



UDSKRIFT
AF
ØSTRE LANDSRETS DOMBOG

D O M

Afsagt den 19. november 2013 af Østre Landsrets 2. afdeling
(landsdommerne Inge Neergaard Jessen, Kåre Mønsted og Betina Juul Heldmann (kst.)).

2. afd. nr. B-1717-12:

Norsk Tillitsmann ASA

(advokat Torben Bondrop)

mod

FS Finans III A/S

(tidligere Amagerbanken af 2011 A/S)

(advokat Jakob Rosing)

biint. Amagerbanken Aktieselskab under konkurs

(advokat Jørgen Holst v/advokat Mette Kundal Jensen)

Denne sag, der er anlagt ved Københavns Byret den 4. april 2012, er ved kendelse af 21. maj 2012 henvist til behandling ved Østre Landsret i medfør af retsplejelovens § 226, stk. 1 og 2.

Sagen drejer sig om, hvilke renteforpligtelser sagsøgte, FS Finans III A/S (tidligere Amagerbanken af 2011 A/S, herefter FS Finans III), påtog sig i forbindelse med, at FS Finans III som følge af Amagerbanken A/S' afvikling og konkurs overtog en del af et obligationslån fra Amagerbanken A/S efter reglerne i lov om finansiel stabilitet (Bankpakke III). Sagen drejer sig herunder navnlig om, hvorvidt FS Finans III kan anses for at være indtrådt i låneaftalen og af den grund er forpligtet over for sagsøgeren, Norsk Tillitsmann ASA (her-

efter Norsk Tillitsmann), til at betale renter af lånet i henhold til vilkårene i aftalen også efter overtagelsesdagen.

Norsk Tillitsmann har nedlagt principal påstand om, at FS Finans III skal betale 34.740.460,50 NOK med tillæg af den til enhver tid gældende procesrente af 13.834.225,04 NOK fra den 3. juni 2011, af 9.184.026,96 NOK fra den 23. august 2011 og af 11.722.208,50 NOK fra sagens anlæg, subsidiært at FS Finans III skal betale 28.595.254,50 NOK med tillæg af renter med den til enhver tid gældende procesrente af 13.834.225,04 NOK fra den 3. juni 2011, af 9.184.026,96 NOK fra den 23. august 2011 og af 5.577.002,50 NOK fra sagens anlæg, tertiært at FS Finans III skal betale 24.959.982 NOK med tillæg af renter med den til enhver tid gældende procesrente af 13.834.225,04 NOK fra den 3. juni 2011, af 9.184.026,96 NOK fra den 23. august 2011 og af 1.941.730 NOK fra sagens anlæg, mere tertiært at FS Finans III skal betale 18.771.728 NOK med tillæg af renter med den til enhver tid gældende procesrente af 13.834.225,04 NOK fra den 3. juni 2011 og af 4.937.502,96 NOK fra den 23. august 2011, mest tertiært at FS Finans III skal betale et mindre beløb end principalt påstået med tillæg af renter med den til enhver tid gældende procesrente af 13.834.225,04 NOK og af 9.184.026,96 NOK fra den 23. august 2011.

FS Finans III har nedlagt påstand om frifindelse.

Amagerbanken Aktieselskab under konkurs har som biintervenient tilsluttet sig FS Finans III' påstand.

Sagsfremstilling

Parterne har indgået procesaftale om, at sagen skal anlægges ved de danske domstole, og at sagen skal afgøres efter dansk ret.

Parterne er enige om de talmæssige opgørelser i sagen.

Norsk Tillitsmann fungerer som obligationsejerrepræsentant på vegne af en række obligationsejere og repræsenterer og handler på vegne af disse. Den 24. marts 2006 indgik Norsk Tillitsmann som såkaldt administrator en obligationslåneaftale med daværende Amagerbanken A/S vedrørende obligationsudstedelser med en samlet hovedstol på op til

2.000.000.000 NOK. Låneaftalen trådte i kraft den 29. marts 2006 med et aftalt forfaldstidspunkt for hele hovedstolen inklusive renter den 29. marts 2011.

Det fremgår af låneaftalen, at Amagerbanken A/S er "Låntager", mens Norsk Tillitsmann er "Lånets Administrator" og videre af vilkårene blandt andet:

"Renteberegningdato:	27. marts 2006 og derefter to bankdage før hver rentebetalingdato.
Rentebetalingdato:	29. marts, 29. juni, 29. september og 29. december hvert år. Såfremt rentebetalingdatoen ikke er en bankdag, udsættes rentebetalingdatoen til den næstfølgende bankdag. Hvis denne dag imidlertid falder i den følgende kalendermåned, flyttes rentebetalingdatoen til den første bankdag forud for den oprindelige dato.

...

2 Lånet

2.1 Låntager har besluttet at udstede en serie obligationer til et maksimalt beløb af NOK 2.000.000.000 (to milliarder norske kroner), heri omtalt som "Lånet". Lånet kan bestå af en eller flere trancher udstedt på forskellige udstedelsesdage. Første tranche vil være på NOK 600.000.000 (seks hundrede millioner norske kroner).

Låntager kan med skriftlig accept fra Lånets Administrator beslutte at forøge Lånet. Obligationsejerne skal informeres om en sådan forøgelse via Værdipaper-depotservice. Børsen skal informeres, hvis Lånet børsnoteres.

Lånet er en åben udstedelse fra og med 29. marts 2006 og afsluttes senest 5 bankdage før 29. marts 2011.

Obligationerne vil have en pålydende værdi på NOK 500.000 pr. stk. og være sideordnede.

...

Lånets løbetid er fra og med 29. marts 2006 til 29. marts 2011.

Nettoprovenuet fra Lånet vil blive anvendt til Låntagers almindelige finansiering.

...

5 Lånets Administrators funktioner, pligter og hæftelse

5.1 Lånets Administrator skal i henhold til denne Låneaftale og i overensstemmelse med love og regler varetage Obligationsejernes interesser og rettigheder over for Låntager, bl.a.:

...

efterse at betaling af renter og hovedstol sker til tiden og korrekt,

...

9 Renter og renteberegning

9.1 Der påløber renter fra og med 29. marts 2006, baseret på NIBOR plus 0,16 procentpoints. Rentesatsen fastlægges på første renteberegningsdato. Såfremt NIBOR ikke er til rådighed, fastlægges rentesatsen ud fra NIBOR referencebankerne plus 0,16 procentpoints.

Rentesatsen fastlægges på ny i overensstemmelse med stk. 9.2.

Renten betales bagud på hver rentebetalingsdato, idet første rentebetalingsdato falder i juni 2006.

...

11 Renter i tilfælde af forsinket betaling

11.1 Såfremt betaling af renter eller hovedstol ikke sker på den pågældende rentebetalingsdato, tillægges der rente til det udestående beløb fra rentebetalingsdatoen med en rentesats, der svarer til rentesatsen i paragraf 9 plus 5,00 procentpoints.

11.2 De udestående beløb tillægges rente som nævnt ovenfor, indtil betaling foretages, uanset om Lånet erklæres at være misligholdt i overensstemmelse med paragraf 15.1 (a), jfr. paragrafferne 15.2 – 15.4.

...

15 Misligholdelsesbegivenheder

15.1 Lånet anses for at være misligholdt, såfremt en af følgende begivenheder indtræffer:

...

(d) Låntager går frivilligt eller ufrivilligt konkurs, træder i likvidation eller opløses, eller bliver insolvent eller der indtræffer en anden begivenhed, som er på linje hermed, og som har lignende virkning, eller en betydelig del af Låntagers aktiver beslaglægges, konfiskeres eller gøres til genstand for en udlægsforretning, eller

...

15.2 Såfremt en eller flere af de i paragraf 15.1 nævnte omstændigheder indtræffer og fortsætter, kan Lånets Administrator for at beskytte Obligationsejernes interesser erklære, at hele det resterende lån inklusive påløbne renter og udgifter er misligholdt og dermed forfalder til betaling. På vegne af Obligationsejerne kan Lånets Administrator efter eget valg foretage enhver foranstaltning, som er påkrævet for at inddrive det resterende lån.

...

”

Den 4. februar 2011 besluttede ledelsen af Amagerbanken A/S at lade banken afvikle af Finansiell Stabilitet A/S. Amagerbanken A/S indgik i den forbindelse den 6. februar 2011 en betinget overdragelsesaftale med Finansiell Stabilitet A/S. Følgende fremgår blandt andet af denne aftale:

”

1. Baggrund

- 1.1 Banken har den 4. februar 2011 modtaget en frist fra Finanstilsynet for opfyldelsen af kapitalkravene i medfør af § 225, stk. 1, i FIL (som defineret i punkt 2).
- 1.2 Banken har på en ekstraordinær generalforsamling afholdt den 10. november 2010 besluttet ikke at tilkendegive nogen holdning til eventuel afviklingsform, herunder til at benytte afviklingsordningen i medfør af kapitel 4 b i LFS (som defineret i punkt 2).
- 1.3 Bankens bestyrelse har den 4. februar 2011 efter modtagelsen af fristen nævnt i punkt 1.1 meddelt Finansiell Stabilitet, at Banken ikke kan opfylde kapitalkravene inden udløbet af Finanstilsynets frist, og at Banken ønsker at lade sig afvikle af Finansiell Stabilitet efter reglerne i kapitel 4 b i LFS.
- 1.4 Banken og Finansiell Stabilitet har derfor indgået denne betingede overdragelsesaftale, hvor Banken overdrager samtlige sine aktiver og en del af sine passiver til Datterselskabet (som defineret i punkt 2).

...

3. OVERDRAGELSE

3.1 Overdragelse til Datterselskabet

Overdragelsen af Virksomheden sker til Datterselskabet. Finansiell Stabilitet meddeler de fornødne oplysninger om Datterselskabet.

Datterselskabet overtager Virksomheden med de overdragne aktiver og de overtagne gældsposter og øvrige forpligtelser, således som den/de er og forefindes pr. Overtagelsesdagen og uden ansvar for Banken.

3.2 Overtagelsesdag

Overdragelsen sker på Afviklingstidspunktet med virkning pr. den 6. februar 2011 kl. 00.01 ("Overtagelsesdagen"), forudsat at betingelserne i punkt 14 nedenfor opfyldes. Såfremt betingelserne opfyldes, bærer Datterselskabet risikoen for Virksomheden fra Overtagelsesdagen.

...

7.3 Øvrige aftaler og kontrakter

Datterselskabet overtager og indtræder som udgangspunkt i de af Banken i øvrigt indgåede vedvarende aftaler og andre ikke endeligt afviklede gensidigt bebyrdende kontrakter, herunder, men ikke udelukkende, (i) leje- og leasingkontrakter, (ii) samarbejdsaftaler, (iii) tilslutningsaftaler, (iv) aftaler med brancheforeninger, (v) edb-central aftaler, (vi) IT-aftaler, (vii) service- og vedligeholdelsesaftaler, (viii) forsikringer, (ix) fastnet-, mobil- og telefaxabonnementer, internetabonnementer samt tilhørende telefon- og faxnumre, samt (x) aftaler vedrørende benzinkort og andre betalings- og kreditkort. I det omfang Datterselskabet vurderer, at en aftale ikke udgør et aktiv for Banken pr. Overtagelsesdagen, kan Datterselskabet dog vælge ikke at overtage og indtræde i en sådan aftale.

...

9. FORELØBIG OVERDRAGELSESSUM OG DENS BERIGTIGELSE

9.1 Foreløbig Overdragelsessum

Den foreløbige overdragelsessum for Bankens aktiver i henhold til LFS § 16 g, stk. 2 og 3, er på baggrund af beregninger foretaget af Finansiell Stabilitet fastsat til DKK 18.540.000.000, skriver danske kroner atten milliarder femhundrede og fyre millioner (den "Foreløbige Overdragelsessum"), og er specificeret på de enkelte overtagne aktiver i den som Bilag 9.1 vedhæftede foreløbige overtagelsesbalance pr. Overtagelsesdagen. Den Foreløbige Overdragelsessum er opgjort i medfør af LFS § 16 g, stk. 3.

9.2 Den Foreløbige Overdragelsessums berigtigelse

Den Foreløbige Overdragelsessum berigtiges således:

- a) Datterselskabet overtager de i henhold til punkt 10 nedenfor angivne ikke-efterstillede gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen, jf. LFS § 16 g, stk. 4 og 5, svarende til DKK 15.190.000.000.
- b) Datterselskabet får en skyldig mellemregning til Banken i henhold til LFS § 16 g, stk. 4 og stk. 6 og 7, på DKK 3.350.000.000 ("Mellemregningen"). Mellemregningens størrelse er fastsat af værdiansættelsesrådet i afviklings-

afdelingen i Garantifonden for Indskydere og Investorer, jf. Garantifondsloven § 5, stk. 7. Mellemlregningen anvendes til efterregulering af den Foreløbige Overdragelsessum, jf. punkt 11.3.

De i henhold til punkt 10 overtagne gældsposter og øvrige forpligtelser og Mellemlregningen optages i den foreløbige overtagelsesbalance.

10 GÆLDSPOSTER OG ANDRE FORPLIGTELSE

Datterselskabet overtager følgende af Bankens gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen med de beløb, som fremgår af den som Bilag 9.1 vedhæftede foreløbige overtagelsesbalance:

...

10.3 Øvrige gældsposter m.v.

Datterselskabet overtager Bankens øvrige gældsposter og forpligtelser pr. Overtagelsesdagen, som i Bankens konkursbo skulle dækkes som simple krav i henhold til Konkurslovens § 97, idet overdragelsen heraf dog kun omfatter den forholdsmæssige andel svarende til 58,8 % af den enkelte gældspost eller forpligtelse, som er nødvendig til berigtigelse af den Foreløbige Overdragelsessum for aktiverne, ud over den berigtigelse, som finder sted ved Datterselskabets overtagelse af gældsposter og forpligtelser i henhold til punkt 10.1 og 10.2 ovenfor og Mellemlregningen.

De med en forholdsmæssig andel overtagne gældsposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen omfatter således ikke Bankens efterstillede kapital (inklusive renter heraf), jf. FIL § 132 og § 136, som efterlades tilbage i Banken sammen med den ikke-overtagne forholdsmæssige andel af de nævnte gældsposter og øvrige forpligtelser sammen med renterne af denne ikke-overtagne andel heraf.

De med en forholdsmæssig andel overtagne gældsposter og andre forpligtelser pr. Overtagelsesdagen omfatter således samtlige andre gældsposter og forpligtelser end den efterstillede kapital (inklusive renter) og de af punkt 10.1 og 10.2 omfattede gældsposter og forpligtelser, og omfatter således, men ikke udelukkende, en forholdsmæssig andel af samtlige Bankens indlån samt al Bankens gæld til kreditinstitutter og centralbanker og i henhold til udstedte obligationer, aktuelle skatteforpligtelser, midlertidigt overtagne forpligtelser, periodeafgræsningsposter, hensættelser, erstatnings- og omstødelseskrav mod banken og andre eventualforpligtelser, herunder erstatningskrav fra medkontrahenter i henhold til vedvarende kontrakter og andre ikke endeligt afviklede gensidigt bebyrdende kontrakter, som ikke overtages af Datterselskabet i henhold til punkt 7 ovenfor.

De med en forholdsmæssig andel overtagne gældsposter og andre forpligtelser omfatter tillige de af Banken afgivne garantier, herunder, men ikke udelukkende, Finansgarantier, tabsgarantier, konverteringsgarantier og emissionsgarantier.

10.5 Proklama

Straks efter Afviklingstidspunktet anmelder Datterselskabet til Finansiell Stabilitet en bekendtgørelse (proklama) i henhold til LFS § 16 h med henblik på at indkalde eventuelle yderligere krav til medtagelse i den endelige overtagelsesbalance, jf. punkt 11.2, og til berigtigelse af den Endelige Overdragelsessum, jf. punkt 11.3.

...

11. ENDELIG OVERDRAGELSESSUM OG DENS BERIGTIGELSE

...

11.2 Endelig overtagelsesbalance

Når de overtagne aktivers værdi og dermed den Endelige Overdragelsessum er endeligt fastsat af de to af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer udpegede revisorer eller af retten, og 3 måneders proklamaet i henhold til LFS § 16 h er udløbet, udarbejder Parterne en endelig overtagelsesbalance pr. Overtagelsesdagen, hvori aktiverne optages med deres endelige værdi, og hvori de overtagne gældsposter og øvrige forpligtelser optages med de på dette tidspunkt kendte beløb (inklusive renter indtil Overtagelsesdagen), herunder rettidigt anmeldte yderligere krav.

11.3 Regulering af den Foreløbige Overdragelsessum

Såfremt den endelige overtagelsesbalance viser, at den Endelige Overdragelsessum for aktiverne er højere end summen af Mellemløbet og de endeligt opgjorte gældsposter og øvrige forpligtelser (inklusive renter indtil Overtagelsesdagen), forhøjes den forholdsmæssige andel på 58,8 %, hvormed gældsposter og øvrige forpligtelser overtages i henhold til punkt 10.3, således at det overskydende beløb og Mellemløbet udlignes til nul.

