
Afskrivninger	104	104	104	104	104	104	104	104	104	104	104	104
Ændring i varebeholdninger	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0	0
Ændring i tilgodehavender	-303	207	-899	-735	0	-898	1.797	-1.797	0	1.143	1.307	0
Ændring i leverandørgæld og anden gæld	-20	-53	495	309	-80	522	-1.027	818	74	-690	-744	41
Pengestrømme fra driftsaktivitet	-290	182	-325	-188	155	-106	896	-635	364	660	604	35
Mindre nyanskaffelser	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3
Pengestrømme fra investeringsaktivitet	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3	-3
Afdrag på langfristet lån	-60	-110	-81	-60	-110	-81	-60	-110	-81	-60	-110	-81
Pengestrømme fra finansieringsaktivitet	-60	-110	-81	-60	-110	-81	-60	-110	-81	-60	-110	-81
Ændring i likvider	-353	69	-409	-251	42	-190	833	-748	280	597	491	-49
Likvider primo	-3.619	-3.877	-3.749	-4.157	-4.408	-4.366	-4.555	-3.722	-4.470	-4.190	-3.593	-3.102
Likvider ultimo	-3.972	-3.809	-4.157	-4.408	-4.366	-4.555	-3.722	-4.470	-4.190	-3.593	-3.102	-3.151

Bilag 16 Planlægningsmemo

Kunde: ABC A/S under rekonstruktion

Sagsnr.: 9999

Planlægningsmemo vedrørende rekonstruktionen af ABC A/S under rekonstruktion

1. Opgavebeskrivelse

Undertegnede, Jens Jensen, er blevet beskikket af skifteretten som regnskabskyndig tillidsmand i forbindelse med rekonstruktionen af selskabet ABC A/S. Ole Olesen, som er advokat hos Advokatfirmaet Olesen og Christensen, er blevet beskikket som rekonstruktør.

Mine arbejdsopgaver i forbindelse med rekonstruktionen af ovenstående selskab vil som minimum omfatte følgende:

Indledningsvist:

- Afgivelse af erklæring omkring opgaveaccept (KL § 11, stk. 2), herunder erklæring om habilitet og karantæneerklæring, jf. KL § 238.

Arbejdsopgaver i forbindelse med rekonstruktionsplanen (KL §§ 11c og 11d):

- Gennemgang af ABC A/S' seneste årsrapport med henblik på kontrol af mangler i årsrapporten (afgivelse af erklæring).
- Vurdering af ABC A/S' aktiver (afgivelse af erklæring).
- Afgivelse af erklæring om, at rekonstruktionsplanen er gennemførlig.
- Deltage i mødet om rekonstruktionsplanen.

Der vil desuden skulle foretages vurdering af forskellige talmæssige opgørelser, herunder balancer osv.

Såfremt ABC A/S' generalforsamlingsvalgte revisor eller bogholder ikke foretager udarbejdelsen heraf, vil jeg tillige skulle assistere hermed.

Arbejdsopgaver i forbindelse med rekonstruktionsforslaget (KL §§ 13b og 13c):

- I samarbejde med rekonstruktøren skal der laves en redegørelse om rekonstruktionsforslaget
- Afgivelse af erklæring om, om forslaget er rimeligt og om der er betryggelse for, at forslaget kan opfyldes.
- Deltagelse i mødet om rekonstruktionsforslaget.

Her vil der ligeledes skulle vurderes på talmæssige opgørelser og eventuelt assisteres med udarbejdelsen heraf.

Alt arbejdet vil komme til at foregå i tæt samarbejde med rekonstruktøren, idet flere af såvel mine, som Ole Olesens arbejdsopgaver har direkte tilknytning til hinanden og der vil være flere ting der skulle drøftes undervejs. Derudover skal vi i fællesskab udarbejde en redegørelse m.m. Det er desuden en forudsætning for, at rekonstruktionen kan lykkes, at vi samarbejder omkring forløbet og når til enighed omkring udfaldet af rekonstruktionsforslaget.

