

UDSKRIFT

af

DOMBOGEN FOR VESTRE LANDSRET

D O M

afsagt den 13. januar 2004 af Vestre Landsrets 6. afdeling
(dommerne Eskild Jensen, Helle Bertung og Karin Haisler Jessen
(kst.))
i ankesag B-0087-03

mod

Retten i Frederikshavn har den 16. december 2002 afsagt dom i
1. instans (BS 1-760/1999).

For landsretten har appellanten, , gentaget
sin påstand for byretten.

Indstævnte, , har påstået dommen stadfæstet.

Der er for landsretten fremlagt yderligere bilag vedrørende
den frivillige akkordordning, som har ind-
gået med sine kreditorer. I et akkordforslag udarbejdet af ad-
vokat og tiltrådt af den 12.
maj 2000 hedder det bl.a.:

"...

SKYLDNERENS AKTIVER OG PASSIVER:

Indboet overstiger ikke sædvanlig standard, hvorfor
det er omfattet af trangsbeneficiet.

PASSIVER:

Nr.:	Kreditor	Fordring:	Heraf renter:
1	Egnsbank Nord	1.007.647,00	
2	Told & skat	129.264,00	
3	ENV	7.430,00	
I alt		1.144.341,00	

SKATTEMÆSSIGE OPLYSNINGER:

Skyldneren har udnyttet det skattemæssige underskud, mens minkfarmen blev drevet.

Ifølge skyldnerens revisor, Revisionsfirmaet vil der i 1999 være en skattepligtig indkomst på ca. kr. 31.000,00.

Der er i gældssaneringsforslaget ikke taget højde for det skattefradrag som skyldneren får ved betaling af dividenden, idet dette - henset til dividendens størrelse - vil være særdeles begrænset.

BUDGET:

...

FORSLAG TIL FRIVILLIG AKKORD:

Som følge af det oplyste om gældsforpligtelser og dennes fremtidige indkomstforhold, må det antages, at han ingen udsigt har til at kunne opfylde sine gældsforpligtelser, og det foreslås derfor, at der indgås en akkord med følgende indhold:

1. Akkorden omfatter al ikke pantesikret gæld stiftet før den 1/4 2000.
2. Skyldneren indbetaler herefter i en 5-årig periode

fra den 1/6 2000 kr. 829,00 pr. måned
fra den 1/9 2000 kr. 1189,00 pr. måned

...

I en cirkulæreskrivelse af 18. maj 2000 fra advokat,
til de tre kreditorer hedder det:

"På vegne har jeg udarbejdet ved-
lagte

- forslag til frivillig akkordordning.

hovedkreditor, har
på forhånd tilkendegivet, at de kan tiltræde akkord-
forslaget.

har mulighed for - mod kaution af
familiemedlemmer - at låne et beløb stort kr. 60.000
til brug for akkorden.

Vælges denne løsning vil der således efter omkost-
ninger i forbindelse med akkorden være et beløb
stort kr. 50.000,00 til fordeling blandt
kreditorerne. dette giver en dividende på 4,3693 %
og beløbet vil således kunne udbetales kort tid
efter, der er tiltrædelser fra samtlige kreditorer.

Jeg beder Dem venligst meddele, om De vil medvirke
til en akkordordning for på de
skitserede vilkår og i bekræftende fald beder jeg
Dem venligst meddele, om De foretrækker at få belø-
bet udbetalt umiddelbart efter akkordens tiltrædelse
eller De ønsker at få beløbet over en 5-årig periode
som skitseret.

..."

Det er for landsretten oplyst, at alle kreditorer har tiltrådt
forslaget.

har forklaret, at han er regionsdirektør i
, hvor han har været ansat siden 1961. Han har
været ansat i afdelingen indtil 1995 og har kendt ind-
stævnte og hendes ægtefælle i al den tid, de drev minkfarm.
Den rente- og afdragsfrihed, der blev aftalt i 1993, skulle
foreløbig være et år. Hvis driften forbedredes, skulle gælden
påny forrentes. Dette er baggrunden for, at man fra sommeren
1996 igen forrentede kassekrediten. Den akkordordning, der
blev indgået i 2000, er efter samme principper som en gælds-
sanering. Det var på det tidspunkt ikke muligt at komme i kon-
takt med indstævnte, men man overvejede ikke at få hendes til-
træden af akkordordningen. Der var ikke andre muligheder for

end at indgå en akkordaftale med kreditorerne. Told og Skat indgår aldrig akkordordninger, som ikke er udarbejdet efter reglerne om gældssanering.