I det omfang den Endelige Overdragelsessum for aktiverne er lavere end summen af Mellemløbet og de endeligt opgjorte gældsposter og øvrige forpligtelser i henhold til den endelige overtagelsesbalance, reduceres Mellemløbet og restsaldoen udlignes til nul ved den hertil fornødne forhøjelse af den forholdsmæssige andel på 58,8 %, hvormed gældsposter og øvrige forpligtelser overtages i henhold til punkt 10.3.

Den Endelige Overdragelsessum for aktiverne berigtiges således fuldt ud ved overtagelse af gældsposter og øvrige forpligtelser.

...

12. REGULERING AF DEN ENDELIGE OVERDRAGELSESSUM

...

12.2 Earn-out

Den endelige overdragelsessum forhøjes med et eventuelt nettoverskud hos Datterselskabet efter vidercoverdragelse eller likvidation af Datterselskabet, jf LFS § 16 g, stk. 12.

...

17 OPLYSNINGER OG FORTSAT BISTAND

Banken skal til Finansiell Stabilitet og Datterselskabet tilvejebringe de dokumenter og oplysninger, der er nødvendige til gennemførelse af overdragelsen, herunder de dokumenter og oplysninger, der følger af FIL § 245 a og lovgivningen i øvrigt.

Banken er endvidere forpligtet til at bistå Datterselskabet i forbindelse med overdragelsen af de overtagne aktiver, passiver, medarbejdere, kontrakter, aftaler mv. til Datterselskabet, herunder ved udstedelse af fuldmagt til Datterselskabet eller dets repræsentanter. I det omfang tredjemand samtykke kræves for at Datterselskabet kan indtræde i Bankens sted forestår Datterselskabet indhentelse af sådant samtykke. Banken er forpligtet til i fornødent omfang at bistå Datterselskabet hermed. Kan et samtykke ikke opnås fra tredjemand optages der forhandling mellem Parterne med henblik på at finde en løsning, der giver Datterselskabet de rettigheder og fordele, som Datterselskabet ville have fået, såfremt tredjemand havde givet sit samtykke til overdragelsen. Såfremt Banken måtte modtage betalinger, der rettelig tilkommer Datterselskabet i henhold til denne Aftale, er Banken pligtig straks at afregne sådanne beløb til Datterselskabet.

...

18.4 Kontakt til långivere og øvrige finansielle modparter

Banken skal i samråd med Datterselskabet tage kontakt til Bankens funding långivere og øvrige finansielle modparter med henblik på orientering om Aftalens indgåelse snarest muligt efter Afviklingstidspunktet.

18.5 Orientering

Banken er forpligtet til skriftligt at orientere Finansiell Stabilitet, såfremt der af tredjemand rejses krav mod Banken, der ikke er medtaget i overtagelsesbalancen, herunder krav, der anmeldes efter indrykket proklama, jf. LFS § 16 h.”

Amagerbanken A/S meddelte ved en selskabsmeddelelse af 6. februar 2011, at banken havde tabt egenkapitalen, og at der var indgået aftale med Finansiell Stabilitet A/S om afvikling efter bankpakke III, hvorved bankens aktiver og en del af bankens passiver blev overdraget til et nyt selskab under Finansiell Stabilitet A/S ved navn Amagerbanken af 2011 A/S (senere FS Finans III A/S under denne sag kaldet FS Finans III). Det fremgik blandt andet af meddelelsen, at der i forbindelse med overdragelsen var foretaget en værdis-

ansættelse af aktiverne af Finansiell Stabilitet A/S, og at det var en del af aftalen, at den fortsættende bank overtog ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdatoen for et beløb svarende til den i værdiansættelsen opgjorte værdi, hvilket svarede til en foreløbig dividende procent på 58,8.

Af en meddelelse udsendt af Finansiell Stabilitet A/S samme dag fremgik det blandt andet, at:

”Amagerbanken overdrager med virkning fra 6. februar 2011 samtlige sine aktiver til en nystiftet datterbank af Finansiell Stabilitet. Betalingen for aktiverne er foreløbigt fastsat til 15,2 mia. kr. svarende til ca. 59% af usikrede, ikke-efterstillede krav. Betalingen har form af, at datterbanken overtager forpligtelser for samme beløb fra Amagerbanken. Den endelige betaling fastsættes i løbet af 3 måneder af vurderingsmænd udpeget af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer. Hvis den endelige betaling overstiger den foreløbige, vil datterbanken overtage yderligere forpligtelser. For øjeblikket er der kendte forpligtelser på 13,2 mia. kr. som ikke overtages, heraf udgør efterstillede forpligtelser 2,6 mia. kr. og forpligtelser med individuel statsgaranti 5,6 mia. kr.

...

Bankens aktionærer må ansæ deres investering som tabt. Det samme gælder for ejerne af de efterstillede forpligtelser”

Amagerbanken A/S blev efterfølgende erklæret konkurs ved dekret afsagt den 7. februar 2011.

Parterne er enige om, at proklama blev offentliggjort den 8. februar 2011. I proklamaet er anført blandt andet følgende:

” Krav skal anmeldes inden 3 måneder efter bekendtgørelsen i Erhvervs- og Selskabsstyrelsens it-system den 8. februar 2011, d.v.s. inden den 8. maj 2011. Anmeldelse med fornøden dokumentation og med eventuelle renter opgjort pr. 6. februar 2011 skal sendes til

Amagerbanken af 2011 A/S”

Ved brev af 15. februar 2011 stilet til henholdsvis Amagerbanken A/S under konkurs og FS Finans III opsagde Norsk Tillitsmann obligationslånet til øjeblikkelig indfrielse med henvisning til, at Amagerbanken A/S' konkurs indebar en misligholdelse af låneaftalens punkt 15.1 (d), 15.2 og 15.4.

Ved efterfølgende brev af 21. februar 2011 anmeldte Norsk Tillitsmann over for FS Finans III et samlet krav opgjort pr. 6. februar 2011 på 1.263.920.000 NOK inklusiv renter på 3.920.000 NOK for perioden fra sidste rentebetaling den 29. december 2010 til den 7. februar 2011 med forbehold for anmeldelse af yderligere renter mv.

FS Finans III bekræftede ved brev af 7. marts 2011 modtagelsen af det anmeldte krav samt forbeholdet om anmeldelse af yderligere påløbne renter indtil betaling sker og betaling af omkostninger.

FS Finans III betalte med valør den 14. april 2011 det opgjorte dividendebeløb på 743.184.960 NOK svarende til 58,8 % af 1.263.920.000 NOK til Norsk Tillitsmann. Betalingen blev gennemført med følgende forbehold om tilbagesøgning:

"Betaling effektueres med forbehold for tilbagesøgning for det tilfælde, at det betalte beløb vedrører et krav som helt eller delvist afvises ved fordringsprøvelsen i Amagerbanken A/S under konkurs"

Norsk Tillitsmann meddelte umiddelbart herefter ved e-mail af 14. april 2011 blandt andet følgende:

"Vi har konstateret, at den betaling stor NOK 743.184.960 Amagerbanken af 2011 A/S foretog med valør den 14. april 2011 til Norsk Tillitsmann ASA er sket under forbehold om tilbagesøgning såfremt obligationsejernes krav ikke kan anerkendes af Amagerbanken af 2011 A/S.

Idet Norsk Tillitsmann ASA ikke kan indestå for obligationsejernes evne eller vilje til at foretage hel eller delvis tilbagebetaling af modtagne beløb, såfremt det efterfølgende måtte blive bindende afgjort, at obligationsejerne var berettiget til et mindre beløb end NOK 743.184.960, kan Norsk Tillitsmann ASA ikke på nuværende tidspunkt frigive de modtagne penge til obligationsejerne. Betaling anses derfor ikke for sket med frigørende virkning for Amagerbanken af 2011 A/S, og af samme grund påløber der fortsat rente (herunder morarente) på kravet mod Amagerbanken af 2011 A/S (inklusive de overførte NOK 743.184.960).

Rente på de overførte NOK 743.184.960 vil først ophøre med at påløbe på det tidspunkt, hvor forbeholdet om tilbagesøgning frafalder helt eller delvist overfor Norsk Tillitsmann ASA (således, at det kun kan gøres gældende overfor obligationsejerne), idet Norsk Tillitsmann ASA først på det tidspunkt vil kunne frigive pengene til obligationsejerne."

FS Finans III oplyste heroverfor ved e-mail af 15. april 2011, at FS Finans III ikke var bundet af låneaftalen.

Norsk Tillitsmann fastholdt ved e-mail af 16. april 2011, at FS Finans III ikke havde betalt med frigørende virkning og dermed ikke havde afbrudt rentepåløbet.

Ved brev af 2. maj 2011 anmeldte Norsk Tillitsmann over for FS Finans III krav om påløbne renter for perioden fra den 6. februar 2011 og frem til forcløbigt den 8. maj 2011.

Parterne korresponderede i den følgende tid yderligere om, hvorvidt FS Finans III havde betalt med frigørende virkning grundet tilbagesøgningsforbeholdet. Norsk Tillitsmann anførte i forbindelse hermed i e-mail af 30. maj 2011 blandt andet følgende:

”Jeg skal på denne baggrund venligst bede om snarest muligt at modtage Amagerbanken af 2011 A/S’ endelige stillingtagen til Norsk Tillitsmanns rentekrav således, at Norsk Tillitsmann eventuelt kan tage de nødvendige retslige skridt i den anledning. Jeg skal i den forbindelse venligst gøre opmærksom på, at Norsk Tillitsmann har placeret det modtagne ca. 743 mio. NOK på et aftaleindskud, som udløber den 31. maj, og en stillingtagen til i hvert fald spørgsmålet om opretholdelse af tilbagesøgningsforbeholdet inden det tidspunkt er derfor nødvendig.”

Den endelige værdiansættelse af aktiverne i henhold til lov om finansiel stabilitet § 16 g, stk. 9, blev fastlagt i værdiansættelsesrapport af 15. juni 2011 udarbejdet af revisionselskaberne Ernst & Young og Beierholm.

Korrigeret dividende procent blev herefter den 22. juni 2011 af revisionselskabet Grant Thornton opgjort til 84,4 %. Der blev i den forbindelse taget visse forbehold, idet der endnu ikke var afholdt fordringsprøvelse i konkursboet, og idet kurators undersøgelse af eventuelle omstødelige forhold ikke var tilendebragt.

Finansiel Stabilitet A/S orienterede på denne baggrund i meddelelse af 29. juni 2011 om, at dividende procenten var forhøjet fra 58,8 % til 84,4 %, men at det yderligere dividendebehold kun kunne udbetales i det omfang, at det ikke ville være i strid med de påstande som Garantifonden for Indskydere og Investorer måtte nedlægge i en sag om værdiansættelsen af aktiverne.

Den 4. juli 2011 afholdt kurator i konkursboet efter Amagerbanken A/S fordringsprøvelsesmøde, hvorved blandt andet det af Norsk Tillitsmann anmeldte krav blev godkendt. Kurator frafaldt på vegne FS Finans III dagen efter tilbagesøgningsforbeholdet.

I meddelelse af 7. juli 2011 fra Finansiell Stabilitet A/S blev det meddelt, at dividendeudbetalingen ultimo august 2011 kunne forhøjes fra 58,8 % til 66,1 %, da den af Garantifonden for Indskydere og Investorer anlagte retssag ikke var til hinder herfor

Finansiell Stabilitet A/S oplyste ved meddelelse af 28. september 2011, at Garantifonden for Indskydere og Investorer havde hævet retssagen om værdiansættelse af aktiverne, og at dividende af forhøjelsen fra 58,8 % til 84,4 % ville blive udbetalt senest den 3. oktober 2011.

FS Finans III udbetalte med valør den 30. september 2011 i alt yderligere 324.733.506,17 NOK i dividende til Norsk Tillitsmann. Beløbet blev opgjort som differencen mellem dividendebeløbene svarende til 323.563.520 NOK med tillæg af et rentebeløb efter renteloven på 1.169.986,17 NOK for perioden fra 6. august 2011 til den 30. september 2011.

Det er ubestridt, at rente efter renteloven af dividendekravet stort 743.184.960 NOK i perioden fra 21. marts 2011 til 14. april 2011 udgør 3.822.241,54 NOK, og at rente efter renteloven af dividendekravet stort 743.184.960 NOK i perioden fra 15. marts 2011 til 14. april 2011 udgør 4.819.348,03 NOK, og at rente efter renteloven af dividendekravet stort 743.184.960 NOK i perioden fra 7. marts 2011 til 14. april 2011 udgør 6.148.823,34 NOK, samt endelig, at rente efter renteloven af dividendekravet stort 743.184.960 NOK i perioden fra 7. februar 2011 til 14. april 2011 udgør 11.134.355,78 NOK.

Retsgrundlag

Lov om Finansiell stabilitet §§ 16 e – 16 h, der er placeret i lovens kapitel 4 b og som blev indsat ved lov nr. 721 af 25. juni 2010, er sålydende:

”§ 16 e. Finansiell Stabilitet A/S skal deltage i afviklingen af et nødlidende pengeinstitut, der har tilladelse som pengeinstitut efter § 7 i lov om finansiell virksomhed, hvis pengeinstituttet beslutter dette, og hvis Finanstilsynet efter den 30. september 2010 har fastsat en frist for pengeinstituttets opfyldelse af

kapitalkrav i medfør af § 225, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed, jf. §§ 16 f-16 i.

Stk. 2. Finansiell Stabilitet A/S medvirker til afvikling af et nødlidende pengeinstitut ved at stifte og kapitalisere et nyt datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S, der overtager det nødlidende pengeinstituts aktiver, jf. § 16 g, stk. 1, og en del af pengeinstituttets passiver, jf. § 16 g, stk. 4, 6 og 8. Datterselskabet skal overtage alle pengeinstituttets medarbejdere og kan overtage andre gensidigt bebyrdende kontrakter efter nærmere aftale med det nødlidende pengeinstitut. Datterselskabet tilføres aktiekapital og supplerende kapital fra Finansiell Stabilitet A/S, således at datterselskabet opfylder kapitalkravene i lov om finansiel virksomhed.

Stk. 3. Finansiell Stabilitet A/S kan tildele et datterselskab, jf. stk. 2, en likviditetsramme, således at datterselskabet kan finansiere overtagelsen af aktiverne fra det nødlidende pengeinstitut og opfylde kravene til likviditet i lov om finansiel virksomhed.

Stk. 4. Økonomi- og erhvervsministeren kan fastsætte nærmere regler for Finansiell Stabilitet A/S' opgaver i relation til dets datterselskaber og disses afvikling af nødlidende pengeinstitutter efter ordningen.

§ 16 f. Fastsætter Finanstilsynet en frist for opfyldelse af kapitalkrav i medfør af § 225, stk. 1, i lov om finansiel virksomhed, skal bestyrelsen i det nødlidende pengeinstitut, hurtigst muligt og inden 6 timer efter at pengeinstituttet er gjort bekendt med fristen, træffe beslutning om og meddele Finanstilsynet, om pengeinstituttet, hvis det ikke kan tilvejebringe den foreskrevne kapital inden for den af Finanstilsynet fastsatte frist, vil lade sig afvikle af Finansiell Stabilitet A/S efter afviklingsordningen i denne lov eller efter reglerne om ophør i kapitel 15 i lov om finansiel virksomhed.

Stk. 2. Såfremt det nødlidende pengeinstituts bestyrelse har truffet beslutning om at lade sig afvikle efter afviklingsordningen, jf. stk. 1, skal pengeinstituttet straks efter beslutningen tilvejebringe de nødvendige oversigter og oplysninger, der følger af § 245 a i lov om finansiel virksomhed.

Stk. 3. Pengeinstitutter, der har tilladelse som pengeinstitut efter § 7 i lov om finansiel virksomhed, skal på førstkommende generalforsamling efter den 30. september 2010 forelægge generalforsamlingen spørgsmålet om, hvorvidt generalforsamlingen ønsker at tilkendegive, om pengeinstituttet vil benytte afviklingsordningen i denne lov i situationer omfattet af stk. 1. Generalforsamlingens beslutning herom skal meddeles til Finansiell Stabilitet A/S straks efter generalforsamlingens afholdelse. Finansiell Stabilitet A/S offentliggør de modtagne oplysninger fra pengeinstitutterne på selskabets hjemmeside.

§ 16 g. Kan et nødlidende pengeinstitut ikke tilvejebringe den foreskrevne kapital inden for fristen fastsat af Finanstilsynet i medfør af § 225, stk. 1, i lov om Finansiell virksomhed, og beslutter pengeinstituttet at lade sig afvikle efter afviklingsordningen i denne lov, skal pengeinstituttet straks indgå betinget aftale med Finansiell Stabilitet A/S om overdragelse af pengeinstituttets aktiver m.v.

Stk. 2. Finansiell Stabilitet A/S og det nødlidende pengeinstituts bestyrelse skal aftale en foreløbig overdragelsessum for de overdragne aktiver m.v.