2. Habilitet, accept af opgaven og aftalegrundlag samt kendskab til kunden

Habilitet/uafhængighed

Jf. konkurslovens § 11, stk. 2 skal jeg erklære mig om, at jeg overholder habilitetskravene i konkurslovens § 238, herunder ligeledes § 238, stk. 5, som er en speciel karantæneregel for mig som tillidsmand.

Jeg har i forbindelse med afgivelsen af erklæring om overholdelse af § 238 sikret mig, at ingen af de ansatte i revisionsfirmaet, herunder ligeledes jeg selv, har været revisor eller forretningsmæssig rådgiver for ABC A/S i de seneste 2 år. Endvidere er jeg opmærksom på, at ingen i revisionsfirmaet må varetage rollen som revisor eller forretningsmæssig rådgiver i en periode på 2 år efter rekonstruktionens afslutning.

Accept af opgaven og aftalegrundlaget

Jeg vurderer, at jeg har den fornødne kompetence og den fornødne kapacitet til at kunne udføre opgaven. Dog kan det være nødvendigt at anvende en sagkyndig tillidsmand i forbindelse med vurderingen af aktiverne, idet maskiner m.v. i byggebranchen har været underlagt et drastisk prisfald de seneste år, som følge af finanskrisen. Det kan derfor være nødvendigt at indhente ekspertise til vurdering af en realistisk værdi af aktiverne.

Jeg har afgivet en erklæring omkring accept af varetagelsen af hvervet som tillidsmand under rekonstruktionen af ABC A/S i henhold til konkurslovens § 11, stk. 2, samt erklæret mig om, at jeg er habil i henhold til konkurslovens § 238.

Kendskab til kunden

ABC A/S er en entreprenørvirksomhed, som har forretningsadresse i X-by. Entreprenøropgaverne ligger primært i og omkring X-by og ABC A/S har to store kunder, som der udføres meget arbejde for.

Byggebranchen har været hårdt ramt siden finanskrisen og ABC A/S er især belastet af en række leasingaftaler, som blev indgået før krisen satte ind. Banken vil ikke længere udvide kreditfaciliteterne, hvilket har betydet, at kreditorernes betalinger er blevet trukket længere og længere.

Desuden har virksomheden været ramt af den hårde vinter, idet det ikke har været muligt at udføre entreprenørarbejder.

Dermed er det endt med, at ABC A/S' ledelse d. 3/8-11 har besluttet at indgive en begæring om rekonstruktion.

Selskabets ledelse mener dog, at der er basis for en rentabel forretning og ordrebogen er fuld.

Derfor er ledelsens mål med begæringen om rekonstruktion, at der forsøges etableret en tvangsakkord, således at selskabet kan komme ud af de likviditetsmæssige problemer og derudover igen opnå et positivt resultat på bundlinjen.

Vurdering af, om det er muligt at gennemføre en rekonstruktion

Umiddelbart mener jeg, at der er mulighed for, at en rekonstruktion kan gennemføres i praksis. Jeg har modtaget relevant materiale fra rekonstruktøren og ledelsen i ABC A/S og har foretaget drøftelser med rekonstruktøren, ledelsen og ABC A/S' revisor.

Banken har givet tilsagn om, at de er villige til at stille likviditet til rådighed såvel efter rekonstruktionen som under rekonstruktionen. Banken vil stille en kassekredit på 2 mio. kr. til rådighed under rekonstruktionen mod at der stilles et nyt virksomhedspant af tilsvarende størrelse.

Kassekreditte skal anvendes til at finansiere den fortsatte drift. Det vil være nødvendigt at købe varelageret fri af virksomhedspantet og det må formodes, at de fleste kreditorer vil forlange kontant betaling under rekonstruktionsforløbet. Det er desuden risiko for, at medarbejderne vil forlange sikkerhedsstillelse for deres lønudbetalinger.

