

NJA 2004 N 14

04N14 (Ö 4522-03) Telefonaktiebolaget TACK (TACK) mot Skatteverket angående försättande i konkurs.

På ansökan av staten genom Riksskatteverket försattes TACK genom *beslut av Stockholms tingsrätt* den 23 oktober 2003 i konkurs.

Bolaget överklagade beslutet i *Svea hovrätt* och yrkade att konkursbeslutet skulle upphävas. Riksskatteverket bestred yrkandet. *Hovrätten*, som fann att TACK inte hade visat att bolaget var solvent, avlog genom *beslut* den 7 november 2003 överklagandet.

TACK yrkade i HD i första hand att konkursbeslutet skulle upphävas och i andra hand att målet skulle återförvisas till hovrätten. Skatteverket förklarade sig inte ha något att erinra mot att konkursbeslutet upphävdes.

HD, beslut på förslag av föredraganden: Skäl. Den omständigheten att Skatteverket har förklarat sig inte ha någon erinran mot att konkursbeslutet upphävs kan

N s 12

inte i sig läggas till grund för avgörande av målet (jfr 2 kap. 22 § konkurslagen och t.ex. NJA 2002 s. 463).

Av utredningen framgår bl.a. följande. Den fordran som staten åberopade till stöd för konkursansökningen uppgick vid tidpunkten för konkursförhandlingen till 268 585 kr och bestod av restförda skatter och avgifter. Vid verkställighet enligt 4 kap. UB den 9 juli 2003 hade bolaget befunnits sakna tillgångar till full betalning av skulden, varför staten gjorde gällande att bolaget enligt 2 kap. 8 § konkurslagen fick anses vara insolvent. Bolaget yttrade sig inte över ansökningen och någon företrädare för bolaget inställde sig inte till konkursförhandlingen den 23 oktober 2003. Genom beslut samma dag försatte tingsrätten bolaget i konkurs. Bolaget överklagade konkursbeslutet under påstående bl.a. att konkursfordringen hade betalats före beslutet och att bolaget av kronofogdemyndigheten hade fått beskedet att ärendet skulle återkallas om skulden var till fullo betald eller nedsatt före förhandlingsdagen. Staten anförde i hovrätten att de skulder som förelåg vid konkurstillfället helt satts ned den 1 november 2003 efter avstämning av bolagets skattekonto. Staten bestred dock bifall till överklagandet under hänvisning till att bolaget hade en obetald skuld om 6 046 kr, varav 546 kr avsåg ett underskott på skattekontot som restförts den 4 augusti 2003 och 5 500 kr avsåg förseningsavgifter enligt aktiebolagslagen som restförts den 29 oktober 2003, dvs. efter konkursbeslutet. Bolaget har därefter för betalning av denna skuld den 20 november 2003 via sitt ägarbolag inbetalat 6 500 kr på Kronofogdemyndighetens i Stockholm postgirokonton. Skatteverket har i HD uppgett att av detta belopp 500 kr har krediterats utdömd konkursansökningsavgift medan återstående belopp har gottskrivits bolagets skuld samt att kvarstående skuld enligt utsköningsregistret uppgår till 47 kr.

Av utdrag avseende bolagets skattekonto framgår emellertid att bolaget den 5 oktober 2003 hade ett ingående saldo om 809 417 kr. Sedan det skett en avräkning av bl.a. den av staten vid tingsrätten åberopade fordringen med 268 586 kr har 462 709 kr utbetalats till bolaget den 15 oktober 2003. Även om själva avstämningen av skattekontot skedde den 1 november 2003 får, genom att belopp till täckande av statens fordran innehållits på skattekontot, betalningen av fordran anses ha tryggats redan den 15 oktober 2003. Staten har därefter inte kunnat åberopa denna fordran till stöd för konkursansökan. Staten har visserligen varit förhindrad att i hovrätten åberopa en annan fordran till stöd för sin behörighet (se NJA 1982 s. 641). Av den fordran som staten åberopade i hovrätten, 6 046 kr, hade 546 kr påförts bolaget före konkursbeslutet och 5 500 kr först efter beslutet.

Eftersom den fordran som låg till grund för det misslyckade utmätningförsöket var väsentligt högre än den verkliga fordringen, har utmätningförsöket inte kunnat läggas till grund för en presumtion om insolvens (jfr NJA 1996 C 79 och NJA 2002 s. 463). Med hänsyn härtill och då någon ytterligare omständighet till stöd för att bolaget skulle vara på obestånd inte har åberopats, skall konkursansökan lämnas utan bifall.

Avgörande. Med upphävande av hovrättens beslut lämnar HD konkursansökningen utan bifall.