Stk. 3. Den foreløbige overdragelsessum opgøres til summen af den værdi, aktiverne forventeligt kan afhændes til pr. overdragelsesdatoen uden hensyn til goodwill og andre immaterielle værdier og med fradrag af omkostninger ved en afhændelse.

Stk. 4. Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab berigtiger den foreløbige overdragelsessum over for det nødlidende pengeinstitut ved at overtage ikkeefterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdatoen for et beløb svarende til aktivernes værdi som opgjort efter stk. 3. En del af beløbet tilbageholdes i form af en mellemregning, jf. stk. 6 og 7.

Stk. 5. Datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S overtager den enkelte simple kreditors krav mod pengeinstituttet, i det omfang det kan indeholdes i et eventuelt krav, som pengeinstituttet har mod indskyderen. Derudover overtager datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S en forholdsmæssig andel af den tilbageværende del af kravene mod det nødlidende pengeinstitut. Forpligtelser over for medarbejdere, som Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab overtager, overtages fuldt ud.

Stk. 6. Mellemregningen anvendes til at efterregulere købesummen, når denne er endeligt fastsat af revisorerne.

Stk. 7. Størrelsen af mellemregningen, jf. stk. 4, fastsættes af værdiansættelsesrådet i afviklingsafdelingen i Garantifonden for Indskydere og Investorer, jf. § 5, stk. 7, i lov om en garantifond for indskydere og investorer.

Stk. 8. Aktie-, garanti- og andelskapital og anden efterstillet kapital, jf. §§ 132 og 136 i lov om finansiell virksomhed, overtages ikke.

Stk. 9. Aktivernes værdi fastsættes endeligt ud fra principperne i stk. 3 af to revisorer udpeget af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer. Revisorernes værdiansættelse skal foreligge, hurtigst muligt efter at revisorerne er udpeget.

Stk. 10. Revisorernes værdiansættelse, jf. stk. 9, kan indbringes for retten af det nødlidende pengeinstitut, Finansiell Stabilitet A/S eller Garantifonden for Indskydere og Investorer, senest 2 uger efter at værdiansættelsen er modtaget.

Stk. 11. Udgifterne til revisorernes honorar for værdiansættelsen efter stk. 9 afholdes af datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S.

Stk. 12. Overdragelsesaftalen, jf. stk. 1, skal indeholde en bestemmelse om, at den endelige overdragelsessum reguleres med et eventuelt nettooverskud hos datterselskabet efter videreoverdragelse eller likvidation af datterselskabet.

§ 16 h. Straks efter overdragelsen anmelder datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S en bekendtgørelse i Erhvervs- og Selskabsstyrelsens it-system med opfordring til enhver, der har en fordring eller andet krav mod det nødlidende pengeinstitut, om at anmelde deres krav til datterselskabet inden 3 måneder efter bekendtgørelsen, hvis kravet enten ikke tidligere har været rejst mod det nødlidende pengeinstitut eller er blevet afvist af det nødlidende pengeinstitut. Når særlige forhold taler derfor, skal datterselskabet sørge for, at bekendtgørelsen desuden optages i de medier, som det nødlidende pengeinstituts kunder forventes at orientere sig i.

Stk. 2. Bekendtgørelsen skal indeholde oplysning om

- 1) det nødlidende pengeinstituts navn, tidligere navne, adresse og cvr-nummer,
- 2) en person, til hvem anmeldelse skal ske, og
- 3) retsvirkningerne af for sen anmeldelse, jf. stk. 3.

Stk. 3. Anmeldes en fordring ikke rettidigt, jf. stk. 1, bortfalder retten til dækning i datterselskabet.

Stk. 4. Krav, der behandles under et gruppesøgsmål efter reglerne i retsplejelovens kapitel 23 a, prækluderes ikke, selv om tilmeldingen til gruppesøgsmålet sker efter udløbet af fristen i stk. 1, forudsat at grupperepræsentanten på gruppens vegne har overholdt fristen.”

Af de almindelige bemærkninger hertil i lovforslag nr. 207 af 14. april 2010 fremgår blandt andet følgende:

”

1. Indledning

Der foreslås etableret en ordning til håndtering af nødlidende pengeinstitutter efter den 30. september 2010, hvor Finansiell Stabilitet A/S får adgang til fortsat at overtage nødlidende pengeinstitutter med henblik på afvikling, men uden en generel statsgaranti. Den foreslåede afviklingsordning skal kun gælde for institutter, der modtager indlån, og som dermed har dansk tilladelse til at drive pengeinstitutvirksomhed.

Når et nødlidende pengeinstitut får en frist af Finanstilsynet til at opfylde solvenskravene i lov om finansiell virksomhed, skal pengeinstituttet ifølge lovforslaget træffe beslutning om, hvorvidt det vil lade sig håndtere af lovforslagets ordning eller via de almindelige regler om ophør i lov om finansiell virksomhed. Beslutningen træder først i kraft, hvis pengeinstituttet ikke kan opfylde solvenskravene inden fristens udløb. Et pengeinstitut, som beslutter at lade sig håndtere af lovforslagets ordning, vil kunne åbne som normalt efter fristens udløb. Almindelige indskydere vil ikke opleve nogen umiddelbar forskel i den praktiske del af deres daglige bankforretninger. Der skal ikke umiddelbart findes en ny bankforbindelse, og der skal ikke etableres nye lån for den enkelte kunde, betalingskort fungerer fortsat, og betalingservice etc. udføres som vanligt.

Beslutning om anvendelse af lovforslagets ordning vil som hovedregel blive truffet af bestyrelsen i det nødlidende pengeinstitut og vil kun blive iværksat i de tilfælde, hvor et pengeinstituts egne bestræbelser på at finde en markeds-mæssig løsning er resultatløse. Ordningen skal således ses som et supplement til de eksisterende markeds-mæssige løsninger og private overdragelser.

...

2. Baggrund

...

Erfaringerne fra den finansielle krise viser imidlertid, at det er gavnligt for samfundet at have en model til håndtering af nødlidende pengeinstitutter, således at der tilbydes et klart alternativ til at gå i betalingsstandsning eller komme under konkursbehandling med de deraf følgende ofte store økonomiske tab for kreditorerne, herunder indskyderne, og samfundet som helhed.

...

3. Lovforslagets indhold

3.1 Afviklingsordning i regi af Finansiell Stabilitet A/S

...

3.1.2 Den foreslåede ordning

Med lovforslaget foreslås det, at der efter udløbet af den generelle statsgarantiordning den 30. september 2010 etableres en afviklingsordning i regi af Finansiell Stabilitet A/S, der bygger på en frivillig aftale, hvorefter et nødlidende pengeinstitut selv vælger, hvorvidt pengeinstituttet i tilfælde, hvor det ikke kan tilvejebringe den af Finanstilsynet foreskrevne kapital eller gennemføre et salg inden den af Finanstilsynet fastsatte frist, skal håndteres af Finansiell Stabilitet A/S, der vil gennemføre en kontrolleret afvikling, eller håndteres efter de almindelige regler om ophør i lov om finansiel virksomhed. Ophør efter de almindelige regler i lov om finansiel virksomhed medfører, at pengeinstituttet afvikles via likvidation, konkurs eller sammenlægning.

...

3.4 Overdragelse til Datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S

...

Endelig overtager datterselskabet også kreditorer med simple krav, jf. den foreslåede § 16 g, stk. 4 og 6 til lov om finansiel stabilitet. Det foreslås, at overdragelsen af det nødlidende pengeinstituts passiver til et datterselskab til Finansiell stabilitet A/S sker efter de almindelige regler om debitorskifte.

Af bemærkningerne til lovforslagets enkelte bestemmelser fremgår blandt andet følgende:

”§ 16 f

...

Alternativet til afvikling efter afviklingsordningen er ophør af det nødlidende pengeinstituts virksomhed efter reglerne i kapitel 15 i lov om finansiel virksomhed. Reglerne indebærer, at et pengeinstitut vil blive afviklet ved likvidation, konkurs, sammenlægning eller på anden måde. Hvis afvikling sker på anden måde, skal Finanstilsynet godkende afviklingens form, indhold og gennemførelse.

...

§ 16 g

Anvendelse af bestemmelsen i den foreslåede § 16 g forudsætter efter den foreslåede stk. 1, at pengeinstituttet ikke opfylder kapitalkravene i lov om finansiel virksomhed, at Finanstilsynet har meddelt en frist til retablering af kapitalen, og at det nødlidende pengeinstitut har indgået en aftale med Finansiell Stabilitet A/S om overdragelse af pengeinstituttets aktiver m.v. Aftalen skal være betinget af økonomi- og erhvervsministerens tilladelse, jf. § 204 i lov om finansiel virksomhed, samt af den endelige fastsættelse af købesummen og overdragelse af aktiver og passiver.

De aktiver, datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S skal overtage fra det nødlidende pengeinstitut ifølge den foreslåede ordning, er som udgangspunkt alle instituttets aktiver. Datterselskabet er desuden forpligtet til at overtage alle medarbejdere, medarbejderforpligtelser og om muligt alle andre gensidigt bebyrdende aftaler. Overtagelsen af de gensidigt bebyrdende aftaler så som net-

tingaftaler vedrørende handel med valuta, derivater, repoer og aktielån samt tilhørende aftaler om finansiel sikkerhedsstillelse, kan alene ske i overensstemmelse med aftalernes egne bestemmelser. Såfremt indholdet af de gensidigt bebyrdende aftaler muliggør en overdragelse, er datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S forpligtet til at overtage disse.

Såfremt pengeinstituttet har tabt egenkapitalen, er insolvent eller må påregne at blive insolvent i konkurslovens forstand, kan beslutning om indgåelse af aftale med Finansiell Stabilitet A/S om overdragelse af pengeinstituttets aktiver træffes af bestyrelsen, jf. den foreslåede ændring af § 247 i lov om finansiel virksomhed. I modsat fald indgår bestyrelsen en betinget aftale, der skal forelægges generalforsamlingen efter § 246 i lov om finansiel virksomhed.

Aftalen om overdragelse af et nødlidende pengeinstitut til et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S indebærer, at en andel af pengeinstituttets kreditorer overflyttes til datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Overdragelsen sker efter de almindelige regler om debitorskifte, jf. bemærkningerne til stk. 5.

Efter den foreslåede bestemmelse i stk. 2 aftales overdragelsessummen foreløbigt af Finansiell Stabilitet A/S og det nødlidende pengeinstitut. Overdragelsessummen er foreløbig, indtil den endelige fastlæggelse af overdragelsessummen foreligger fra to af Foreningen af Statsautoriserede Revisorer udpegede revisorer, jf. stk. 9.

Overdragelsen efter afviklingsordningen kan kun gennemføres, såfremt der kan opnås enighed om den foreløbige overdragelsessum.

Den foreløbige overdragelsessum fastsættes efter forslagets stk. 3 i overdragelsesaftalen til summen af den værdi, aktiverne forventeligt kan afhændes til pr. overdragelsesdatoen ved en øjeblikkelig overdragelse mellem uafhængige parter uden hensyn til goodwill og andre immaterielle værdier og med et fradrag af estimerede omkostninger ved en afhændelse.

Aktivernes værdi skal fastsættes under hensyn til, at et eventuelt overskud ved afviklingen efter forrentning af den i datterselskabet indskudte kapital vil skulle tilbagebetales til det nødlidende pengeinstitut som en efterfølgende regulering af overdragelsessummen.

Værdien af aktiver noteret på en autoriseret handelsplads fastsættes til børskursen, jf. overdragelsesdagen. Udlån opgøres til den værdi, der forventeligt kan opnås på markedet. Værdiansættelsen skal bl.a. tage hensyn til, om lånets effektive rente er lavere end markedsrenten på opgørelsesdatoen for lån med tilsvarende risiko. Udlånenes værdi skal yderligere reduceres med et beløb, der modsvarer en præmie for usikkerheden på de fremtidige betalinger. En sådan præmie må fastsættes under hensyn til den særlige usikkerhed, der kan råde på grund af manglende information om lånenes og låntagernes aktuelle situation. En sådan præmie må endvidere forventes at være højere i denne situation end i en situation, hvor der er tale om en going concern overdragelse.

Dermed skal der tages hensyn til pengeinstituttets alvorlige situation, herunder behovet for et øjeblikkeligt salg på tidspunktet for den betingede overdragelsesaftale.

Finansiell Stabilitet A/S's datterselskab berigtiger den foreløbige overdragelsessum over for det nødlidende pengeinstitut ved at overtage ikke efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdatoen for et beløb svarende til aktivernes værdi, som opgjort efter stk. 3.

Aktivernes værdi skal ifølge den foreslåede bestemmelse i stk. 4 berigtiges ved at overtage ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdatoen for et beløb svarende til aktivernes værdi, som opgjort efter stk. 3. Det vil sige, at datterselskabet foretager en forholdsmæssig overtagelse af hver af de simple kreditorers

nettokrav, idet en del af den foreløbige overdragelsessum tilbageholdes i form af en mellemregning. For at sikre sig mod den situation, at den endelige opgørelse bliver lavere end den foreløbige, og at der dermed skulle ske betalinger fra det nødlidende institut til Finansiell Stabilitet A/S, fradrages den foreløbige overdragelsessum ved betalingen en reserve, der betegnes »mellemregning«. Mellemregningens størrelse fastsættes af Fondens afviklingsafdelings værdiansættelsesråd, jf. den foreslåede § 5, stk. 7, i lov om en garantifond for indskydere og investorer. Ved fastsættelse af mellemregningen indgår endvidere, at der er usikkerhed om forpligtelsernes størrelse, omfang og værdi. Mellemregningen opføres i det nødlidende pengeinstituts balance som et tilgodehavende hos datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S.

Såfremt den foreløbige overdragelsessum fratrukket mellemregningen overstiger værdien af samtlige simple kreditors nettokrav, berigtiger datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S forskellen kontant.

Ifølge den foreslåede bestemmelse i stk. 5 overtager datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S den enkelte simple kreditors krav mod pengeinstituttet i det omfang, det kan indholdes i et eventuelt krav, pengeinstituttet har mod indskyderen. Samtidig overtager datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S en forholdsmæssig andel af den tilbageværende del af kravene mod det nødlidende pengeinstitut. Derudover skal datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S overtage alle medarbejdere fra det nødlidende pengeinstitut. Alle forpligtelser over for disse medarbejdere overtages fuldt ud.

Overdragelsen af det nødlidende pengeinstituts passiver til et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S sker efter de almindelige regler om debitorskifte. Indskydernes og investorernes modregningsadgang vil ikke blive berørt af overdragelsen af aktiverne i det nødlidende pengeinstitut til datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Der vil i bekendtgørelse blive fastsat nærmere bestemmelser for en orientering af kreditorerne om overdragelsen til et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S, jf. § 16 c, stk. 4.

...

Med det foreslåede stk. 8 bestemmes det, at aktie-, garanti-, og andelskapitalen samt anden efterstillet kapital, jf. §§ 132 og 136 i lov om Finansiell virksomhed, ikke overdrages.

Tab og sandsynlige tab i det nødlidende pengeinstitut på overdragelsestidspunktet vil således først blive dækket af aktionærer og dernæst af ejere af ansvarlig kapital, som det er tilfældet for pengeinstitutter, der i dag afvikles af Finansiell Stabilitet A/S.

Det følger af det foreslåede stk. 9, at aktivernes endelige værdi fastsættes i samarbejde mellem to revisorer udpeget af Foreningen for Statsautoriserede Revisorer. Fastsættelse af aktivernes værdi skal foretages med udgangspunkt i en endelig opgørelse af aktivernes realisationsværdi, som er den værdi aktiverne forventeligt kan overdrages til pr. overtagelsesdagen. Med aktiver menes aktiver, som ifølge regnskabsbekendtgørelsen for pengeinstitutter medregnes til regnskabsposterne under instituttets »aktiver«.

Aktivernes værdi skal fastsættes under hensyn til, at en eventuel gevinst ved afviklingen efter forrentning af den i datterselskabet indskudte kapital vil skulle tilbagebetales til den nødlidende bank som en efterfølgende regulering af overdragelsessummen, jf. i øvrigt bemærkningerne til stk. 3.

Revisorernes værdiansættelsesrapport skal ifølge forslaget foreligge hurtigst muligt efter udløbet af de tre måneder, hvor ikke anmeldte ukendte krav prækluderer, jf. den foreslåede § 16 h. Tidspunktet afhænger dog af kompleksiteten

i vurderingen og omfanget af de aktiver, der skal overdrages. Værdiansættelsen er alene en vurdering af aktiverens værdi og omfatter derfor ikke en værdiansættelse af de forpligtelser, herunder medarbejderforpligtelser, der skal overdrages til datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Disse vurderes af datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S.

Revisorernes værdiansættelse kan efter det foreslåede stk. 10 indbringes for retten senest 2 uger efter modtagelsen af værdiansættelsesrapporten. Værdiansættelsen kan indbringes af enten det nødlidende pengeinstitut, Finansiell Stabilitet A/S eller Fonden. Kreditorerne har således ikke adgang til at få værdiansættelsen prøvet for domstolene. Dette skyldes, at disses interesser varetages af bestyrelsen eller kurator i det nødlidende pengeinstitut.