På mødet med rekonstruktøren og ledelsen er vi blevet enige om, at det er en nødvendighed for, at der er den fornødne likviditet til rådighed, at der løbende foretages acontofakturering af igangværende arbejder, således at disse konstant holdes på et minimum. Derudover må der søges debitorernes forståelse for, at betalingsfristen i en periode vil blive nedsat, således at der kan genereres den nødvendige likviditet for en vellykket rekonstruktion. ABC A/S bør ligeledes optimere rykkerproceduren, såfremt det anses for nødvendigt.

3. Forudsætninger for udførelsen af hvervet som tillidsmand

Arbejdet med rekonstruktionen udføres i overensstemmelse med gældende regler for godkendte revisorer.

For at kunne varetage hvervet som tillidsmand er det en forudsætning, at der stilles regnskabsmateriale og andet relevant materiale m.v. til rådighed. Indtil videre har jeg fået udleveret de materialer, som jeg har udbedt mig.

De erklæringer, som jeg skal afgive undervejs i forløbet, er følgende:

- Habilitetserklæring og erklæring om varetagelse af hvervet som tillidsmand (er afgivet).
- Erklæring om mangler i seneste årsrapport.
- Erklæring om vurdering af ABC A/S' aktiver.
- Erklæring om rekonstruktionsplanens gennemførlighed.
- Erklæring om rekonstruktionsforslagets rimelighed og om der er betryggelse for, at forslaget kan opfyldes.

Samtlige erklæringer vil blive afgivet efter RS 3000 enten med høj grad af sikkerhed eller med begrænset sikkerhed, dog med undtagelse af habilitetserklæringen.

4. Vurdering af risikoen og væsentligheden

Udarbejdelsen af rekonstruktionsplanen og -forslaget bygger på en lang række af forudsætninger og værdiansættelser, som har stor betydning for udfaldet af rekonstruktionen. Såfremt der sker ændringer i forudsætningerne kan det dermed have stor betydning for udfaldet.

Dermed er det vigtigt at der tages stilling til, hvorvidt forudsætningerne er realistiske og at der findes vel-dokumenterede begrundelser for de angivne forudsætninger, som jeg derefter må forholde mig objektivt og kritisk til.

I arbejdet med rekonstruktionen arbejdes der med et væsentlighedsniveau på 80 tkr.

Der henvises i øvrigt til arbejdsmemoet i forbindelse med hhv. rekonstruktionsplanen og rekonstruktionsforslaget.

03.08.11 Jens Jensen

Bilag 17 Arbejdsmemo ifm. rekonstruktionsplanen

Kunde: ABC A/S under rekonstruktion

Sagsnr.: 9999

Arbejdsmemo/udførte handlinger vedrørende rekonstruktionsplanen for ABC A/S under rekonstruktion

I forbindelse med rekonstruktør Ole Olesens udarbejdelse af rekonstruktionsplanen har jeg følgende opgaver:

- Afgive erklæring omkring mangler i ABC A/S' seneste årsrapport (31/12 2010).
- Afgive erklæring omkring vurdering af ABC A/S' aktiver.
- Udarbejdelse af modregnet balance.
- Afgive erklæring om rekonstruktionens gennemførlighed.
- Deltage i mødet i skifteretten om rekonstruktionsplanen.

Erklæring om mangler i ABC A/S' seneste årsrapport

Årsrapporten for perioden 1/1 2010 til 31/12 2010 er gennemlæst. Jeg har ikke udført nærmere gennemgang af den angivne resultatopgørelse og balance, men har begrænset mit arbejde til udelukkende at foretaget en gennemlæsning. Selskabets nuværende revisor har i revisionspåtegningen angivet en supplerende oplysning om fortsat drift.

Det vurderes ikke, at der i årsrapporten findes mangler såsom eventualforpligtelser m.v.

Erklæring om vurderingen af ABC A/S' aktiver

Registreringen og vurderingen af aktiverne er ifølge konkursloven en arbejdsopgave, som jeg som regnskabskyndig tillidsmand står for varetagelsen af. Men idet jeg skal afgive en erklæring om vurderingen af aktiverne, kan jeg ikke selv udføre dette, da jeg dermed erklærer mig om mit eget arbejde.

