

Aarhus 16. juni 2020

Rune Richelsen
Advokat

ri@bechbruun.com

Hanne Snedevig Haun
Sekretær
T +45 72273133
hsh@bechbruun.com

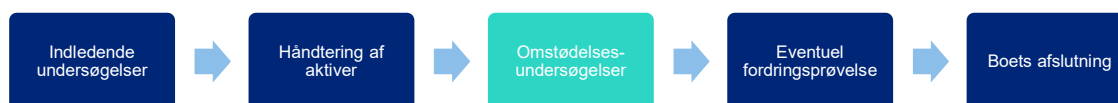
Sagsnr. K12208-0001 ri/hsh
Dok.nr. 23599646.1

Info nr. 3

Den selvejende institution Fredericia Teater under konkurs, Prinsessegade 29, 7000 Fredericia - CVR-nr. 28019262

| | |
|--|--|
| Kurator | Jørgen Hauschildt |
| Fristdag | 16. marts 2020 |
| Konkursdag | 16. marts 2020 |
| Direktion | Søren Møller |
| Bestyrelse | Pernelle Jensen Gitte Lillelund Bech Ole Steen Hansen Tim Høyer Christian Schultz-Nielsen Have Ina Miriam Rosenbaum |
| Reelle ejere | Christian Schultz-Nielsen Have Gitte Lillelund Bech Tim Høyer Ina Miriam Rosenbaum Ole Steen Hansen Pernelle Jensen |
| Revisor | BDO Statsautoriseret Revisionsaktieselskab |
| Forventet afslutning af boet | Kan endnu ikke skønnes |
| Forventet dividende | Kan endnu ikke anslås |
| Seneste info | Info nr. 2 fra den 3. april 2020 |
| Forventede aktiver tilføjet siden seneste info | Ja |
| Forventede udestående opgaver | Ja, se nedenfor |

| | |
|---|-----------------|
| Grundlag for omstødsessag | Ja |
| Grundlag for karantæne mod at drive og stifte virksomhed | Nej |
| Grundlag for ansvarssag | Ja, se nedenfor |
| Grundlag for meddelelse til politiet om strafbare forhold | Nej |



Modellen viser, hvilke trin en konkursbehandling indeholder. Markering viser, hvor i behandlingen vi er lige nu.

Status

Boets forhold kan på nuværende tidspunkt opgøres sådan:

Aktiver

| | | |
|--|-----|-----------|
| Kontantbeholdning pr. dekret dagen | kr. | 60.928 |
| Boets aktiver er solgt for 4.525.642 kr. – virksomhedspantsat for ca. 395.000 kr. = nettoværdi tilgået boet | kr. | 4.130.001 |
| Depositum m.v. vedrørende lejemålet Ndr. Kobbelvej 10, Fredericia – medtages forsigtigt med | kr. | 50.000 |
| Indgået fra salg af mobiltelefoner til tidligere medarbejdere (ekskl. moms) Vi afventer yderligere indbetalinger med i alt 2.900 kr. | kr. | 3.400 |
| Indbetalinger til pengeinstitut efter dekret dagen | kr. | 134.455 |
| Indestående hos Nets pr. dekret dagen 489.984 kr. – efter krediteringer og chargebacks uden værdi for boet | kr. | 0 |
| Tilgodehavender indgået med | kr. | 47.314 |
| Yderligere bogførte tilgodehavender på 890.000 kr. – skønnet værdi for boet | kr. | 150.000 |
| Indgået fra FerieKonto (for meget indbetalt) | kr. | 185.192 |
| Indgået lønrefusion for elevophold | kr. | 65.495 |
| ComputerCare, ½ abonnement for april 2020 indgået med | kr. | 6.306 |
| Foreløbigt anslåede aktiver i alt | kr. | 4.833.091 |

Passiver

Massekrav, herunder boomkostninger mv. (konkurslovens § 93) – kan endnu ikke anslås

Krav med fortrinsret (konkurslovens § 94)

| | | |
|---|-----|------------|
| Privilegerede krav, herunder lønkrav (konkurslovens § 95) | kr. | 4.183.647 |
| Usikrede krav (konkurslovens § 97) – anslået til | kr. | 67.000.000 |

Bemærk, at der endnu kun er tale om foreløbige tal og oplysninger i opgørelsen.

Der er p.t. i boets gældbog registreret simple krav (konkurslovens § 97) for 62.324.438 kr. Der er p.t. registreret i alt 3.837 krav i gældbogen.

Supplerende information

Konkursboet har rejst et erstatningskrav mod den tidligere teaterchef. Hvis konkursboet får medhold i kravet, er der udsigt til dividende til § 97-kravene.

De vigtigste årsager til konkursen

En af de væsentligste årsager til konkursen for Fredericia Teater var et markant svigtende billetsalg for Tarzan-forestillingen i København ultimo 2019 og primo 2020.

Fredericia Teater havde pr. 30. juni 2019 et resultat på -9.921.691 kr. i henhold til den månedlige økonomi-rapportering, hvilket var en afvigelse fra budgettet på -1.869.758 kr. Underskuddet pr. 31. september 2019 var 19.364.869 kr. i forhold til det budgetterede underskud på 10.701.000 kr., hvilket var en budgetafvigelse på 8.663.869 kr.

Budgetafvigelsen til og med 31. september 2019 relaterer sig hovedsageligt til en manglende omsætning på 9.562.868 kr. i forhold til budgettet for forestillingen Prinsen af Egypten, som blev opført i København i perioden fra 21. juni 2019 til 14. juli 2019. Denne manglende omsætning resulterede i, at Fredericia Teater pr. 31. oktober 2019 havde et negativt driftsresultat på -18.419.231 kr., hvilket var en budgetafvigelse på -8.349.729 kr.

