

Kendelse af den 1. maj 2024 – J.NR. 23/14349

Ankenævnet ændrede Erhvervsstyrelsens afgørelse med bemærkningen om, at Erhvervsstyrelsen burde have anført udtrykkeligt, om styrelsen formodede, at klager havde været eller ville blive anvendt som stråmand i selskaberne.

Selskabsloven § 23 f, § 112, stk. 2.

Allan Nejbjerg, Shaina Jabbar og Mikael Friis Rasmussen

Kendelse

AA

mod

Erhvervsstyrelsen

Ved skrivelse af 11. december 2023 har advokat BB på vegne af AA påklaget Erhvervsstyrelsens afgørelse af 20. november 2023, hvorved styrelsen har nægtet at registrere AA som direktør i selskaberne CC ApS, DD ApS, EE ApS og FF ApS.

Sagens omstændigheder:

Erhvervsstyrelsen har i en af Erhvervsankenævnet indhentet redegørelse af 9. februar 2024 over sagens faktiske omstændigheder oplyst følgende:

”Erhvervsstyrelsen har endvidere modtaget advokat BBs klageskrift, som på vegne af AA har påklaget Erhvervsstyrelsens afgørelser af den 20. november 2023, hvori Erhvervsstyrelsen har truffet afgørelse om at nægte at registrere AAs tiltrædelse som direktør i følgende selskaber jf. selskabslovens § 23 f:

- CC ApS (Under tvangsopløsning), CVR-nr. [...1] (herefter benævnt ”**CC ApS**”)
- DD ApS (Under tvangsopløsning), CVR-nr. [...2] (herefter benævnt ”**DD ApS**”)
- EE ApS (Under tvangsopløsning), CVR-nr. [...3] (herefter benævnt ”**EE ApS**”)
- FF ApS (Under tvangsopløsning), CVR-nr. [...4] (herefter benævnt ”**FF ApS**”)

(herefter samlet benævnt ”**Selskaberne**”).

Erhvervsstyrelsen skal indledningsvis bemærke, at Erhvervsstyrelsen fastholder sine afgørelser af den 20. november 2023, om at nægte at registrere AA som direktør i Selskaberne.

Faktiske forhold

Anmeldelser foretaget af FF ApS

Af hensyn til belysningen af de konkrete omstændigheder, der ligger til grund for Erhvervsstyrelsens afgørelser af den 20. november 2023, skal Erhvervsstyrelsen indledningsvis bemærke, af styrelsen mellem den 30. november 2022 og den 12. oktober 2023 har modtaget 12 anmeldelser foretaget ved brug af digitale medarbejdersignaturer tilknyttet FF ApS. Anmeldelserne var foretaget på vegne af andre selskaber.

Anmeldelser af 22. september 2023

Den 22. september 2023 modtog Erhvervsstyrelsen anmeldelserne X23-FS-10-RQ, X23-FS-11-DX, X23-FS-11-GU og X23-FS-11-MP via Erhvervsstyrelsens selvbetjeningsløsning på www.virk.dk. Anmeldelserne blev udtaget til manuel sagsbehandling af Erhvervsstyrelsen.

Det fremstod som om, at anmeldelserne blev foretaget af AA ved brug af en digital medarbejdersignatur tilknyttet CC ApS.

Sagsresuméer for anmeldelserne vedlægges som **Bilag 1, Bilag 2, Bilag 3 og Bilag 4**.

Referater fra ekstraordinære generalforsamlinger den 31. maj 2023 vedlægges som **Bilag 5, Bilag 6, Bilag 7 og Bilag 8**.

Den 9. oktober 2023 fremsendte Erhvervsstyrelsen et høringsbrev til AA (**Bilag 9**), hvor Erhvervsstyrelsen anmodede om dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse i Selskaberne. I den forbindelse gjorde Erhvervsstyrelsen AA opmærksom på, hvad der kunne indgå i Erhvervsstyrelsens vurdering af om AA ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne.

Det bemærkes at høringsbrevet ved en fejl var dateret til den 9. september 2023.

Erhvervsstyrelsen gjorde herefter AA opmærksom på, at dokumentationen skulle være modtaget i Erhvervsstyrelsen senest den 23. oktober 2023, og hvis styrelsen ikke modtog den anmodede dokumentation, agtede Erhvervsstyrelsen at afvise at registrere ændringerne af ledelsen i Selskaberne, jf. selskabslovens § 23 f.

Til besvarelse af Erhvervsstyrelsens høringskrivelse modtog Erhvervsstyrelsen den 9. oktober 2024 en e-mail fra AA (**Bilag 10**). I e-mailen anførte AA, at han ikke kunne forstå nødvendigheden af Erhvervsstyrelsens kontrol, da han ejede virksomheden og netop havde fuldendt en treårig konkurskarantæne.

Den 10. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra AA (**Bilag 11**), hvori han blandt andet oplyste, at virksomheden havde været kunde hos

[bank 1] og var i færd med at skifte bank til [bank 2]. Vedlagt e-mailen var følgende:

- En lønseddel udstedt til AA fra CC ApS (**Bilag 12**). Det fremgik af lønsedlen, at denne dækkede over lønperioden 01. september 2023 til 30. september 2023.
- En direktørkontrakt indgået mellem AA og CC ApS (**Bilag 13**).
- Et referat af ekstraordinær generalforsamling afholdt den 22. september 2023 (*Bilag 5*).

