

Fimmtudaginn 7. nóvember 1991.

Nr. 95/1989. **Protabú Töggs h/f**

(Skarphéðinn Þórisson hrl.)

gegn

**Bildshöfða 16 h/f**

(Árni Grétar Finnsson hrl.)

**og gagnsök.**

Ómerking. Heimvísun. Gjaldþrotalög.

### **Dómur Hæstaréttar.**

Máli þetta dæma hæstaréttardómararnir Guðrún Erlendsdóttir, Bjarni K. Bjarnason, Gunnar M. Guðmundsson, Haraldur Henrysson og Pétur Kr. Hafstein.

Aðaláfrýjandi skaut máli þessu til Hæstaréttar með áfrýjunarstefnu 15. mars 1989. Hann gerir eftirgreindar dómkröfur:

„1. Að rift verði með dómi greiðslu Töggs hf. við gagnáfrýjanda, að fjárhæð kr. 1.096.211, per 31.12.1986, sbr. bréf Bildshöfða 16 hf., dags. 12. júní 1987, til Töggs hf.

2. Að gagnáfrýjandi verði dæmdur til að greiða aðaláfrýjanda kr. 1.096.211, með 49,2% ársvöxtum frá 1. desember 1987 til 15. desember 1987 en með dráttarvöxtum samkvæmt III. kafla vaxtalaga nr. 25/1987 frá þeim degi til greiðsludags. Enn fremur er þess krafist, að vextir leggist við höfuðstól á 12 mánaða fresti, í fyrsta sinn 1. desember 1988, og að ársvextir verði reiknaðir af þannig uppfærðum höfuðstól.

3. Þá er krafist málskostnaðar samkvæmt gjaldskrá LMFÍ, bæði í héraði og fyrir Hæstarétti.“

Gagnáfrýjandi hefur áfrýjað málinu með stefnu 19. maí 1989. Kröfur hans eru þær, að rift verði greiðslu Töggs h/f við gagnáfrýjanda, að fjárhæð 1.096.211 krónur miðað við 31.12.1986, skil verði á greiðslu samkvæmt 64. gr. laga nr. 6/1978 og „að gagnáfrýjandi komi að kröfu sömu fjárhæðar vegna viðskiptaskuldar aðaláfrýjanda við gagnáfrýjanda við skipti á búi aðaláfrýjanda“. Þess er krafist, að gagnáfrýjandi verði að öðru leyti sýknaður af öllum kröfum aðaláfrýjanda. Þá krefst gagnáfrýjandi málskostnaðar úr hendi aðaláfrýjanda bæði í héraði og fyrir Hæstarétti auk virðisaukaskatts.

Gagnáfrýjandi, það er stefndi í héraði, gerði meðal annars þá kröfu, „að stefndi komi að kröfu sömu fjárhæðar vegna viðskipta-skuldar stefnanda við stefnda við skipti á búi stefnanda“.

Í forsendum héraðsdóms er ekkert fjallað um ofangreinda kröfu stefnda í héraði. Verður því sjálfkrafa að ómerkja hinn áfrýjaða dóm og málsmeðferð frá og með munnlegum málflutningi 31. janúar 1989 og vísa málinu heim í hérað til löglegrar meðferðar og dómsálagningar að nýju.

Það athugast, að við aðalflutning í héraði 9. nóvember 1988 og við munnlegan málflutning 31. janúar 1989 krafðist stefnandi vaxta aðeins frá 1. desember 1987. Í héraðsdómi er kröfugerð stefnanda því ranglega lýst og vextir dæmdir frá 1. janúar 1987.

Rétt þykir, að málskostnaður fyrir Hæstarétti falli niður.

#### D ó m s o r ð:

Hinn áfrýjaði dómur og málsmeðferð frá og með 31. janúar 1989 eiga að vera ómerk, og er málinu vísað heim í hérað til löglegrar meðferðar og uppsögu dóms að nýju.

Málskostnaður fyrir Hæstarétti fellur niður.

#### Dómur bæjarþings Reykjavíkur 27. febrúar 1989.

##### I.

Mál þetta, sem dómtekið var 31. janúar sl., er höfðað fyrir bæjarþingi Reykjavíkur af þrotabúi Töggs h/f, nnr. 8959-1902, Bildshöfða 16, Reykjavík, gegn Bildshöfða 16 h/f, nnr. 1109-0567, Bildshöfða 16, Reykjavík, með stefnu, birtri 8. desember 1987.

Dómkröfur stefnanda eru þessar:

1. Að rift verði með dómi greiðslu Töggs h/f við stefnda, að fjárhæð 1.096.211 kr. pr. 31.12. 1986, sbr. bréf Bildshöfða 16 h/f, dags. 12. júní 1987, til Töggs h/f.
2. Að stefndi verði dæmdur til að greiða stefnanda 1.096.211 kr. með [nánar tilgreindum vöxtum].
3. Þá er krafist málskostnaðar samkvæmt gjaldskrá LMFÍ.