Årets største forestilling var Tarzan-forestillingen i København, hvor der var budgetteret med en omsætning på ca. 40 mio. kr. samlet for november og december 2019, hvilket i henhold til budgettet for 2019 ville give et overskud på ca. 10 mio. kr. for denne forestilling og et samlet overskud for hele 2019 på 1.136.000 kr.

Omsætningen på Tarzan-forestillingen i København var dog alene 14.185.943 kr., hvilket var 27.751.537 kr. under budgettet. Derudover fremgår det af den endelige rapportering for forestillingen, at markedsførings-

omkostningerne alene for denne forestilling var på 13.350.611 kr., hvilket var en budgetoverskridelse på 8.000.611 kr.

Årets negative resultat i henhold til udkast til årsrapport for 2019, opstillet og revideret af BDO Statsautoriseret Revisionsaktieselskab den 3. marts 2020, endte derfor på 37.355.000 kr., hvilket i store træk svarer til den manglende omsætning på de to forestillinger (Prinsen af Egypten og Tarzan), som begge blev opført i København, og samlet stod for den manglende omsætning i forhold til budgetteret ca. 37 mio. kr.

Egenkapitalen i Fredericia Teater pr. 31. december 2019 var således negativ med 34.297.000 kr., og da Fredericia Teater ikke fik tilvejebragt midler til at reetablere egenkapitalen og sikre et nødvendigt kapitalberedskab til den fortsatte drift, indgav bestyrelsen en egen konkursbegæring den 16. marts 2020.

De vigtigste regnskabstal siden det senest udarbejdede regnskab og evt. væsentlige afvigelser

Revisor har den 3. marts 2020 opstillet et udkast til årsrapport for 2019, som fremstår gennemarbejdet og revideret.

Bogføringen er ajourført frem til konkursdekretet.

Der kan konstateres følgende væsentlige afvigelser mellem udkast til årsrapporten 2019 og boets status:

| | Seneste revisoropstillede regnskab pr. 31. december 2019 (udkast) | Boets status |
|---|--|---|
| Likvide beholdninger | 2.987.000 kr. | 60.928 kr. |
| Aktiver: | | |
| Andre anlæg, driftsmateriel, inventar og indretning af lejede lokaler | 17.042.000 kr. | Boets samlede aktiver er solgt for 4.525.642 kr. |
| Depositum m.v. | 376.000 kr. | Forsigtigt opgjort til 50.000 kr. |
| Varebeholdninger | 127.000 kr. | 0 kr. |
| Tilgodehavender | 35.334.000 kr. | Anslået 200.000 kr. |
| Aktiver i alt | 55.866.000 kr. | 4.836.570 kr. |

Forklaringen på disse afvigelser er hovedsageligt, at der har været drift i Fredericia Teater fra den 31. december 2019 til dekretdagen den 16. marts 2020.

Forklaringen på afvigelsen vedrørende "andre anlæg, driftsmateriel, inventar og indretning af lejede lokaler" er, at det under konkursen ikke har været muligt at afhænde disse aktiver til *going concern-priser*, idet boets

salgsmuligheder tillige har været begrænset af forbuddet mod forsamlinger over 10 personer og af en generel usikkerhed om fremtiden.

Forklaringen på afvigelsen vedrørende "varebeholdningen" er, at "varebeholdningen" hovedsageligt bestod af sodavand, brochurer, merchandise m.v., hvilket har været omfattet af overdragelsesaftalen, hvor boets samlede aktiver blev solgt for 4.525.642 kr.

Forklaringen på den væsentlige afvigelse vedrørende posten "tilgodehavender" er, at der i de samlede tilgodehavender på 35.334.000 kr. er indregnet periodeafgrænsningsposter på i alt 31.342.000 kr., hvilket omfatter igangværende arbejder (produktioner), omkostninger til forberedelse og opsætning af planlagte forestillinger, herunder afholdte markedsføringsomkostninger m.v., som samlet måles til kostpris og først udgiftsføres i takt med gennemførelsen af de planlagte forestillinger. Eftersom disse forestillinger ikke kunne gennemføres, har de allerede afholdte omkostninger ikke længere karakter af et aktiv for konkursboet.

Indkaldelse til skiftesamling

Det bemærkes, at der er en kreditor, som har indkaldt til en skiftesamling til nedsættelse af et kreditorudvalg, jf. konkurslovens § 116. I konsekvens heraf afholdes der skiftesamling i Retten i Sønderborg, Mødelokale E, Stationsvej 10, 6400 Sønderborg

fredag den 19. juni 2020 kl. 13.00

til valg af kreditorudvalg.

Alle kreditorer i konkursboet er berettiget – men ikke forpligtet – til at give møde.

Ledelsesansvar

Medlemmer af en selvejende institutions ledelse kan pålægges at erstatte et tab, som er lidt af den selvejende institution (i dette tilfælde konkursboets kreditorer), såfremt ledelsen som led i udførelsen af dette hverv forsættigt eller uagtsomt har påført den selvejende institution (her Fredericia Teater) et tab.

Det er således en betingelse, for at konkursboet kan rette et krav mod Fredericia Teaters tidligere ledelsesmedlemmer, at der er opstået et tab, som kan henføres til ledelsesmedlemmernes (vurderet hver for sig) uagtsomme eller forsættelige adfærd under deres ledelse af Fredericia Teater.

Det er vores vurdering, at konkursboet vil kunne få medhold i et erstatningskrav mod teaterchefen på baggrund af teaterchefens ansvarspådragende overskridelse af markedsføringsbudgettet med ca. 8 mio. kr. i strid med Fredericia Teaters vedtægter, se nærmere nedenfor under punkt 1.