Den 10. oktober 2023 besvarede Erhvervsstyrelsen AAs e-mail (**Bilag 14**). Erhvervsstyrelsen bemærkede, at de fremsendte filer kun vedrørte CC ApS. Erhvervsstyrelsen anmodede om yderligere dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelsen af Selskaberne og anførte eksempler på, hvad der kunne indsendes som yderligere dokumentation. Endvidere anmodede styrelsen om dokumentation i form af korrespondance med [bank 2] vedrørende bankskiftet. Til lige bemærkede Erhvervsstyrelsen, at den fremsendte lønseddel var for periode 01. september 2023 til 30. september 2023, mens det fremgik af anmeldelsen og direktørkontrakten, at AA tiltrådte stillingen den 22. september 2023. Erhvervsstyrelsen anmodede om en redegørelse herfor.

Den 12. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen et svar fra AA per e-mail (**Bilag 15**). I e-mailen anførte han blandt andet, at han udelukkende kunne sende dokumentation vedrørende CC ApS, da der ikke var drift og indtjening i de andre selskaber. Vedlagt e-mailen var ud over det tidligere fremsendte (Bilag 5, Bilag 12 og Bilag 13) følgende:

- En e-mail sendt fra GG til AA og videresendt fra AA til [mail 1] (**Bilag 16**).
- En e-mail fra HH A/S til AA vedrørende en udestående betaling. (**Bilag 17**).
- En e-mail fra en bogholder til AA (**Bilag 18**).
- En direktørkontrakt indgået mellem AA og FF ApS (**Bilag 19**).
- En direktørkontrakt indgået mellem AA og EE ApS (**Bilag 20**).
- En direktørkontrakt indgået mellem AA og DD ApS (**Bilag 21**).
- Et skærmpoint fra [bank 1]s Online Banking, hvor AAs navn og telefonnummer var indtastet i en kontaktformular (**Bilag 22**).
- En e-mail sendt fra II ApS til AA og videresendt fra AA til en ukendt tredje person. (**Bilag 23**)
- En e-mail sendt fra JJ til CC ApS, vedrørende et tilbud om et gratis skab (**Bilag 24**).

Den 12. oktober kvitterede Erhvervsstyrelsen for modtagelsen af AAs e-mail (**Bilag 25**).

Den 16. oktober 2023 anmodede Erhvervsstyrelsen per e-mail om yderligere dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne (**Bilag 26**). Erhvervsstyrelsen bemærkede, at Erhvervsstyrelsen løbende modtog anmeldelser, der blev foretaget ved brug af digitale medarbejdersignaturer tilknyttet

FF ApS, og at selskabet havde en hjemmeside, hvor der blev tilbud juridiske ydelser. Da dette var i uoverensstemmelse med AAs udtalelser om, at der ikke var drift i blandt andet FF ApS, anmodede styrelsen om en redegørelse herfor.

Den 18. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra AA med en videresendt e-mail, hvori en medarbejder i Erhvervsstyrelsen bekræftede at AAs konkurskarantæne var udløbet (**Bilag 27**).

Den 18. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra AA (**Bilag 28**). I e-mailen erklærede AA, at FF ApS aktiviteter blev ført under et momsnummer for CC ApS, da FF ApS ikke kunne momsregistreres uden deponering af et stort beløb. Endvidere oplyste han, at [bank 1] havde opsagt samarbejdet med selskabet, og at selskabet ikke havde en bankkonto. Vedlagt e-mailen var ud over det tidligere fremsendte (Bilag 17, Bilag 18, Bilag 23 og Bilag 24) følgende:

- En e-mailkorrespondance mellem AA og KK fra LL ApS, dateret til den 16. og 17. oktober 2023 (**Bilag 29**).
- En e-mailkorrespondance mellem MM og AA vedr. betaling af juridiske ydelser (**Bilag 30**). Korrespondancen var dateret mellem den 10. juli 2023 og den 3. oktober 2023.
- En e-mail fra NN fra OO A/S til CC ApS vedrørende ophævelsen af et lejemål (**Bilag 31**). E-mailen var dateret til den 11. oktober 2023.
- En e-mailkorrespondance mellem advokat PP fra FF ApS og administrationschef QQ fra FF ApS, videresendt fra advokat PP til AA. E-mailkorrespondancen var dateret mellem den 8. september 2023 og den 11. oktober 2023 (**Bilag 32**).
- En henvendelse fra en kunde til FF ApS, videresendt fra AA til en e-mailadresse tilknyttet FF ApS (**Bilag 33**). Henvendelsen var dateret til den 17. oktober 2023 og var videresendt fra AA den 18. oktober 2023.
- En henvendelse fra en kunde til FF ApS, videresendt fra AA til en e-mailadresse tilknyttet FF ApS (**Bilag 34**). Henvendelsen var dateret til den 17. oktober 2023 og var videresendt fra AA den 18. oktober 2023.

Den 18. oktober 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen for modtagelsen af AAs e-mail (**Bilag 35**).

Den 26. oktober 2023 sendte Erhvervsstyrelsen en e-mail til AA (**Bilag 36**). I e-mailen bemærkede Erhvervsstyrelsen, at han i de fremsendte korrespondancer fremstod som hhv. Chefrådgiver og Concept Manager. Erhvervsstyrelsen bemærkede, at de fremsendte korrespondancer ikke dokumenterede, at AA repræsenterede Selskaberne som direktør, og anmodede i den forbindelse om yderligere dokumentation for, at han ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne. Som eksempel på hvad der kunne fremsendes anførte Erhvervsstyrelsen, at der kunne fremsendes dokumentation for, at AA i forbindelse med den anmeldte tiltrædelse som Selskabernes direktør den 22. september 2023 havde informeret medarbejdere og samarbejdspartnere herom. Endvidere anmodede Erhvervsstyrelsen med henvisning til *Bilag 32* om en redegørelse for QQs rolle i CC ApS, herunder hvorvidt QQ var ansat i selskabet. I den forbindelse gav Erhvervsstyrelsen en fristforlængelse til den 3. november 2023.