Derfor har rekonstruktør Ole Olesen og ABC A/S' ledelse foretaget en registrering af selskabets aktiver tillige med en værdiansættelse af aktiverne. På baggrund af deres værdiansættelse, har jeg foretaget en efterprøvelse af, om værdiansættelsen er korrekt. Jeg har d. 15/8 2011 foretaget besigtigelse af samtlige aktiver og har i den forbindelse ikke konstateret aktiver, som ikke var anført på listen og omvendt heller ikke konstateret aktiver, som manglede på listen.

Idet det er svært at vurdere værdien af aktiverne, har jeg, med samtykke fra Ole Olesen, haft vurderingsmand Peter Petersen med mig ude for at besigtige nogle af aktiverne. Jeg udvalgte 4 aktiver, som jeg har bedt Peter Petersen om at komme med en vurdering på.

Følgende aktiver har jeg fået en ekstern vurdering på:

1. Gravmaskine 4 -> 98 tkr. (Ole Olesen og ledelsens vurdering er 100 tkr.)
2. Teleskoplæsser 1 -> 119 tkr. (Ole Olesen og ledelsens vurdering er 122 tkr.)
3. Lastbil 1 -> 129 tkr. (Ole Olesen og ledelsens vurdering er 125 tkr.)
4. Bil 3 -> 70 tkr. (Ole Olesen og ledelsens vurdering er 75 tkr.)

I alt har Ole Olesen og ABC A/S' ledelse vurderet aktiverne 6 tkr. for højt i forhold til den vurdering, som Peter Petersen har lavet. Ud af deres samlede vurdering af de 4 aktiver på 422 tkr., udgør dette 1,4 % i fejlmargen. Vurderingen af aktiverne er foretaget med udgangspunkt i fortsat drift, idet det forventes, at ABC A/S rekonstrueres og dermed kommer til at anvende aktiverne i driften fremover.

Statsautoriseret ejendomsmægler Hans Hansen fra Ejendomsmæglerfirmaet Hans Hansen har foretaget en vurdering af selskabets ejendom. Ejendommen er blevet vurderet til 2.100.000 kr. I en eventuel konkurs, hvor ejendommen vil skulle afhændes forholdsvist hurtigt, vurderer Hans Hansen, at ejendommen vil kunne sælges for 1.500.000 kr.

Varelageret, varedebitorerne og igangværende arbejder er ligeledes opgjort af rekonstruktør Ole Olesen og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion. De har vurderet, at der skal ske en nedskrivning af lageret på 600 tkr., bl.a. som følge af, at der er et parti varer på lager, som kræver en meget specifik ordre for at kunne anvendes.

Jeg er enig i deres betragtning. Jeg har besigtiget varelageret og har foretaget stikprøvevis kontrol af optællingen samt kostpriskontrol. Jeg har dog bedt ledelsen og Ole Olesen om at forsøge at sælge den del af lageret, som kræver en kundespecifik ordre, i håbet om at kunne generere noget likviditet.

Der er foretaget nedskrivninger på debitorerne som følge af, at der er to debitorer, som er gået konkurs. Jeg har modtaget dokumentation herfor, og mener at nedskrivningen er berettiget.

Listen over igangværende arbejder er gennemgået med såvel ledelsen som Ole Olesen. Jeg har set det største af byggerierne og vurderet, at opgørelsen over de igangværende arbejder er værdiansat korrekt.

Ved besigtigelsen snakkede jeg med byggelederen for at danne mig et indtryk af, hvor fremskredent projektet var osv. De øvrige igangværende arbejder er gennemgået med Ole Olesen og ledelsen og jeg har modtaget udskrifter fra projektkartoteket.

De øvrige aktiver som er et tilgodehavende hos tilknyttet virksomhed, andre tilgodehavender og periodeafgrænsningsposter er korrekt værdiansat.

Jeg har rekvireret ting- og personbogsoplysninger til konstatering af ejerskab og kopi af leasingaftaler m.m. og der er foretaget forespørgsler for at konstatere, om der skulle være aktiver/passiver, som ikke er registreret i balancen. Ved forespørgsel til ledelse, relevante medarbejdere, forsikringsselskab, revisor og advokat er det konstateret, at:

- Der ingen verserende eller planlagte erstatningssager er,
- Der er ingen forsikringssager,
- Der er ingen tilbageleverede varer til leverandører, som der endnu ikke er modtaget kreditnota på.