Derudover vurderer vi, at procesrisikoen ved at rejse et erstatningskrav på baggrund af et generelt ledelsesansvar mod henholdsvis teaterchefen og/eller bestyrelsen vil være for stor til, at retssagen bør føres, jf. nærmere nedenfor under punkt 2.

1. Overskridelse af markedsføringsbudgettet

Ved en gennemgang af virksomhedens forhold forud for konkursen har vi konstateret, at det fremgår af udkast til Fredericia Teaters årsrapport for 2019, opstillet af BDO Statsautoriseret Revisionsaktieselskab, at der i 2019 samlet set har været salgs- og distributionsomkostninger på 23.280.000 kr. Derudover fremgår det af budgettet for 2019, som er godkendt af Fredericia Teaters samlede bestyrelse og tilsynsmyndighed, at der samlet set er budgetteret med en markedsføringsomkostning på 15.355.000 kr. – således, at budgettet for 2019 samlet set blev overskredet med 7.925.000 kr.

Teaterchefen var ifølge Fredericia Teaters vedtægter ansvarlig for den daglige virksomhed, og det påhvilede ifølge vedtægterne teaterchefen *"nøje at overholde de for de enkelte opsætninger fastlagte budgetter"*, ligesom det påhvilede teaterchefen, at *"afvigelser af de for de enkelte opsætninger fastlagte budgetter skal forelægges bestyrelsen til godkendelse forinden overskridelse af budgettets enkelte poster kan ske."*

Det fremgår yderligere af teaterchefens ansættelseskontrakt, at han *"skulle disponere inden for de udstukne økonomiske rammer"*, og ifølge funktionsbeskrivelsen, at teaterchefen var *"institutionens daglige leder med ansvaret for den daglige drift og budgetoverholdelse, indenfor de af bestyrelsen til enhver tid godkendte budgetter."*

Det er på denne baggrund vores vurdering, at teaterchefen derved har handlet ansvarspådragende, da teaterchefen i henhold til Fredericia Teaters vedtægter således havde ansvaret for, at budgettet for de enkelte fastlagte forestillinger blev overholdt, samt at eventuelle afvigelser forinden skulle forelægges for bestyrelsen til godkendelse.

Det fremgår af den månedlige rapportering pr. 31. oktober 2019, at markedsføringsbudgettet var overskredet med 2.877.816 kr., men vi er blevet oplyst af bestyrelsesformanden for Fredericia Teater, at månedsrapporteringen ikke blev gennemgået på bestyrelsesmødet den 19. november 2019, herunder ej heller budgetoverskridelsen vedrørende markedsføringsomkostningerne. Bestyrelsen var således efter bestyrelsesformandens udsagn ikke eksplicit gjort opmærksom på budgetoverskridelsen. Det var således alene periodens samlede resultat, der blev oplyst på bestyrelsesmøderne. Det bemærkes dog, at månedsrapporteringerne efter det oplyste blev rundsendt til bestyrelsesmedlemmerne. Det er ikke vores vurdering, at bestyrelsen har godkendt overskridelsen af markedsføringsbudgettet.

Det bemærkes yderligere, at størstedelen af overskridelsen af markedsføringsbudgettet skete ved Tarzanforestillingen i København på et tidspunkt, hvor Fredericia Teater allerede var insolvent. På trods af dette benyttede teaterchefen 13.350.611 kr. på markedsføring, hvilket var en budgetoverskridelse på 8.000.611,25 kr. alene for denne forestilling, på et tidspunkt, hvor han vidste, at Fredericia Teater allerede var i økonomiske problemer. Forestillingen omsatte - på trods af denne overskridelse af markedsføringsbudgettet - alene for 14.185.942 kr. ud af en budgetteret omsætning på 41.937.184 kr.

Derudover fremgår det af en økonomiske instruks fra bestyrelsen til teaterchefen, at *"for at optimere ressourcerne er teaterchefen er bemyndiget til at lave omfordelinger af omkostninger på såvel omkostningsposter og mellem de forskellige forestillinger. Bestyrelsesformanden skal orienteres om omfordelingerne og de økonomiske konsekvenser heraf. Efter godkendelse af forestillingsbudget, eller ændringer hertil, fremlægges forestillingsbudgettet til godkendelse på førstkommende bestyrelsesmøde."*

Det er ikke vores vurdering, at teaterchefen har oplyst bestyrelsesformanden om omfordelingerne og de økonomiske konsekvenser heraf, eller at de tilrettede forestillingsbudgetter efterfølgende er blevet godkendt på førstkommende bestyrelsesmøde, hvorfor teaterchefen ikke har haft bemyndigelse til at omfordele denne væsentlige overskridelse markedsføringsbudgettet på ca. 8 mio. kr. for Tarzan-forestillingen i København ved at spare på øvrige omkostningsposter uden som minimum at forudgående at have orienteret bestyrelsen om dette.

Derfor er det vores vurdering, at teaterchefen ved denne ansvarspådragende handling har påført Fredericia Teater et tab, hvorfor vi har fremsendt et betalingspåkrav til teaterchefen på 7.925.000 kr. Konkursboet agter at udtage stævning, hvis ikke beløbet indbetales.

2. Generelt ledelsesansvar - Konkurslovens § 137

Der har været flere kreditorer, der har henvendt sig til kurator med ønske om, at konkursboet skulle rejses et erstatningskrav mod den tidligere teaterchef og mod bestyrelsen. Konkursboet agter at opgive et muligt erstatningskrav mod den tidligere teaterchef og bestyrelsen vedrørende et generelt ledelsesansvar, idet kurator vurderer, at procesrisikoen ved at anlægge en sådan retssag er betydelig.

