

Kendelse af 7. marts 2024 – j.nr.: 23/12506

Hjemvist, hvor Erhvervsstyrelsen afregistrerede klager som leder af AA ApS, idet tidsfristen for indsendelse af dokumentation var overskredet, men hvor ankenævnet fandt, at styrelsen ikke havde taget stilling til, hvorvidt klager var stråmand eller passiv direktør.

Selskabsloven § 23 f og § 112, stk. 2

Maria Malling Eriksen, Allan Nejbjerg og Mikael Friis Rasmussen

Kendelse

AA ApS

mod

Erhvervsstyrelsen

Ved mail af 25. oktober 2023 har BB (klager) påklaget Erhvervsstyrelsens afgørelse af 27. september 2023, hvorved styrelsen afregistrerede klager som direktør i AA ApS.

Sagens omstændigheder:

Erhvervsstyrelsen har i en af Erhvervsankenævnet indhentet redegørelse af 21. december 2023 over sagens faktiske omstændigheder oplyst følgende:

”Erhvervsstyrelsen skal indledningsvis bemærke, at styrelsen fastholder afgørelsen af den 27. september 2023, hvori Erhvervsstyrelsen på baggrund af en efterfølgende kontrol afregistrerede Klager som direktør i Selskabet og offentliggjorde en tekst herom på CVR.

Erhvervsstyrelsen skal endvidere bemærke, at Klager med sit klageskrift har fremsendt en række bilag, som ikke blev fremsendt under Erhvervsstyrelsens behandling af sagen. Det er Erhvervsstyrelsens opfattelse, at disse bilag ikke kan tillægges vægt under Erhvervsankenævnets behandling af klagen, idet de ikke har indgået i den påklagede sag, da Erhvervsstyrelsen ikke modtog bilagene forud for Erhvervsstyrelsens afgørelse den 27. september 2023.

Såfremt klager ønsker Selskabet genoptaget og sig selv genindsat som direktør, vil de ved klagen vedlagte bilag dog indgå i Erhvervsstyrelsens vurdering af, hvorvidt Klager vil udøve den faktiske ledelse af Selskabet.

Faktiske forhold

Erhvervsstyrelsen sendte **den 30. juni 2023** et høringsbrev til Selskabet og Klagers digitale postkasse, hvori Erhvervsstyrelsen anmodede om dokumentation

for Klagers identitet, samt dokumentation for, at han udøvede den faktiske ledelse af selskabet. Erhvervsstyrelsen gjorde i den forbindelse opmærksom på, at Erhvervsstyrelsen agtede at fratræde Klager fra de relationer han havde til Selskabet jf. selskabslovens §§ 23 d, stk. 4 og 23 f, såfremt styrelsen ikke modtog den efterspurgte dokumentation. Erhvervsstyrelsens høringsbrev vedlægges som sagens *bilag 1*.

Den 10. august 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra Klager, hvori Klager havde vedlagt dokumentation for hans identitet. Klagers e-mail vedlægges som sagens *bilag 2*. Dokumentation for Klagers identitet vedlægges som sagens *bilag 3*.

Erhvervsstyrelsen sendte **den 21. august 2023** en e-mail til Klager, hvori styrelsen kvitterede for den indsendte dokumentation for hans identitet. Erhvervsstyrelsen anmodede om yderligere dokumentation for, at Klager udøvede den faktiske ledelse af Selskabet og angav hertil en række eksempler på dokumentation der kunne indsendes. Erhvervsstyrelsens e-mail vedlægges som sagens *bilag 4*.

Den 2. september 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra Klager. Vedlagt e-mailen var tre skærbilleder af Selskabets erhvervskonto, tre skærbilleder af en [selskab1]konto, og lønsedler i perioden fra Selskabets stiftelse til og med juli 2023.

Klagers e-mail vedlægges som sagens *bilag 5*. De tre skærbilleder af Selskabets erhvervskonto vedlægges sagens *bilag 6 til 8*. Lønseddelen vedlægges som sagens *bilag 9*. De tre skærbilleder af [selskab1]kontoen vedlægges som sagens *bilag 10 til 12*.

Erhvervsstyrelsen kvitterede per e-mail **den 3. september 2023** for den indsendte dokumentation. Erhvervsstyrelsen e-mail vedlægges som sagens *bilag 13*.