...

For at sikre, at det nødlidende pengeinstitut opnår betaling for aktiverens fulde værdi, samtidig med at der skal gennemføres en hurtig overdragelse, stilles der efter den foreslåede bestemmelse i stk. 12 krav om, at overdragelsesaftalen skal indeholde en bestemmelse om, at overdragelsessummen reguleres med et eventuelt nettooverskud hos datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Et eventuelt nettooverskud, som følge af afviklingen af datterselskabet, kan opstå ved fx videreoverdragelse af virksomheden, fusion, delvis afhændelse eller ved likvidation af selskabet. Ved nettooverskud forstås overskud efter markedsforrentning af den egenkapital, som Finansiell Stabilitet A/S skal stille til rådighed.

Denne bestemmelse om efterregulering af overdragelsessummen (købesumsregulering) sikrer, at et eventuelt afkast ved en senere overdragelse eller likvidation betales til det nødlidende pengeinstitut eller dets eventuelle konkursbo.

Sker der videreoverdragelse eller fusion, skal et eventuelt nettooverskud kapitaliseres og betales til det nødlidende pengeinstitut eller dets eventuelle konkursbo. Viser det sig, at der ikke er noget nettooverskud, skal der ikke ske betaling til det nødlidende pengeinstitut eller dets eventuelle konkursbo. En kapitalisering af muligheden for en senere købesumsreguleringen kan også foretages efter aftale mellem kurator i det nødlidende pengeinstitut og datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S.

Det er en forudsætning for afvikling af datterselskaber via fusion, likvidation eller delvist frasalg af aktiviteterne, fx ved salg af bestemte porteføljer af virksomheden, at fordelingen af nettooverskuddet kan ske på de enkelte datterselskaber.

Hvis der er overskud efter afviklingen af datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S, betales dette til det nødlidende pengeinstitut, hvor de simple kreditorer, der har et restkrav, vil få deres tilgodehavende dækket først.

Herefter opgør datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S indskyderens krav mod Fonden. Disse krav er i følge lov om en garantifond for indskydere og investorer for det første særlige indlån med fuld dækning og for det andet øvrige almindelige indskud fradraget forpligtigelser mod banken dog maksimalt 100.000 euro pr. indskyder i samme pengeinstitut.

...

§ 16 h

...

Det fremgår af den foreslåede *stk.* 3, at anmeldes en fordring ikke inden 3 måneder fra bekendtgørelsen er indrykket, jf. *stk.* 1, så bortfalder kreditorernes ret

til dækning fra datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S. Uanmeldte krav efter fristens udløb består dog således fortsat i det nødlidende pengeinstitut.”

Af høringsnotat af 14. april 2010 vedrørende forslag til lov om ændring af lov om finansiell stabilitet mv. fremgår blandt andet følgende:

”6. Lovforslagets regler om datterselskabets overtagelse af aktiver

...

Kuratorforeningen mener, at det bør præciseres i lovforslaget, hvis der med lovforslaget er tilsigtet et pligtmæssigt debitorskifte udløst af aftalen mellem datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S og det nødlidende pengeinstitut.

Kommentar:

Datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S skal overtage det nødlidende pengeinstituts aktiver og en forholdsmæssig andel af passiverne. Dette betyder, at datterselskabet bl.a. skal overtage samtlige udlån fra det nødlidende pengeinstitut i overensstemmelse med de almindelige regler om kreditorskifte, der ikke kræver accept fra debitorerne. Samtidig finder de almindelige regler om debitorskifte anvendelse på den forholdsmæssige overtagelse af passiverne. Som det også fremgår af lovforslagets bemærkninger, kan overførte kreditorer vælge at blive tilbageført til det nødlidende pengeinstitut. I sådanne tilfælde vil der ikke ske en fuldstændig overtagelse af aktiverne. Samtidig skal Finansiell Stabilitet A/S' datterselskab ifølge lovforslaget sikre, en orientering af de overtagede kreditorer.”

Forklaringer

Der er under hovedforhandlingen afgivet vidneforklaringer af direktør i Norsk Tillitsmann,

Vidne 1 samt direktør for Finansiell Stabilitet A/S og bestyrelsesformand for FS Finans III, Vidne 2.

Vidne 1 har forklaret blandt andet, at han er uddannet bankøkonom. Han har beskæftiget sig med bankverdenen i mange år. De sidste 20 år har han været i Norsk Tillitsmann, hvor han nu er direktør. Norsk Tillitsmann fungerer som tillidsmand for obligationsejere ved at repræsentere obligationsejernes interesser i en form for kreditorfællesskab. Det er ikke muligt at træde ud af fællesskabet, ligesom det ikke er muligt for obligationsejerne at optræde på egen hånd. Der findes ikke en tilsvarende institution i Danmark. Norsk Tillitsmann repræsenterer ca. 2000 obligationslån med et samlet pålydende på ca. 1000 mia. NOK. Det vil oftest være en fondsmægler, der udsteder lånene og sætter dem på

markedet. Norsk Tillitsmann gennemgår derefter vilkårene og indgår låneaftalerne. Han var ikke med til at indgå aftalen med daværende Amagerbanken. Der er et stort marked for denne slags lån i Norge. Der er tale om standard obligationslån med standardvilkår. Det er således standard, at konkurs anses som misligholdelse af lånet. Det er i den forbindelse helt sædvanligt, at der er fastsat bestemmelser om morarente.

Nykredit udbød det omhandlede lån til Norsk Tillitsmann og havde på det indledende tidspunkt skaffet investorer til de første ca. 600 mio. kr. Norsk Tillitsmann kender ikke investorerne, da investorerne er registreret efter særlige regler i værdipapircentralen i Norge. Der er tale om et lukket register, som kun skattemyndighederne og værdipapircentralen har adgang til. Norsk Tillitsmann har ikke adgang til registret, og det er heller ikke nødvendigt for at varetage obligationsejernes interesser. Hvis der for eksempel skal indkaldes til et obligationsejermøde, giver Norsk Tillitsmann besked til værdipapircentralen, som så indkalder obligationsejerne. Der er afholdt et obligationsejermøde med obligationsejerne i dette låneforhold. Han har derfor en vis indsigt i, hvem der er ejere.

Låneforholdet forløb uden problemer indtil konkursen. Norsk Tillitsmann var klar over, at der var problemer i den danske bankbranche, da selskabet også havde forbindelser til Roskilde Bank. Norsk Tillitsmann foretager ikke løbende kreditvurderinger af låntagerne, men selskabet følger med. Norsk Tillitsmann havde flere senior obligationslåneengagementer i Roskilde Bank og et ansvarligt lån. I Roskilde Bank-sagen overtog banken samtlige seniorlån, men ingen af de ansvarlige lån. Seniorlånene blev betalt fuldt ud. Det ansvarlige lån måtte afskrives 100 %. Seniorlånet var ikke forfaldent, men Norsk Tillitsmann fik renter efter lånets vilkår i forbindelse med indfrielsen før forfaldstidspunktet. Han forventede, at seniorlånet hos Amagerbanken ville løbe videre i den nye bank, og at lånet ville blive opfyldt i henhold til vilkårene men med en reduceret procent. Norsk Tillitsmann vidste, at lånet ville blive misligholdt som følge af konkursen. Det var baggrunden for, at lånet blev opsagt.

Tilbagesøgningsforbeholdet voldt problemer for Norsk Tillitsmann, fordi selskabet ikke kunne udbetale beløb til obligationsejerne via værdipapircentralen uden risiko for ikke at kunne få beløbene tilbage, hvis forbeholdet blev aktuelt. Norsk Tillitsmann vidste ikke, hvem der var obligationsejere. Det var derfor ikke muligt at få udbetalte beløb tilbage. Der har været eksempler i Norge, hvor det ikke har været muligt at få beløb tilbage fra obligationsejere. Det skyldes den måde registreringerne i værdipapircentralen er opbygget på.

Der er to slags registreringer. Udenlandske obligationsejere er ikke registreret direkte. Det kan således være store udenlandske banker, der står registreret som såkaldte "nomminies". Der kan være flere lag, før man finder frem til den egentlige ejer.

Obligationsejermødet i dette låneforhold blev afholdt i kølvandet af konkursen og efter et møde med den fortsættende bank og kurator. På mødet med obligationsejerne om problemstillingerne, herunder om renteproblematikken blev det besluttet, at Norsk Tillitsmann skulle forfølge kravet om renter i henhold til vilkårene og søge en retlig afklaring. Det første dividendebeløb, der blev udbetalt til Norsk Tillitsmann, blev dagen efter udbetalingen indsat på en indlånskonto med så højt afkast som muligt. Det var ikke muligt at investere beløbet. Indlånskontoen, som oprindelse var oprettet med udløb den 31. maj 2011, blev forlænget ud over denne dato.

Han har udarbejdet beregningerne i sagens bilag 24-27. Niborrenten fremgår af Den Norske Nationalbanks hjemmeside. Der regnes rente til og fra samme dato, da slutdatoen i hver periode ikke regnes med i renteberegningen. Morarenten kan variere. I dag er 5 % sædvanligt. I 2006 var 5 % også sædvanligt. Morarenten har ligget på 5 % meget længe. Han forventede, at låneforholdet ville fortsætte hos den fortsættende bank, selvom Norsk Tillitsmann havde opsagt det. Norsk Tillitsmann forventede betaling i henhold til lånets vilkår efter opsigelsen, idet lånet efter hans opfattelse forfaldt til betaling i henhold til vilkårene på opsigelsestidspunktet.

Vidne 1 har forklaret blandt andet, at han har været direktør for Finansiell Stabilitet A/S siden selskabet blev etableret. Han er i dag også bestyrelsesformand i FS Finans III. Ved bankpakke I stillede staten en ubegrænset garanti for alle banker, som ønskede at deltage. Senere kom bankpakke II, der indførte mekanismerne indskydelse af hybrid kapital og individuel statsgaranti. Før udløbet af statsgarantien blev det besluttet, at man ville have en model, hvor staten ikke kom til at hænge på hele restgælden. Man etablerede derfor en ordning, som skulle følge principperne i konkursloven. Indskyderne skulle stort set være uberørte af situationen og have adgang til deres midler med det samme. Simple kreditorer skulle have deres dividende hurtigere, men de simple kreditorer skulle i øvrigt være stillet som i en konkurs.

Amagerbanken var den første bank, der blev overtaget efter indførelsen af bankpakke III. Aktiverne blev opgjort til deres umiddelbare værdi, ligesom det blev opgjort hvor stor en

del af passiverne, der skulle overtages. Derefter blev den foreløbige dividende fastsat. Det skete i løbet af meget kort tid i den første weekend, efter Amagerbanken var trådt i afvikling. Der blev også etableret en mellemregning, fordi der kunne være poster, som endnu ikke var bogførte etc. Låneaftalerne gennemgås derfor ikke i detaljer i løbet af de første par dage, hvor det hele skal tilrettelægges. Senere bliver alt gennemgået.

Spørgsmålet om renter var ikke reguleret af lovgivningen. Finansiell Stabilitet blev rådgivet til at give rente i henhold til den oprindelige aftale på indskyderkonti, indtil renten kunne sættes ned. Det var af værdi for banken at kunne overdrage indskyderne. Banken ville derfor gerne holde på indskyderne. Det var en af grundene til, at der blev betalt renter til indskyderne. Kunderne, herunder indskyderne, er en del af bankens aktiver, og banken var interesseret i at kunne overdrage kunderne som et aktiv. I de situationer, hvor banken ikke indtrådte i aftalen, var det renteloven, der regulerede forholdet. Det er svært at beregne dividenden, hvis der skal tages hensyn til efterfølgende renteberegninger. Konkursinstituttets regler er derfor nemmest at benytte.

Den mest levedygtige del af banken blev solgt til Bank Nordic, herunder en vis del af indskyderne. Alle seniorlångivere er blevet behandlet ens. Der er ingen andre seniorlångivere, der har rejst krav om rente i henhold til vilkårene i nogen af Finansiell Stabilitets sager.

Der blev taget et forbehold i forbindelse med udbetalingen af dividende, fordi der blev benyttet samme fremgangsmåde som i en konkurs. Det var mest praktisk at udbetale de to dividendeforhøjelser på en gang. Udbetalingen fandt sted, efter at Garantifonden frafaldt sagen om værdien af aktiverne. Værdiforhøjelsen på 7 % kunne have været udbetalt tidligere, og det er også erkendt. Det var derfor, der blev betalt rente af dette dividendebeløb. Garantifonden førte sag, fordi det kunne vise sig, at aktiverne ikke var det værd, som de var fastsat til, og så ville Garantifonden komme til at hæfte, men sagen blev hævet, og først derefter kunne den sidste del af dividenden udbetales.

Der er ikke tale om, at banken har fået en berigelse, idet alle midler bliver tilbageført til konkursboet og derfra udloddet til kreditorerne efter fradrag af renteprovision til Finansiell Stabilitet. Mellemregningen er på nuværende tidspunkt på ca. 1 mia. kr. Hvis det ender med, at det beløb kan tilbageføres til boet, vil der blive udbetalt ekstra dividende til kreditorer. Den sag, boet har anlagt mod Amagerbankens ledelse, skal imidlertid afsluttes, før boet kan gøres endeligt op. Indlånskunderne var en del af fundingen af den fortsættende

bank. Norsk Tillitsmann blev også en del af fundingen, fordi selskabet ikke fik sine penge med det samme. Det var også baggrunden for renteberegningen af forhøjelsen af dividenden på 7 %. Man kunne muligvis have valgt slet ikke at betale rente af dividendekravene, således som det sker i konkursinstituttet. Han ved ikke, om den fortsættende bank var i tvivl om noget, da forbeholdet blev taget. Der var tale om en standardformulering. Hvis der kun var et obligationslån, var der ikke tvivl om, at beløbets skyldtes, men der kunne være et større engagement, som først skulle afklares. Der var et tæt samarbejde med kurator. Det var første gang, bankpakke III og dette institut blev benyttet, og man ville ikke risikere at få kritik. Han var ikke involveret i formuleringen af forbeholdet eller beslutningen om at tage det over for Norsk Tillitsmann. Der blev taget tilsvarende forbehold over for tilsvarende kreditorer.

Procedure

Norsk Tillitsmann har procederet i overensstemmelse med påstandsdokument af 16. september 2013, hvori det blandt andet anføres:

”3 Renteforpligtelsen

Nærværende sag vedrører fire grundlæggende spørgsmål, som landsretten skal tage stilling til ved sagens afgørelse:

- (i) Om Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter af Obligationsslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra overtagelsen af Amagerbanken A/S' aktiviteter den 6. februar 2011, til beløbet blev betalt med forbehold om tilbagesøgning til Norsk Tillitsmann den 14. april 2011.
- (ii) Om Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter af Obligationsslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra den 14. april 2011 til den 5. juli 2011, hvor forbeholdet om tilbagesøgning blev frafaldet.
- (iii) Efter hvilket retsgrundlag de påløbne renter (punkt i og ii) i givet fald skal opgøres.
- (iv) Om Amagerbanken af 2011 ved betaling af NOK 1.169.986,17 den 30. september 2011 til Norsk Tillitsmann har betalt et korrekt opgjort rentebeløb, som følge af forhøjelsen af den overtagne dividende fra 58,8 % til 84,4 %.

Disse fire spørgsmål vil særskilt blive behandlet i de følgende afsnit.

3.1 *Ad (i) Perioden fra den 6. februar 2011 til den 14. april 2011*

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter til Norsk Tillitsmann af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra banken overtog Amagerbanken A/S' aktiviteter den 6. februar 2011, til Obligationslånet blev betalt med forbehold om tilbagesøgning den 14. april 2011.

Der skal til støtte herfor henvises til, at Amagerbanken af 2011 blev stiftet, fordi Amagerbanken A/S blev afviklet i henhold til lov om finansiel stabilitet kapitel 4 b (Bankpakke III). Aktiverne i Amagerbanken A/S blev herved overdraget til Amagerbanken af 2011. Det følger af lov om Finansiel stabilitet § 16 e, stk. 2, at når et pengeinstitut bliver nødlidende, medvirker Finansiel Stabilitet til afviklingen af pengeinstituttet ved at stifte et nyt datterselskab, i dette tilfælde Amagerbanken af 2011, der viderefører aktiviteterne fra det nødlidende pengeinstitut.

Finansiel Stabilitet kapitaliserede i den forbindelse Amagerbanken af 2011 og gav banken en likviditetsramme, så den opfyldte kravene i lov om finansiel virksomhed til at drive pengeinstitutvirksomhed, og så Amagerbanken af 2011 kunne finansiere overtagelsen. Amagerbanken af 2011 overtog herved alle aktiver i Amagerbanken A/S, bortset fra aktiver der på overtagelsestidspunktet antoges at have en negativ realisationsværdi.