Nedenfor redegøres der nærmere for kurators overvejelser i den forbindelse, ligesom kreditorerne orienteres om, at en kreditor på egen hånd kan anlægge en retssag mod den tidligere teaterchef og bestyrelsen, såfremt dette måtte ønskes, i overensstemmelse med konkurslovens § 137, stk. 1.

Ved gennemgang af virksomhedens forhold forud for konkursen har vi konstateret, at den kortfristede gæld i perioden fra 1. december 2019 og frem til konkursdekretet den 16. marts 2020 ifølge Fredericia Teaters regnskabsprogram steg med 25.125.972 kr., hvoraf 22.151.385 kr. alene vedrørte december måned.

På denne baggrund har vi undersøgt, om der kan rejses et erstatningskrav mod den tidligere teaterchef og bestyrelsen for gældsstiftelsen (forøgelsen af underbalancen) i december 2019 og frem til konkursen den 16. marts 2020, da gældsforøgelsen ved den fortsatte drift af Fredericia Teater i denne sidste periode må antages at have påført kreditorerne et yderligere tab.

Det er en betingelse for at få medhold i et erstatningskrav, at der både foreligger en ansvarspådragende disposition, se nærmere under punkt 2.2, at der er et tab, og at der er årsagssammenhæng mellem den ansvarspådragende disposition og tabet, samt at dette er påregneligt for skadevolderen, se nærmere under punkt 2.3 nedenfor.

2.1 Sagsfremstilling

Der henvises generelt til sagsforløbet beskrevet ovenfor under "*De vigtigste årsager til konkursen*".

Det bemærkes yderligere, at teaterchefen og bestyrelsen havde adgang til et link, hvor de kunne følge billetsalg og belægningsprocenter fra på de enkelte forestillinger fra time til time.

Teaterchefen skrev den 1. december 2019 til den ansvarlige for billetsystemet, at "*Som du jo nok også ser, sælger Tarzan i København ikke nok. Det vil tage fart hen over de næste dage, men det er ikke nok.*"

Teaterchefen var således den 1. december 2019 opmærksom på det svigtende billetsalg pr. 31. november 2019. Det bemærkes, at billetsalget udgjorde ca. 90 % af Fredericia Teaters omsætning. Da Fredericia Teaters udgifter (udover markedsføringsomkostningerne) har fulgt budgettet, er det vores vurdering, at teaterchefen vidste eller burde vide, at det reelle underskud ville blive væsentligt større end det underskud på ca. 9 mio. kr., som teaterchefen meldte ud midt i november 2019 til bestyrelsen og tilsynsmyndigheden, Fredericia Kommune.

Det negative resultat på 18.419.231 kr. pr. 31. oktober 2019 var alene med afsæt i svigtende salg i november 2019 tilstrækkeligt til, at estimatet på årets samlede underskud på ca. 9 mio. kr., som blev meldt ud til bestyrelsen og tilsynsmyndigheden midt i november 2019, ikke længere var retvisende.

Den 4. december 2019 sendte bogholderen i Fredericia Teater et øjebliksbillede over kreditorerne til teaterchefen, hvor det fremgik, at Fredericia Teater havde en samlet forfalden leverandørgæld på 12.469.428 kr. I samme mailkorrespondance oplyste bogholderen, at der stort set ikke var betalt på denne gæld i mange uger.

Det fremgår af ovenstående, at Fredericia Teater reelt har været i en form for "stille betalingsstandsning" i 4. kvartal 2019.

Teaterchefen indkaldte den 5. december 2019 til afholdelse af et ekstraordinært bestyrelsesmøde den 19. december 2019, hvor det svigtende billetsalg for Tarzan-forestillingen i København skulle drøftes. På dette bestyrelsesmøde estimerede teaterchefen, at årets underskud ville blive på ca. 17 mio. kr., hvorfor bestyrelsen på denne baggrund bemyndigede teaterchefen til at udarbejde en genopretningsplan.

Det fremgår af den endelige rapportering for Tarzan-forestillingen, som teaterchefen og bestyrelsesformanden fik tilsendt den 12. februar 2020, at Tarzan-forestillingen i København havde solgt for 27.751.537 kr. under budgettet, og at markedsføringsomkostningerne alene til denne forestilling i 2019 var på 13.350.611,23 kr., hvilket var en budgetoverskridelse på 8.000.611 kr.

Årets negative resultat i henhold til udkastet til årsrapporten for 2019 var på 37.355.000 kr., hvilket i store træk kan henføres til den ikke realiserede omsætning på de to forestillinger (Prinsen af Egypten og Tarzan), som begge blev opført i København, og som samlet havde en manglende omsætning i forhold til budgettet på ca. 37 mio. kr.

Bestyrelsen og teaterchefen udarbejdede i løbet af primo 2020 en genopretningsplan, ifølge hvilken der blandt andet skulle skæres ned på omkostningerne generelt, markedsføring skulle sættes i bero, der skulle indgås henstandsaftaler med kreditorerne, og trækningssretten på driftskrediten hos Fredericia Teaters bankforbindelse skulle forhøjes.

Teaterchefen blev bemyndiget til at drive genopretningsplanen, men da han syntes at have mistet det økonomiske overblik, fik han som nævnt bl.a. udarbejdet et likviditetsbudget for 2020, som ikke var retvisende, allerede fordi budgettet ikke tog hensyn til den i 2019 oparbejdede leverandørgæld på 13.617.000 kr. pr. 31. december 2019.