Erhvervsstyrelsen sendte **den 14. september 2023** en e-mail til Klager, hvori Erhvervsstyrelsen anmodede om yderligere dokumentation for, at Klager udøvede den faktiske ledelse af Selskabet. Erhvervsstyrelsen angav hertil en række eksempler på dokumentation der kunne indsendes. Erhvervsstyrelsen anmodede om, at den efterspurgte dokumentation var hos styrelsen senest den 22. september 2023. Erhvervsstyrelsens e-mail vedlægges som sagens *bilag 14*.

Erhvervsstyrelsen hørte ikke yderligere fra Klager inden den af styrelsen fastsatte frist.

Den 27. september 2023 traf Erhvervsstyrelsen afgørelse om at fratræde Klager som direktør i Selskabet, idet Erhvervsstyrelsen ikke havde modtaget fyldestgørende dokumentation for, at Klager udøvede ledelse af Selskabet. Erhvervsstyrelsens afgørelse vedlægges som sagens *bilag 15*.”

I Erhvervsstyrelsens afgørelse af 27. september 2023 hedder det:

”Erhvervsstyrelsen har ved digital post af 30. juni 2023 anmodet om dokumentation for din identitet samt dokumentation for at du udøvede den faktiske ledelse af ovenstående selskab.

Erhvervsstyrelsen gjorde dig opmærksom på, at såfremt styrelsen ikke havde modtaget dokumentationen indenfor den af styrelsen fastsatte frist, agtede Erhvervsstyrelsen at fratræde dig fra de relationer du havde til selskabet, jf. selskabslovens §§ 23 d og 23 f.

Afgørelse

Erhvervsstyrelsen har dags dato truffet afgørelse om at afregistrere dig som ledelsesmedlem, jf. selskabslovens § 23 f.

Endvidere har styrelsen truffet afgørelse om at offentliggøre følgende tekst på selskabet:

”Erhvervsstyrelsen skal hermed meddele, at den registrerede direktør i AA ApS, CVR-nr. [...], BB, fratrædes pr. dags dato, idet Erhvervsstyrelsen ikke kan konstatere, at den pågældende udøver den faktiske ledelse af selskabet samt verificere den pågældendes identitet.”

Sagsforløb

Den 30. juni 2023 anmodede Erhvervsstyrelsen om dokumentation for din identitet samt dokumentation for at du udøvede den faktiske ledelse af ovenstående selskab. I den forbindelse gjorde styrelsen dig opmærksom på hvad, der kunne indsendes som dokumentation for din identitet, samt hvad der kunne indgå i Erhvervsstyrelsens vurdering af om du udøvede den faktiske ledelse af selskabet.

Den 21. august 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra dig. Vedlagt e-mailen var dokumentation for din identitet.

Den 21. august 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen for den indsendte dokumentation for din identitet. Erhvervsstyrelsen anmodede igen om dokumentation for, at du udøvede den faktiske ledelse af Selskabet. Erhvervsstyrelsen gav hertil en række eksempler på dokumentation der kunne indsendes.

Den 2. september 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra dig. Vedlagt e-mailen var dokumentation for, at du har adgang til selskabets erhvervskonto og [selskab1]konto samt lønsedler.

Den 3. september 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen for den indsendte dokumentation og oplyste, at Erhvervsstyrelsen ville vende tilbage vedrørende sagens videre forløb.

Den 14. september 2023 sendte Erhvervsstyrelsen dig en email, hvor styrelsen anmodede om yderligere dokumentation for, at du udøvede den faktiske ledelse af Selskabet. Erhvervsstyrelsen gav hertil en række eksempler på dokumentation der kunne indsendes, og udsatte fristen for at indsende yderligere dokumentation til den 22. september 2023.

Erhvervsstyrelsen har ikke modtaget yderligere dokumentation indenfor den af styrelsen fastsatte frist.

Begrundelse

Hvis du ønskede at indsende den dokumentation, som Erhvervsstyrelsen anmodede om, skulle dokumentationen være modtaget senest den 22. september 2023. Skete dette ikke, agtede Erhvervsstyrelsen at fratræde dig fra de relationer du har til selskabet, jf. selskabslovens §§ 23 d og 23 f.