Overtagessummen for Amagerbanken A/S blev i henhold til lov om finansiel stabilitet § 16 g, stk. 3, foreløbigt fastsat til summen af den værdi, som aktiverne forventeligt kunne afhændes til pr. overtagelsesdagen. Betalingen for disse aktiver var, at Amagerbanken af 2011 overtog en del af Amagerbanken A/S' ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen for et beløb svarende til aktivernes værdi opgjort efter lov om finansiel stabilitet § 16, stk. 3. Som anført blev denne andel først ansat til 58,8 %, hvilket senere blev forhøjet til 84,4 %.

Det følger af bemærkninger til lovforslaget til lov om finansiel stabilitet, at ordningen skal ses som et supplement til de eksisterende markedsmæssige løsninger og private overdragelser. Ved sådanne markedsmæssige løsninger og private overdragelser, som der henvises til, vil en ny debitor (privat pengeinstitut) blive bundet af allerede indgåede aftaler mellem den nødlidende bank og dens kreditorer, jf. dansk rets regler om debitorskifte. Det er således lov om finansiel stabilitets generelle formål, at datterselskaber under Finansiel Stabilitet generelt skal agere på markedsvilkår, hvilket også gør sig gældende i nærværende sag, hvor Amagerbanken af 2011 ikke skal stilles bedre i forhold til Amagerbanken A/S eller private pengeinstitutter, der kunne have haft interesse i at overtage Amagerbanken A/S.

Det gøres som følge heraf gældende, at der finder en aktivoverdragelse sted, hvorved Amagerbanken af 2011 betaler en købesum for aktiverne ved at overtage en forholdsmæssig andel af Amagerbankens passiver, svarende til aktivernes værdi. Denne overdragelse sker efter dansk rets almindelige regler om debitorskifte, jf. forarbejderne til lov om finansiel stabilitet § 16 g, stk. 4 samt bekendtgørelse nr. 1139 af 28. september 2010 om afvikling af datterselskaber til Finansiel Stabilitet A/S § 9, stk. 2.

Videre gøres det gældende, at der ved et debitorskifte kræves samtykke fra kreditor, og at eventuelle ændringer i forhold til det oprindelige aftaleforhold forudsætter en udtrykkelig aftale herom. Amagerbanken af 2011 har imidlertid ikke aftalt med Norsk Tillitsmann, at der ikke fortsat skulle svares renter i henhold til den indgåede Låneaftale med Amagerbanken A/S. Amagerbanken af 2011 er som følge heraf forpligtet på samme vilkår i henhold til den indgåede Låneaftale, og skal derfor forrente den overtagne del af Obligationslånet efter aftalens bestemmelser.

I henhold til de generelle bemærkninger til forslaget til lov om finansiel stabilitet, skal Finansiell Stabilitet derudover sikre, at der under afviklingsordningen bliver draget omsorg for de kreditorer, der er tilbage i den nye bank. Det er herved netop ikke hensigten med loven at afskære kreditorerne, herunder Norsk Tillitsmann, fra at gøre deres rettigheder gældende i henhold til de aftaler, som de havde indgået med Amagerbanken A/S.

Dette støttes tillige af den mellem Amagerbanken A/S og Finansiell Stabilitet indgåede Overdragelsesaftale ... hvoraf det under punkt 10.3 fremgår, at Amagerbanken af 2011 pr. overtagelsesdagen overtager gældsposter og forpligtelser, som i Amagerbanken A/S' konkursbo skulle have været dækket som simple krav i henhold til konkurslovens § 97. Dette viser, at disse krav ikke blot skal behandles som simple krav, jf. konkurslovens § 97, idet forpligtelsen for Amagerbanken af 2011 rækker videre end for et konkursbo.

Det gøres derved gældende, at henvisningen til at Amagerbanken af 2011 overtager forpligtelserne pr. overtagelsesdagen alene indebærer et tidsmæssigt fiksingspunkt for overtagelsen. Derimod indebærer det ikke, at der ikke efterfølgende kan og vil opstå nye krav og forpligtelser afledt af de på overtagelsesdagen overtagne gældsposter og forpligtelser herunder påløbne renter af lånebeløbene.

Dertil kommer, at Overdragelsesaftalen under alle omstændigheder ikke i sig selv kan bevirke, at dansk rets almindelige regler om debitorskifte tilsidesættes. Norsk Tillitsmann er ikke en del af overdragelsesaftalen, hvorfor retsforholdet i forhold til Norsk Tillitsmann ikke berøres af overdragelsesaftalen. Afgørende er alene bestemmelserne i lov om finansiel stabilitet samt dansk rets almindelige regler om debitorskifte.

Ovenstående forståelse af lov om finansiel stabilitet støttes endvidere af høringsnotat af 14. april 2010 ... fra Økonomi og Erhvervsministeriet, hvoraf det blandet andet fremgår:

"Datterselskabet til Finansiell Stabilitet skal overtage det nødlidende pengeinstituts aktiver og en forholdsmæssig andel af passiverne. Dette betyder, at datterselskabet bl.a. skal overtage samtlige udlån fra det nødlidende pengeinstitut i overensstemmelse med de almindelige regler om debitorskifte, der ikke kræver accept fra debitorerne. Samtidig finder de almindelige regler om debitorskifte anvendelse på den forholdsmæssige overtagelse af passiverne." [Sagsøgers fremhævnings]

Videre gøres det gældende, at det vil stille Amagerbanken af 2011 i en uberettiget begunstigende situation, såfremt banken ikke skal betale renter i henhold til Låneaftalen. I givet fald vil Amagerbanken af 2011 opnå gratis finansiering i perioden fra overtagelsen den 6. februar 2011 til den endelige tilbagebetaling af

den overtagne del af Obligationslånet den 5. juli 2007. En periode som alene er dikteret af Amagerbanken af 2011, og som Norsk Tillitsmann ikke har haft nogen indflydelse på.

Dertil kommer, at Amagerbanken af 2011 har oplyst i sit svarskrift, at der for en række engagementer (indskudskonti), der er fortsat mellem Amagerbanken af 2011 og bankens kunder efter overtagelsen, er betalt renter i overensstemmelse med kundernes aftale med Amagerbanken A/S.

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 herved har behandlet disse kreditorer i overensstemmelse med de af Norsk Tillitsmann anførte påstande og anbringender, og at Amagerbanken af 2011 derved har behandlet bankens kreditorer forskelligt, uden at der har foreligget objektive grunde hertil. Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 ikke har været berettiget til på vilkårlig vis at afgøre, i forhold til hvilke af bankens kreditorer, banken har ønsket at fortsætte det med Amagerbanken A/S indgåede aftaleforhold, og hvilke som banken ikke har set sig bundet af.

Det gøres på baggrund af ovenstående sammenfattende gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 i perioden fra 6. februar 2011 til den 14. april 2011.

3.2 Ad (ii) Perioden fra den 14. april 2011 til den 5. juli 2011

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter til Norsk Tillitsmann af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra den 14. april 2011 til den 5. juli 2011. Der henvises generelt til det i afsnit 3.1 anførte.

Dertil kommer, at Amagerbanken af 2011's betaling af NOK 743.184.960 den 14. april 2011 skete med udtrykkeligt forbehold for tilbagesøgning, hvilket først blev frafaldet den 5. juli 2011....

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 herved ikke har tilbagebetalt Obligationslånet med frigørende virkning, eftersom Norsk Tillitsmann har været forhindret i at udbetale beløbet til obligationsejerne uden risiko for selv at hæfte for et eventuelt tilbagesøgningskrav i tilfælde af obligationsejernes manglende betalingscvne.

Videre gøres det gældende, at en betaling, der finder sted med forbehold om tilbagebetaling, ikke er at anse for en opfyldelse af gældsforholdet med den virkning, at rentetilskrivning ophører.

Norsk Tillitsmann har forsøgt at mindske rentetabet i perioden fra den 14. april 2011 til den 5. juli 2011 ved at placere det modtagne beløb på NOK 743.184.960 på et aftaleindskud, hvorved Norsk Tillitsmann i alt har oppebåret en indtægt på NOK 3.446.917,50. Denne indtægt er modregnet i Norsk Tillitsmanns krav.

3.3 Ad iii) Grundlaget for renteberegningen

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter til Norsk Tillitsmann af lånet på NOK 743.184.960,00 i henhold til de i Låneaftalen anførte rentesatser, eftersom Amagerbanken af 2011 har overtaget forpligtelserne i Låneaftalen.

Det følger af Låneaftalens punkt 9.1, jf. bilag 1, at Amagerbanken af 2011 under normale omstændigheder skal forrente lånet med en årlig procentsats på NIBOR (Norwegian Inter Bank Offered Rate) plus 0,16 procentpoint. NIBOR-satsen fastsættes i henhold til Låneaftalen to dage forud for datoen for betalingen af renter, der falder henholdsvis den 29. marts, 29. juni, 29. september og 29. december, jf. Låneaftalens punkt 1. Der er mellem parterne enighed om, at rentesatsen har været som følger i den for sagen relevante periode:

Fra	Til	NIBOR	Tillæg	I alt
27. december 2010	26. marts 2011	2,64	0,16	2,80
27. marts 2011	26. juni 2011	2,63	0,16	2,79
27. juni 2011	26. september 2011	2,89	0,16	3,05

Norsk Tillitsmann opsagde lånet til øjeblikkelig indfrielse den 15. februar 2011... som følge af Amagerbanken A/S' konkurs. Obligationslånet blev imidlertid først delvist tilbagebetalt den 5. juli 2011, hvorfor Amagerbanken af 2011 i henhold til Låneaftalens punkt 11.1... er forpligtet til at betale morarenter med yderligere 5,0 procentpoint i tillæg til de ovenfor oplyste satser fra den 15. februar 2011, hvor Låneaftalen blev opsagt, subsidiært fra den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen udløb og Obligationslånet forfaldt til fuldt indfrielse.

3.4 Ad iv) Betaling af renter efter forhøjelsen af dividenden

Som anført blev den af Amagerbanken af 2011 overtagne dividende oprindeligt fastsat til 58,8 %, hvilket den 7. juli 2011 blev forhøjet til først 66,1 % og den 28. september 2011 til 84,4 %. Disse forhøjelser medførte, at Amagerbanken af 2011 med valør den 30. september 2011 udbetalte yderligere NOK 324.733.506,17 til Norsk Tillitsmann. I tillæg hertil blev der betalt et rentebeløb på NOK 1.169.986,17.... Det gøres gældende, at dette rentebeløb ikke er opgjort i overensstemmelse med Låneaftalens bestemmelser.

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 under alle omstændigheder er forpligtet til at betale renter af det forhøjede dividendebeløb på NOK 323.563.520,00 i henhold til Låneaftalens bestemmelser, herunder med tillæg af morarenter, jf. punkt 11.1, fra Norsk Tillitsmanns opsigelse af Låneaftalen den 15. februar 2011 subsidiært fra Låneaftalens forfaldstidspunkt den 29. marts 2011 indtil betalingen den 30. september 2011....

Til støtte herfor gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 ved indgåelsen af Overdragelsesaftalen har overtaget en forholdsmæssig andel af Amagerbanken A/S' passiver, jf. det ovenfor under punkt 3.1 anførte.

I henhold til Låneaftalens punkt 9.1... er Amagerbanken af 2011 derfor forpligtet til at betale renter af Obligationslånet med NIBOR-satsen plus 0,16 procentpoint fra overtagelsesdagen den 7. februar 2011 og frem til Norsk Tillitsmann opsagde Låneaftalen til øjeblikkelig indfrielse den 15. februar 2011, som følge af Amagerbankens misligholdelse af Låneaftalens punkt 15.(d).

I den efterfølgende periode fra den 15. februar 2011 til den 30. september 2011 er Amagerbanken af 2011 i henhold til Låneaftalens punkt 11.1 forpligtet til at betale yderligere morarenter med et tillæg på 5,0 procentpoint.

Det gøres gældende, at det alene er Amagerbanken af 2011, der bærer risikoen for, at den opgjorte forventede dividende oprindeligt blev fastsat for lavt til 58,8 %, og derfor efterfølgende måtte forhøjes til først 66,1 % og senest til 84,4 %. Norsk Tillitsmann har ikke haft nogen indflydelse herpå, og Amagerbanken af 2011 vil oppebære en uberettiget berigelse på bekostning af Norsk Tillitsmann i form af gratis finansiering, såfremt Amagerbanken af 2011 ikke skal betale renter i henhold til Låneaftalen for perioden frem til betalingen den 30. september 2011, i hvilken periode Norsk Tillitsmann har været afskåret fra at råde over beløbet.

4 Renteloven

Amagerbanken af 2011 har oplyst, at banken har administreret lov om finansiell stabilitet således, at der betales renter af overtagne krav efter overtagelsesdatoen i overensstemmelse med rentelovens regler. Dette er beregnet ud fra et rentepåkrav for samtlige kreditorer fastsat egenhændigt af Amagerbanken af 2011 til den 8. juni 2011 (udløbet af præklusionsfristen i lov om finansiell stabilitet). Denne dato ligger således mere end 4 måneder efter overtagelsesdatoen.

Såfremt retten mod enhver forventning måtte finde, at der skal beregnes renter efter rentelovens regler og ikke Låneaftalens, gøres det gældende, at Norsk Tillitsmann har fremsat rentepåkrav allerede ved brev af 15. februar 2011... subsidiært ved brev af 2. maj 2011... hvorfor renter i henhold til renteloven under alle omstændigheder påløber 30 dage efter én af disse to datoer. Endvidere gøres det gældende, at der påløber renter af det samlede dividendebeløb opgjort til foreløbigt 84,4 %, idet de afgivne påkrav naturligt også omfatter fremtidige dividendebeløb.

Såfremt det lægges til grund, at rentepåkravet er fremsat den 15. februar 2011 påløber der renter i henhold til renteloven fra den 18. marts 2011 beregnet på baggrund af det samlede dividendebeløb på foreløbigt kr. 1.066.748.480. Rentebeløbet kan på tidspunktet for Amagerbanken af 2011's endelige betaling den 30. september 2011 opgøres som følger:

18. marts 2011 - 14. april 2011 af kr. 1.066.748.480,00	kr.	6.201.957,00
14. april 2011 - 30. september 2011 af kr. 323.563.520,00	kr.	<u>12.210.487,00</u>
I alt	kr.	<u>18.412.435,00</u>

Såfremt det lægges til grund, at rentepåkravet er fremsat den 2. maj 2011 påløber der renter i henhold til renteloven fra den 1. juni 2011 beregnet på baggrund af det forhøjede dividendebeløb på foreløbigt 323.563.520,00. Rentebeløbet kan på tidspunktet for Amagerbanken af 2011's betaling den 30. september 2011 opgøres som følger:

1. juni 2011 - 30. september 2011 af kr. 323.563.520,00 kr. 8.809.916,00

Parterne er enige om opgørelsen af ovenstående beløb med undtagelse af rentebeløbet for perioden fra 14. april 2011 til den 30. september 2011.

Amagerbanken af 2011 har alene opgjort renter for perioden fra den 6. august 2011 til den 30. september 2011 beregnet på baggrund af et forhøjet dividendebeløb på kr. 92.266.160 svarende til i alt kr. 1.169.986,17.

Det bestrides, at Amagerbanken af 2011 ikke før den 8. juni 2011 har været i stand til at indhente nødvendige oplysninger for at bedømme kravets størrelse og berettigelse i forhold til Norsk Tillitsmann, hvorfor rentelovens § 3, stk. 3, ikke finder anvendelse.

Amagerbanken af 2011 har derudover ensidigt besluttet, at renter af de forhøjede dividende beløb pr. 6. juli 2011 og 28. september 2011, først er påløbet 30 dage efter disse datoler, og indtil betaling fandt sted den 30. september 2011, det til trods for at der allerede var fremsat rentepåkrav, jf. ovenfor. Det gøres gældende, at det er Amagerbanken af 2011, der bærer risikoen for, at dividendebeløbene ikke er opgjort korrekt tidligere end faktisk sket.

Endelig gøres det gældende, at de af Amagerbanken af 2011 fastsatte datoer for renteberegning er fastsat ensidigt på baggrund af Amagerbanken af 2011's egne vurderinger, og ikke finder støtte i hverken Overdragelsesaftalen eller lov om Finansiell stabilitet. Amagerbanken af 2011 har herved oppebåret en rentefri kredit i forhold til disse dividendebeløb og derved en uberettiget berigelse.

5 Opgørelsen af Norsk Tillitsmanns rentekrav

I de følgende underafsnit vil der kort blive redegjort nærmere for opgørelsen af de af Norsk Tillitsmann nedlagte påstande, idet det samtidig bemærkes, at der mellem parterne er enighed om den beløbsmæssige opgørelse af de påstævnte beløb.

5.1 Betaling af NOK 34.740.460,50 ...)

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) fra den 7. februar 2011 til den 15. februar 2011, hvor Låneaftalen blev opsagt til øjeblikkelig indfrielse.

Videre gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 i den efterfølgende periode fra den 15. februar 2011 til endelig betaling (forbeholdet frafaldes) den 5. juli 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) med tillæg af 5,0 procentpoint i morarente.