Den forhandlede trækningssret med Fredericia Teaters bankforbindelse mod virksomhedspant og transport i tilskud fra Fredericia Kommune i januar 2020 indeholdt således ikke rum til at betale den allerede forfaldne leverandørgæld, og således var den genopretningsplan, som teaterchefen og bestyrelsen ultimo januar 2020 satte i søen, ikke realiserbar, idet den byggede på forkerte forudsætninger vedrørende kreditorgælden og likviditetsbehovet.

Teaterchefen i Fredericia Teater opdaterede den 21. januar 2020 likviditetsbudgettet for 2020, men den oplagte fejl vedrørende den allerede oparbejdede og forfaldne leverandørgæld for 2019 blev ikke korrigeret.

Fredericia Kommune, der var tilsynsmyndighed, og som ved egen drift (uden involvering af bestyrelsen for Fredericia Teater) arbejdede med en "redningsplan" for Fredericia Teater, blev i februar 2020 opmærksom på, at det modtagne likviditetsbudget for 2020 var forkert, og at der skulle tilføres mindst ca. 25 mio. kr. i ekstra likviditet, for at driften i 2020 kunne hænge sammen.

Der var helt frem til indlevering af konkursbegæringen den 16. marts 2020 i Byrådet i Fredericia Kommune en igangværende behandling af en indstilling fra henholdsvis Økonomi og Personale i Fredericia Kommune samt Økonomiudvalget i Byrådet om, at Fredericia Teater skulle ydes et yderligere lån på 25 mio. kr., men umiddelbart inden indlevering af konkursbegæringen synes det at fremstå, som om Fredericia Kommune grundet usikkerhed med budgettet for 2020 valgte at opgive at tilføre den nødvendige kapital til Fredericia Teater.

2.2 Ansvarsgrundlag

Ved gennemgang af virksomhedens forhold forud for konkursen har vi konstateret følgende forhold, som efter vores vurdering kan udgøre ansvarspådragende handlinger fra henholdsvis teaterchefen og bestyrelsen:

Det drejer sig hovedsageligt om,

1. at det burde stå klart for teaterchefen den 4. december 2019, at årets resultat på grund af den svigtede omsætning blev væsentligt dårligere end de ca. 9 mio. kr., som den 15. november 2019 var blevet oplyst til bestyrelsen og tilsynsmyndigheden, Fredericia Kommune. På tilsvarende vis den 19. december 2019, hvor teaterchefen på et bestyrelsesmøde oplyste, at underskuddet blev på ca. 17 mio. kr.,

burde det her kunne konstateres ud fra det manglende salg af billetterne til Tarzan-forestillingen, som teaterchefen bl.a. havde direkte adgang til at se, at underskuddet ville blive væsentligt større og i niveau af 37 mio. kr.,

2. at teaterchefen offentliggjorde et forventet resultat via medierne den 29. januar 2020, som viste sig at være ca. 20 mio. kr. forkert, selvom han på tidspunktet havde oplysninger om, at omsætningen for november og december 2019 afveg fra budgettet med ca. 28 mio. kr., hvorfor det - sammenholdt med den seneste månedsrapportering pr. 31. oktober 2020 - burde stå klart, at underskuddet var væsentligt større end 20 mio. kr.,
3. at hverken teaterchefen eller bestyrelsen sikrede et forsvarligt kapitalberedskab eller skærpede tilsynet, da de senest den 18. november 2019 blev opmærksomme på det negative resultat på 18.419.231 kr. pr. 31. oktober 2019, jf. principperne i selskabslovens §§ 115, stk. 1, nr. 5, og 118, stk. 2. Derimod lempede de tilsynet ved ikke at sikre, at der blev fremsendt månedsrapporteringer for november og december 2019 til bestyrelsen i overensstemmelse med den interne regnskabsinstruks fra bestyrelsen til teaterchefen,
4. at teaterchefen ikke har fulgt godkendelsesproceduren i regnskabsinstruksen vedrørende attestation af udgifter, og at bestyrelsen ikke har reageret over for dette, uagtet at det burde have stået bestyrelsen klart, at instruksen ikke blev fulgt,
5. at teaterchefen valgte siden efteråret 2019 at køre en "stille betalingsstandsning", samt ikke mindst undladt at informere bestyrelsen om denne "stille betalingsstandsning" samt om den forfaldne leverandørgæld på 12.469.429 kr. pr. 4. december 2019,
6. at det af teaterchefen udarbejdede likviditetsbudget for regnskabsåret 2020, som blev godkendt af bestyrelsen den 19. november 2019 og efterfølgende sendt til tilsynsmyndigheden, Fredericia Kommune, var fejlbehæftet, da der ikke i likviditetsbudgettet for 2020 var indregnet betaling af forfalden leverandørgæld, som pr. 4. december 2019 var på 12.469.429 kr., og
7. at der ikke af teaterchefen var udarbejdet en plan for håndteringen af den i 2019 oparbejdede leverandør gæld pr. 31. december 2019 på 13.617.000 kr., herunder især at teaterchefen ikke orienterede bestyrelsen om, at 11.597.035 kr. af denne gæld var forfalden.

Det er dog vores vurdering, at procesrisikoen ved at rejse et krav på erstatning på baggrund af et generelt ledelsesansvar mod henholdsvis den tidligere teaterchef og/eller bestyrelse vil være for stor til, at konkursboet vil rejse krav herom, jf. nærmere nedenfor.