Den 26. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra AA, hvori han på grund af sygdom anmodede om en fristforlængelse (**Bilag 37**).

Den 27. oktober kvitterede Erhvervsstyrelsen for modtagelsen af AAs e-mail og gav i den forbindelse en fristforlængelse til den 7. november 2023 (**Bilag 38**).

Den 3. november 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra AA (**Bilag 39**). I e-mailen bemærkede han blandt andet, at han ikke ville kalde sig selv for direktør, inden Erhvervsstyrelsen havde accepteret tiltrædelsen og han af samme grund ikke havde præsenteret sig selv som direktør overfor virksomhedens konsulenter. Endvidere bemærkede han blandt andet, at de personer, han havde omtalt som medarbejdere, ikke var ansat i selskabet, men var konsulenter.

Den 20. november 2023 traf Erhvervsstyrelsen afgørelse om at afvise at registrere anmeldelserne X23-FS-10-RQ, X23-FS-11-DX, X23-FS-11-GU og X23-FS-11-MP af 22 september 2023, jf. selskabslovens § 23 f, idet Erhvervsstyrelsen ikke fandt, at der var fremlagt tilstrækkelig dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse i Selskaberne (**Bilag 40**)."

I Erhvervsstyrelsens afgørelse af 20. november 2023 hedder det blandt andet:

"Erhvervsstyrelsen anmodede dig den 9. oktober 2023 om dokumentation for at du ville udøve den faktiske ledelse i følgende selskaber ("**Selskaberne**"):

- CC ApS, CVR-nr. [...1]
- DD ApS, CVR-nr. [...2]
- EE ApS, CVR-nr. [...3]
- FF ApS, CVR-nr. [...4]

Erhvervsstyrelsen gjorde dig opmærksom på, at såfremt styrelsen ikke havde modtaget dokumentation som styrelsen anmodede om, ville Erhvervsstyrelsen afvise at registrere ledelsesændringen i Selskaberne, jf. selskabslovens § 23 f.

Afgørelse

Da Erhvervsstyrelsen ikke har modtaget tilstrækkelig dokumentation for din faktiske ledelse af Selskaberne indenfor den af styrelsens fastsatte frist, har Erhvervsstyrelsen truffet afgørelse om at nægte at registrere ledelsesændringen i Selskaberne, jf. selskabslovens § 23 f.

...

Sagsforløb

Den 9. september 2023 anmodede Erhvervsstyrelsen dig pr. e-mail om at indsende dokumentation for at du ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne.

Den 10. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra dig, hvori du blandt andet oplyste, at virksomheden har været kunde hos [bank 1] og var i færd med at skifte bank til [bank 2]. Vedlagt e-mailen fremsendte du følgende:

- En lønseddel udstedt til dig fra CC ApS, CVR-nr. [...1]. Det fremgik af lønsedlen, at denne dækkede over lønperioden 01. september 2023 til 30. september 2023.
- En direktørkontrakt indgået mellem dig og CC ApS, CVR-nr. [...1].
- referat af ekstraordinær generalforsamling afholdt den 22. september

2023.

Den 10. oktober 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen per e-mail for modtagelsen af din e-mail. Erhvervsstyrelsen bemærkede, at de fremsendte filer kun vedrørte selskabet CC ApS, CVR-nr. [...1]. Erhvervsstyrelsen anmodede om yderligere dokumentation for at du ville udøve den faktiske ledelsen af Selskaberne og anførte eksempler på hvad der kunne indsendes som yderligere dokumentation. Endvidere anmodede styrelsen om dokumentation i form af korrespondance med [bank 2] vedrørende bankskiftet. Tillige bemærkede Erhvervsstyrelsen, at den fremsendte lønseddel var for periode 01. september 2023 til 30. september 2023, mens det fremgik at anmeldelsen og direktørkontrakten, at du tiltrådte stillingen den

22. september 2023. Erhvervsstyrelsen anmodede om en redegørelse herfor.

Den 12. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen dit svar per e-mail. I e-mailen anførte du blandt andet, at udelukkende kunne sende dokumentation vedrørende CC ApS, CVR-nr. [...1], da der ikke var drift og indtjening i de andre selskaber. Vedlagt e-mailen fremsendte du blandt andet følgende:

- En e-mail sendt fra dig til [mail 1] vedrørende betalingen af en rykker.
- En e-mail fra HH A/S til dig vedrørende en udestående betaling.
- En e-mail sendt fra en bogholder til dig, hvori hun erklærede at det ikke var muligt at lave individuelle lønsedler med forskellige datoer.
- En direktørkontrakt indgået mellem dig og FF ApS, CVR-nr. [...4].
- En direktørkontrakt indgået mellem dig og DD ApS, CVR-nr. [...2].
- En direktørkontrakt indgået mellem dig og EE ApS, CVR-nr. [...3].
- Et skærmpoint fra [bank 1]s Online Banking, hvor dit navn og telefonnummer var indtastet i en kontaktformular.

Den 12. september 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen per e-mail for modtagelsen af de fremsendte filer.

