

Kendelse af 25. august 2009 (J.nr. 2009-0018747)

Afgift som følge af for sent indsendt årsrapport ikke eftergivet.

Årsregnskabsloven §§ 151 og 152.

Lars Holtug, Marianne Fog Jørgensen og Jan Uffe Rasmussen

Ved skrivelse af 16. februar 2009 har statsautoriseret revisor A på vegne af ledelsesmedlemmerne i K1 A/S og K2 A/S klaget over, at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen ved skrivelser af 13. februar 2009 har pålagt dem hver en afgift på 3.000 kr. for ikke rettidig indsendelse af årsrapporten for perioden 1. juli 2007 til 30. juni 2008 for K1 A/S samt en afgift hver på 3.000 kr. for ikke rettidig indsendelse af årsrapporten for perioden 1. juli 2007 til 30. juni 2008 for K2 A/S.

#### **Sagens omstændigheder:**

K1 A/S og K2 A/S har 1. juli til 30. juni som regnskabsperiode. Den 19. august 2008 fremsendte Erhvervs- og Selskabsstyrelsen en erindringsskrivelse om indsendelse af selskabernes årsrapport for perioden 1. juli 2007 til 30. juni 2008. Da selskabernes årsrapport 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 8. december 2008 en skrivelse til selskabernes ledelse på selskabernes registrerede adresser med påkrav om at modtage årsrapporten senest den 18. december 2008. Styrelsen meddelte samtidigt, at såfremt årsrapporten blev modtaget senere, ville hvert medlem af selskabets øverste ledelse blive pålagt en afgift for overskridelse af indsendelsesfristen i medfør af årsregnskabslovens §§ 150-152. Styrelsen meddelte endvidere, at såfremt årsrapporten ikke blev modtaget senest 5. januar 2009, ville styrelsen uden yderligere varsel anmode skifteretten om at tvangsopløse selskaberne, jf. årsregnskabslovens § 150, stk. 3. Da årsrapporterne stadig ikke var modtaget anmodede styrelsen den 5. februar 2009 Skifteretten i Horsens om at opløse selskabet under henvisning til aktieselskabslovens § 117, jf. § 118. Den 9. februar 2009 modtog styrelsen årsrapporterne, og ved skrivelser af 13. februar 2009 pålagde styrelsen under henvisning til årsregnskabslovens § 151, stk. 3, ledelsesmedlemmerne i selskaberne hver en afgift på 3.000 kr.

I klageskrivelse af 16. februar 2009 har statsautoriseret revisor A anført:

"...

Ledelsen i K1 A/S samt K2 A/S har modtaget opkrævning for afgift i forbindelse med overskridelse af indsendelsesfristen på 5 måneder. Ledelsen ønsker at anmode Erhvervs & Selskabsstyrelsen om fritagelse for denne afgift i henhold til årsregnskabslovens § 152 stk. 1, da vi som selskabets revisor kan godtgøre at årsregnskaberne var fremsendt til Erhvervs & Selskabsstyrelsen inden udløb af indsendelsesfristen.

Som omtalt i skrivelse af 09.02.2009 blev regnskaberne for ovenstående selskaber fremsendt pr. post til Erhvervs & Selskabsstyrelsen den 30.10.2008 (kopi brev med dokumentation er vedlagt). Endvidere er der supplerende vedlagt dokumentation fra Bs [revisionsselskab] interne logbog, der dokumenter datoen for indsendelse af regnskaberne.

Da vi som revisionsselskab årligt indsender mere end 600 regnskaber for vores kunder, og der aldrig tidligere er opstået en tilsvarende situation, mener vi alene at kunne tolke sagen som en postfejl. Vi anmoder således på det foreliggende grundlag, på vegne af ledelsen i K2 A/S samt K1 A/S, Erhvervs & Selskabsstyrelsen om fritagelse for den pålagte afgift."

I anledning af klagen har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen i redegørelse af 31. marts 2009 udtalt:

"...

#### Sagens retlige omstændigheder

Det fremgår af årsregnskabslovens § 8, stk. 2, 4. pkt., at hvert enkelt medlem af det øverste ledelsesorgan har ansvar for, at årsrapporten indsendes til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen inden for de i loven fastsatte frister.

Videre fremgår det af ÅRL § 138, stk.1, at virksomheder omfattet af regnskabsklasse B, C og D uden ugrundet ophold efter godkendelsen skal indsende den reviderede og godkendte årsrapport til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen, jf. § 3, stk. 1, og § 7. Årsrapporten skal være modtaget i styrelsen senest 5 måneder efter regnskabsårets afslutning.