Endelig gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalen af det forhøjede dividendebeløb, der kom til udbetaling den 30. september 2011 med tillæg af morarenter fra den 15. februar 2011, hvor Låneaftalen blev opsagt til øjeblikkelig indfrielse.

Beløbet fremkommer som følger:

Manglende rentebetaling af dividende betalt den 15. juli 2011	NOK	23.030.234,00
Manglende rentebetaling af dividende betalt den 30. september 2011	NOK	16.327.130,00
Modtaget fra Amagerbanken af 2011	NOK	-1.169.986,00
Modtaget rentebeløb fra aftaleindskud	NOK	- 3.446.917,50
<hr/>		
I alt	NOK	34.740.460,50

5.2 Betaling af NOK 28.595.254,50 ...

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) fra den 7. februar 2011 til den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen forfaldt i henhold til Låneaftalens punkt 2.1....

Videre gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 i den efterfølgende periode fra den 29. marts 2011 til endelig betaling den 5. juli 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) med tillæg af 5,0 procentpoint i morarente.

Endelig gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalen af det forhøjede dividende beløb, der kom til udbetaling den 30. september 2011 med tillæg af morarenter fra den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen forfaldt i henhold til Låneaftalens punkt 2.1.

Beløbet fremkommer som følger:

Manglende rentebetaling af dividende betalt den 15. juli 2011	NOK	18.734.691,00
Manglende rentebetaling af dividende betalt den 30. september 2011	NOK	14.477.467,00
Modtaget fra Amagerbanken af 2011	NOK	-1.169.986,00
Modtaget rentebeløb fra aftaleindskud	NOK	-3.446.917,50
<hr/>		
I alt	NOK	28.595.254,50

5.3 Betaling af NOK 24.959.982 ...

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) fra den 7. februar 2011 til den 15. februar 2011, hvor Låneaftalen blev opsagt til øjeblikkelig indfrielse.

Videre gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 i den efterfølgende periode fra den 15. februar 2011 til betaling fandt sted den 14. april 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) med tillæg af 5,0 procentpoint i morarente. Det modtagne rentebeløb fra aftaleindskuddet på NOK 3.446.917,50 er ikke fratrukket, da dette beløb er oppebåret i perioden fra betalingen 14. april 2011 til forbeholdet om tilbagesøgning blev frafaldet den 5. juli 2011, og derfor ikke relevant for denne påstand.

Endelig gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalen af det forhøjede dividende beløb, der kom til udbetaling den 30. september 2011 med tillæg af morarenter fra den 15. februar 2011, hvor Låneaftalen blev opsagt til øjeblikkelig indfrielse.

Beløbet fremkommer som følger:

Manglende rentebetaling af dividende betalt den 14. april 2011	NOK	9.802.838,00
Manglende rentebetaling af dividende betalt den 30. september 2011	NOK	16.327.130,00
Modtaget fra Amagerbanken af 2011	NOK	-1.169.986,00
<hr/>		
I alt	NOK	24.959.982,00

5.4 Betaling af NOK 18.771.728,00 ...

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) fra den 7. februar 2011 til den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen forfaldt i henhold til Låneaftalens punkt 2.1.

Videre gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 i den efterfølgende periode fra den 29. marts 2011 til betaling fandt sted den 14. april 2011, er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalens rentesats (NIBOR + 0,16 procentpoint) med tillæg af 5,0 procentpoint i morarente. Det modtagne rentebeløb fra aftaleindskuddet på NOK 3.446.917,50 er ikke fratrukket, da dette beløb er oppebåret i perioden fra betalingen 14. april 2011 til forbeholdet om tilbagesøgning blev frafaldet den 5. juli 2011, og derfor ikke relevant for denne påstand.

Endelig gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter i henhold til Låneaftalen af det forhøjede dividende beløb, der kom til udbetaling den 30. september 2011 med tillæg af morarenter fra den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen forfaldt i henhold til Låneaftalens punkt 2.1.

Beløbet fremkommer som følger:

Manglende rentebetaling af dividende betalt den 14. april 2011	NOK	5.464.247,00
Manglende rentebetaling af dividende betalt den 30. september 2011	NOK	14.477.467,00
Modtaget fra Amagerbanken af 2011	NOK	-1.169.986,00
<hr/>		
I alt	NOK	18.771.728,00

Sammenfatning af anbringender:

Til støtte for de nedlagte påstande gøres det sammenfattende gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter til Norsk Tillitsmann af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra Amagerbanken af 2011 overtog Amagerbanken A/S' aktiviteter den 6. februar 2011 til lånet blev betalt, dog med forbehold om tilbagesøgning den 14. april 2011.

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011's delvise overtagelse af Amagerbanken A/S' passiver indebærer en gældsovertagelse efter dansk rets almindelige regler om debitorskifte, hvorfor Amagerbanken af 2011 er forpligtet af Låneaftalen med Norsk Tillitsmann på de samme vilkår som Amagerbanken A/S, da der ikke er indgået aftale om ændringer i aftaleforholdet.

Det bestrides, at Amagerbanken af 2011 alene pr. overtagelsesdagen har overtaget en forholdsmæssig andel af de ikke-efterstillede forpligtelser i form af en bestemt del af lånebeløbet, men ikke de efterstillede krav, herunder renter.

Det gøres endvidere gældende, at Amagerbanken af 2011 fordrejer konkurrencen uretmæssigt i forhold til andre pengeinstitutter, såfremt Amagerbanken af 2011 ikke indtræder i de eksisterende låneaftaler med den nødlidende banks kreditorer, hvilket andre pengeinstitutter ville have været forpligtet til ved en overtagelse. Amagerbanken af 2011 opnår derudover en uberettiget berigelse, hvilket er i strid med de grundlæggende tanker bag lov om finansiel stabilitet.

Videre gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 for perioden fra den 14. april 2011 til den 5. juli 2011, idet betalingen den 14. april 2011 skete med udtrykkeligt forbehold for tilbagesøgning, hvis fordringen ikke blev godkendt af boet efter Amagerbanken A/S, hvorfor betalingen ikke er sket med frigørende virkning i forhold til Norsk Tillitsmann.

Det gøres gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter til Norsk Tillitsmann af Obligationslånet på NOK 743.184.960,00 i henhold til

de i Låneaftalen anførte rentesatser, jf. punkt 9.1, herunder med tillæg af morarenter fra den 15. februar 2011, hvor Norsk Tillitsmann opsagde Låneaftalen til øjeblikkelig indfrielse, subsidiært fra den 29. marts 2011, hvor Låneaftalen under alle omstændigheder forfaldt jf. punkt 2.1.

Endelig gøres det gældende, at Amagerbanken af 2011 er forpligtet til at betale renter af det forhøjede dividendebeløb på NOK 323.563.520,00 i henhold til Låneaftalens bestemmelser, herunder med tillæg af morarenter fra Norsk Tillitsmanns opsigelse af Låneaftalen den 15. februar 2011, subsidiært fra Låneaftalens forfaldstidspunkt den 29. marts 2011 indtil betaling fandt sted den 30. september 2011.”

FS Finans III har procederet i overensstemmelse med påstandsdokument af 16. september 2013, hvori det blandt andet anføres:

”Norsk Tillitsmann gør gældende som sit hovedanbringende, at overtagelsen af den forholdsmæssige andel af Amagerbankens ikke-efterstillede krav til AB 2011, herunder forpligtelsen under Låneaftalen, efter reglerne i Bankpakke III udgør et debitorskifte (uden samtykke), og da Norsk Tillitsmann ikke har accepteret ændringer i Låneaftalens vilkår, er AB 2011 forpligtet til at betale rente af den overtagne andel af obligationslånet i overensstemmelse med Låneaftalens rentevilkår. Med andre ord gør Norsk Tillitsmann gældende, at AB 2011 er indtrådt i Låneaftalen for en del af det lånte beløb og derfor forpligtet til at betale rente i overensstemmelse med Låneaftalens vilkår.

AB 2011's hovedanbringende er, at forpligtelsen i henhold til LFS § 16, stk. 4 og 5, til at berigtige købesummen for aktiverne ved at overtage en forholdsmæssig andel af Amagerbankens ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen ikke skal forstås som en forpligtelse for AB 2011 til at indtræde i de aftaler, hvorpå forpligtelserne beror, og at videreføre disse på de for aftalerne gældende vilkår.

AB 2011's forpligtelse i henhold til den nævnte lovbestemmelse går kun ud på overtagelse af en forholdsmæssig andel af de ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen for et beløb svarende til aktivernes værdi (som nærmere opgjort efter lovens regler), det vil sige et bestemt beløb af lånebeløbet, hvilket bestemte beløb ikke omfatter rente af lånet efter overtagelsesdagen, fordi denne rente netop er en efterstillet forpligtelse i konkursboet efter Amagerbanken.

AB 2011 gør således gældende alene at have overtaget en forholdsmæssig andel af långivernes (obligationsejernes) krav i henhold til Låneaftalen, inklusiv renter til og med overtagelsesdagen. Renter, der i henhold til Låneaftalens bestemmelser påløber efter overtagelsesdatoen (det vil sige fra dekretsdagen den 7. februar 2011 og frem), kan ikke gøres gældende over for AB 2011, da AB 2011 ikke er indtrådt i Låneaftalen. Disse renter kan kun gøres gældende som efterstillet krav i Amagerbankens konkursbo, jf. konkurslovens § 98.

Eftersom AB 2011 ikke er indtrådt i Låneaftalen, finder dansk rets almindelige regler om rente anvendelse, det vil sige renteloven. AB 2011 har betalt rente af kravet efter disse regler, jf. nærmere herom nedenfor.

3. Aftalegrundlaget

Det omtvistede spørgsmål skal afgøres på baggrund af LFS og overdragelsesaftalen mellem Amagerbanken A/S og Finansiell Stabilitet A/S dateret 6. februar 2011 ...

Som det fremgår, er aftalens vilkår i overensstemmelse med lovens ordlyd. Således berigtiges købesummen ved at datterselskabet overtager en forholdsmæssig andel af de krav "pr. Overtagelsesdagen" i Amagerbankens konkursbo, som skulle dækkes som simple krav i henhold til konkurslovens § 97.

4. Bemærkninger og anbringender vedrørende AB 2011's administration af LFS i henseende til rentebetaling

4.1 Baggrund

Det følger af LFS § 16 g, stk. 4, at den nystiftede afviklingsbank ("Ny Bank" - i nærværende sag AB 2011) berigtiger den foreløbige overdragelsessum over for den nødlidende bank ("Gammel Bank" - i nærværende sag Amagerbanken) ved at overtage ikke-efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdatoen for et beløb svarende til aktiverens værdi som opgjort efter LFS § 16 g, stk. 3.

Det følger endvidere af LFS § 16 h, stk. 1, at krav mod Gammel Bank kan anmeldes i Ny Bank inden for en periode af 3 måneder efter præklusivt proklama er blevet offentliggjort. Ny Bank er forpligtet til at betale en forholdsmæssig andel af de anmeldte krav som berigtigelse af købesummen for Gammel Banks aktiver.

Renter, som påløber før et konkursdekrets afsigelse, er ikke-efterstillede forpligtelser, hvorimod renter, som påløber efter et konkursdekrets afsigelse, er efterstillede forpligtelser. Ny Bank overtager således den forholdsmæssige andel af krav med de renter, som er påløbet til og med overtagelsesdagen (forudsat at konkursdekret ikke er afsagt forinden) svarende til den forholdsmæssige andel af krav, der kan anmeldes som simple krav i Gammel Banks konkursbo.

Spørgsmålet om forrentning af den af Ny Bank overtagne forholdsmæssige andel af kravet er ikke reguleret i LFS, men i overensstemmelse med ordlyden af LFS § 16 g, stk. 4, hvorefter forpligtelserne overtages "pr. overtagelsesdatoen" har AB 2011 administreret loven således, at der skal betales rente af overtagne krav efter overtagelsesdatoen efter rentelovens regler.

Under hensyntagen til, at Ny Bank bør indrømmes tid til at undersøge, om Ny Bank har indsigelser eller modkrav overfor et overtaget krav, kan overtagelsesdagen ikke anses for forfaldsdag i rentelovens forstand. Udgangspunktet efter renteloven er, når forfaldsdagen ikke er fastsat i forvejen, at rente skal betales fra 30 dage efter kreditors fremsættelse af betalingsanmodning, jf. rentelovens § 3, stk. 2. Imidlertid skal der tidligst betales rente 30 dage efter den dag, hvor debitor er i stand til at indhente de oplysninger, som må anses for nødvendige for at bedømme kravets berettigelse og størrelse, jf. rentelovens § 3, stk. 3.

4.2. Den initiale dividende

Med henblik på at sikre ensartede faste retningslinjer for administrationen af rentekrav har AB 2011 på baggrund af de nævnte regler i renteloven accepteret at anse påkrav i rentelovens forstand for alle anmeldte krav afgivet senest ved udløb af præklusionsfristen i LFS § 16 h, stk. 1, det vil sige fra den 8. maj 2011.... Derved er det blevet sikret, at AB 2011 har haft fornøden tid til at opnå overblik over anmeldte krav, herunder undersøge kravenes berettigelse og størrelse, jf. rentelovens §§ 3, stk. 2 og 3.

Den initiale dividende på 58,8 % blev betalt den 14. april 2011.... Der er derfor... ikke beregnet rente af dette beløb. Den initiale dividende på 58,8 % blev betalt af alle krav vedrørende seniorgæld, hvor der ikke var tvivl om kravets eksistens eller størrelse, herunder Norsk Tillitsmann, der modtog en betaling på NOK 743.184.960, svarende til 58,8 % af det skyldige beløb under låncastalen opgjort pr. overtagelsesdagen, det vil sige inklusive påløbne renter til og med overtagelsesdagen. Det var således ikke alene Norsk Tillitsmann, der fik dividende på dette tidspunkt. Udbetalingen svarer til en á conto betaling af dividende i et konkursbo og blev foretaget så hurtigt det var muligt i overensstemmelse med den praksis, der gælder ved behandling af konkursboer. I forbindelse med á conto betalingen blev der - i overensstemmelse med den praksis der følges ved behandling af konkursboer - taget sædvanligt forbehold om tilbagesøgning for det tilfælde, at det betalte beløb vedrørte et krav, som helt eller delvist måtte blive afvist ved fordringsprøvelsen i konkursboet efter Amagerbanken. Forbeholdet blev frafaldet den 5. juli 2011, det vil sige umiddelbart efter fordringsprøvelsesmødet den 4. juli 2011 i Amagerbankens konkursbo...

Det gøres gældende, at AB 2011 ikke på noget tidligere tidspunkt end den 14. marts 2011 (30 dage før betaling skete) var i stand til at bedømme kravets berettigelse og størrelse. Selv for det tilfælde, at Norsk Tillitsmanns skrivelse af 15. februar 2011 ... måtte opfylde kravene til, at der som udgangspunkt skal betales rente 30 dage efter skrivelsen, jf. rentelovens § 3, stk. 2, (hvilket bestrides) skal der derfor ikke betales rente af den initiale dividende, jf. rentelovens § 3, stk. 3, idet betaling skete den 14. april 2011. Hvis retten måtte finde, at AB 2011 tidligere end den 14. marts 2011 var i stand til at bedømme kravets berettigelse og størrelse (hvilket bestrides, jf. ovenfor), gøres det subsidært gældende, at sagens omstændigheder udgør særlige forhold, som bevirker, at retten i medfør af rentelovens § 3, stk. 5 alligevel ikke skal tilkende sagsøger rente af den initiale dividende.

AB 2011 har ikke før udløbet af præklusionsfristen i LFS § 16 h, stk. 1, det vil sige den 8. maj 2011, generelt været i stand til at bedømme kravenes størrelse og berettigelse.

4.3 Forhøjelsen af dividenden med 7,3 % den 6. juli 2011

Dividendebeløbet blev den 6. juli 2011 forhøjet til 66,1 %, det vil sige med 7,3 %, jf. sagens bilag 20, hvilket var umiddelbart efter fordringsprøvelsesmødet den 4. juli 2011 i Amagerbanken under konkurs... og efter at Ernst & Young og Beierholm den 15. juni 2011 var fremkommet med deres fælles rapport om værdiansættelse af aktiverne i Amagerbanken (sagens bilag B), og AB 2011 sammen med kurator i Amagerbanken med bistand af **Person 1** havde beregnet den korrigerede dividendeprocent ..., jf. meddelelse fra Finansiell Stabilitet af 29. juni 2011

AB 2011 har i rentemæssig henseende anset den oprindelige anmeldelse af kravet inden proklamafstens udløb for tilstrækkelig som et påkrav i rentelovens forstand også for så vidt angår den forhøjede dividende på 7,3 %, jf. herved rentelovens § 3, stk. 2. AB 2011 har derfor foretaget renteberegning med rentelovens sats af det forhøjede dividendebeløb på NOK 92.266.160 (7,3 % af det skyldige beløb under låneafitalen opgjort pr. overtagelsesdagen, det vil sige inklusive påløbne renter til og med overtagelsesdagen) fra 30 dage efter den 6. juli 2011, det vil sige fra 6. august til betaling skete den 30. september 2011. Rentebeløbet blev opgjort til NOK 1.169.986,17 og blev betalt den 30. september 2011.