Den 16. september 2023 anmodede Erhvervsstyrelsen per e-mail om yderligere dokumentation for, at du ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne. Erhvervsstyrelsen bemærkede blandt andet, at selskabet FF ApS, CVR-nr. [...4] løbende foretog registreringer i Erhvervsstyrelsens systemer og at selskabet havde en hjemmeside, hvorfra der blev tilbudt [ydelse 1]. Erhvervsstyrelsen anmodede om en redegørelse herfor.

Den 18. oktober 2023 fremsendte du per e-mail en e-mail fra en medarbejder i Erhvervsstyrelsen, hvori vedkommende bekræftede, at din konkurskarantæne var udløbet.

Den 18. oktober 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra dig. I e-mailen erklærede du at FF ApS's aktiviteter blev ført under et momsnummer for CC ApS, CVR-nr. [...1], da FF ApS, CVR-nr. [...4] ikke kunne momsregistreres. Endvidere oplyste du, at [bank 1] havde opsagt samarbejdet med virksomheden og at virksomheden ikke havde en bankkonto. Vedlagt e-mailen fremsendte du blandt andet følgende:

- En e-mailkorrespondance mellem dig og KK fra LL ApS, dateret til den 18. oktober 2023.

- En e-mail fra NN fra OO A/S til CC ApS vedrørende ophævelsen af et lejemål.
- En e-mailkorrespondance mellem dig og en bogholder.
- En e-mailkorrespondance mellem dig og QQ.
- En række e-mails fra kunder, der henvender sig til FF ApS

Den 18. oktober 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen per e-mail for modtagelsen af de fremsendte filer.

Den 26. oktober 2023 sendte Erhvervsstyrelsen en e-mail til dig. I e-mailen bemærkede Erhvervsstyrelsen, at du i de fremsendte korrespondancer fremstod som hhv. Chefrådgiver og Concept Manager. Erhvervsstyrelsen bemærkede, at de fremsendte korrespondancer ikke dokumenterede, at du repræsenterede Selskaberne som direktør og anmodede fortsat om dokumentation for at du ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne. Som eksempel på hvad der kunne fremsendes som dokumentation anførte Erhvervsstyrelsen, at der kunne fremsendes dokumentation for, at du i forbindelse med den anmeldte tiltrædelse som Selskabernes direktør den 22. september 2023 havde informeret medarbejdere og samarbejdspartnere herom. I den forbindelse gav Erhvervsstyrelsen en fristforlængelse til den 3. november 2023.

Den 26. oktober modtog Erhvervsstyrelsen dit svar per e-mail. I e-mailen oplyste du blandt andet, at du muligvis havde brug for mere til end til den 3. november 2023. Den 27. oktober 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen per e-mail for modtagelsen af din e-mail. I den forbindelse forlængede Erhvervsstyrelsen svarfristen til den 7. november 2023.

Den 3. november 2023 modtog Erhvervsstyrelsen en e-mail fra dig. I e-mailen bemærkede du blandt andet, at du ikke ville kalde dig selv for direktør, inden Erhvervsstyrelsen havde accepteret tiltrædelsen og du af denne grund ikke havde præsenteret dig selv som direktør overfor virksomhedens konsulenter.

Den 7. november 2023 kvitterede Erhvervsstyrelsen per e-mail for modtagelsen af din e-mail.

Begrundelse

Hvis du ønskede at indsende den dokumentation, som Erhvervsstyrelsen anmodede om, skulle dokumentationen være modtaget senest den 7. november 2023. Skete dette ikke, ville styrelsen træffe afgørelse på det foreliggende grundlag.

Erhvervsstyrelsen har ikke modtaget tilstrækkelig dokumentation for, at du skal udøve den faktiske ledelse, hvorfor styrelsen har afvist at registrere din anmeldelse, jf. selskabslovens § 23 f.

Erhvervsstyrelsen har lagt vægt på, at direktørkontrakter i sig selv ikke udgør tilstrækkelig dokumentation for at du udøver den faktiske ledelse i Selskaberne. Erhvervsstyrelsen bemærker i den forbindelse, at der er uoverensstemmelse mellem direktørkontrakterne og den fremsendte lønseddel. Det fremgår således af den pågældende direktørkontrakt at du tiltræder som direktør den 22. september

2023, mens den fremlagte lønseddel dækker over lønperioden fra den 1. september 2023 til den 30. september 2023.

Erhvervsstyrelsen har endvidere lagt vægt på, at du i de fremsendte e-mailkorrespondancer ikke fremstår som Selskabernes direktør.

Slutteligt har Erhvervsstyrelsen lagt vægt på, at der er uoverensstemmelse mellem de oplysninger du har givet vedrørende aktiviteterne i FF ApS, idet Erhvervsstyrelsen løbende har modtaget anmeldelser fra selskabet.

Erhvervsstyrelsen er på denne baggrund i tvivl om hvorvidt du udøver eller vil udøve den faktiske ledelse i Selskaberne.

Da Erhvervsstyrelsen er i tvivl om hvorvidt du vil udøve den faktiske ledelse i Selskaberne, har styrelsen dags dato truffet afgørelse om at afvise at registrere en af ledelsesændringen i Selskaberne, jf. selskabslovens § 23 f.”

I klageskrivelsen af 11. december 2023 hedder det:

”Østre Landsret pålagde den 22. september 2020 AA en konkurskarantæne, som havde virkning i perioden fra den 22. september 2020 til og med den 21. september 2023.

Konkurskarantænen er udløbet, jf. bilag 1.

Erhvervsstyrelsens meddelte som nævnt den 20. november [2023] AA afslag på afvisning af registreringen af ændringen af ledelsen.