har supplerende forklaret, at driften af minkfarmen i 1996 var forbedret i forhold til 1993, således at der påny var basis for at tilskrive renter. Det er vidnet, der har udarbejdet udkastet til brevet af 3. april 2001 til Pengeinstitutankenævnet. Han husker ikke, om der blev drøftet noget specielt i forbindelse med indstævntes indgåelse af kautionserklæringen i september 1995. Han kan ikke af sine notater se, at spørgsmålet om ændringer i forhold til den tidligere engagementaftale drøftedes. Efter vidnets opfattelse var engagementaftalen bortfaldet allerede før udløbet ved udgangen af 1994, fordi bankens betingelser ikke blev overholdt af indstævnte. Så vidt han ved, accepterede alle 3 kreditorer akkordforslaget. Kassekreditten kan godt være tilskrevet renter i 1998 med et beløb i størrelsesordenen 75.000 kr. Banken havde på akkordtidspunktet transport i tilgodehavende moms. Han husker ikke, om der i den oprindelige kautionserklæring var en henvisning til engagementaftalen. Det er indstævntes advokat, der har udarbejdet engagementaftalen, herunder formuleret punkt 3.13.

Indstævnte har forklaret, at hun deltog i driften af minkfarmen. Hun havde i perioden fra 1993 ikke job ved siden af. I 1993 havde de fire hjemmeboende børn. Det var svært at klare udgifterne til mad mv. for det afsatte beløb på 5.600 kr., og i de perioder, hvor de pelsede dyr, havde de også folk på kost. Banken vidste godt, at det i perioder var nødvendigt med et større træk end aftalt. Hun har i 1995 fået oplyst i banken, at vilkårene for kautionen fortsat var som i engagementaftalen. Det spurgte hun både og

om. Hun fik det svar, at det ville være for dyrt at få en advokat til at opstille en ny aftale, men at vilkårene stadig var gældende. Hun ville ikke have skrevet under på kautionserklæringen i 1995, hvis hun havde været klar over, at hun herved også kom til at kautionere for gæld opstået før den 1. januar 1993. Hun havde intet med nedpelsningen i 1998 at gøre. Hun har først under denne sag hørt, at den tidligere ægtefælle indgik en akkordaftale i 2000.

Landsrettens begrundelse og resultat:

Indstævnte kautionerede den 4. juni 1993 for den driftskredit, som ved engagementaftalen blev bevilliget hendes ægtefælle. Det fremgår af engagementaftalens punkt 3.13, at hun på intet tidspunkt, hverken direkte eller indirekte, kunne blive forpligtet til gennem sin kautionsforpligtelse at honorere krav overfor banken, som kunne henføres til bankens engagement med

før den 1. januar 1993. Der er - trods indstævntes opfordring hertil - ikke forelagt landsretten oplysning om indholdet af selve det kautionsdokument, der blev oprettet i forbindelse med engagementaftalen i 1993. Den kautionserklæring, som appellanten støtter sit krav på, indeholder ikke en henvisning til den tidligere kaution, men banken har i sit brev af 15. april 1999 til indstævnte henvist til aftalen af 1993 om "at holde den fremtidige drift adskilt" og i et brev af 3. april 2001 til Pengeinstitutankenævnet anført, at kautionen i 1995 skete på "samme præmisser" som i 1993. Dette kan kun forstås som en forlængelse og en forhøjelse af kautionsforpligtelsen på i øvrigt samme vilkår som hidtil.

På den baggrund har appellanten ikke løftet sin bevisbyrde for, at punkt 3.13 i engagementaftalen af 4. juni 1993 ikke længere er gældende mellem parterne.

Herefter, og da det er ubestridt, at der ikke ville bestå en gæld til appellanten, såfremt opgørelsen af kassekrediten var foretaget uden forrentning af gæld opstået før 1. januar 1993, tiltrædes det, at indstævnte er frifundet.

Med denne begrundelse stadfæster landsretten dommen.

T h i k e n d e s f o r r e t :

Byrettens dom stadfæstes.

Sagens omkostninger for landsretten skal appellanten betale til indstævnte med 21.000 kr.

Det idømte skal betales inden 14 dage.

Eskild Jensen

Helle Bertung

Karin Haisler Jessen
(kst.)

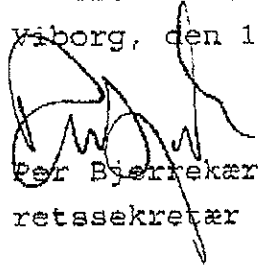
cfr.

Uden betaling.

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Vestre Landsret,

Viborg, den 13. januar 2004



Per Bjerrekær
retssekretær