

KONKURSFÖRVALTARKOLLEGIERNAS FÖRENING

PM

rörande Konkursförvaltarkollegiernas Förenings inställning till övergångsbestämmelserna i anledning av ändringarna i förmånsrättslagen.

Det bör inledningsvis för ordningens skull påpekas att nedanstående tolkningsproblem avseende övergångsreglerna till FRL och KL endast uppkommer i de konkurser, där det finns företagsinteckning, beviljad före den 1 januari 2004.

1. Punkt 2 i övergångsbestämmelserna till FRL

Föreningens principiella inställning är att frysningsprincipen gäller alla förmånsrätter, dvs den förmånsrätt som föreligger vid konkursbeslutet bör inte kunna ändras under konkursens handläggning.

Föreningens uppfattning är dock att det sätt på vilket lagtexten formulerats omöjliggör en tillämpning av frysningsprincipen. För att tillämpa denna princip skulle man vara tvungen att läsa lagtexten som om den formulerats att man i fråga om företagshypotek skall tillämpa äldre bestämmelser "på ansökningar som gjorts" fram till den 1 januari 2005. Föreningen menar att det med beaktande av formuleringen av punkt 3 i samma övergångsbestämmelser inte kan anses vara möjligt med en så fri tolkning av punkt 2.

Föreningen är medveten om att det i Riksdagen föreligger ett flertal motioner om att bl a punkt 2 skall omformuleras men att man inte synes vara överens om på vad sätt detta skall

göras. För närvarande synes det dock råda majoritet för att förlänga övergångstiden i bl a punkt 2 till två år.

I avvaktan på vad som sker i Riksdagen måste vi förvaltare hantera pågående konkurser.

Föreningen anser inte att det är vår sak att ha en bestämd uppfattning om tolkningen av punkt 2 och att propagera för att en sådan tolkning skall anses riktig.

Dock är lagtexten klar i ett avseende. I de konkurser, som påbörjas och avslutas under 2004, skall äldre regler tillämpas beträffande äldre företagsinteckningar. Det är därför Föreningens uppfattning att om en normal konkursförvaltning så medger skall konkurser, som kan avslutas under 2004, också avslutas 2004. Föreningen anser också att förvaltaren i dessa konkurser skall verka för att handläggningen hos TSM och tingsrätten sker så att tingsrättens beslut om att fastställa utdelningsförslaget fattas före årsskiftet.

I övriga konkurser måste förvaltaren beakta att rättsläget är oklart och t ex ta hänsyn till detta i de fall han överväger att göra underhandsutdelning eller vid hörandet av "berörd borgenär".

Beträffande de konkurser från 2004 som inte avslutats före utgången att innevarande år får Föreningen återkomma med besked, så snart riksdagsbehandlingen av aktuella motioner avslutats.

2. 14 kap 18 § konkurslagen

Enligt äldre bestämmelser i denna paragraf får man använda "företagsinteckningsegendom" till att betala konkurskostnader om inga andra medel finns. Enligt den nya lydelsen har denna rätt borttagits, då förmånsrätt på grund av innehav av företagsinteckning blivit en allmän förmånsrätt.

Punkt 2 till övergångsbestämmelserna till ändringarna i KL är dock identisk med punkt 2 i övergångsbestämmelserna till FRL. Därtill kommer att det uttryckligen i propositionen anges på sid 158 att 14 kap 18 § gäller i dess äldre lydelse, om där finns "äldre" företagsinteckningar.

Det måste då enligt Föreningens uppfattning medföra att i de konkurser som påbörjas och avslutas under 2004 gäller äldre bestämmelser.

För de konkurser, påbörjade under 2004, som kommer att avslutas efter den 1 januari 2005, gäller samma osäkerhet om rättsläget som enligt 1.

3. 10 § och 10a § i FRL

Enligt 15 § FRL i sin äldre lydelse har fordringar med förmånsrätt enligt 10 § och 10a § bättre rätt, om det behövs, än fordringar med säkerhet i företagsinteckning. Denna företrädesrätt är borttagen ur lagtexten fr o m den 1 januari 2004. Lagtekniskt blir det "rätt" ändå, då ju företagsinteckning tilldelats förmånsrätt enligt 11 § FRL.

Men fråga har uppkommit om vad som gäller under den tid 5 § FRL lever kvar enligt punkt 2 eller 4 i övergångsbestämmelserna.

Punkt 2 i övergångsbestämmelserna till FRL anger att om "äldre" företagshypotek finns skall äldre bestämmelser tillämpas fram till den 1 januari 2005. Då man inte angivit någon begränsning av vilka äldre bestämmelser som skall tillämpas, anser Föreningen att även 15 § FRL i sin äldre lydelse skall tillämpas i konkurser påbörjade och avslutade 2004, där det finns äldre företagsinteckningar. Detta ter sig också naturligt med beaktande av den inställning som presenterats i propositionen enligt ovan såvitt gäller ändringen av 14:18 KL.

För de konkurser, påbörjade under 2004, som kommer att avslutas efter den 1 januari 2005, gäller samma osäkerhet om rättsläget som enligt 1.

Malmö den 19 oktober 2004

På styrelsens uppdrag

/Hans Lindell/