Dermed vurderes det, at der er foretaget en rimelig værdiansættelse af selskabets aktiver.

Modregnet balance

Den modregnede balance er udarbejdet jf. kommentarerne, som er angivet under balancen. Der henvises i øvrigt til dokumentationen for de foretagne modregninger.

Ole Olesen har foretaget kontrol af panterrettighederne og har konkluderet, at samtlige panterettigheder er gyldige og ikke kan omstødes.

Det vurderes, at alle fordringerne er placeret korrekt i den modregnede balance.

Den modregnede balance viser en akkorddividende på maksimalt 18 %.

Vurdering af, hvorvidt rekonstruktionsplanen skønnes for gennemførlig

På baggrund af det ovenstående, oplysninger om ordrebeholdning, forespørgsler til ledelsen m.v. samt modtaget materiale fra rekonstruktør Ole Olesen om rekonstruktionsplanen, vurderer jeg, at rekonstruktionen umiddelbart er mulig at gennemføre, såfremt fordringshaverne går med til at akkordere en del af deres tilgodehavende.

Konklusion

Jeg har udført det ovenfor anførte arbejde uden yderligere kommentarer. Der er således ingen uafklarede punkter i forbindelse hermed.

Jeg kan derfor afgive en erklæring med begrænset sikkerhed om mangler i ABC A/S' seneste årsrapport, idet arbejdshandlingerne har været begrænset til en gennemlæsning af årsrapporten.

Derudover kan jeg afgive en erklæring med høj grad af sikkerhed om vurderingen af ABC A/S under rekonstruktions aktiver, idet jeg har foretaget kontrol af, at aktiverne findes og fået foretaget en ekstern vurdering på 4 af aktiverne tillige med andre relevante arbejdshandlinger.

Sidst men ikke mindst kan jeg afgive en erklæring med begrænset sikkerhed om, at jeg skønner, at rekonstruktionsplanen er mulig at gennemføre. Erklæringen afgives med begrænset sikkerhed, idet mit arbejde primært har begrænset sig til forespørgsler m.v.

21.08.2011 Jens Jensen

Bilag 18 Arbejdsmemo ifm. rekonstruktionsforslaget

Kunde: ABC A/S under rekonstruktion

Sagsnr.: 9999

Arbejdsmemo/udførte handlinger vedrørende rekonstruktionsforslaget for ABC A/S under rekonstruktion

I forbindelse med rekonstruktøren Ole Olesens udarbejdelse af rekonstruktionsforslaget har jeg følgende opgaver:

- I fællesskab med Ole Olesen skal jeg udarbejde en redegørelse indeholdende en række lovbestemte oplysninger i henhold til KL § 13b, stk. 1, punkt 2.
- Jeg skal udarbejde en erklæring om, hvorvidt jeg mener, at rekonstruktionsforslaget er rimeligt og at forslaget på betryggende vis kan opfyldes.
- Udarbejdelse af modregnet balance.²⁴³
- Udarbejdelse af kreditorliste med angivelse af foretagne modregninger.
- Foretage søgning efter omstødelige forhold.
- Deltage i mødet i skifteretten om rekonstruktionsforslaget.

Redegørelse

Ole Olesen og jeg har i fællesskab udarbejdet redegørelsen, som skal udsendes til fordringshaverne sammen med rekonstruktionsforslaget. Der er i rekonstruktionsforslaget stillet forslag om en dividende på 15 % og en betalingsudsættelse, således at betalingen af de simple kreditorer foretages i 3 lige store rater i 2012. Der henvises i øvrigt til udkastet til redegørelsen.

Erklæring om rekonstruktionsforslagets rimelighed og betryggelse for opfyldelse

Det vurderes, at rekonstruktionsforslaget er rimeligt og at det på betryggende vis kan opfyldes. Derfor kan jeg afgive en erklæring med begrænset sikkerhed herom.