Dómkröfur stefnda eru þessar:

1. Að rift verði greiðslu stefnanda við stefnda, að fjárhæð 1.096.211 kr., pr. 31.12. 1986, skil verði á greiðslu skv. 64. gr. laga nr. 6/1978 og

að stefndi komi að kröfu sömu fjárhæðar vegna viðskiptaskuldar stefnanda við stefnda við skipti á búi stefnanda.

2. Að stefndi verði að öðru leyti algjörlega sýknaður af öllum kröfum stefnanda.

3. Þá er krafist málskostnaðar að mati réttarins, þó eigi lægri en samkvæmt gjaldskrá LMFÍ.

Mál þetta var dómtekið að loknum munnlegum málflutningi 9. nóvember 1988. Það var endurupptekið, endurflutt og dómtekið að nýju 31. janúar sl.

Sáttaumleitanir fyrir dómi hafa ekki borið árangur.

### III.

Fyrir liggur, sbr. yfirlýsingu stefnda um skuldajöfnuð, dags. 12. júní 1987, að Töggur h/f framseldi stefnda þær viðskiptamannakröfur, sem mál þetta er sprottið af og fyrr greinir. Þegar ráðstöfun þessi var gerð, voru liðnir rúmir fjórir mánuðir frá frestdegi, og fjórum dögum síðar var bú Töggs h/f tekið til gjaldþrotaskipta. Kröfur þessar eru færðar stefnda til eignar í ársreikningi fyrir árið 1986, sbr. bréf Gylfa Gunnarssonar, löggilts endurskoðanda, dags. 28. júní 1987.

Í sóknargögnum kemur fram, að á skiptafundi í þrotabúi Töggs h/f 12. október 1987 hafi sú ákvörðun verið tekin að mótmæla þeirri ráðstöfun félagsins fyrir gjaldþrot að framselja stefnda kröfur þessar, og var skiptastjóra veitt málshöfðunarheimild vegna búsins.

Framangreind ráðstöfun á viðskiptamannakröfum þessum var Töggi h/f óheimil samkvæmt 8. gr. gjaldþrotalaga nr. 6/1978. Þar sem hér var um að ræða ráðstöfun, sem gerð var eftir frestdag, verður talið, að riftunarkrafa stefnanda eigi sér stoð í 1. mgr. 59. gr. og eftir atvikum einnig í 61. gr. laganna, en verði ekki reist á ákvæðum 54. gr., eins og stefnandi gerir kröfu til. Að þessu virtu þykir mega fallast á riftunarkröfu stefnanda í málinu.

Samkvæmt framansögðu og með vísan til 63. gr. laga 6/1978 ber að taka til greina fjárkröfu stefnanda í málinu og með þeim vöxtum, sem krafist er og nánar greinir í dómsorði.

Stefndi hefur gert kröfu til þess, að sér verði heimilað að skila aftur greindum kröfum á grundvelli ákvæða 64. gr. laga 6/1978. Eftir atvikum þykir mega fallast á það í þeim mæli, sem unnt reynist.

Eftir þessum málalokum ber að dæma stefnda til að greiða stefnanda málskostnað, sem telst hæfilega ákveðinn 210.000 kr. að meðtöldum sölu-skatti.

Eggert Óskarsson borgardómari kvað upp dóm þennan.

## D ó m s o r ð:

Greiðslu Töggs h/f við stefnda, Bildshöfða 16 h/f, að fjárhæð 1.096.211 kr., pr. 31.12. 1986, sbr. bréf stefnda, dags. 12. júní 1987, er rift.

Stefndi, Bildshöfði 16 h/f, greiði stefnanda, þrotabúi Töggs h/f, 1.096.211 kr. með 27% ársvöxtum frá 1. janúar 1987 til 1. mars 1987, með 30% ársvöxtum frá þeim degi til 1. júní 1987, með 33,6% ársvöxtum frá þeim degi til 1. júlí 1987, með 36% ársvöxtum frá þeim degi til 1. ágúst 1987, með 40,8% ársvöxtum frá þeim degi til 1. september 1987, með 42% ársvöxtum frá þeim degi til 1. október 1987, með 43,2% ársvöxtum frá þeim degi til 1. nóvember 1987, með 45,6% ársvöxtum frá þeim degi til 1. desember 1987, með 49,2% ársvöxtum frá þeim degi til 15. desember 1987, en með dráttarvöxtum samkvæmt III. kafla vaxtalaga nr. 25/1987 frá þeim degi til greiðsludags.

Vextir leggist við höfuðstól á tólf mánaða fresti, í fyrsta skipti 1. janúar 1988.

Stefnda er heimilt að skila aftur riftri greiðslu í þeim mæli, sem unnt reynist.

Stefndi greiði stefnanda 210.000 kr. í málskostnað að meðtöldum söluskatti.

Dómi þessum ber að fullnægja að viðlagðri aðför að lögum.

---