Som begrundelsen for afslaget anførte Erhvervsstyrelsen følgende:

Hvis du ønskede at indsende den dokumentation, som Erhvervsstyrelsen anmodede om, skulle dokumentationen være modtaget senest den 7. november 2023. Skete dette ikke, ville styrelsen træffe afgørelse på det foreliggende grundlag.

Erhvervsstyrelsen har ikke modtaget tilstrækkelig dokumentation for, at du skal udøve den faktisk ledelse, hvorfor styrelsen har afvist at registrere din anmeldelse, jf. selskabslovens § 23 f.

Erhvervsstyrelsen har lagt vægt på, at direktørkontrakter i sig selv ikke udgør tilstrækkelig dokumentation for at du udøver den faktiske ledelse i Selskaberne. Erhvervsstyrelsen bemærker i den forbindelse, at der er uoverensstemmelse mellem direktørkontrakterne og den fremsendte lønseddel. Det fremgår således af den pågældende direktørkontrakt at du tiltræder som direktør den 22. september 2023, mens den fremlagte lønseddel dækker over lønperioden fra den 1. september 2023 til den 30. september 2023.

Erhvervsstyrelsen har endvidere lagt vægt på, at du i de fremsendte e-mailkorrespondancer ikke fremstår som Selskabernes direktør. Slutteligt

har Erhvervsstyrelsen lagt vægt på, at der er uoverensstemmelse mellem de oplysninger du har givet vedrørende aktiviteterne i FF ApS, idet Erhvervsstyrelsen løbende har modtaget anmeldelser fra selskabet.

Erhvervsstyrelsen er på denne baggrund i tvivl om hvorvidt du udøver eller vil udøve den faktiske ledelse i Selskaberne. Da Erhvervsstyrelsen er i tvivl om hvorvidt du vil udøve den faktiske ledelse i Selskaberne, har styrelsen dags dato truffet afgørelse om at afvise at registrere anmeldelsen af ledelsesændringen i Selskaberne, jf. selskabslovens § 23 f.

Sagsfremstilling og retlig grundlag

FF ApS er et selskab, der lever af at leverer juridiske ydelser indenfor primært erhvervsret. Selskabet blev stiftet den 12. december 2019 og blev stiftet af AA.

Det fremgår af selskabslovens § 23 f, at 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.

Det fremgår af Karnovs note til § 23 f, note 163, at dette kan ske, hvis der er tvivl om, hvorvidt personerne faktisk udøver ledelsen, i overensstemmelse med § 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.

Det fremgår af selskabslovens § 112, stk. 2, at medlemmer af et kapitalselskabs ledelse, som registreres efter § 10, skal være personer, som faktisk fungerer som ledelsesmedlemmer, jf. kapitel 7. Ifølge noten til § 112, stk. 2 medfører dette ikke, at det er personerne selv, der skal udføre samtlige opgaver, idet bestemmelserne i §§ 115-119 er formuleret således, at ledelsen skal »sikre« eller »påse« overholdelsen af forskellige forhold.

Afsluttende bemærkninger

Det gøres gældende, at AA udøver den faktiske ledelse af virksomheden FF ApS, og at dette er godtgjort ved fremsendelse af dokumentationen.

Efter min opfattelse har Erhvervsstyrelsen foretaget en meget streng fortolkning af selskabslovens krav til udøvelse af den faktiske ledelse af virksomheden Legal DK. AA har udført en lang række opgaver for selskabet løbende, og har derfor udgjort den reelle ledelse.”

I supplerende skrivelse af 2. januar 2024 har klagers advokat anført blandt andet:

”Jeg vedhæfter en række bilag, der understøtter, at min klient AA udgjorde den reelle og faktiske ledelse. Bilagene viser uddelegering af arbejde, sagsbehandling og håndtering af administrative opgaver blandt andet håndtering af diverse faktura og øvrige krav som virksomheden havde.

Jeg skal henvise til mit brev af 11. december 2023 og sammenholde brevet med dokumentationen.

Bemærk blandt andet, at min klient skriver ”new case” til medarbejdere i virksomheden, hvilket er et udtryk for ledelsesarbejde.

Ved e-mail af 28. november 2023 skrev min klient til en medarbejder RR ”ny sag mere”.

Der kan også henvises til en anden e-mail af 29. november, hvor min klient ikke er på kontoret, men henviser til at SS i hans fravær er på sagen.

Herudover ledte min klient efter kontor til selskabet og korrespondere med ejendomsmægler. Dette må også ses som et klart udtryk for at min klient udgjorde ledelsen.

Det forhold, at min klient benytter titlen chefrådgiver var et udtryk overfor klienterne.”

I Erhvervsstyrelsens udtalelse af 9. februar 2024 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 udøver 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. forslagets § 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 f

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, jf. selskabslovens § 23 f.

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

”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.”

Selskabslovens § 23 g

Efter selskabslovens § 23 g, stk. 1, kan anmeldelser, der modtages i Erhvervsstyrelsen, afgøres ved digital straksafgørelse eller udtages til manuel sagsbehandling.

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 lovbemærkningerne til § 112, stk. 2, 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.”

Det påhviler således ledelsen at sikre eller påse, at selskabslovens forpligtelser overholdes.

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 til klagen

Advokat BB har påklaget Erhvervsstyrelsens afgørelse af 20. november 2023, hvor Erhvervsstyrelsen afviste at registrere AA som ny direktør i Selskaberne, fordi det ikke i tilstrækkelig grad var dokumenteret overfor Erhvervsstyrelsen, at AA skulle udøve den faktiske ledelse af Selskaberne.

