

Vestre Landsret holdt den 13. marts 2009 kl. 13.00 møde på tingstedet i Viborg.

Som dommer fungerede landsdommer Erik P. Bentzen.

Som retssekretær fungerede **Medarbejder ved retten**

Der foretoges:

V.L. B-0398-09

**Kærende (Tidl. Sagsøgte)**

mod

**Indkærede ApS (Tidl. Sagsøger ApS)**

Fremlagte bilag:

Kæreskrift.

Brev af 18. februar 2009 fra Retten i Holstebro.

Udskrift af retsbogen for Retten i Holstebro (BS 2-197/2008).

Kæresvarskrift.

Sagens øvrige bilag var til stede.

Den 3. februar 2009 har Retten i Holstebro truffet afgørelse om, at byretssagens omkostninger ophæves. Sagen er behandlet efter reglerne i retsplejelovens kapital 39 om behandling af sager om mindre krav (småsager).

For landsretten har **Kærende** nedlagt påstand om, at der tilkendes **Kærende** sagsomkostninger for byretten efter landsrettens skøn.

**Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt, har påstået byrettens omkostningsafgørelse stadfæstet.

Landsdommerne Erik P. Bentzen, John Lundum og Regitze Brosbøl Lauridsen (kst.) har behandlet sagen.

Landsretten afsagde:

K E N D E L S E :

Det fremgår, at **Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt anlagde retssagen mod **Kærende** den 15. februar 2008. Påstanden i stævningen var, at **Kærende** skulle dømmes til at betale 16.686,05 kr. med nærmere angivne renter.

**Kærende** nedlagde i svarskriftet principalt påstand om frifindelse. I svarskriftet var endvidere følgende anført vedrørende påstandene:

"Subsidiær påstand:

Sagsøgers krav er modregnet i sagsøgtes selvstændige krav mod sagsøger som følge af mangler ved det udførte arbejde.

Der tages forbehold for ændring af påstanden, herunder udvidelse, efter afholdt syn og skøn."

Der blev herefter udmeldt syn og skøn efter **Kærendes** anmodning.

Efter gennemførelse af syns- og skønforretningen, men inden skønsmændens afgivelse af skønserklæring hævdede **Indkærede ApS**

**Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen

Hauschildt retssagen ved telefax af 24. oktober 2008. Hovedforhandling i sagen var berammet til 4. februar 2009. Efter en længere udveksling af processkrifter vedrørende spørgsmålet, om **Kærendes** subsidiære påstand og **Kærendes** forbehold om at ændre påstanden afskar **Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt fra at hæve retssagen i sin helhed, hævde byretten sagen den 3. februar 2009.

I retsbogen for den 3. februar 2009 står der bl.a. følgende:

"Sagen har været behandlet efter reglerne i Retsplejelovens kapitel 39 om behandling af sager og mindre krav, og sagsøgeren har hævet sagen inden udarbejdelse af syns- og skønsrapport, men efter afholdelse af syn og skøn samt inden sagens hovedforhandling.

På denne baggrund, og da retten ikke har modtaget oplysninger om de til syns- og skønsmanden betalte honorarer for det af denne udførte arbejde, og hvem af parterne, der eventuelt måtte have betalt dette honorar, besluttede retten af ophæve sagens omkostninger."

**Kærende** har til støtte for sin påstand bl.a. gjort følgende gældende:

Det standardiserede salær i småsagsprocessen dækker over advokatens deltagelse i hovedforhandlingen samt en passende forberedelse heraf, jf. Retsplejelovens § 408, stk. 1, jf. § 316.

Der skal således også tilkendes sagsomkostninger, hvis sagen bliver hævet fra sagsøgers side inden hovedforhandlingen.

Syns- og skønsmanden har først faktureret for det udførte arbejde den 12.02.2009.

Kærende skal ved sagsøgers hævelse af sagen under alle omstændigheder holdes skadesløs for omkostninger påløbet under sagen, herunder honorar til syns- og skønsmanden.

Den opgjorte påstand var ikke et reelt grundlag at opgøre sagens værdi på i relation til fastsættelsen af sagsomkostningerne.

Ophævelse af sagsomkostningerne kan ikke stå mål med sagsøges udgifter, herunder til advokatbistand.

Sagens kompleksitet, omfang og tidsmæssige udstrækning med processkrifter, kæremål, syn og skøn samt væsentlig korrespondance begrundet en særlig forhøjelse af salæret.

**Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt har til støtte for sin påstand bl.a. gjort følgende gældende:

Kærende har været bekendt med, at sagen har været behandlet under småsagsprocessen, jf. retsplejelovens kapitel 39.

Kærende har ikke kært rettens kendelse af 16. juni 2008 om, at sagen fortsat skulle behandles efter retsplejelovens kapitel 39.

Kærende må således selv afholde udgiften til egen advokat under sagens forberedelse.

Der kan alene tilkendes omkostninger til en part, når sagen har været genstand for hovedforhandling med deltagelse af advokat.

Kærende har ikke inden den af Retten i Holstebro fastsatte frist oplyst om evt. udgifter, som kærende har haft.

Landsrettens bemærkninger:

Syn og skøn er udmeldt efter **Kærendes** anmodning, og **Kærende** hæfter derfor for betalingen af skønsmandens honorarer i forhold til skønsmanden. Dette fremgår direkte af byrettens retsbog af 10. juni 2008. Uanset at udgiften til skønsmanden ikke var oplyst til byretten, finder landsretten, at **Kærende** ikke er afskåret fra under kæremålet at få taget stilling til, hvorvidt **Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt skal pålægges at betale sagsomkostninger til **Kærende** til dækning af udgifterne til syn og skøn.

Uanset **Kærendes** subsidiære påstand for byretten og forbeholdet om at ændre påstanden udgjorde stævningsbeløbet sagens værdi, da sagen blev hævet, idet **Kærende** ikke inden da havde ændret sin påstand.

Sagen er hævet efter gennemførelse af en syns- og skønsforretning, men inden udfærdigelse af den fortegnelse, der er omtalt i retsplejelovens § 406, stk. 5. I en sådan situation finder landsretten, at sagsomkostningerne skal fastsættes til inkassosalæret, jf. princippet i landsretspræsidenternes notat af 17. december 2007 pkt. 2.3, litra a.

Landsretten finder herefter, at det beløb, **Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt, skal betale i sagsomkostninger for byretten til **Kærende** skal fastsættes til 8.110,58 kr. Beløbet består af 2.450 kr.

til dækning af udgifter til advokat og 5.660,58 kr. til dækning af honorar til skønsmanden.

T h i b e s t e m m e s:

**Indkærede ApS** under konkurs v/kurator advokat Jørgen Hauschildt skal i sagsomkostninger for byretten til **Kærende** betale 8.110,58 kr.

Kæreaafgiften skal betales tilbage.

Kæremålets omkostninger ophæves.

Sagen sluttet.

Erik P. Bentzen