

Justis- og beredskapsdepartementet
Lovavdelingen
Postboks 8005 Dep.
0030 Oslo

Sendes elektronisk til lovavdelingen@jd.dep.no

Deres dato	Deres referanse	Vår referanse	Vår dato
	16/4323 EP GUS/bj	2017/354	01.02.2017

Høringsuttalelse – enpersonsutredning om gjeldsforhandlingsreglene

Konkursrådet viser til departementets høringsbrev datert 29. juni 2016 om enpersonsutredningen «*Rekonstruksjon i turbulente tider – dynamiske virkemidler ved økonomiske problemer*» om gjeldsforhandlingsreglene i konkursloven.

Et samlet Konkursråd ønsker å understreke viktigheten av å få etablert et mer fleksibelt regelverk for restrukturering. Det er en bred enighet blant praktiserende advokater, og selskaper som er potensielle brukere av instituttet, at dette ikke fungerer i dag. Det norske gjeldsforhandlingsinstituttet benyttes svært sjelden, og erfaringen er at når instituttet benyttes ender uforholdsmessig mange gjeldsforhandlinger med konkurs.

Etter som utreder Leif Villars-Dahl, samt to av medlemmene av hans referansegruppe – advokat Knut Ro og advokat Stine D. Snertingdalen – er medlemmer i Konkursrådet, har Konkursrådet valgt kun å gi en overordnet og meget kort høringsuttalelse.

Konkursrådet slutter seg til hovedprinsippene og anbefalingene som fremgår av utredningen.

Revisjon. I utredningens punkt 19 vedrørende § 11 og § 21 (side 83 og 84 i utredningen) fremgår at det kun er foretatt terminologiendringer i disse bestemmelsene i forhold til gjeldende rett. Det følger av § 11 at en borevisor «*skal foreta en revisjon av skyldnerens regnskaper og forretningsførsel*». Dette kan forstås som en ny ordinær revisjon av skyldnerens regnskap, hvilket neppe er intensjonen. Konkursrådet foreslår derfor at ordlyden i § 11 presiseres for å bedre klargjøre hva revisors oppgaver er under denne bestemmelsen i forhold til en tradisjonell revisjon.

Borevisors oppgave er beskrevet slik i gjeldsforhandlingsdelen av konkursloven (kkl. § 20): «*Gjeldsnemnda skal i samarbeid med revisor gjennomgå skyldnerens regnskaper og forretningsførsel og søke å utarbeide en uttømmende oversikt over skyldnerens eiendeler og forpliktelser*».

Konkursrådet vil foreslå at det tas inn følgende beskrivelse av borevisors oppgaver i de nye reglene om rekonstruksjon etter konkursloven:

§11 Oppnevning av borevisor

Retten skal, etter innstilling fra rekonstruksjonsutvalget, oppnevne en borevisor til å bistå rekonstruksjonsutvalget, når retten ikke finner det ubetenkelig å overlate borevisor oppgaver til rekonstruksjonsutvalgets medlemmer.

Borevisors skal utføre sitt oppdrag i samråd med rekonstruksjonsutvalget.

Borevisors skal utføre følgende oppgaver:

- gjennomgå skyldnerens regnskaper, regnskapsførsel og skyldnerens finansielle rapportering til styret og rekonstruksjonsutvalget.
- gjennomgå de deler av skyldnerens forvaltning, finansielle stilling¹ og framtidsutsikter² som har betydning for vurderingen av forslaget til rekonstruksjon.
- andre oppgaver som retten eller rekonstruksjonsutvalget finner nødvendig.
- utarbeide rapport

"Pre-sales" regler. Av og til gjennomføres salg av eiendeler eller virksomhet i et selskap forut for konkurs for å redde verdier, mens selskapets totale gjeld ligger igjen i boet. I flere store saker det seneste året knyttet til krisen i offshoremarkedet har større virksomheter solgt ut den levedyktige delen av virksomheten/konsernet rett forut for konkurs, mens én eller få kreditorer "ligger igjen" i konkursboet. Personene bak kjøper er ofte også aksjonær/styremedlem i selger. Kreditorer som "ligger igjen" i boet etter slike transaksjoner vil gjerne være skeptiske til at transaksjonen er gjennomført på markedsmessige vilkår og i kreditorfelleskapets interesse.

Det er av og til nødvendig å sikre fortsatt økonomisk aktivitet i deler av en virksomhet som har livets rett, blant annet for å redde arbeidsplasser og bevare verdier, selv om selskapet som sådan er insolvent. Ikke alle virksomheter lar seg videreføre ved et salg fra et konkursbo etter konkurs, f.eks. grunnet risiko for tap av kundekontrakter, lisenser og tillatelser. Videre vil et salg av en levedyktig (del av) virksomheten forut for konkurs ofte videreføre flere arbeidsplasser enn ved et salg etter konkurs. Det er imidlertid viktig at en slik salgsprosess er ryddig og at kreditorenes interesser ivaretas av en objektiv part.

Flere land har anerkjent et slikt behov gjennom å innføre regler om "*pre-sale*" eller "*pre-packed sales*", blant annet USA og England. Essensen synes å være at retten oppnevner en objektiv tredjepart i forkant av transaksjonen til å overse/kontrollere salget, for blant annet å kontrollere at transaksjonen skjer på markedsmessige vilkår og at kreditorfelleskapets interesser ivaretas. Vedkommende oppnevnes deretter som bostyrer i det påfølgende konkursboet.

Denne problemstillingen har aktualisert seg ytterligere i flere saker etter at utredningen ble avgitt av Villars-Dahl, og er ikke spesifikt omtalt i Villars-Dahls utredning. Konkursrådet anbefaler at departementet vurderer hvorvidt slike regler også skal innføres i Norge, for å sikre en ryddig prosess som alle aktører har tillit til.

Med hilsen
Konkursrådet

¹ Er ment å inkludere en plikt til å mene noe om forutsetningene som er lagt til grunn for verdsettelse av eiendelene.

² Kommentar: Jf. aksjelovens § 3-4, forutsetningen om fortsatt drift, tilfredsstillelsen av lånevilkår og andre rammebetingelser.