I klagen gør advokat BB gældende, at AA udøver den faktiske ledelse af selskabet FF ApS, og at dette er godtgjort ved fremsendelse af dokumentation.

Til støtte for klagen anføres det, at AA løbende har udført en lang række opgaver for FF ApS, og derfor har udgjort den faktiske ledelse.

Endvidere henviser advokat BB til at ledelsesmedlemmer ifølge Karnovs note til selskabslovens § 112, stk. 2, ikke selv skal udføre samtlige opgaver, idet bestemmelserne i selskabslovens §§ 115-119 er formuleret således, at ledelsen skal »sikre« eller »påse« overholdelsen af forskellige forhold.

Erhvervsstyrelsen bemærker indledningsvist, at Erhvervsstyrelsen i medfør af selskabslovens § 23 f kan afvise at registrere en person, såfremt Erhvervsstyrelsen er i tvivl om, hvorvidt vedkommende udøver faktisk ledelse. Erhvervsstyrelsen bemærker således, at det ikke er et krav, at Erhvervsstyrelsen dokumenterer, at en person ikke udøver faktisk ledelse for at nægte registrering.

Erhvervsstyrelsen bemærker endvidere, at de i høringsskrivelse af 9. oktober 2023 (*Bilag 9*) anførte eksempler på, hvad der kan indgå som dokumentation, ikke er en udtømmende liste, og at vurderingen af, hvorvidt en person udøver faktisk ledelse altid vil være en konkret vurdering efter selskabslovens § 23 b, stk. 1, jf. § 23 f.

Erhvervsstyrelsen bemærker, at klagers påstand om, at AA løbende har udført en lang række opgaver for selskabet FF ApS står i uoverensstemmelse med AAs udtalelser under høringsforløbet. Således har AA anført, at der kun kan fremsendes dokumentation, der vedrører selskabet CC ApS, da der ikke er drift og indtjening i de tre andre selskaber (*Bilag 12*).

Erhvervsstyrelsen bemærker endvidere, at oplysningen om, at der ikke er aktivitet og indtjening i FF ApS ligeledes er i uoverensstemmelse med, at Erhvervsstyrelsen mellem den 30. november 2022 og den 12. oktober 2023 løbende har modtaget anmeldelser i Erhvervsstyrelsen systemer, foretaget af FF ApS som partsrepræsentant for andre selskaber.

Erhvervsstyrelsen er blandt andet på baggrund af de uoverensstemmende udtalelser vedr. aktiviteterne i FF ApS i tvivl om, hvorvidt AA ville udøve den faktiske ledelse i selskabet.

Erhvervsstyrelsen bemærker endvidere at hhv. AA og advokat PP i *Bilag 29*, *Bilag 30*, *Bilag 32*, *Bilag 33* og *Bilag 34* repræsenterede virksomheden FF ApS, [adresse 1]. Hertil bemærker Erhvervsstyrelsen, at den i de respektive e-mail anførte adresse på daværende tidspunkt, var hjemstedsadresse for FF ApS. I sin e-mail til Erhvervsstyrelsen af 18. oktober 2023 (*Bilag 28*) anførte AA, at "FF ApS" var binavn til CC ApS. Hertil bemærker Erhvervsstyrelsen, at det retlige binavn til CC ApS var "FF ApS". På baggrund af ovenstående finder Erhvervsstyrelsen det uklart om bilagene vedrørte FF ApS eller CC ApS.

Erhvervsstyrelsen har med anmeldelserne af den 22. september 2023 modtaget generalforsamlingsreferater.

Erhvervsstyrelsen bemærker i den forbindelse, at det forhold, at der har været afholdt en generalforsamling, hvor der blev valgt en ny direktør, ikke i sig selv dokumenterer, hvorvidt direktøren vil udøve den faktiske ledelse.

Erhvervsstyrelsen har som dokumentation for AAs faktiske ledelse af Selskaberne yderligere modtaget direktørkontrakter (*Bilag 13*, *Bilag 19*, *Bilag 20* og *Bilag 21*).

Erhvervsstyrelsen skal hertil bemærke, at direktørkontrakter og generalforsamlingsprotokollater kan indgå i styrelsens samlede vurdering af, hvorvidt en person vil udøve den faktiske ledelse i et kapitalselskab. Til at underbygge dokumentationen for faktisk ledelse kan disse eksempelvis vurderes i samspil med dokumentation for at vedkommende handler på selskabets vegne, dokumentation for at der er sket en overdragelse af selskabsdokumenterne eller dokumentation for, at der løbende udbetales løn til vedkommende. Det forhold, at der er udarbejdet en direktørkontrakt samt at vedkommende blev valgt som direktør på en generalforsamling, udgør efter Erhvervsstyrelsens opfattelse ikke i sig selv dokumentation for, at den anmeldte ledelse vil udøve den faktiske ledelse.

I nærværende sag har Erhvervsstyrelsen endvidere modtaget en lønseddel udstedt fra CC ApS til AA (*Bilag 12*). Erhvervsstyrelsen bemærker i den forbindelse, at der er uoverensstemmelse mellem direktørkontrakterne og den fremsendte lønseddel. Det fremgår således af den pågældende direktørkontrakt at AA tiltræder som direktør den 22. september 2023, mens den fremlagte lønseddel dækker over lønperioden fra den 1. september 2023 til den 30. september 2023. Erhvervsstyrelsen er blandt andet på baggrund heraf i tvivl om rigtigheden af, at AA tiltrådte Selskabernes ledelse den 22. september 2023.