Det følger af selskabslovens § 112, stk. 2, at den registrerede ledelse skal udøve den faktiske ledelse af selskabet. Da Erhvervsstyrelsen ikke har modtaget dokumentation for at du udøver den faktiske ledelse af selskabet, har styrelsen dags dato afregistreret dig som direktør i AA ApS, CVR-nr. [...].

Erhvervsstyrelsen bemærker i den henseende, at dokumentation for, at du har adgang til selskabets erhvervskonto og [selskab1]konto, samt lønsedler alene ikke anses for at udgøre tilstrækkelig dokumentation for at du udøver den faktiske ledelse af selskabet og har gjort det siden 9. juni 2022, hvor du tiltrådte som direktør.”

I klageskrivelsen af 25. oktober 2023 er anført navnlig:

”Jeg blev d. 14. september 2023 anmodet om at sende yderligere dokumentation for at jeg udøvede den faktiske ledelse i virksomheden, og må beklage utroligt meget at denne deadline ikke blev overholdt.

Jeg har været lagt ned med stress efter et dødsfald i familien, samtidigt med at både min svigerfar ligger dødeligt syg med leukæmi, og min onkel ligger på Bispebjerg sygehus med kræft i nyren og hjernen. Jeg har for få dage siden fået en psykologhenvisning af egen læge (dokumentation vedhæftet).

Dette er selvfølgelig ingen undskyldning, men blot en forklaring og en bøn om forståelse og endnu en chance for at begrunde mine arbejdsforhold. Jeg er selvfølgelig også villig til at møde op fysisk til en personlig samtale.

Jeg har prøvet at imødekomme Erhvervsstyrelsen anmodning om dokumentation så godt jeg kunne, men har siden den sidste anmodning d. 14. september 2023 været i vildrede over hvad jeg ellers kan sende af dokumentation.

Jeg havde d. 21. august 2023 sendt et billede der bekræfter min identitet, samt sendt dokumentation på at jeg er den eneste bruger med adgang til erhvervskontoen samt regnskabsprogrammet d. 2. september 2023.

Efter at have rådført mig med andre i mit netværk, har jeg fundet en masse andet dokumentation frem, der forhåbentligt er tilstrækkeligt til at bevise at faktisk udøver den daglige drift og ledelse i virksomheden.”

I Erhvervsstyrelsens udtalelse af 21. december 2023 fremgår om sagens retlige omstændigheder:

”Retlige forhold

Selskabslovens § 23 b

Efter selskabslovens § 23 b, stk. 1, kan Erhvervsstyrelsen forlange de oplysninger, som er nødvendige for at kunne tage stilling til, om de registrerede medlemmer af ledelsen vil udøve den faktiske ledelse.

Af bemærkningerne til § 23 b, stk. 1, jf. Folketingstidende 2019, L 110 A, fremgår:

Forslaget om, at Erhvervsstyrelsen også kan forlange oplysninger for at kunne tage stilling til, om de registrerede medlemmer af ledelsen udøver den faktiske ledelse, skal sørge for, at de personer, der faktisk udøver ledelsen, ikke kan undgå offentliggørelse af deres identitet efter selskabslovens § 18, der foreslås ændret til § 16, jf. forslagens § 2, nr. 6.

Bestemmelsen kan både anvendes som led i en registreringskontrol, jf. den foreslåede § 23 g nedenfor og som led i en efterfølgende kontrol, jf. den foreslåede § 23 h nedenfor.

Selskabslovens § 23 d

Det følger af § 23 d, stk. 1, at hvis Erhvervsstyrelsen finder, at oplysninger om en person, der er anmeldt eller registreret i henhold til denne lov, er mangelfulde, kan styrelsen afvise at registrere den pågældende, eller styrelsen kan afregistrere den pågældende.

Selskabslovens § 23 f

Det følger af selskabslovens § 23 f, at hvis der er tvivl om, hvorvidt et medlem af ledelsen faktisk udøver ledelsen, jf. § 112, stk. 2, kan Erhvervsstyrelsen afvise at registrere den pågældende, eller styrelsen kan afregistrere den pågældende.

Af lovbemærkningerne til § 23 f, jf. Folketingstidende 2019, L 110 A fremgår det:

Erhvervsstyrelsen vil kunne forlange de oplysninger, som er nødvendige for at kunne tage stilling til, om den foreslåede § 112, stk. 2, er overholdt, jf. den foreslåede bestemmelse i § 23 d, stk. 1. Det vil afhænge af den konkrete situation, hvilke oplysninger der vil være tilstrækkelige for at bevise, at den foreslåede bestemmelse er overholdt. Kontrol med overholdelsen af bestemmelsen, kan både ske som en registreringskontrol, efter den foreslåede § 23 g, eller som en efterfølgende kontrol, efter den foreslåede § 23 h.

