

Kendelse af 11. januar 2010 (J.nr. 2009-0020378)

Afgift som følge af for sent indsendt årsrapport ikke eftergivet.

Årsregnskabsloven §§ 151 og 152.

(Johnny Kofoed-Jensen, Marianne Fog Jørgensen og Steen Mejer)

Ved skrivelse af 30. september 2009 har registreret revisor A på vegne af bestyrelsesmedlemmerne i K f.m.b.a. klaget over, at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen ved skrivelse af 24. september 2009 har afslået at fritage de pågældende ledelsesmedlemmer for betaling af pålagte afgifter for ikke rettidig indsendelse af virksomhedens årsrapport for perioden 1. januar 2008 til 31. december 2008.

Sagens omstændigheder:

K f.m.b.a. har kalenderåret som regnskabsperiode. Da virksomhedens årsrapport for perioden 1. januar 2008 til 31. december 2008 ikke var modtaget i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen inden den i årsregnskabslovens § 138, stk. 1, 2. pkt., fastsatte frist på 5 måneder efter regnskabsårets udløb, sendte styrelsen i henhold til lovens § 150 den 16. juni 2009 en skrivelse til virksomhedens ledelse på virksomhedens registrerede adresse med påkrav om at modtage årsrapporten senest 26. juni 2009. Styrelsen meddelte samtidigt, at såfremt årsrapporterne blev modtaget senere, ville hvert medlem af selskabernes øverste ledelse blive pålagt en afgift for overskridelse af indsendelsesfristen i medfør af årsregnskabslovens §§ 150-152. Styrelsen meddelte endvidere, at såfremt årsrapporterne ikke blev modtaget senest den 14. juli 2009, ville styrelsen uden yderligere varsel anmode skifteretten om at tvangsopløse selskaberne, jf. årsregnskabslovens § 150, stk. 3. Ved skrivelse af 1. september 2009 anmodede Erhvervs- og Selskabsstyrelsen Næstved Rets skifteret om at opløse virksomheden i medfør af lov om visse erhvervsdrivende virksomheder § 21. Virksomheden anmodede derpå styrelsen om genoptagelse af virksomheden. Den 8. september 2009 modtog styrelsen virksomhedens årsrapport for 2008, og ved skrivelser af 18. september 2009 pålagde styrelsen under henvisning til årsregnskabslovens § 151, stk. 3, hvert bestyrelsesmedlem en afgift på 3.000 kr.

I klageskrivelsen af 30. september 2009 har registreret revisor A anført:

"...

I brev af 24. september 2009 afslår Erhvervs- og Selskabsstyrelsen vor anmodning om eftergivelse af afgifter til 5 bestyrelsesmedlemmer for sent indsendt årsregnskab for 2008.

Vi er stadig af den opfattelse at afgifterne bør eftergives.

Foreningens bestyrelse består af 5 selvstændige erhvervsfiskere. De 4 menige medlemmers opgaver er at varetage foreningens politiske interesser og støtte medlemmerne i hvert deres område. Administrationen er overladt til formanden Nils Erik Jensen.

De 4 menige medlemmer af bestyrelsen er, som hovedparten af erhvervsfiskerne, ikke gode til regnskab og administrative opgaver. Der er således tradition for at de overlader den slags opgaver til erhvervsservice leverandører.

Formanden har økonomisk og administrativ kompetence og modtager al post til foreningen og kommunikerer med bank, revisor og bogholder.

Jeg har påtaget mig at sende regnskabet for 2008 ind til Styrelsen, som jeg har gjort de tidligere 5 år.

Normalt fungerer mit system med indsendelse af regnskaber, men her går det galt, også da formanden ringer og meddeler at Styrelsen ikke har modtaget regnskabet får jeg ikke sendt det ind, sandsynligvis fordi jeg glemmer beskeden og glemmer at kontrollere.

Jeg kontrollerer at indsendelse har fundet sted ved at finde alle de regnskaber jeg håndterer på Navne og Numre.dk omkring 1. juni hvert år.

Jeg mener således at bestyrelsen er uden skyld i hændelsen og at formanden desuden har gjort hvad han kunne for at indsendelsen skulle finde sted rettidigt.

De bedes derfor eftergive de 5 gange afgifter, eller i hvert fald eftergive afgifterne for de 4 menige medlemmer, idet revisor og formanden står for det administrative.

..."

I anledning af klagen har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen i en redegørelse af 18. november 2009 udtalt:

"...

Sagens retlige omstændigheder

Efter årsregnskabslovens § 138, stk. 1, skal et selskabs årsrapport indsendes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen, så den er modtaget i styrelsen uden ugrundet ophold efter godkendelsen og senest 5 måneder efter regnskabsårets afslutning. Erhvervs- og Selskabsstyrelsen eller anden myndighed kan ikke dispensere herfra.

