



# KONKURSRÅDET

## **Utfordringer ved ettertidsvurderingen av insolvenstidspunktet**

Knut Ro, adv. og partner i Ro Sommernes advokatfirma

Bengt Eriksen, borevisor og partner i Deloitte



## Insolvens

- Konkursloven § 61

*Skyldneren er insolvent når denne ikke kan oppfylle sine forpliktelser etter hvert som de forfaller, medmindre betalingsudyktigheten må antas å være forbigående. Insolvens foreligger likevel ikke når skyldnerens eiendeler og inntekter tilsammen antas å kunne gi full dekning for skyldnerens forpliktelser, selv om oppfyllelsen av forpliktelsene vil bli forsinket ved at dekning må søkes ved salg av eiendelene.*

- **Dagens tema: Forskjellen mellom insolvensvurdering ved konkursåpning og som ettertidsvurdering.**



## Insolvens

- Insolvens – et begrep, men ulike bevisvurderinger og prosesser
- Definisjonen er lik – Konkursloven § 61
- Insolvens – ansvar ved fortsatt drift
- Definisjonen er lik, men situasjonen – problemstillingen er forskjellig



## Insolvensvurderingen

- Er insolvensvurderingen en juridisk vurdering ved konkursåpning, men et regnestykke i konkursboets ettertidsvurdering?
- Analyse av Illikviditet og utvikling i illikviditet er normalt en konkret vurdering



## Insuffisiens

Insuffisiens – særlig vurdering av verdien av eiendelene er mer utfordrende:

- Hvilke forutsetninger skal legges til grunn ved ettertidsvurderinger av insuffisiens?
- Hvordan skal eiendelene praktisk verdsettes ved ettertidsvurderinger?
- Skal en legge vekt på hypotetiske salg selv om det aldri ble iverksatt salgsprosesser?
- I hvilken grad kan rettspraksis fra prøving av insolvensvilkåret ved konkursåpning legges til grunn?



## Resonnementer ved ettertidsvurderingen

Mulige resonnementer ved ettertidsvurderinger – verdsettelse av eiendeler

Så lenge det var utsikt til fortsatt drift kan eiendeler med kort omløpshastighet verdsettes basert iht. fortsatt drift forutsetning?



## Resonnementer ved ettertidsvurderingen

- Hvordan skal en vurdere eiendeler med lang omløpshastighet – anleggsmidler?
- Hva med anleggsmidler som ikke er nødvendige for driften?
- Hva med verdier som bare fremkommer ved salg av hel virksomhet – virksomhetsområder?



## Resonnementer ved ettertidsvurderingen

- Når kan en medta merverdier som faktisk ble oppnådd ved salg av hel virksomhet / virksomhetsområde ?

*For en utleggstaker vil det normalt være umulig å arrangere et en bloc salg. At et slikt salg muligens kan ordnes i tilfelle gjeldsforhandling eller konkurs, kan på den annen side ikke anføres mot en kreditor og hans begjæring om å få åpnet konkurs. Hvis debitor vil prosedere på at verdien av bedriften som et «going concern» skal legges til grunn må det kreves at han har tatt skritt i retning til en samlet avhendelse av bedriften.*

- Kan en medta merverdier basert på faktisk gjennomførte realisasjoner?





## Resonnementer ved ettertidsvurderingen

- Kan en medta hypotetiske merverdier ved salg av virksomhet/virksomhetsområde?
- Var verdiene tilgjengelige for kreditorfellesskapet når det ikke var startet noen salgsprosess?
- Hvordan skal konkursboet vurdere gjeld – forpliktelser?
- Hva er forskjellen mellom gjeld i regnskapet og juridiske forpliktelser?
- Er det tilstrekkelig med regnskapsbaserte Insolvensanalyser når det er utført i ettertid?



## Resonnementer ved ettertidsvurderingen

- Hvilke særskilte juridiske vurderinger må gjennomføres?
- Er borevisors insolvensvurdering en endelig vurdering eller et grunnlag for en etterfølgende juridisk vurdering av insolvenstidspunkt?



## Oppsummering

- Hvilke forskjeller foreligger mellom vurdering av insolvens ved oppbud og ettertidsvurdering?
  - Illikviditet
  - Insuffisiens
- Hva var virkelig verdi av ulike eiendeler på ulike tidspunkt?
- Hvilke forutsetninger skal legges til grunn i de ulike tilfeller?
- Slakteverdier / forsert salg verdier eller fortsatt drift verdier?
- Domspraksis – Blaalid/Ulvesund Elektro, HR-2017-2375-A
- Ettetidsvurderinger av tapsbringende kontrakter