Er årsrapport eller undtagelseserklæring ikke modtaget i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen, når fristen i § 138, stk. 1, 2. pkt., er udløbet, sender styrelsen et brev med påkrav til virksomhedens ledelse på virksomhedens adresse med anmodning om at indsende virksomhedens årsrapport eller undtagelseserklæring, jf. årsregnskabslovens § 150, stk. 1, 1. pkt.

I påkravsbrevet angives en frist på 8 hverdage fra brevets datering til indsendelse af årsrapport. Modtages årsrapporten eller undtagelseserklæringen i styrelsen inden udløbet af denne frist, foretager styrelsen ikke yderligere som følge af forsinkelsen, jf. årsregnskabslovens § 150, stk. 2.

Såfremt den angivne frist overskrides, fremgår det af ÅRL § 151, stk. 1-3, at ...[Erhvervs- og Selskabsstyrelsen pålægger hvert medlem af virksomhedens øverste ansvarlige ledelse henholdsvis hver filialbestyrer en afgift].

Under ganske særlige omstændigheder kan Erhvervs- og Selskabsstyrelsen helt eller delvis fritage et ledelsesmedlem eller en filialbestyrer for betaling af afgift efter § 151, hvis den pågældende kan godtgøre over for styrelsen, at han eller hun har søgt at fremme indsendelsen m.v., og at forsinkelsen derfor ikke kan lægges ham eller hende til last, jf. årsregnskabslovens § 152, stk. 1.

Det fritager ikke i sig selv det enkelte ledelsesmedlem for ansvar, at det ansvarspådragende forhold er begået af virksomhedens ansatte, rådgivere eller lignende, jf. årsregnskabslovens § 152, stk. 2.

Af bemærkningerne til ÅRL § 152, fremgår en række tilfælde, der ikke i sig selv berettiger til fritagelse for afgift. Eksempelvis fremgår:

”at årsrapporten er blevet forsinket ved fremsendelse med posten (medmindre der kan fremlægges dokumentation fra postvæsenet for, at forsinkelsen skyldes postvæsenets fejl, f.eks. poststrejke.”

Det fremgår endvidere af bemærkningerne, at fritagelsesmuligheden tænkes anvendt på, hvad der kan betegnes som ”ganske upåregnelige forhold”. Derudover er fritagelsesmuligheden generelt betinget af, at forholdet kan dokumenteres overfor styrelsen.

#### Styrelsens udtalelse

...

Årsregnskabslovens § 138, stk. 1, 2. pkt. nævner, at styrelsen skal modtage årsrapporten senest 5 måneder efter udløbet af regnskabsåret. Der er således ikke tale om en frist, der går på indsendelse, men på den faktiske modtagelse hos styrelsen. Det forhold, at årsrapporten indsendes til tiden er dermed ikke det samme som, at der også er tale om rettidig modtagelse.

Herudover sender styrelsen en kvittering der bekræfter modtagelsen af årsrapporten. Ledelsen har således mulighed for, at få bekræftet modtagelsen. Det forhold, at styrelsen først sender et påkravsbrev og dernæst et orienteringsskrivelse vedr. oversendelse til skifteretten, burde have fået selskabet ledelse til at reagere og således undersøge, hvorvidt styrelsen har modtaget årsrapporterne.

Ledelsen i de ovennævnte selskaber har efter det oplyste, intet foretaget sig for at følge op på, hvorvidt årsrapporten er modtaget rettidigt i styrelsen.

Styrelsen har i den foreliggende sag noteret sig, at baggrunden for den forsinkede indsendelse af årsrapporterne angives, at skyldes, at årsrapporterne er bortkommet ved fremsendelse med posten. Dette kan ikke begrunde afgiftsfritagelse, jævnfør de ovenfor citerede lovbemærkninger.

...”

I skrivelse af 16. april 2009 har statsautoriseret revisor A yderligere anført:

"...

**Kommentar til Erindringsbrev af 19. august 2008 samt Påkravsbrev af 8. december 2008**

Erindringsbrev af 19. August 2008 blev modtaget af Ledelsen i K1 A/S og K2 A/S. Brevet gav ikke ledelsen anledning til at fortage yderligere idet der ikke var tale om et rykkerbrev men alene en venlig erindring. Endvidere kan det bemærkes at årsrapporterne endnu ikke forelå på dette tidspunkt og ledelsen viste at revisorerne vil fremsende regnskaberne på vegne af K1 A/S og K2 A/S uden ugrundet ophold efter generalforsamlingen.