Modtages årsrapporten ikke inden for fristen i § 138, sender styrelsen jf. lovens § 150, et brev med påkrav til virksomhedens ledelse på virksomhedens adresse om at indsende årsrapporten. I påkravsbrevet angives en frist på 8 hverdage til indsendelse af årsrapporten.

Årsregnskabslovens § 151, stk. 1, indeholder en bestemmelse om en adfærdsregulerende afgift, der pålægges de enkelte medlemmer af selskabets bestyrelse, direktion eller lignende ansvarligt organ, såfremt årsregnskabet er modtaget efter udløbet af fristen på 8 hverdage efter påkravsbrevets datering.

I henhold til årsregnskabslovens § 152, stk. 1, kan Erhvervs- og Selskabsstyrelsen helt eller delvist fritage et ledelsesmedlem for betaling af en allerede pålagt afgift under ganske særlige omstændigheder. Fritagelsen er betinget af, at den pågældende kan godtgøre at have søgt at fremme indsendelsen, og at forsinkelsen derfor ikke kan lægges den pågældende til last.

I henhold til årsregnskabslovens § 152, stk. 2 fritager det ikke i sig selv et ledelsesmedlem for ansvar, hvis det ansvarspådragende forhold er begået af virksomhedens ansatte, rådgivere eller lignende.

Styrelsens udtalelse

Godkendt og revideret årsrapport for virksomheden for regnskabsåret 2008 skal indsendes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen uden ugrundet ophold efter godkendelsen på generalforsamlingen eller ved tilsvarende lovlig beslutning og skal være modtaget i styrelsen senest 5 måneder efter regnskabsårets afslutning.

Virksomhedens regnskabsår udløb den 31. december 2008. Som følge heraf skulle virksomhedens årsrapport for regnskabsåret 2008 være modtaget i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen senest den 2. juni 2009. I henhold til påkravsbrevet af 16. juni 2009, skulle årsrapporten være styrelsen i hænde senest den 26. juni 2009, såfremt ledelsesmedlemmerne ville undgå at blive pålagt afgift.

Erhvervs- og Selskabsstyrelsen har imidlertid først modtaget årsrapporten for virksomheden den 8. september 2009, hvilket var senere end datoen for at undgå afgift i styrelsens påkravsbrev. På denne baggrund pålagde styrelsen derfor afgift.

I henhold til årsregnskabslovens § 152 skal et ledelsesmedlem kunne godtgøre, at han eller hun har forsøgt at fremme indsendelsen af årsrapporten. Dette forhold gælder kun for perioden, der ligger forud for indsendelsesfristen i henhold til årsregnskabslovens til § 138.

Det fremgår desuden af lovbemærkningerne til årsregnskabslovens § 152, at det ikke i sig selv fritager et ledelsesmedlem for afgift, at forsinkelsen skyldes fejl begået af virksomhedens ansatte eller rådgivere, herunder revisor. Dette forhold må være et anliggende mellem ledelsesmedlemmerne og den pågældende medarbejder eller

rådgiver.

Styrelsen finder således ikke, at der i denne sag foreligger de i årsregnskabslovens § 152, stk. 1, omhandlede ganske særlige omstændigheder, der kan begrunde, at de fem ledelsesmedlemmer skal fritages for den pålagte afgift på 3.000 kr.

..."

Registreret revisor A er ved skrivelse af 30. november 2009 fremkommet med yderligere bemærkninger.

Ankenævnet udtaler:

Det fremgår af årsregnskabslovens § 152, stk. 2, at det ikke i sig selv fritager et ledelsesmedlem for ansvar, at det ansvarspådragende forhold er begået af virksomhedens rådgivere. Af de specielle bemærkninger til årsregnskabslovens § 152 (lovforslag L 138/2000-01) fremgår blandt andet:

"Som eksempler på forhold, som ikke i sig selv fritager et ledelsesmedlem for afgift, kan nævnes følgende:
...at revisor ikke har kunnet nå at revidere regnskabet, eller at forsinkelsen skyldes fejl begået af virksomhedens ansatte eller rådgivere som f.eks. virksomhedens revisor eller advokat, idet sidstnævnte forhold er et anliggende imellem ledelsesmedlemmerne og de pågældende ansatte eller rådgivere."

Efter det anførte om revisors fejl i forbindelse med indsendelse af årsrapporten for 2008 finder ankenævnet ikke, at der foreligger sådanne ganske særlige omstændigheder, som efter årsregnskabslovens § 152 kan danne grundlag for hel eller delvis eftergivelse af pålagte afgifter for ikke rettidig indsendelse af årsrapport.

Ankenævnet tiltræder derfor Erhvervs- og Selskabsstyrelsens afgørelse af 24. september 2009.