Erhvervsstyrelsen har som dokumentation for AAs faktiske ledelse yderligere modtaget en række e-mailkorrespondancer (*Bilag 16, Bilag 17, Bilag 18, Bilag 23, Bilag 24, Bilag 29, Bilag 30, Bilag 31, Bilag 32, Bilag 33 og Bilag 34*). Hertil bemærker Erhvervsstyrelsen, at AA i de fremsendte korrespondancer ikke fremstår som Selskabernes direktør, idet han underskriver sig som henholdsvis ”Chefrådgiver” og ”Concept Manager”.

Erhvervsstyrelsen bemærker, at det fremgår af Erhvervsstyrelsens kommunikation med AA (*Bilag 36 og Bilag 39*), at AA ikke har informeret medarbejdere og samarbejdspartnere om sin tiltrædelse som Selskabernes direktør. Erhvervsstyrelsen finder det undringsværdigt, at AA efter tiltrædelsen som direktør den 22. september 2023, ikke har informeret medarbejdere og samarbejdspartnere herom.

Ovenstående forhold har således samlet været medvirkende til at skabe tvivl om, hvem der udøvede den faktiske ledelse i Selskaberne, og Erhvervsstyrelsen fandt ikke, at der blev fremlagt tilstrækkelig dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse i Selskaberne. I medfør selskabslovens § 23 f., jf. § 112, stk. 2, traf Erhvervsstyrelsen derfor den 20. november 2023 afgørelse om at nægte at registrere AA som Selskabernes ledelse.

Indsendelse af yderligere dokumentation med klageskrift

Med sin klage til Erhvervsankenævnet har advokat BB fremsendt yderligere dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse i Selskaberne.

Erhvervsstyrelsen bemærker hertil, at disse dokumenter ikke er blevet indsendt under Erhvervsstyrelsens behandling af kontrolsagen, som dokumentation for, at AA ville udøve den faktiske ledelse af Selskaberne. Det er derfor Erhvervs-

styrelsens opfattelse, at de ikke kan tillægges en betydning ved Erhvervsankenævnets behandling af klagen over Erhvervsstyrelsens afgørelse af den 20. november 2023, da de ikke har indgået i sagerne.

Erhvervsstyrelsen bemærker i øvrigt, at e-mailen fra TT A/S sendt via UU ApS til AA er dateret til den 15. september 2023 og dermed før udløbet af AAs konkurskarantæne, hvilken vedkommende har oplyst, er udløbet den 22. september 2023 (*Bilag 27*).

Endvidere bemærker Erhvervsstyrelsen at størstedelen af den yderligere indsendte dokumentation er dateret efter den 20. november 2023, hvor Erhvervsstyrelsen har truffet afgørelse om at nægte at registrere AAs tiltrædelse som direktør i Selskaberne.

Mangelfuldt generalforsamlingsreferat

Erhvervsstyrelsen bemærker for en god ordens skyld, at Erhvervsstyrelsen ved yderligere gennemgang af sagerne, er blevet opmærksom på, at der er vedhæftet mangelfulde generalforsamlingsprotokollater (*Bilag 5, Bilag 6, Bilag 7 og Bilag 8*), idet det ikke fremgår af disse i hvilket selskab der er blevet afholdt en generalforsamling. Erhvervsstyrelsen bemærker, at dette er en materiel mangel, som styrelsen potentielt kunne have afvist indberetningerne på baggrund af.

Afsluttende bemærkninger

Erhvervsstyrelsen må på baggrund af ovenstående afvise advokat BBs påstand om, at der i forbindelse med Erhvervsstyrelsens behandling af kontrolsagen var fremsendt tilstrækkelig dokumentation for AAs faktiske ledelse af Selskaberne.

Det er derfor Erhvervsstyrelsens opfattelse, at Erhvervsstyrelsens afgørelser af den 20. november 2023 i sagerne X23-FS-10-RQ, X23-FS-11-DX, X23-FS-11-GU og X23-FS-11-MP bør fastholdes.

Tvangsopløsning

Erhvervsstyrelsen henleder afslutningsvis opmærksomheden på, at styrelsen den 20. november 2023 som følge af, at Selskaberne var uden en lovlig ledelse, anmodede Skifteretten om at opløse Selskaberne, jf. selskabslovens § 225, sammenholdt med § 226. Oversendelserne har sagsnumrene X23-FT-60-GV, X23-FT-60 GW, X23-FT-60-GT og X23-FT-60-GU (**Bilag 41, Bilag 42, Bilag 43 og Bilag 44**)."

Klagers advokat har i et yderligere indlæg af 8. marts 2024 anført:

"Det fastholdes, at AA udgjorde den faktiske ledelse i selskaberne, og at der ingen tvivl er herom, jf. selskabslovens § 23 modsætningsvist.

1. Erhvervsstyrelsen har anført, at de i høringsskrivelsen af 9. oktober 2023 anførte eksempler på, hvad der kan indgå som dokumentation, ikke er en ud-

tømmende liste, og at vurderingen af, hvorvidt en person udøver faktisk ledelse altid vil være en konkret vurdering efter selskabslovens § 23, b, jf. § 23 f.

Hertil bemærkes, at AA har fremlagt omfattende dokumentation, der påviser at han udgjorde den faktiske ledelse i selskaberne.

Det må derfor have formodningen imod sig, at AA ikke udøvede faktisk ledelse.

2. Erhvervsstyrelsen har endvidere anført, at oplysningerne om at AA udførte en lang en række opgaver for FF ApS, og at dette står i uoverensstemmelse med hans udtalelser under høringsforløbet.