2.2.1 Teaterchefen

Et erstatningskrav mod en tidligere ledelse i et selskab, nu under konkurs, vil sædvanligvis kunne begrundes med, at ledelsen har drevet virksomheden længere end til håbløshedstidspunktet. Dette vil indbefatte en vurdering af, om ledelsen på et tidligere tidspunkt end i forbindelse med konkursbegæringens indgivelse burde have indset, at selskabet (her Fredericia Teater) ikke kunne reddes.

Derfor bør det overvejes, om konkursen ville være indtruffet tidligere, hvis teaterchefen havde videreformidlet de økonomiske oplysninger, som han havde tilgængelige ultimo 2019, korrekt til bestyrelsen – med deraf reducerede tab for kreditorerne til følge. Således gik der ca. 2 måneder, fra at teaterchefen efter vores opfattelse burde have konstateret niveauet af underskuddet for 2019, til at bestyrelsen fik kendskab hertil, ligesom bestyrelsen ultimo 2019 blev forholdt oplysningerne om den likviditetsmæssige situation.

Teaterchefen erkendte selv, at han havde mistet overblikket over økonomien, hvorfor han også opsigde sin stilling – og bad om at blive frataget det økonomiske ansvar i opsigelsesperioden – primo februar 2020.

Det er således vores vurdering, at teaterchefen har handlet uagtsomt og dermed ansvarspådragende, idet han ikke har sikret overblikket over Fredericia Teaters økonomiske situation ultimo 2019 og ikke har orienteret bestyrelsen behørigt om likviditetsudfordringerne og endeligt egenhændigt og uden bestyrelsens forudgående accept har overskredet markedsføringsbudgettet med ca. 8 mio. kr.

Det er yderligere vores vurdering, at teaterchefen - ud fra kritikpunkterne i punkt 1 til 7 ovenfor - har handlet uagtsomt i perioden fra ultimo 2019 og frem til tidspunktet, hvor teaterchefen blev frataget det økonomiske ansvar af bestyrelsen den 17. februar 2020, men det er usikkert, om de ansvarspådragende forhold fra teaterchefens side har været den direkte og påregnelige årsag til tabet for kreditorerne, se uddybende i punkt 2.3, hvorfor procesrisikoen i forbindelse med et potentielt erstatningskrav vurderes at være for stor til, at en retssag bør føres.

2.2.2 Bestyrelsen

Der kan ikke være tvivl om, at bestyrelsen allerede den 19. november 2019 og frem var bekendt med, at Fredericia Teater var i en alvorlig økonomisk situation.

Kritikpunkterne af bestyrelsen ovenfor under punkt 2.2 er generelt, at bestyrelsen ikke har sikret overholdelse af de formelle tilsynsregler i vedtægterne, forretningsordenen og den økonomiske instruks, da bestyrelsen alene handlede på baggrund af oplysninger, som blev videregivet fra teaterchefen.

Det kan ikke udelukkes, at kreditorernes tab ville være blevet mindre, hvis bestyrelsen havde sikret overholdelse af vedtægterne, forretningsordenen og den økonomiske instruks, men bestyrelsens rolle var at være et tilsyn for den daglige leder/teaterchefen, og har ifølge retspraksis en høj grad af fejlmargen for deres beslutninger/skøn. På den baggrund er det vores vurdering, at bestyrelsen ikke har handlet ansvarspådragende, da bestyrelsen indkaldte til en række ekstraordinære bestyrelsesmøder, igangsatte en genopretningsplan samt orienterede tilsynsmyndigheden, Fredericia Kommune den 12. februar 2020, og herefter kontaktede revisor den 17. februar 2020 til afdækning af årsagerne til den likviditetsmæssigt pressede situation og til sidst en advokat den 9. marts 2020 med henblik på håndtering af kreditorerne. Dette taler for, at bestyrelsen har ageret loyalt ud fra de oplysninger, de havde modtaget fra teaterchefen.

De af bestyrelsen iværksatte initiativer var dog ikke tilstrækkelige, da bestyrelsen løbende agerede på baggrund af ikke aktuelle og forkerte regnskabsoplysninger, da teaterchefen ikke sørgede for, at bestyrelsen blev informeret, i takt med at teaterchefen selv fik kendskab til den økonomiske status.

Det er derfor vores vurdering, at bestyrelsen ikke har handlet ansvarspådragende på baggrund af et generelt ledelsesansvar, idet bestyrelsen har ageret på grundlag af de oplysninger, som de har modtaget fra teaterchefen.

Det er således vores vurdering, at retten ikke vil nå frem til, at bestyrelsen ved udøvelse af dette tilsyn har handlet ansvarspådragende på trods af, at man kunne have ønsket sig et tættere tilsyn med økonomirapporteringen – specielt i november og december, hvor månedsrapporteringerne udeblev, og at man kunne have ønsket en sikring af en behørig og forsvarlig organisation, da bestyrelsen fik viden om underskuddet pr. 31. oktober 2018 på ca. i alt 18,4 mio. kr. år til dato.

2.3 Årsagssammenhæng og påregnelighed

Betingelsen om årsagssammenhæng indebærer, at der skal være en årsagssammenhæng, hvor den følge, der kræves erstatning for, kan sættes i forbindelse med den ansvarspådragende adfærd. Retspraksis viser, at årsagsforbindelsen vurderes ud fra, om skaden ville være indtrådt, hvis det ansvarsbegrundende forhold ikke havde foreligget.

Ledelsesansvaret er præget af, at der sjældent skal tages stilling til en enkeltstående handling eller undladelse, men der vil i stedet ofte være tale om en bedømmelse af et langstrakt forløb, hvor det skal vurderes, om der i forløbet er truffet beslutninger eller forekommer undladelser, der kan bebrejdes ledelsen. Det tab, som kræves erstattet, vil således typisk ikke nødvendigvis have en umiddelbar tidsmæssig forbindelse med de forhold, der bebrejdes ledelsen, hvilket kan vanskeliggøre vurderingen af, om årsagskravet er opfyldt.