Det af Erhvervs og Selskabsstyrelsens påkravsbrev af 8. december 2008, er ifølge det oplyste fra K1 A/S aldrig modtaget, hvorfor bestyrelsen i K1 A/S samt K2 A/S ikke var bekendt med, at erhvervs og selskabsstyrelsen ikke havde modtaget årsrapporterne. Endvidere bør det bemærkes at bestyrelsen vidste at B [revisionselskab] havde fremsendt årsrapporterne uden ugrundet ophold efter generalforsamlingen 29. oktober 2008.

**Kommentar til Orienteringsbrev af 5. februar 2009**

Bestyrelsen modtager orienteringsskrivelse af 5. februar 2009 om oversendelse til skifteretten. Det er oplyst at først på dette tidspunkt bliver det ledelsen bekendt at Erhvervs- og Selskabsstyrelsen ikke har modtaget årsrapporterne for henholdsvis K1 A/S og K2 A/S. Ledelsen reagere straks og anmoder B om at sørger for at årsrapporten bliver fremsendt til Erhvervs og Selskabsstyrelsen, der referes til vort skrivelse af 9. februar 2009.

**Anmodning om fritagelse for afgift**

I brev af 16.02.2009 vedrørende anmodning om fritagelse for afgift har samvirkende revisorer redegjort for at have fremsendt årsrapporten pr. post 30. oktober 2008 endvidere er forsendelsen dokumenteret med udskrift fra interne logbog samt kopi af følgebrev. Korrespondance med Erhvervs og Selskabsstyrelsen er vedlagt i nærværende skrivelse.

Der foreligger ikke dokumentation fra postvæsenet for at forsinkelsen skyldes postvæsenets fejl, men vi mener forsat at kunne dokumentere ud fra vores interne logbog at vi har sendt årsrapporterne rettidigt og det er derfor forsat vores opfattelse at sagen beror på postfejl eller fejl i erhvervs- og selskabsstyrelsen.

Endvidere står det os uforstående at ledelsen i K1 A/S samt K2 A/S aldrig har modtaget Erhvervs og Selskabsstyrelsens påkravsbrev af 8. december 2008, idet modtagelsen af dette brev ville have kunnet forhindre ovenstående situation.

..."

Ved skrivelse af 5. maj 2009 har Erhvervs- og Selskabsstyrelsen bemærket:

"...

I statsautoriseret revisor As indlæg af 16. april 2009 til sagen præciseres det, at årsrapporterne er afsendt til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen den 30. oktober 2009, men aldrig modtaget i Erhvervs- og Selskabsstyrelsen, hvilket i henhold til A må bero på en fejl fra postvæsenets side. Det præciseres også, at påkravsbrevene af 8. december 2008 fra Erhvervs- og selskabsstyrelsen til begge ovennævnte selskaber ikke er modtaget af ledelsen i selskaberne. Styrelsen bemærker, at påkravsbrevene af 8. december 2008 sendes til virksomhedens ledelse på virksomhedens adresse, som styrelsen har registreret, jf. årsregnskabslovens § 150. Påkravsbrevene er tidligere medsendt som dokumentation til sagen. Styrelsen har ikke fået påkravsbrevene retur fra Postvæsenet.

Med mindre der kan fremskaffes dokumentation fra postvæsenet for, at forsinkelsen skyldes postvæsenets fejl, finder styrelsen ikke, at det er godtgjort, at der i denne sag foreligger de i årsregnskabslovens § 152, stk. 1 omhandlede ganske særlige omstændigheder.

..."

**Ankenævnet udtaler:**

Klagernes revisor har anført, at selskabernes årsrapporter blev fremsendt fra revisors kontor til Erhvervs- og Selskabsstyrelsen den 30. oktober 2008. Som dokumentation herfor er fremlagt revisors logbog.

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 årsrapporten er blevet forsinket ved fremsendelse med posten (medmindre der kan fremlægges dokumentation fra postvæsenet for, at forsinkelsen skyldes postvæsenets fejl, f.eks. poststrejke) ...”

Det er udokumenteret, at forsinkelsen skyldes fejl hos postvæsenet.

At selskabets ledelse har oplyst ikke at have modtaget Erhvervs- og Selskabsstyrelsens påkravsskrivelser af 8. december 2008 om indsendelse af selskabernes årsrapporter kan ikke i sig selv begrunde hel eller delvis fritagelse for betaling af afgift.

Da selskabernes ledelse endvidere ikke har reageret på styrelsens manglende fremsendelse af kvittering for årsrapporternes modtagelse, og da der ikke i øvrigt er anført sådanne særlige omstændigheder, som efter årsregnskabslovens § 152 kan danne grundlag for hel eller delvis eftergivelse af pålagte afgifter for ikke rettidig indsendelse af selskabernes årsrapport, tiltræder ankenævnet herefter de af Erhvervs- og Selskabsstyrelsen ved skrivelser af 13. februar 2009 pålagte afgifter.