Det bemærkes, at CC ApS var det selskab, hvorfra der blev bogført og økonomisk opgjort.

Der var dog et par enkelte sager, der blev sagsbehandlet igennem FF ApS, men dette var en fejl begået af juridiske konsulenter.

De anmeldelser som Erhvervsstyrelsen modtog vedrørende FF ApS var som følge af fejl begået af de juridiske konsulenter, der udførte opgaver.

Dette understøttes af CC ApS regnskab, idet indtjeningen kom primært fra en hjemmeside, der hed [hjemmeside 1].

FF ApS blev oprettet som binavn, idet selskabet ikke kunne opnå momsregistrering.

Der var desuden ingen driftsmæssig aktivitet i FF ApS. Dette kan ses i regnskaberne på virk.dk.

Det af Erhvervsstyrelsen anførte om, at AA og PP i deres e-mails havde anført adressen som hjemstedsadresse for FF ApS har intet at gøre med, hvorvidt AA udøvede faktisk ledelse i selskaberne (CC ApS, DD ApS, EE ApS og FF ApS).

Det forhold, at der i AAs e-mail af 18. oktober 2023 stod FF ApS og ikke FF ApS var en stavefejl.

Erhvervsstyrelsens tvivl om, hvorvidt der blev udøvet faktisk ledelse i selskaberne er efter min opfattelse uberettiget, når der henses til den omfattende dokumentation, der er i sagen, og den faktiske ledelse kan alene henføres til AA.

3. Det forhold, at der har været afholdt generalforsamlinger, og udarbejdet generalforsamlingsreferater understøtter, at AA udøvede faktisk ledelse.
4. Den udøvede faktiske ledelse understøttes endvidere af, at der også blev udarbejdet direktørkontrakter for AA.

Erhvervsstyrelsen lægger selv til grund, at direktørkontrakter og generalforsamlingsprotokollater indgå i styrelsens vurdering af, hvorvidt der blev udøvet faktisk ledelse, jf. side 8, 6. afsnit.

5. Erhvervsstyrelsen stiller sig uforstående overfor, at der i sagen blev udstedt en lønseddel fra CC ApS til AA, idet der var uoverensstemmelse mellem direktørkontrakterne og lønsedlen.

AA's bogholder udstedte en lønseddel for perioden fra den 1. september 2023 til den 30. september 2023, idet der ikke kunne udstedes lønsedler for en halv måned, men kun for en hel måned.

Han var derfor direktør fra den 22. september 2023. Der er intet bemærkelsesværdigt i, at lønsedlen er for perioden fra den 1. september til 30. september 2023.

6. Erhvervsstyrelsen har anført, at den efterfølgende indsendte dokumentation ikke var en del af kontrolsagen, og det kan derfor ikke tillægges en betydning ved Erhvervsankenævnet's behandling af Erhvervsstyrelsens afgørelse af 20. november 2023.

Efter min opfattelse bør Erhvervsankenævnet principalt vurdere den indsendte dokumentation med henblik på at træffe den materielt rigtige afgørelse.

Erhvervsankenævnet bør subsidiært hjemvise sagen til Erhvervsstyrelsen med henblik på en fornyet vurdering af sagen, idet dette følger af de forvaltningsretlige principper at rekursmyndigheden har hjemmel til at gøre dette.

Samlet set er det min opfattelse, at AA udøvede faktisk ledelse i selskaberne, og at der ingen tvivl er efterladt, når der henses til den samlede dokumentation i sagen"

Ankenævnet udtaler:

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. forslagets § 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.

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.

...

I tilfælde, hvor Erhvervsstyrelsen har en formodning om, at en person er blevet registreret som ledelsesmedlem uden vedkommendes viden og/eller ønske, vil det eksempelvis være tilstrækkeligt at kræve en simpel tilkendegivelse fra det registrerede ledelsesmedlem. I andre tilfælde, hvor den pågældende har accepteret at være stråmand, kan det være nødvendigt at kræve dokumentation for, at personen rent faktisk udøver ledelsen.

Erhvervsstyrelsen vil i forbindelse med registreringskontrollen kunne kræve dokumentation for, at en person er blevet udnævnt, f.eks. et generalforsamlingsprotokollat, når der er tale om bestyrelsesmedlemmer, som er valgt af generalforsamlingen, jf. lovens § 120, eller en direktørkontrakt.

...

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 registrering af et ledelsesmedlem alene kan nægtes, hvis det efter en konkret vurdering må formodes, at ledelsesmedlemmet vil blive/har været anvendt som stråmand.

Det fremgår ikke af Erhvervsstyrelsens afgørelse af 20. november 2023, om afvisning af at registrere AA som direktør i de omhandlede selskaber er baseret på en formodning hos styrelsen om, at han har været eller vil blive anvendt som stråmand.

Denne mangel ved den påklagede afgørelse vil normalvis føre til hjemvisning af sagen til fornyet behandling i Erhvervsstyrelsen. Da de omhandlede selskaber imidlertid efterfølgende er taget under konkursbehandling, finder ankenævnet, at det savner mening at hjemvise sagen til fornyet behandling i Erhvervsstyrelsen.

Ankenævnet ændrer herefter Erhvervsstyrelsens afgørelse med følgende bemærkninger: Erhvervsstyrelsen burde i afgørelsen af 20. november 2023 have anført udtrykkeligt, om styrelsen formodede, at AA havde været eller ville blive anvendt som stråmand i CC ApS og/eller DD ApS og/eller EE ApS og/eller FF ApS.