Fører en kontrol efter den foreslåede § 23 d, stk. 1, til, at der er tvivl om, hvorvidt en person, der er registreret som ledelsesmedlem, ikke er den person, der faktisk udøver ledelsen, giver den foreslåede bestemmelse i § 23 f Erhvervsstyrelsen mulighed for effektivt at sætte ind over for selskabet. En person, der anmeldes til registrering som ledelsesmedlem, kan således afvises, hvis der er tvivl om, hvorvidt personen udfører den faktiske ledelse. Har registrering fundet sted, kan personen blive afregistreret.

[...]

Ved en efterfølgende kontrol vil Erhvervsstyrelsen kunne kræve dokumentation for, at en person, der er registreret som ledelsesmedlem faktisk udøver ledelsen. Styrelsen kan stille krav om dokumenter, der beviser, at personen handler på selskabets vegne, deltager i møder eller lignende, eller

dokumentation for, at der udbetales løn til ledelsesmedlemmet, at vedkommende har adgang til selskabets bankkonti eller at ledelsesmedlemmet påser, at der sker bogføring i overensstemmelse med bogføringsloven.

Selskabslovens § 112, stk. 2

Det fremgår af selskabslovens § 112, stk. 2, at kapitalselskabets registrerede ledelse, som registreres efter selskabslovens § 10, skal udøve den faktiske ledelse af kapitalselskabet. Af bemærkningerne til § 112, stk. 2, jf. Folketingstidende 2019, L 110 A, fremgår:

Bestemmelsen indebærer, at personer som registreres som medlemmer af et selskabs ledelse, skal være de personer som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer, og dermed opfylder de forpligtelser som er fastsat for dem i lovens kapitel 7.

Selskabslovens § 117, stk. 2

I medfør af selskabslovens § 117, stk. 2, skal direktionen i et kapitalselskab, hvor selskabet alene ledes af en direktion, varetage såvel den overordnede og strategiske ledelse som den daglige ledelse. Direktionen skal desuden sikre en forsvarlig organisation af kapitalselskabets virksomhed.

Erhvervsstyrelsens bemærkninger

Klager har påklaget Erhvervsstyrelsens afgørelse af den 27. september 2023, hvori Erhvervsstyrelsen afregistrerede Klager som direktør i Selskabet, da det ikke i tilstrækkelig grad var blevet dokumenteret overfor Erhvervsstyrelsen, at han udøvede den faktiske ledelse af Selskabet.

Erhvervsstyrelsen skal indledningsvis bemærke, at klagen i sin helhed består af en redegørelse vedrørende, hvorfor Klager ikke havde reageret på Erhvervsstyrelsens anmodning af den 14. september 2023, fremsendelse af yderligere dokumentation for den faktiske ledelse, samt et ønske om, at Erhvervsstyrelsen omstøder afgørelsen af den 27. september 2023 på baggrund af redegørelsen og den nye dokumentation. Erhvervsstyrelsen skal igen bemærke, at den ved klagen vedlagte redegørelse og dokumentation, ikke var fremsendt til Erhvervsstyrelsen under behandlingen af sagen, og at disse ikke har indgået i Erhvervsstyrelsens behandling af sagen. Det er således Erhvervsstyrelsens opfattelse, at de ikke kan tillægges nogen vægt under Erhvervsankenævnets behandling af klagen.

Erhvervsstyrelsen skal vedrørende den konkrete sag bemærke, at Klager har været direktør i Selskabet fra stiftelsen den 9. juni 2022 frem til Erhvervsstyrelsen afregistrerede ham den 27. september 2023. På høringstidspunktet havde Klager således været direktør af selskabet i mere end et år, hvorfor Erhvervsstyrelsen i medfør af selskabslovens § 23 f, kan kræve dokumentation for, at Klager har handlet på Selskabets vegne i den periode, hvor han har været registreret som direktør.

Erhvervsstyrelsen havde ved høringsbrev af den 30. juni 2023 (bilag 1) anmodet Klager om dokumentation for, at han udøvede den faktiske ledelse af Selskabet.