²⁴³ Den modregnede balance kunne også være udarbejdet af selskabets generalforsamlingsvalgte revisor. I denne case forudsættes det, at det er tillidsmanden, som udarbejder balancen.

Dog har jeg anført en supplerende oplysning om, at forudsætningerne for rekonstruktionsforslaget er behæftet med en vis usikkerhed, hvilken kan medføre, at forslaget ikke kan efterleves i praksis.

Modregnet balance

Der er ingen ændringer i den modregnede balance i forhold til den, som blev udarbejdet i forbindelse med rekonstruktionsplanen. Der henvises i øvrigt hertil.

Den modregnede balance viser en akkorddividende på 18 %. Der stilles forslag om en dividende på 15 %, samt en betalingsudsættelse, således at betalingerne forfalder i 3 lige store rater i 2012.

Kreditorliste

Jeg har udarbejdet en kreditorliste med angivelse af foretagne modregninger. Disse modregninger stemmer overens med modregningerne, som er angivet i den modregnede balance.

Omstødelige dispositioner

Jeg har, jf. aftale med Ole Olesen, foretaget gennemgang af bogholderiet for at konstatere eventuelle mulige omstødelige dispositioner. Jeg fandt ved gennemgangen heraf ingen omstødelige dispositioner. Skurvogn 4, som ikke længere fandtes ved registreringen af aktiverne, skyldes ikke en omstødelig disposition, men skurvognen er skrottet, idet den ikke længere var anvendelig. Andre relevante områder er ligeledes gennemgået for omstødelige dispositioner.

Jf. modtaget mail fra Ole Olesen d. 20/8 2011 har han heller ikke konstateret omstødelige dispositioner i forhold til pant m.v.

Konklusion

Jeg har udført det ovenfor anførte arbejde uden yderligere kommentarer. Der er således ingen uafklarede punkter i forbindelse hermed.

Jeg har assisteret Ole Olesen med udarbejdelsen af redegørelsen til fordringshaverne. Derudover har jeg afgivet en erklæring om rekonstruktionsforslagets rimelighed og om at det på betryggende vis kan opfyldes. Denne erklæring er afgivet med begrænset sikkerhed.

03.01.2012 Jens Jensen

Bilag 19 Oversigt over tillidsmandens dokumentation

Undervejs i rekonstruktionsprocessen vil tillidsmanden skulle rekvirere forskellige former for dokumentation tillige med, at han selv skal udarbejde dokumentation. Nedenfor er angivet, hvilken form for dokumentation der kunne være tale om. Der er både tale om såvel modtaget dokumentation som selvstændigt udarbejdet dokumentation.

Listen er ikke udtømmende.

Indledningsvist (i forbindelse med accept af kunden/planlægningsmemo):

- Årsrapport 31/12 2010
- Perioderegnskab 30/6 2011
- Balance pr. 3/8 2011
- Budget for 2011 og eventuelt for tidligere perioder
- Eventuelle likviditetsbudgetter
- Oversigt over ordrebeholdningen
- Tilsagn fra banken om, at der fortsat vil stilles en kassekredit til rådighed efter rekonstruktionen er afsluttet, såfremt der opnås en acceptabel løsning og tilsagn om, at der stilles en kassekredit med en trækningsret på 2 mio. kr. til rådighed under rekonstruktionen mod et nyt virksomhedspant.
- Løbende notater og mailkorrespondance med forskellige parter.

Meddelelse om indledning af rekonstruktionsbehandling:

- Kopi af det udsendte materiale.