På intet tidspunkt før den 6. juli 2011 har AB 2011 været i stand til at bedømme, om Norsk Tillitsmann var berettiget til yderligere dividende og i bekræftende fald størrelsen heraf, jf. rentelovens § 3, stk. 3. Rente af forhøjelsen af dividenden med 7,3 % begyndte derfor først at påløbe fra den 6. august 2011.

4.4 Forhøjelsen af dividenden med yderligere 18,3 % den 28. september 2011

Den 28. september 2011 blev dividenden forhøjet med yderligere 18,3 % (fra 66,1 % til 84,4 %),

Denne efterfølgende yderligere forhøjelse af dividenden blev betalt den 30. september 2011 (sammen med den tidligere forhøjelse af dividenden med 7,3 % og rente heraf, jf. ovenfor), det vil sige inden for 30 dage efter forhøjelsen. Der er derfor ikke betalt rente af forhøjelsen med 18,3 %.

Den samlede dividende på 84,4 % har ikke været forfalden på noget tidspunkt. Ordningen i LFS er således, at der fastsættes en foreløbig købesum som efterfølgende korrigeres (som sket i nærværende sag). A-conto dividendebeløbene er blevet fastsat i overensstemmelse med lovens ordning og i øvrigt, når det har været muligt. Beløbene er endvidere blevet betalt uden unødigt ophold, og der er for så vidt angår den yderligere dividende fastsat den 6. juli 2011 blevet betalt rente, fordi 30-dages betalingsfristen blev overskredet, jf. ovenfor. Det gøres med henvisning til det anførte gældende, at AB 2011 under disse omstændigheder ikke kan tilpligtes at skulle betale rente af den samlede forhøjelse af dividenden fra 58,8 % til 84,4 %, det vil sige med 25,6 % (udover den rente der blev betalt af forhøjelsen med 7,3 %, jf. ovenfor), idet det følger af ordningen i LFS, at den forhøjede dividende ikke har været forfalden på noget tidligere tidspunkt end den 6. juli 2011 for så vidt angår forhøjelsen på 7,3 % (jf. bilag 20), henholdsvis den 28. september 2011 for så vidt angår den yderligere forhøjelse med 18,3 % ..., jf. rentelovens § 2. Endvidere påberåber AB 2011 sig rentelovens § 3, stk. 3 og subsidiært § 3, stk. 5.

Det afvises, at de anvendte datoer for renteberegning er fastsat ensidigt af AB 2011. Spørgsmålet om rentetilskrivning på dividende krav efter ordningen i LFS er ikke berørt i LFS, i lovens forarbejder eller i overdragelsesaftalen. AB 2011 har derfor - gøres det gældende - med rette anset rentelovens almindelige regler for at finde anvendelse. Det bemærkes, at et relevant alternativ til rentelovens almindelige regler ville være, at der slet ikke skulle betales rente af dividende kravene, svarende til den ordning som gælder i konkurs. Det bemærkes

i forbindelse hermed, at det af forarbejderne til LFS udtrykkeligt fremgår, at lovens ordning netop udgør et alternativ til konkursbehandling.

De af AB 2011 anvendte principper for beregning af rente efter rentelovens bestemmelser, jf. ovenfor, har AB 2011 anvendt i forbindelse med beregning af rente på dividendebetalinger på samtlige af bankens seniorlån (bankens langfristede funding).

Det bestrides, at det er grundlag for, som Norsk Tillitsmann gør gældende, at beregne rente - hvad enten rente beregnes efter Låneaftalen eller efter renteloven - af den samlede dividende for nogen periode. Det bestrides således, at AB 2011 i rentemæssig henseende skal bære nogen risiko for, at dividendebeløbene ikke er opgjort tidligere end faktisk sket, jf. herved principperne i LFS og rentelovens § 3, stk. 3. Dividendebeløbene er blevet opgjort og betalt i overensstemmelse med lovens ordning, nemlig i forlængelse af, at den forholdsmæssige overdragelsessum var blevet fastsat i overdragelsesaftalen og derefter i forlængelse af, at den endelige købesum blev fastsat, jf. herved LFS §§ 16 g, stk. 9, jf. stk. 6.

AB 2011 bestrider, at Norsk Tillitsmanns skrivelse af 15. februar 2011 ... opfylder kravene til, at der skal betales rente 30 dage efter brevets dato, jf. rentelovens § 3, stk. 2.

4.5 Særlige forhold vedrørende indskudskonti

Rentelovens bestemmelser kan fraviges ved aftale, herunder en stiltiende aftale. I erkendelse heraf har AB 2011 for så vidt angår en række engagementer i form af indskudskonti, der er fortsat mellem AB 2011 og kunderne efter overtagelsen, betalt rente i overensstemmelse med kundens aftale med Amagerbanken. Det har været AB 2011's vurdering, at der for disse engagementer mellem parterne efter overdragelsen i kraft af f.eks. AB 2011's fremsendelse af kontoudskrifter med angivelse af rentesats er indgået stiltiende aftale om at fortsætte engagementet på samme vilkår, herunder vedrørende rente, som den pågældende kunde havde aftalt med Amagerbanken.

Der er ikke tale om, at AB 2011 på vilkårlig vis har besluttet, hvilke kreditorer banken har villet fortsætte aftaleforhold med, på de af Amagerbanken indgåede vilkår. Retsforholdet til de pågældende kunder er således væsensforskelligt fra forholdet mellem AB 2011 og Norsk Tillitsmann, som ikke er aftalereguleret. I forbindelse hermed gøres det gældende, at den måde AB 2011 har ageret på i forhold til indskyderne har medvirket til at fastholde indskyderne som et aktiv for AB 2011, og dermed medvirket til at realisere AB 2011's formål om at afvikle aktiviteterne i Amagerbanken med det størst mulige udbytte til fordel for kreditorerne i Amagerbanken, herunder også Norsk Tillitsmann, jf. herved LFS § 16 g, stk. 12 og earn-out vilkåret i pkt. 12.2 i overdragelsesaften, idet aktiviteterne derved i et vist omfang har kunnet afhændes som en going concern.

Det gøres gældende, at der på ingen måde er tale om, at AB 2011 har behandlet forskellige kreditorer vilkårligt. At AB 2011 for indskudskonti har besluttet at betale rente i overensstemmelse med kundernes aftale med Amagerbanken skaber i øvrigt ikke et retskrav for Norsk Tillitsmann på at blive behandlet på tilsvarende vis.

5 Øvrige hovedanbringender

5.1 AB 2011 er ikke indtrådt i Låneaftalen

Det grundlæggende spørgsmål i sagen er, om de krav, som AB 2011 har overtaget som berigtigelse af købesummen for aktiverne i Amagerbanken, forrentes efter de vilkår, som Norsk Tillitsmann havde aftalt med Amagerbanken, eller om der kun sker forrentning i det omfang det må antages at følge af generelle regler, dvs. renteloven.

Spørgsmålet om forrentning er ikke udtrykkeligt reguleret i LFS. Det gøres imidlertid gældende, at loven ikke skal og ikke kan forstås således, at AB 2011 skal anses for at være indtrådt i aftalen mellem Norsk Tillitsmann og Amagerbanken med den virkning, at der skal betales rente, herunder morarente i henhold til Låneaftalens vilkår, af det overtagne lånebeløb,

idet AB 2011 har overtaget den forholdsmæssige andel af Amagerbankens ikke-efterstillede forpligtelser og dermed Norsk Tillitsmanns krav ”pr. overtagelsesdagen”, det vil sige et bestemt beløb, som inkluderer renter i henhold til Låneaftalen indtil, men ikke efter Overtagelsesdagen, jf. ordlyden af LFS § 16 g, stk. 4, og

idet Amagerbankens forpligtelser pr. overtagelsesdagen ikke skal og ikke kan forstås som en forpligtelse for AB 2011 til at indtræde i de aftaler, hvorpå forpligtelserne beror og at videreføre disse på de for aftalerne gældende vilkår, men derimod en forpligtelse til at betale et bestemt beløb (dividende) som opgjort per overtagelsesdagen (hvilken opgørelse først sker - og først kan ske - efter overtagelsesdagen, når det lovbestemte proklama er udløbet, henholdsvis når den endelige købesum er blevet fastsat, der skal forrentes efter rentelovens bestemmelser.

Berigtigelsesmåden er specifikt reguleret i LFS. Berigtigelsesmåden adskiller sig således fra den mulighed for at overtage gensidigt bebyrdende kontrakter som findes i LFS § 16 c, stk. 2. AB 2011 understreger i den forbindelse, at Låneaftalen alene udgør en forpligtelse for Amagerbanken.

For det tilfælde at afviklingen af AB 2011 fører til et overskud (der overstiger Finansiell Stabilitet A/S' indskud forrentet med et markedsbaseret afkast), vil dette overskud blive overført til Amagerbankens konkursbo og dermed anvendt til dækning af de forpligtelser i konkursboet, som ikke er overført til AB 2011, jf. LFS § 16 g, stk. 12. Fordelingen i konkursboet sker efter konkursordenen. Et eventuelt overskud på driften og afvikling af AB 2011 vil dermed komme alle kreditorer, herunder Norsk Tillitsmann, til gode i form af en højere dividende i konkursboet.

Da der ikke har fundet nogen overtagelse af den underliggende Låneaftale sted, finder dansk rets almindelige regler om rente af betalingskrav anvendelse, det vil sige renteloven. Det gøres i den forbindelse gældende, at AB 2011 har be-

talt rente af kravet efter rentelovens regler som disse skal anvendes i sammenhængen, jf. ovenfor under pkt. 4.

Norsk Tillitsmanns anbringende om, at der i kraft af lovens system er sket et debitorskifte uden samtykke afvises. Norsk Tillitsmanns debitor under Låneaftalen er uændret Amagerbanken. Den lovbestemte berigtigelsesmåde for AB 2011's overtagelse af aktiverne i Amagerbanken ændrer ikke herved.

Norsk Tillitsmann påberåber sig til støtte for anbringendet om indtræden i Låneaftalen ordlyden af overdragelsesaftalens pkt. 10.3, idet der lægges vægt på, at det heri angives, at AB 2011 overtager gældposter og forpligtelser. Det nævnte sted i aftalen er det imidlertid udtrykkeligt angivet, at de relevante gældposter og forpligtelser overtages "*pr. Overtagelsesdagen*", ligesom det angives, at "*overdragelsen heraf dog kun omfatter den forholdsmæssige andel svarende til 58,8 % af den enkelte gældspost eller forpligtelse, som er nødvendig til berigtigelse af den Foreløbige Overdragelsessum for aktiverne*". Det er dermed præciseret, at der er tale om overtagelse af en forpligtelse til at betale et bestemt beløb, nemlig den relevante forpligtelse som opgjort pr. overtagelsesdatoen, det vil sige inklusive renter indtil, men ikke efter overtagelsesdagen.

At der er tale om overtagelse af en bestemt forpligtelse opgjort pr. overtagelsesdagen fremgår også af ordlyden af første led i 2. og 3. afsnit i pkt. 10.3 i overdragelsesaftalen: "De med en forholdsmæssig andel overtagne gældposter og øvrige forpligtelser pr. Overtagelsesdagen".

Der er intet i ordlyden som støtter, at AB 2011 - som påstået af Norsk Tillitsmann - i kraft af overdragelsesaftalens pkt. 10.3 skulle være *indtrådt* i Låneaftalen med en forpligtelse til at honorere fremtidige krav og forpligtelser, herunder renter påløbet efter overtagelsesdagen.

Norsk Tillitsmann har påberåbt sig lovens forarbejder til støtte for antagelsen om, at der er sket indtræden. Intet sted i forarbejderne anføres imidlertid, at lovens ordning i sig selv indebærer et debitorskifte med den virkning, at Ny Bank indtræder i den nødlidende banks forpligtelser på de aftalte vilkår, herunder vedrørende renter der påløber efter overtagelsesdagen.

Norsk Tillitsmann har i tilknytning hertil fremhævet, at der i høringsnotat fra Økonomi- og Erhvervsministeret ... bl.a. skrives, at "*de almindelige regler om debitorskifte [finder] anvendelse på den forholdsmæssige overtagelse af passiverne*". Tilsvarende formuleringer findes i lovens forarbejder.

"De almindelige regler om debitorskifte" henviser til principperne om, at en debitor ikke kan indtræde i en anden debtors sted uden kreditors samtykke. Med andre ord frigøres den oprindelige debitor ikke for sin hæftelse, med mindre kreditor samtykker. Det af Norsk Tillitsmann fremhævede støtter ikke et synspunkt om, at lovens ordning i sig selv indebærer et debitorskifte i den forstand, at AB 2011 skulle være indtrådt som debitor overfor sagsøger på de mellem sagsøger og Amagerbanken aftalte vilkår - tværtimod. Formuleringen er ikke udtryk for andet end en konstatering af det selvfølgeligelige, at lovens ordning netop ikke indebærer, at de almindelige regler om debitorskifte er fraveget. Norsk Tillitsmann kunne således vælge at gøre sit samlede krav gældende i Amagerbankens konkursbo. Lovens ordning indebærer alene, at det mellem

Amagerbanken og AB 2011 er aftalt, at AB 2011 overtager en forholdsmæssig andel af visse af Amagerbankens forpligtelser som opgjort pr. overtagelsesdagen. AB 2011 har ikke afgivet nogen form for erklæringer overfor Norsk Tillitsmann der skulle indebære, at AB 2011 hæfter for efterstillede krav som de indtalte rentekrav.

Norsk Tillitsmanns debitor *under Låneaftalen* er fortsat Amagerbanken. De indtalte rentekrav - som er efterstillede krav og således ikke er omfattet af AB 2011's betalingsforpligtelse efter LFINANS - kan derfor alene forfølges mod Amagerbankens konkursbo.

Det bestrides, (i) at en accept af AB 2011's forståelse af loven skulle være i strid med et princip i EU-retten om, at der ikke må gives ulovlig statsstøtte til nødlidende banker, (ii) at der er tale om, at AB 2011 fordrejer konkurrencen, og (iii) at AB 2011 skulle opnå en uberettiget berigelse i kraft af lovens ordning.

Hvis lovens ordning (som AB 2011 hævder den rettelig skal forstås) indebærer, at der er tale om ulovlig statsstøtte, er der i givet fald tale om statsstøtte til AB 2011. AB 2011 er ikke en nødlidende bank, men en afviklingsbank. Der kan derfor ikke være tale om ulovlig statsstøtte af en nødlidende bank.

Hvad angår spørgsmålet om konkurrencefordrejning henvises til, at AB 2011's formål er at afvikle aktiviteterne i Amagerbanken. Banken må således ikke, som et led i afviklingen af aktiviteterne, konkurrere med de vilkår, som generelt udbydes på det danske pengeinstitutmarked. Det vil således være i strid med bankens formål og Afviklingsbekendtgørelsen (BEK nr. 1139 af 28. september 2010), hvis banken udnyttede en eventuel fordel fra lovens ordning til at erhverve kunder på bekostning af andre banker på det danske pengeinstitutmarked, jf. herved § 3 i Afviklingsbekendtgørelsen, og Norsk Tillitsmann har da heller ikke påvist, at AB 2011 skulle have gjort dette.

Hvad angår Norsk Tillitsmanns synspunkt om, at AB 2011 er blevet uberettiget beriget henvises til, at et eventuelt overskud i forbindelse med afviklingen af AB 2011 i følge lovens ordning og overdragelsesaftalen tilgår konkursboet efter Amagerbanken. Et eventuelt overskud kommer derved alle Amagerbankens kreditorer til gode, herunder Norsk Tillitsmann, jf. ovenfor. Der vil derfor ikke i kraft af lovens ordning tilgå AB 2011 nogen berigelse, endsige en uberettiget berigelse.

5.2 Konkursretlige principper

Købesummen, som AB 2011 har betalt for aktiverne i Amagerbanken, svarer til den dividende der udbetales fra et konkursbo. Et konkursbo betaler ikke rente af kreditorernes ret til dividende, uanset hvornår dividende betales. Det gøres på den baggrund supplerende gældende, at det følger af konkursretlige principper, som må finde anvendelse ved fortolkningen af LFS kapitel 4b i denne sag, at AB 2011 ikke skal betale rente af den dividende, der er udbetalt til Norsk Tillitsmann.

5.3 Saglige hensyn

Som supplement til anbringenderne ovenfor gør AB 2011 gældende, at domstolene skal opretholde den administration af reglerne i LFS som AB 2011 har fulgt vedrørende renteberegning, idet administrationen er båret af saglige hensyn, herunder til "administrativ konvens". Det gøres i den forbindelse gældende,

- at LS ikke regulerer i hvilket omfang der skal betales rente af den dividende den nystiftede bank udbetaler,
- at den nystiftede bank, på samme vis som en offentlig myndighed, derfor ved fortolkning af loven er berettiget til at anlægge en ensartet, rimelig og saglig administration af reglerne, som domstolene bør opretholde, herunder hvis et hensyn til "administrativ konvens" tilsiger dette, og
- at den af AB 2011 fulgte og opretholdt administration i henseende til rentebetaling er ensartet, rimelig og saglig.