I denne forbindelse oplyste Erhvervsstyrelsen til Klager, at følgende dokumentation ville kunne indgå i Erhvervsstyrelsens samlede vurdering, som skete i henhold til selskabslovens § 23 b, stk. 1:

- at der var udbetalt løbende løn til Klager fra ansættelsestidspunktet,
- at Klager handlede på vegne af selskabet, deltog i møder eller lignende,
- at Klager havde adgang til selskabets bankkonto, og at han havde påset, at bogføringen skete i overensstemmelse med bogføringsloven,
- at Klager havde varetaget den overordnede og strategiske ledelse som den daglige ledelse
- at der var sket en overdragelse af selskabsdokumenterne fra den fratrædende ledelse til Klager

Erhvervsstyrelsen gjorde Klager opmærksom på, at eksemplerne ikke udgjorde en udtømmende liste, men alene var eksempler på, hvad der kunne fremsendes til Erhvervsstyrelsen.

I forbindelse med høringsbrevet har Erhvervsstyrelsen modtaget følgende dokumentation fra Klager:

- Tre skærbilleder af en [selskab2] Bankkonto
- Tre skærbilleder af en [selskab1] Konto
- Klagers lønsedler i perioden fra selskabets stiftelse til og med juli 2023

Vedrørende den modtagne dokumentation

Erhvervsstyrelsen skal vedrørende de fremsendte skærbilleder af [selskab2] bankkontoen bemærke, at disse alene viser, at Klager er oprettet som bruger og ejer af en bankkonto tilknyttet Selskabet, og at der er udstedt bankkort til Klager. Det fremgår dog ikke, hvornår Klager fik adgang til bankkontoen, eller hvilke rettigheder Klager har til at disponere over bankkontoen. Klager har endvidere ikke indsendt korrespondancer med banken, hvor ovenstående forhold tydeliggøres.

Erhvervsstyrelsen skal vedrørende de fremsendte skærbilleder af [selskab1] Kontoen bemærke, at disse alene viser, at Klager har adgang til et regnskabsprogram tilknyttet Selskabet. Det fremgår dog ikke, at Klager er den eneste med brugeradgang til kontoen, eller at regnskabsprogrammet er blevet brugt af Klager til at påse Selskabets Bogføring.

Erhvervsstyrelsen skal vedrørende de fremsendte lønsedler bemærke, at disse alene viser, at Klager har modtaget løn fra juni 2022 til og med juli 2023, hvilket understøtter, at klager har været ansat i Selskabet, men ikke nødvendigvis at klager har udøvet ledelsen af Selskabet. Det bemærkes hertil, at det ikke kan afledes af lønsedlerne, at den til Klager udbetalte løn har været en modydelse for Klagers varetagelse af Selskabets ledelse. Erhvervsstyrelsen skal afslutningsvis bemærke, at styrelsen under behandling af sagen ikke har modtaget en direktørkontrakt eller ansættelsesaftale, hvori lønsedlerne kan sammenholdes med den aftalte løn for, at klager påtog sig ledelsen af Selskabet.

Erhvervsstyrelsens samlede vurdering af dokumentation for faktisk ledelse

Efter Erhvervsstyrelsens praksis kan dokumentation for, at en person har adgang til selskabets erhvervskonto, modtager løn fra selskabet og påser, at selskabets bogføring sker i overensstemmelse med bogføringsloven, indgå i Erhvervsstyrelsens vurdering af, hvorvidt vedkommende udøver den faktiske ledelse.

Erhvervsstyrelsen bemærker dog igen, at Klager havde været registreret i Selskabets ledelse i over et år, hvorfor det er Erhvervsstyrelsens vurdering, at den fremsendte dokumentation ikke i sig selv kan dokumentere, at Klager har varetaget ledelsen af Selskabet siden hans tiltræden den 9. juni 2023.

Erhvervsstyrelsen bemærker hertil, at dokumentation for brugeradgange til bankkonto og [selskab1]konto, udstedelse af bankkort til Klager samt Klagers lønsedler ikke viser, at Klager faktisk har handlet på Selskabets vegne. På trods af opfordring hertil har Klager fx ikke indsendt dokumentation på, at han har handlet på selskabets vegne, fx ved at være i kontakt med Selskabets samarbejdspartnere, kunder og rådgivere eller påse Selskabets bogføring, siden hans tiltræden som direktør.