I forbindelse med rekonstruktionsplanen:

- Erklæring om mangler i ABC A/S' seneste årsrapport:
 - ABC A/S' seneste årsrapport
- Erklæring om vurderingen af ABC A/S' aktiver:
 - Fil med selskabets bogføring
 - Anlægskartotek pr. 3/8 2011, afstemt til finans
 - Resultatopgørelse og balance pr. 3/8 2011
 - Ting- og personbogsoplysninger
 - Kopi af leasingaftaler
 - Liste over aktivernes vurdering modtaget fra Ole Olesen og ABC A/S' ledelse

- Her er påført, hvilke aktiver der er set ved besigtigelsen (i dette tilfælde dem alle sammen) samt tillidsmandens eventuelle kommentarer hertil.
- Brev fra vurderingsmand Peter Petersen – dokumentation på værdiansættelsen af de 4 stikprøver der blev valgt ud.
- Vurdering fra statsautoriseret ejendomsmægler Hans Hansen over vurderingen af ejendommen.
- Lagerliste udarbejdet af Ole Olesen og ledelsen i ABC A/S under rekonstruktion med angivelse af foretagne nedskrivninger som følge af ukurante varer.
 - Her påføres de stikprøvevise kontroloptællinger, som er foretaget af Jens Jensen samt angives, hvilke varer der er foretaget kostpriskontrol på.
- Dokumentation for kostpriskontrol
- Debitorliste
- Dokumentation på debitorer, som er gået konkurs, og som derfor nedskrives.
- Liste over igangværende arbejder med angivelse af, hvilken sag der er nedskrevet på og en begrundelse herfor
 - Udskrifter fra projektmodulet
 - Kopi af foretagne a/c faktureringer
- Afstemning af mellemværende med tilknyttet virksomhed
- Opgørelse over andre tilgodehavender
- Opgørelse over periodiseringer
- Bekræftelse fra advokaten om, at der ikke er igangværende erstatningssager
- Bekræftelse fra forsikringsselskabet om, at der ikke er igangværende forsikringssager
- Modregnet balance
 - Resultatopgørelse og balance pr. 3/8 2011
 - Dokumentation på opgørelsen af aktiver og passiver i balancen pr. 3/8 2011
 - Fil med selskabets bogføring
 - Tingbog, som viser panterettighederne
 - Debitorliste
 - Kreditorliste
 - Leasinggivers opgørelse over erstatningskravet for gravmaskine 7, herunder den andel der udgør renter, som bortfalder i en tvangsakkord
 - Rekonstruktøren og de sagkyndige tillidsmænds forventede/anslåede honorarer
 - Jens Jensens egen opgørelse over forventet/anslået honorar

- Ole Olesens mail, hvor han skriver, at han har tjekket, at panterrettighederne er gyldige og uomstødelige
- En opgørelse over de forventede garantiomkostninger
- Vurdering af talmæssige opgørelser
 - F.eks. likviditetsbudgetter, herunder dokumentation herfor
- Rekonstruktionsplanens gennemførlighed
 - Foreløbig rekonstruktionsplan modtaget fra Ole Olesen
- Generelt løbende foretagne notater samt mailkorrespondance med forskellige parter

Desuden skal Jens Jensen have et eksemplar af den endelige rekonstruktionsplan udleveret.

I forbindelse med 3 måneders meddelelsen:

- Resultatopgørelse for perioden frem til udsendelse af 3 måneders redegørelsen.
- Relevant dokumentation til brug for vurderingen af resultatopgørelsen.
- Eventuelle likviditetsbudgetter og dokumentation herfor.
- Kopi af den foreløbige 3 måneders redegørelse.
- Kopi af den endelige 3 måneders redegørelse.
- Desuden skal der udarbejdes arbejdsmemo.

I forbindelse med rekonstruktionsforslaget:

- Modregnet balance
 - Dokumentationen fra den modregnede balance, som blev udarbejdet i forbindelse med rekonstruktionsplanen
 - Såfremt der er dukket nye forhold op efterfølgende til indregning i den modregnede balance, skal der ligge dokumentation herpå
- Rekonstruktionsforslagets rimelighed og om det på betryggende vis kan opfyldes
 - Arbejdspapir over foretagne handlinger for undersøgelse af omstødelige dispositioner
 - Periodeopgørelse pr. 30/11 2011 og estimatet for december 2011
 - Budget for 2012
- Generelt løbende foretagne notater samt mailkorrespondance med forskellige parter

Desuden skal Jens Jensen have et eksemplar af det endelige rekonstruktionsforslag udleveret.