



VESTRE LANDSRET

DOM

afsagt den 11. november 2019

Sag BS-21937/2019-VLR
(1. afdeling)

Holmegaard Anlægsgartner ApS
(advokat Søren Bernhard Lindegaard)

mod

MB Anlæg & Teknik ApS under konkurs
(kurator, advokat Torben Krath)

Skifteretten i Randers har den 30. april 2019 afsagt dom i 1. instans (sag BS-3997/2017-RAN).

Landsdommerne Eva Staal, Hanne Harritz Pedersen og Jens Røn har deltaget i ankesagens afgørelse.

Påstande

Appellanten, Holmegaard Anlægsgartner ApS, har gentaget sin påstand for skifteretten om, at MB Teknik & Anlæg ApS under konkurs tilpligtes at fordringsprøve det af Holmegaard Anlægsgartner ApS den 21. august 2015 anmeldte krav i SKS 62-5140/2015, konkursboet MB Anlæg & Teknik ApS, med 436.997,50 kr. med procesrente fra 30. januar 2015.

Appellanten har subsidiært påstået skifterettens omkostningsafgørelse ændret, således at appellanten pålægges at betale et mindre beløb til konkursboet i sagsomkostninger, idet udgifterne til advokatbistand bør ligge i den lave ende af intervallet henset til sagens beskedne omfang.

Indstævnte, MB Anlæg & Teknik ApS under konkurs (konkursboet), har påstået dommen stadfæstet.

Konkursboet har for så vist angår sagsomkostningerne nedlagt påstand om, at beløbet ikke nedsættes.

Sagen har i landsretten været behandlet på skriftligt grundlag, jf. retsplejelovens § 387, stk. 1, nr. 1.

Supplerende sagsfremstilling

Det fremgår af dommen af 6. juli 2016 fra Retten i Horsens, at garantiens udbetalingsvilkår er: "På vilkår, hvilket indebærer, at der kun sker udbetaling med garantirekvirentens samtykke, eller når der mellem garantirekvirenten og garantimodtageren foreligger et endeligt forlig, retsafgørelse eller anden bindende afgørelse."

Anbringender

Parterne har i det væsentlige gentaget deres anbringender for skifteretten.

Appellanten har i ankestævningen bl.a. henvist til to afgørelser af henholdsvis 29. juni 2007 og 27. oktober 2018 fra Sø- og Handelsretten, hvorefter det efter appellans opfattelse kan udledes, at kurator i en situation som den foreliggende har pligt til at prøve appellans krav, og det bemærkes, at appellanten er at anse som separatist i boet i forhold til udbetaling under garantien.

Konkursboet har bestridt, at appellans krav skulle være et separatistkrav, idet appellanten uden nærmere angivelse har anmeldt et tilgodehavende på 436.997,50 kr. Appellanten fremsatte ikke indsigelser over for kurators registrering af kravet som simpelt eller meddelelsen om, at der alene ville blive foretaget fordringsprøvelse, såfremt der var udsigt til hel eller delvis dækning af det anmeldte krav. Det bestrides, at kurator ved at undlade at foretage en fordringsprøvelse har handlet pligtstridigt, ligesom det bestrides, at det af afgørelserne fra Sø- og Handelsretten kan udledes, at kurator i en situation som den foreliggende har pligt til at foretage fordringsprøvelse.

Landsrettens begrundelse og resultat

Retten i Horsens afsagde den 6. juli 2016 dom i en sag anlagt af Holmegaard Anlægsgartner ApS mod Den Jyske Sparekasse, Horsens, med krav om betaling af 436.997,50 kr., der efter sagsøgerens opfattelse var dækket af sparekassens betalingsgaranti på 500.000 kr. Den Jyske Sparekasse, Horsens, blev frifundet for tiden, idet byretten på det foreliggende grundlag ikke kunne fastslå, om sparekassen havde pligt til at foretage udbetaling efter garantien.

Holmegaard Anlægsgartner ApS anlagde i 2017 en ny sag mod konkursboet og Den Jyske Sparekasse ved Skifteretten i Randers med påstand om henholdsvis pligt til at prøve kravet og udbetaling efter garantien. Skifteretten afsagde den 5. september 2018 kendelse om, at kravet mod MB Anlæg & Teknik ApS under konkurs henhørte under skifterettens kompetence, jf. konkurslovens § 242, stk. 1, mens den del af sagen, der vedrørte Den Jyske Sparekasse, blev henvist til Retten i Horsens. Denne sag skulle efter det oplyste stadig versere ved Retten i Horsens.

Kurator har med henvisning til konkurslovens § 130, stk. 3, afvist at prøve kravet anmeldt af Holmegaard Anlægsgartner ApS, idet kravet ikke vil opnå dækning i konkursboet.

Landsretten finder, at en kreditor i en situation som den foreliggende med en garanti stillet af et pengeinstitut med det pågældende udbetalingsvilkår kan kræve, at kurator foretager en prøvelse af det anmeldte krav, således at kurator med henvisning til konkurslovens § 130, stk. 3, ikke kan nægte at prøve kravet. Det bemærkes i den forbindelse, at appellanten har tilbudt at afholde kurators omkostninger forbundet med fordringsprøvelsen samt at stille sikkerhed herfor, ligesom det bemærkes, at det må forventes, at Retten i Horsens i den henviste sag på ny vil frifinde Den Jyske Sparekasse for tiden, hvis appellanten ikke kan dokumentere, at kravet er prøvet og godkendt af kurator.

Landsretten tager derfor påstanden fra Holmegaard Anlægsgartner ApS til følge.

Efter sagens udfald skal konkursboet for begge retter betale 55.800 kr. til Holmegaard Anlægsgartner ApS. 45.000 kr. af beløbet er til dækning af udgifter til advokatbistand ekskl. moms, og 10.800 kr. er til retsafgift. Ud over sagens værdi er der ved fastsættelsen af beløbet til advokat taget hensyn til sagens omfang og forløb, herunder den skriftlige behandling i landsretten.

THI KENDES FOR RET:

Kurator, advokat Torben Krath, i konkursboet MB Teknik & Anlæg ApS tilpligtes at fordringsprøve det af Holmegaard Anlægsgartner ApS den 21. august 2015 anmeldte krav i konkursboet med 436.997,50 kr.

I sagsomkostninger for begge retter skal konkursboet MB Anlæg & Teknik ApS til Holmegaard Anlægsgartner ApS inden 14 dage betale 55.800 kr. Beløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.

Publiceret til portalen d. 11-11-2019 kl. 10:00

Modtagere: Advokat (H) Torben Krath, Appellant Holmegaard

Anlægsgartner ApS, Indstævnte MB Anlæg & Teknik ApS under konkurs,

Advokat (H) Søren Bernhard Lindegaard