Det er på denne baggrund vores vurdering, at der er en ikke ubetydelig usikkerhed forbundet med, om det ansvarspådragende forhold fra teaterchefens side og potentielt bestyrelsens side har været den direkte og påregnelige årsag til tabet for kreditorerne.

Således resulterede Covid-19 primo marts 2020 i et samlingsforbud og dermed et forbud mod gennemførelse af teaterforestillinger, hvilket øjensynligt tillige har spillet ind på Fredericia Kommunes beslutning primo marts 2020 om at opgive behandlingen af en eventuel bevilling om et yderligere lån på 25 mio. kr. til Fredericia Teater.

Dermed er usikkerheden, i relation til om Fredericia Kommune ville have tilvejebragt den nødvendige finansiering til Fredericia Teater, hvis ikke Covid-19 med deraf følgende restriktioner for Fredericia Teater var indtruffet, for stor til, at vi kan sige med en tilstrækkelig sikkerhed, at teaterchefen og/eller bestyrelsens handlinger er årsag til tabet for kreditorerne.

Hvis en domstol konkluderer, at betingelserne om ansvarsgrundlag, årsagssammenhæng og tab er opfyldt, vil der ofte blive statueret erstatningsansvar, da en skade, som kan henføres til ledelsesansvar, sjældent sker på en så usædvanlig eller atypisk måde, at kravet om påregnelighed ikke er opfyldt. Kravet om påregnelig gør sædvanligvis kun, at skadevolder bliver ansvarsfri, hvis skaden er så usædvanlig og atypisk, at tabet i sidste ende bør bæres af den skadelidte selv.

2.4 Konklusion

Det er vores vurdering, at sandsynligheden for, at både ansvarsgrundlaget og årsagssammenhængen kan dokumenteres, vil være størst ved et erstatningskrav, rettet alene mod teaterchefen, men da han af bestyrelsen fratages det økonomiske ansvar den 17. februar 2020, og da der den 17. februar 2020 fortsat var chance for, at driften af Fredericia Teater kunne fortsætte også efter dette tidspunkt som følge af Fredericia Kommunes historiske opbakning til Fredericia Teater, er det vores vurdering, at procesrisikoen ved at rejse et erstatningskrav mod teaterchefen er så stor, at vi har besluttet at opgive at rejse et erstatningskrav for gældsstiftelsen i Fredericia Teater fra den 1. december 2019 til og med dekretdagen. Dette til trods for den omstændighed, at teaterchefens misinformation om den økonomiske og likviditetsmæssige situation ultimo 2019 til bestyrelsen og tilsynsmyndigheden muligvis har forsinket udarbejdelsen af genopretningsplanen og indgivelsen af konkursbegæringen med ca. 2 måneder.

2.5 Opgivelse af krav efter konkurslovens § 137

På baggrund af ovenstående vurdering opgiver konkursboet det mulige krav mod den tidligere teaterchef og bestyrelse.

Efter konkurslovens § 137, kan enhver fordringshaver herefter inden for en af skifteretten fastsat frist på egen hånd gøre et erstatningskrav gældende mod ledelsen, hvis en eller flere kreditorer har større tillid til et gunstigt udfald, således at disse for egen regning, men i boets interesse, kan opnå domstolsprøvelse af et potentielt erstatningskrav mod den tidligere ledelse af Fredericia Teater.

Citat af konkurslovens § 137:

”Stk. 1 Opgives et muligt krav, uden at der er sluttet forlig, kan enhver fordringshaver inden for en af skifteretten fastsat frist på egen hånd anlægge sag eller indtræde i en af skyldneren inden konkursdekretets afsigelse anlagt sag. Anmodning om fastsættelse af frist skal fremsættes over for skifteretten uden ugrundet ophold efter bostyrets beslutning om opgivelsen. Boet skal erstatte fordringshaverens rimelige omkostninger, dog kun i det omfang boets masse forøges.

Stk. 2. Reglerne i stk. 1 finder tilsvarende anvendelse med hensyn til anke, dog at skifteretten ikke fastsætter særlig frist.”

Det bemærkes, at Fredericia Teater har en bestyrelsesansvarsforsikring, som dækker ethvert nuværende, tidligere og fremtidigt medlem af ledelsen, herunder teaterchefen, og bestyrelsen i Fredericia Teater. Ledelsesansvarsforsikringen har en dækningssum på 2.500.000 kr.

Forsikringen dækker alene erstatningskrav, som er rejst mod ledelsen til og med den 30. juni 2020. Et erstatningskrav anses for at være rejst, når ledelsen modtager første skriftlige henvendelse i anledning af formuetab med krav om erstatning, eksempelvis ved fremsendelse af et påkrav.

Omstødelige og strafbare forhold

Vi har på nuværende tidspunkt konstateret en række potentielle omstødelige dispositioner, men vi understreger, at vi ikke på nuværende tidspunkt har færdiggjort vores omstødelsesundersøgelser.

Fredericia Teater har i løbet af 2020 indgået en række afdrags- og henstandsaftaler med leverandører vedrørende gammel gæld stiftet i 2019. Disse aftaler er efter vores vurdering omstødelige, idet der er tale om kreditorforykkende aftaler i et insolvent miljø, som er i strid med konkurslovens lighedsprincip.

Der vil således snarest blive fremsendt omstødelsespåkrav mod en række leverandører for i alt ca. 4,2 mio. kr.

Vi har ikke under behandlingen af boet konstateret forhold, der giver grundlag for politimæssig efterforskning. Vi har dog ikke afsluttet vores undersøgelser.