Det bemærkes i tilslutning til det næst anførte, at Norsk Tillitsmann er den eneste kreditor, som har forfulgt et rentekrav overfor AB 2011 baseret på vilkårene i en låneaftale indgået med Amagerbanken.

5.4 Tilbagesøgningsforbeholdet

Det gøres gældende, at tilbagesøgningsforbeholdet, der blev taget i forbindelse med betalingen den 14. april 2011, ikke kan bevirke, at AB 2011 ikke har indfriet sin betalingsforpligtelse over for obligationsejerne i forbindelse med betalingen med den virkning, at Norsk Tillitsmann skulle være berettiget til rentebetaling.

Norsk Tillitsmann repræsenterer obligationsejerne også i henseende til tilbagebetaling af lånet, og der er sket betaling til den af Norsk Tillitsmann oplyste konto... Det gøres gældende, at det alene er Norsk Tillitsmann som må bære den økonomiske risiko for ikke at have overført det betalte til beløb til obligationsejerne i umiddelbar forlængelse af betalingen. Det gøres således gældende, at AB 2011's betaling den 14. april 2011 udgør rigtig opfyldelse med frigørende virkning, også i forrentningsmæssig henseende.

En betaling, der foretages med et tilbagesøgningsforbehold, er ikke udtryk for, at betaleren ikke har indfriet sin forpligtelse, og at modtageren kan gøre et krav på morarente gældende i anledning af forbeholdet. Det anførte gælder i hvert fald, når forbeholdet - som i denne sag - er konkret og velbegrundet. Det bemærkes i sammenhæng hermed, at Norsk Tillitsmann - i forbindelse med viderebetaling til obligationsejerne - kunne have taget et tilsvarende forbehold om tilbagesøgning.

I øvrigt gøres det gældende, at tilbagesøgningsforbeholdet, der blev taget i forbindelse med á conto betalingen den 14. april 2011, er i overensstemmelse med den praksis, der anvendes i forbindelse med á conto betalinger fra et konkursbo, og som ikke giver kreditorerne nogen form for ret til rente fra konkursboet. Eftersom systemet i LFS vedrørende berigtigelse af købesummen for aktiverne i den nødlidende bank er parallel med dividendebetaling fra et konkursbo, gø-

res det gældende, at AB 2011 også af denne grund ikke skal betale rente til Norsk Tillitsmann på grund af tilbagesøgningsforbeholdet.

5.5 Grundlaget for renteberegningen

For det tilfælde, at retten måtte finde, at AB 2011 skal anses for at være indtrådt i Låneaftalen, gøres det gældende, at det alene kan være tilfældet for de vilkår, som regulerede låneforholdet netop på overtagelsesdagen, jf. herved ordlyden af LFS § 16 g, stk. 4. Det gøres således gældende, at Norsk Tillitsmann ikke med virkning for AB 2011 efter overtagelsesdagen kunne opsiges Låneaftalen med den effekt, at der skal betales morarenter fra den 15. februar 2011. På samme måde gøres det gældende, at vilkåret om, at Låneaftalen udløber den 29. marts 2011 ikke kan påberåbes overfor AB 2011. Det gøres således gældende, at AB 2011's forpligtelse under alle omstændigheder blev fastfrosset per overtagelsesdagen.

5.6 Den beløbsmæssige opgørelse af rentebeløb efter renteloven

Norsk Tillitsmann har i replikken opgjort et rentekrav baseret på en forudsætning om, at der påløber rente efter renteloven fra den 18. marts 2011, alternativt fra den 1. juni 2011. AB 2011 har bestridt rigtigheden af beregningerne, jf. duplikken side 4. Forud for indgivelsen af dette påstandsdokument har Norsk Tillitsmann oplyst, at indsigelserne er blevet taget til efterretning, således at beløbene opgøres som anført i duplikken det anførte sted med undtagelse af rente beregnet i henhold til renteloven af NOK 323.563.520 i perioden 15. april 2011 - 30. september 2011, som Norsk Tillitsmann (nu) har opgjort til NOK 12.210.478. Det gøres gældende, at beløbet rettelig udgør NOK 12.138.126.”

Amagerbanken Aktieselskab under konkurs har som biintervenient tilsluttet sig FS Finans III' anbringender og har yderligere anført:

”Spørgsmålet om Amagerbanken af 2011 A/S' forrentning af den af denne overtagne forholdsmæssige andel af de ikke efterstillede kreditorers krav er ikke reguleret i LFS eller i Overdragelsesaftalen...

Det er imidlertid konkursboets overordnede opfattelse, at administrationen og afviklingen af Amagerbanken af 2011 A/S efter lov om finansiel stabilitet kapitel 4b (bankpakke III) skal foregå på en måde, der ikke strider mod de konkursretlige principper, herunder at afviklingen skal ske i overensstemmelse med det konkursretlige lighedsprincip.

Formålet med bankpakke III var at etablere en afviklingsmodel for nødlidende pengeinstitutter, som stod umiddelbart foran en konkurs, hvor virksomheden kunne afhændes bedst muligt som igangværende virksomhed på trods af konkursen. Dette blev søgt opnået ved at etablere en mulighed for, at det statsjede selskab Finansiell Stabilitet A/S stifter et datterselskab, som overtager størstedelen af det nødlidende pengeinstituts aktiver umiddelbart forud for konkursen og fortsætter driften af de overtagne dele med henblik på salg eller anden afvikling heraf. Det eventuelle overskud, som denne afvikling måtte medføre, tilgår som

anført ovenfor konkursboet efter det nødlidende pengeinstitut og dermed det nødlidende pengeinstituts kreditorer, jf. LFS § 16 g, stk. 12. Købesummen berigtiges som ligeledes anført ovenfor ved datterselskabets overtagelse af en del af det nødlidende pengeinstituts simple kreditorer, svarende til værdien af de overtagne aktiver.

Bankpakke III er således etableret med henblik på at sikre det nødlidende pengeinstituts kreditorer den bedst mulige pris for det nødlidende pengeinstituts aktiviteter. Det har derimod på ingen måde været hensigten, at det nødlidende pengeinstituts kreditorer i øvrigt skulle stilles bedre end, hvad der ville have været tilfældet, såfremt afvikling ikke var sket efter Bankpakke III, dvs. ved en almindelig konkursbehandling af det nødlidende pengeinstitut.

Såvel bestemmelserne i LFS som bestemmelserne i Overdragelsesaftalen, jf. bilag A, må fortolkes i overensstemmelse med dette formål. Vurderingen af rettigheden af hver enkelt kreditors krav overfor sagsøgte må være sammenfaldende med den vurdering, som ville være foretaget, såfremt afvikling efter Bankpakke III ikke var forekommet, dvs. det nødlidende pengeinstituts konkurs uden datterselskabets forudgående overtagelse af visse aktiver og passiver.

Når det i LFS og Overdragelsesaftalen anføres, at sagsøgte "overtager" krav pr. overtagelsesdagen, kan dette derfor heller ikke forstås således, at sagsøgte indtræder i eventuelle aftaler men alene således, at sagsøgte overtager forpligtelsen til at udbetale dividenden af det pågældende simple krav pr. Overtagelsesdagen, som alternativ til den normale konkurssituation, hvor boet ville bære den fulde dividendeforpligtelse overfor det nødlidende pengeinstituts kreditorer. Det har ikke været hensigten, at det pågældende dividendeberettigede krav skulle opgøres anderledes end hvad der ville have været tilfældet i en almindelig konkurssituation.

LFS indeholder derfor ingen form for hjemmel til universalsuccession for så vidt angår sagsøgte, og aftalen mellem Amagerbanken Aktieselskab og sagsøgte indebærer alene en forpligtelse for sagsøgte til at tilbyde samtlige simple kreditorer betaling af 84,4 % af deres krav pr. 6. februar 2011. Sagsøgte er ikke herved indtrådt i låneaftalerne, hverken pr. automatik eller ved separat aftale.

Da sagsøgeren ikke ville kunne gøre de i låneaftalerne fastsatte rentevilkår gældende i forhold til konkursboet for så vidt angår perioden efter konkursdekretet er sagsøgeren derfor ligeledes afskåret fra at gøre disse vilkår gældende i forhold til sagsøgte for så vidt angår denne periode.

Yderligere bemærkes, at renter af sagsøgers krav mod Amagerbanken Aktieselskab under konkurs, der er påløbet efter konkursdekretets afsigelse, er efterstillet gæld og således alene vil opnå dækning/betaling fra konkursboet, såfremt alle de godkendte simple kreditorer bliver betalt fuld ud, jf. konkurslovens § 98.

Amagerbanken af 2011 A/S har alene overtaget 84,4 % af Norsk Tillitsmanns oprindelige krav mod Amagerbanken Aktieselskab - dvs. tilgodehavendet opgjort pr. 6. februar 2011 - inklusiv de renter der allerede var påløbet på overtagelsesdagen. De resterende 15,6 % står tilbage i konkursboet.

Hvis aftalens lånebestemmelser om betaling af morarente skulle anses for bindende for Amagerbanken af 2011 A/S (hvilket bestrides), ville dette de facto føre til en tilsidsættelse af de ligebehandlingshensyn, som ligger bag konkurslovens § 98.”

Landsrettens begrundelse og resultat

Spørgsmålet om forrentning af forpligtelser, som et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S efter kapitel 4 b i lov om finansiell stabilitet overtager fra et nødlidende pengeinstitut, er ikke udtrykkeligt reguleret i lov om finansiell stabilitet.

Det fremgår af bemærkningerne til kapitel 4 b i forslaget til lov om ændring af lov om finansiell stabilitet (Bankpakke III), at den foreslåede afviklingsordning er et alternativ til de almindelige regler om afvikling efter lov om finansiell virksomhed via likvidation, konkurs, sammenlægning eller på anden måde, og at overdragelsen af et nødlidende pengeinstituts passiver til et datterselskab til Finansiell Stabilitet A/S sker efter de almindelige regler om debitorskifte.

Efter almindelige obligationsretlige regler er et debitorskifte betinget af kreditors samtykke. Spørgsmålet er herefter om dette almindelige princip kan anses for fraveget ved bestemmelserne i lov om finansiell stabilitet § 16 g, stk. 4, således at der skulle gælde en regel om pligtmæssigt debitorskifte.

Af bestemmelsen i § 16 h, stk. 3, i lov om finansiell stabilitet og bemærkningerne hertil i forarbejderne til bestemmelsen fremgår klart, at kreditors ret til dækning fra datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S er betinget af rettidig anmeldelse, jf. lov om finansiell stabilitet § 16 h, stk. 1, men at uanmeldte krav mod den nødlidende bank fortsat består. Af Økonomi- og Erhvervsministeriets notat af 14. april 2010 om svar indkommet i forbindelse med høring over det forslag til ændring af lov om finansiell stabilitet, hvor kapitel 4 b blev foreslået indsat, fremgår endvidere, at Kuratorforeningen i sit høringssvar har anført, at det bør præciseres i lovforslaget, såfremt der med lovforslaget er tilsigtet et pligtmæssigt debitorskifte, og at ministeriet i sin kommentar hertil har anført, at de almindelige regler om debitorskifte finder anvendelse på den forholdsmæssige overtagelse af passiverne, ligesom ministeriet har henvist til, at overførte kreditorer kan vælge at blive tilbageført til det nødlidende pengeinstitut. På denne baggrund og når henses til ordlyden af § 16 g, stk. 4, i lov om finansiell stabilitet, hvorefter datterselskabet til Finansiell Stabilitet A/S overtager ”ikke-

efterstillede forpligtelser pr. overtagelsesdagen”, finder landsretten, at der med lovændringen ikke er tilsigtet en retsstilling, hvorefter FS Finans III som følge af et pligtmæssigt debitorskifte er indtrådt i låneaftalen med Norsk Tillitsmann.

Anbringendet fra Norsk Tillitsmann om, at FS Finans III som følge af et lovbestemt debitorskifte er forpligtet til at betale renter i henhold til aftalen mellem Amagerbanken A/S og Norsk Tillitsmann efter den 6. februar 2011 på den i medfør af § 16, g, stk. 4, overtagne forpligtelse, tages således ikke til følge.

Det er ubestridt, at FS Finans III er forpligtet til at betale renter af dividendebeløb af anmeldte krav i henhold til rentelovens regler.

Landsretten finder, at Norsk Tillitsmanns opsigelse af låneaftalen af 15. februar 2011 opfylder betingelserne til et gyldigt rentepåkrav. Herefter og under henvisning til, at der efter **Vidne 2's** forklaring ikke var tvivl om seniorgældens berettigelse eller størrelse, herunder lånet fra Norsk Tillitsmann, og da den foreløbige dividende var fastlagt allerede den 6. februar 2011, finder landsretten, at FS Finans III ikke har godtgjort, at selskabet ikke var i stand til at bedømme kravets berettigelse og størrelse 30 dage efter fremsættelsen af påkravet, jf. rentelovens § 3, stk. 3, eller at der i øvrigt forelå sådanne særlige forhold, som kunne begrunde, at der først skulle betales renter fra et senere tidspunkt, jf. rentelovens § 3, stk. 5. FS Finans III skal derfor betale renter fra den 15. marts 2011 i henhold til renteloven af det dividendebeløb, der kom til udbetaling den 14. april 2011. Parterne er enige om, at dette rentebeløb kan opgøres til 4.819.348,03 NOK.

Landsretten finder, at det forbehold for tilbagesøgning, som FS Finans III tog i forbindelse med udbetalingen af dividende den 14. april 2011, var konkret og velbegrundet. Der er herved lagt vægt på karakteren af betalingen og den omstændighed, at der udestod en fordringsprøvelse af de anmeldte krav i konkursboet efter Amagerbanken. Betalingen af denne del af dividendebeløbet skete således uanset forbeholdet med frigørende virkning. Den omstændighed, at Norsk Tillitsmann ikke umiddelbart udbetalte beløbet til obligationsejerne, fordi det ville være forbundet med en vis usikkerhed at søge eventuelle beløb tilbagebetalt, kan ikke føre til noget andet resultat.

FS Finans III har erkendt, at selskabet ikke var berettiget til at udskyde rentepåløbet efter beslutningen om forhøjelse af dividendeudbetalingen med 7,3 % den 6. juli 2011. Lands-

retten finder, at der ikke skal betales rente af det yderligere dividendebeløb på 7,3 fra noget tidligere tidspunkt end 30 dage efter den 6. juli 2011, hvor FS Finans III blev i stand til at bedømme kravets størrelse, jf. rentelovens § 3, stk. 3. Da FS Finans III allerede har betalt rente i overensstemmelse hermed, skal der ikke betales yderligere rente af dette dividendebeløb.

Den endelige værdiansættelse af aktiverne var færdigberegnet ultimo juni 2011, hvilket Finansiell Stabilitet A/S orienterede om ved meddelelse af 29. juni 2011. Der blev samtidig orienteret om, at Garantifonden for Indskydere og Investorer samt Amagerbankens konkursbo kunne indbringe værdiansættelsen af aktiverne for retten, hvilket Garantifonden efterfølgende gjorde. Sagen blev imidlertid hævet og umiddelbart efter blev der den 28. september 2011 truffet beslutning om udbetaling af den manglende dividende. Landsretten finder på denne baggrund, at FS Finans III først blev i stand til at bedømme kravets berettigelse og endelige størrelse, efter at Garantifonden hævede sagen, jf. rentelovens § 3, stk. 3. Rente efter renteloven skal derfor ikke betales fra noget tidligere tidspunkt end 30 dage efter den 28. september 2011. Da udbetaling af den forhøjede dividende fandt sted den 30. september 2011, skal FS Finans III ikke betale renter af denne del af dividendeforhøjelsen.

Som følge af det ovenfor anførte Landsretten tager herefter Norsk Tillitsmanns påstand til følge med 4.819.348,03 NOK med tillæg af procesrente fra sagens anlæg den 4. april 2012.

Norsk Tillitsmann ASA skal efter sagens udfald betale delvise sagsomkostninger for landsretten til FS Finans III A/S, jf. retsplejelovens § 313, stk. 1, med 500.000 kr. til dækning af rimelige udgifter til advokatbistand inkl. moms. Ved fastsættelsen heraf er der ud over sagens værdi taget hensyn til sagens karakter og betydning, herunder at FS Finans III har fået medhold i det mere principielle spørgsmål om indtræden og debitorskifte.

T h i k e n d e s f o r r e t :

FS Finans III A/S skal til Norsk Tillitsmann ASA betale 4.819.348,03 NOK med tillæg af procesrente fra den 4. april 2012.

I sagsomkostninger for landsretten skal Norsk Tillitsmann ASA betale 500.000 kr. til FS Finans III A/S.

Det idømte skal betales inden 14 dage efter denne doms afsigelse.

Sagsomkostningerne forrentes efter rentelovens § 8 a.

(Sign.)

— — —
Udskriftens rigtighed bekræftes. Østre Landsret, den 1 9 NOV. 2013