Erhvervsstyrelsen skal hertil bemærke, at Erhvervsstyrelsen i henhold til selskabslovens § 23 f kan afregistrere en person et selskabs ledelse, såfremt der foreligger tvivl om, hvorvidt vedkommende udøver den faktiske ledelse. Det er således ikke nødvendigt, at Erhvervsstyrelsen kan dokumentere, at personen ikke udøver den faktiske ledelse.

Da der under sagen ikke er blevet forelagt reel dokumentation for, at Klager i over et år har varetaget den faktiske ledelse af Selskabet, traf Erhvervsstyrelsen i medfør af selskabslovens § 23 f., jf. § 112, stk. 2, derfor den 27. september 2023 afgørelse om at afregistrere Klager som Selskabets ledelse.

På baggrund af ovenstående er det således Erhvervsstyrelsens opfattelse, at Erhvervsstyrelsens afgørelse af den 27. september 2023 i sag X22-DQ-66-SB, bør fastholdes i sin helhed.”

Ankenævnet udtaler:

Sagen angår en prøvelse af Erhvervsstyrelsens afgørelse af 27. september 2023, hvorved styrelsen i medfør af selskabslovens § 23 f afregistrerede klager som direktør i AA ApS.

Det retlige grundlag

Selskabslovens § 112, stk. 2, lyder:

”Medlemmer af et kapitalselskabs ledelse, som registreres efter § 10, skal være personer, som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer, jf. kapitel 7.”

Bestemmelsen i selskabslovens § 112, stk. 2, blev indført med lov nr. 642 af 19. maj 2020. I bemærkningerne i det lovforslag (nr. L 510 af 5. februar 2020), der lå til grund for den nævnte lov, hedder det bl.a.:

”Der er i dag ingen lovbestemmelse i selskabsloven om, at de registrerede ledelsesmedlemmer skal være personer, som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer.

...

Der kan ved en kontrol af overholdelsen af bestemmelsen, efter den foreslåede § 23 f, lægges vægt på, om personen har udført de opgaver, som tilkommer det ledelsesorgan, vedkommende er registreret i, se også bemærkningerne til den foreslåede § 23 f, jf. lovforslagets § 2, nr. 8.

...

Der har i danske selskaber været anvendt såkaldte »stråmænd« til at skjule identiteten på ledelsesmedlemmer, både med og uden stråmandens viden. Der har typisk været tale om virksomheder, som har foretaget ulovlige dispositioner, skattesvig og lignende. Der har blandt andet været eksempler på tilfælde, hvor en bagmand har stjålet identifikationsoplysninger på en person, som derefter er indsat som stråmand uden vedkommendes viden. Ligeledes har der været eksempler på, at personer har solgt deres identifikationsoplysninger, og ladet sig registrere som stråmænd mod betaling.

Bestemmelsen har til formål at sikre, at kun personer, der udfører den faktiske ledelse, må registreres i Erhvervsstyrelsens it-system, som medlem af et kapitalselskabs ledelse, og at klargøre, at det ikke er lovligt at indsætte stråmænd som ledelsesmedlemmer i kapitalselskaber, således at de personer, der faktisk udøver ledelsen, kan undgå offentliggørelse af deres identitet efter lovens § 18, der foreslås ændret til § 16, jf. forslagens § 2, nr. 6.”

I henhold til selskabslovens § 23 b, stk. 1, kan Erhvervsstyrelsen forlange de oplysninger, som er nødvendige for at kunne tage stilling til, om loven, regler fastsat i medfør af loven og kapitalselskabets vedtægter er overholdt, herunder at de registrerede medlemmer af ledelsen udøver den faktiske ledelse.

Selskabslovens § 23 f lyder:

”Er der tvivl om, hvorvidt et medlem af ledelsen faktisk udøver ledelsen, jf. § 112, stk. 2, kan Erhvervsstyrelsen afvise at registrere den pågældende, eller styrelsen kan afregistrere den pågældende.”

Også bestemmelsen i selskabslovens § 23 f blev indført med lov nr. 642 af 19. maj 2020. I bemærkningerne i lovforslaget, jf. ovenfor, hedder det bl.a.:

”Det foreslås i § 23 f, at er der tvivl om, hvorvidt et medlem af ledelsen faktisk udøver ledelsen, jf. § 112, stk. 2, kan Erhvervsstyrelsen afvise at registrere den pågældende eller styrelsen kan afregistrere den pågældende.