Konkurskarantæne

Ved gennemgang af virksomhedens forhold forud for konkursen har vi ikke konstateret forhold, der kan karakteriseres som groft uforsvarlig forretningsførelse. Derfor har vi ikke fundet anledning til at indstille overfor Skifteretten, at der indledes sag om konkurskarantæne.

Udsigten til dividende

På baggrund af de foreløbige oplysninger om aktiver og passiver er det vores forventning, at der vil blive dividende til krav i henhold til konkurslovens § 95. Det er endnu ikke muligt at fastlægge, om der vil blive dividende til krav i henhold til konkurslovens §§ 96 til 98, da dette vil afhænge af udfaldet af en evt. ansvarssag, jf. ovenfor.

Hvis konkursboet får medhold i kravet, er der udsigt til dividende til § 97-kravene.

Information om bobehandlingen

I perioden siden konkursens indtræden og til i dag har konkursboets behandling, foruden almindelige bobehandlingsopgaver, herunder gennemgang af regnskabsmateriale, mailkorrespondance med selskabets tidligere direktør samt udarbejdelse af infomeddelelser, i hovedtræk bestået af følgende opgaver:

- Indledende bobehandling, herunder afsendelse af straksbreve til revisor, bank, leasing-, forsikrings-, tele-, forsynings- og alarmselskaber samt korrespondance og telefonsamtaler med disse, udtræk fra skattekontoen m.v.
- Deltagelse i møde på teateret samt besigtigelse af teaterets lokationer i Fredericia
- Opsigelse og fritstilling af medarbejdere, ophævelse af uddannelsesaftaler med elever, besvarelse af henvendelser fra medarbejderne vedrørende manglende bilag samt håndtering og udlevering af personlige effekter, finde dokumentation til brug for anmodning om lønrefusioner for elever på skoleophold
- Gennemgang af lejekontrakter, opsigelse af beboelseslejemål og lejere, håndtering af inventar, telefonsamtaler og korrespondance med udlejere samt indgåelse af lejeaftaler vedrørende teaterets lokaler
- Førelse af gældbog samt besvarelse af et omfattende antal kreditorhenvendelser, herunder fremskaffelse af produktionsoversigt til Lønmodtagernes Garantifond, mails til billetkøbere, der har anmeldt krav i henhold til konkurslovens §§ 93 til 96 med indstilling om ændring af kravene til § 97
- Registrering og fordringsprøvelse af separatistkrav samt formidling af udlevering af effekter
- Tilvejebringelse og gennemgang af oplysninger, herunder skaffe adgang til bogholderisystem og dropbox, indhentelse af R75
- Gennemgang af digital postkasse
- Korrespondance med Nets vedrørende evt. tilgodehavende
- Undersøgelser mv. vedrørende boets aktiver, herunder undersøgelser vedrørende licensaftaler, drøftelser med vurderingsmand og potentielle købere, udarbejdelse af overdragelsesaftale samt undersøgelser vedrørende håndtering af persondata
- Udarbejdelse af bofakturaer vedrørende salg af mobiltelefoner til tidligere ansatte samt udarbejdelse af aktivoverdragelsesaftale vedrørende et samlet salg af boets øvrige aktiver
- Debitorinddrivelse, herunder gennemgang af bogføringsbilag, udsendelse af påkravsskrivelser, korrespondance og telefonsamtaler
- Tvister, herunder omfattende undersøgelser af evt. omstødelige dispositioner og ledelsesansvar
- Telefonsamtaler og korrespondance vedrørende evt. kuratorvalg

Det samlede tidsforbrug med bobehandlingen udgør ca. 810 timer. Tidsforbruget har været jævnt fordelt over perioden.

www.insolvensportal.dk

Krav i boer, der behandles af Bech-Bruun Rekonstruktion bedes anmeldt vi www.insolvensportal.dk.

Med fokus på brugervenlighed og høj sikkerhed byder insolvensportal.dk på nye vigtige digitale services i sager om tvangsopløsning, rekonstruktionsbehandling og konkurs, der skal gøre det nemmere for kreditorer at anmelde krav og ikke mindst deltage i digital dialog om bobehandlingen.

Insolvensportal.dk tilbyder:

- Anmeldelse af krav online og upload af dokumentation.
- Løbende opdatering og orientering om boers behandling, forventet dividende og tidspunkt for afslutning.
- Direkte dialog online med kurator om prøvelse af anmeldte krav.
- Hosting af dokumenter om det enkelte bo for den enkelte anmelder.
- Push-e-mailservice, når der er nyt i boer.
- Opdateret oversigt på ét sted for alle boer, der er krav i, krav for krav.
- Nyhedsformidling af generel karakter af interesse for den enkelte anmelder.

Opret og brug derfor en brugerprofil på www.insolvensportal.dk og følg med i bobehandlingen i de boer, hvori I har et tilgodehavende.

Udestående opgaver og boets afslutning

Bobehandlingen vil i den næste tid være koncentreret om påkravet, som er fremsendt til den tidligere teaterchef og gennemgang af regnskabsmateriale vedrørende mulige omstødelige forhold.

Kreditorer, der endnu ikke har anmeldt krav i boet, vil ikke modtage yderligere information om bobehandlingen.

Kreditorer, som har anmeldt krav i boet, men som ikke har udsigt til at få dividende fra boet, vil ikke modtage yderligere information om bobehandlingen. I vil dog blive orienteret, når konkursboet afsluttes.

Med venlig hilsen

Jørgen Hauschildt
Kræver ingen underskrift

Rune Richelsen
Kræver ingen underskrift