Bestemmelsen indebærer, at Erhvervsstyrelsen kan afvise at registrere en person som er anmeldt som ledelsesmedlem, eller afregistrere personen såfremt denne allerede er registreret, såfremt der er tvivl om, hvorvidt vedkommende faktisk udøver ledelsen, i overensstemmelse med den foreslåede § 112, stk. 2, hvorefter en person, som er registreret som ledelsesmedlem efter loven, skal være de personer, som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer i overensstemmelse med kapitel 7, hvori ledelsens forpligtelser er beskrevet.

Den foreslåede bestemmelse skal ses i sammenhæng med, at det i lovforslaget tillige foreslås at indføre en bestemmelse om, at medlemmer af et kapitalselskabs ledelse, som registreres efter lovens § 10, skal være personer, som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer, jf. den foreslåede § 112, stk. 2, jf. lovforslagets § 2, nr. 10.

Erhvervsstyrelsen vil kunne forlange de oplysninger, som er nødvendige for at kunne tage stilling til, om den foreslåede § 112, stk. 2, er overholdt, jf. den foreslåede bestemmelse i § 23 d, stk. 1. Det vil afhænge af den konkrete situation, hvilke oplysninger der vil være tilstrækkelige for at bevise, at den foreslåede bestemmelse er overholdt. Kontrol med overholdelsen af bestemmelsen, kan både ske som en registreringskontrol, efter den foreslåede § 23 g, eller som en efterfølgende kontrol, efter den foreslåede § 23 h.

...

Ved en efterfølgende kontrol vil Erhvervsstyrelsen kunne kræve dokumentation for, at en person, der er registreret som ledelsesmedlem faktisk udøver ledelsen. Styrelsen kan stille krav om dokumenter, der beviser, at personen handler på selskabets vegne, deltager i møder eller lignende, eller dokumentation for, at der udbetales løn til ledelsesmedlemmet, at vedkommende har adgang til selskabets bankkonti eller at ledelsesmedlemmet påser, at der sker bogføring i overensstemmelse med bogføringsloven.

Kravet til dokumentation vil afhænge af den konkrete situation, og således af aktiviteten i selskabet. Erhvervsstyrelsen vil altid foretage en konkret vurdering, og styrelsen vil alene nægte registrering eller afregistrere et ledelsesmedlem, såfremt det formodes at ledelsesmedlemmet har været anvendt som stråmand, og altså ikke hvis der er tale om et ledelsesmedlem som har forholdt sig passivt.

...

Der har i danske selskaber været anvendt såkaldte »stråmænd« til at skjule identiteten på ledelsesmedlemmer, både med og uden stråmandens viden. Der har typisk været tale om selskaber, som har foretaget ulovlige dispositioner, skatte-svig og lignende. Der har blandt andet været eksempler på tilfælde, hvor en bagmand har stjålet identifikationsoplysninger på en person, som derefter er indsat som stråmand uden vedkommendes viden. Ligeledes har der været eksempler på, at personer har solgt deres identifikationsoplysninger, og ladet sig registrere som stråmænd mod betaling.”

Den konkrete sag

Efter forarbejderne til selskabslovens § 112, stk. 2, og § 23 f må det anses at være forudsat, at afregistrering af et ledelsesmedlem alene skal ske, hvis det efter en konkret vurdering må formodes, at ledelsesmedlemmet har været anvendt som stråmand. Afregistrering skal ikke ske, hvis der er tale om et ledelsesmedlem, som har forholdt sig passivt.

Det fremgår ikke af Erhvervsstyrelsens afgørelse af 27. september 2023, om afregistreringen af klager som direktør i AA ApS er baseret på en formodning hos styrelsen om, at han har været anvendt som stråmand, eller om styrelsen har anset klager som en direktør, der har forholdt sig passivt.

Ankenævnet finder på denne baggrund, at sagen bør hjemvises til Erhvervsstyrelsen til fornyet behandling af, om betingelserne for afregistrering af klager som direktør i AA ApS er opfyldt.

Ankenævnet hjemviser herefter sagen til fornyet behandling hos Erhvervsstyrelsen.