



# Forelesninger i selskapsrett

## 3. avdeling, våren 2011

**Stipendiat Tore Fjørtoft**  
**Institutt for privatrett**

**[tore.fjortoft@jus.uio.no](mailto:tore.fjortoft@jus.uio.no)**



# 4. DE ULIKE ORGANISASJONSFORMENE

- OVERSIKT, PLASSERING OG  
VALG



## 4.1 Positiv og negativ organisasjonsfrihet

- Frihet til å etablere og drive en virksomhet eller til ikke å delta i en virksomhet
- Hjemmel: Langvarig sedvanerett med utgangspunkt i avtalefriheten, nå også forankret i menneskerettsloven 21. mai 1999 nr. 30 § 2, jf. EMK art. 11



# Positiv organisasjonsfrihet

- Frihet til å etablere og drive en virksomhet, samt frihet til å organisere virksomheten som man vil
- Begrensninger:
  - Registreringskrav
  - Konesjonskrav ol.
  - Straffelovgivningen, f.eks. strl. 1902 § 330
  - Valg mellom bestemte organisasjonsformer – typetvang
    - Full valgfrihet
    - Begrenset valgfrihet

# Det Politiske Parti



UNIVERSITETET  
I OSLO



Johan Golden  
STATSMINISTERKANDIDAT DPP

Atle Antonsen  
PARTILEDER DPP.

© 2014 METROPOL

## FOR FLEST FOLK

"...hvis folket stemmer 70% for en sak og 30% mot, ja så jobber vi 70% for og 30% mot. Slik blir også mindretallet hørt!" **SI NEI TIL FLERTALLSDIKTATUR. HJELP OSS Å HJELPE.**

Følg med valgsendingene torsdag 30.august og torsdag 6.september: Det Politiske Parti - fra tanke til Tinget. En dokumentar. Og på Selve valgdagen mandag 10.september: En V.A.L.G. aften med Golden & Antonsen. Vi følger valget live hele kvelden direkte fra Scene West Victoria).

**Metropol**



# Negativ organisasjonsfrihet

- Frihet til ikke å delta i en virksomhet
- Liten praktisk betydning, men det kan f.eks. tenkes arbeidstakere som blir presset til å bli med i en fagforening
- Mer praktisk: En person ønsker å delta i en sammenslutning, men blir nektet deltakelse – ikke et spørsmål om organisasjonsfrihet



## 4.2 Inndeling av organisasjonsformene etter forskjellige kriterier

- Å belyse karakteristiske trekk ved organisasjonsformene kan bidra til bedre oversikt og forståelse
- Ikke bare et spørsmål om ansvarsform



## 4.2.1 Alminnelige og særlige

- De alminnelige: Er som utg.pkt. tilgjengelige for alle aktører og kan som utg.pkt. brukes til alle typer virksomhet ("for alle, til alt")
- De særlige: Er forbeholdt enkelte aktører eller enkelte typer virksomhet ("for noen, til noe")



# Alminnelige organisasjonsformer

Aksjeselskap AS

Samvirke-  
foretak SA

Allmennaksje-  
selskap ASA

Forening

Stiftelse

Ansvarlig selskap  
ANS og DA

Kommanditt-  
selskap KS

Europeisk samvirke-  
foretak SCE

Indre selskap

NUF

Enkeltpersonsforetak

# Særlige organisasjonsformer

Statsforetak SF

Gjensidig  
forsikringsse-  
lskap BA

Regionalt helse-  
foretak RHF

Skipsaksjeselskap AS/ASA

Helseforetak HF

Statsaksjeselskap AS/ASA

Heleid datter-  
samvirkeforetak SA

Studentsamskipnad

Europeisk selskap SE

Sparebank

Særlovsselskap

Borettslag

Verdipapirfond

Interkommunalt selskap IKS

Partrederi

Boligbyggelag



## 4.2.2 Sammenslutninger og andre organisasjonsformer

- Sammenslutning: To eller flere personer må utøve en aktivitet rettet mot et felles mål, og denne aktiviteten må ha et visst omfang og en viss varighet
- Tre hovedtyper: selskaper, samvirkeforetak og foreninger
- Avgrensning mot rent avtalebasert samarbeid
- Avgrensning mot enkeltpersonsforetak
- Avgrensning mot stiftelser

## 4.2.3 Private og offentlige organisasjonsformer

- Forbeholdt det offentlige:
  - Statsforetak
  - Statsaksjeselskap
  - Interkommunalt selskap
  - Regionalt helseforetak
  - Helseforetak
- De øvrige formene er private, men flere av dem kan også benyttes av det offentlige
- Vanlig med kombinasjoner av off. og privat eierskap



# Virksomheter som er del av offentlig forvaltning

- Ikke egne rettssubjekter
- Kommunalt foretak KF (eks. Omsorgsbygg Oslo KF)
- Fylkeskommunalt foretak FKF (eks. Hedmark Trafikk FKF)
- Forvaltningsbedrift (eks. Statens Pensjonskasse)
- Ordinært forvaltningsorgan (eks. Statens lånekasse for utdanning)

## 4.2.4 Kapitalsammenslutninger og personsammenslutninger

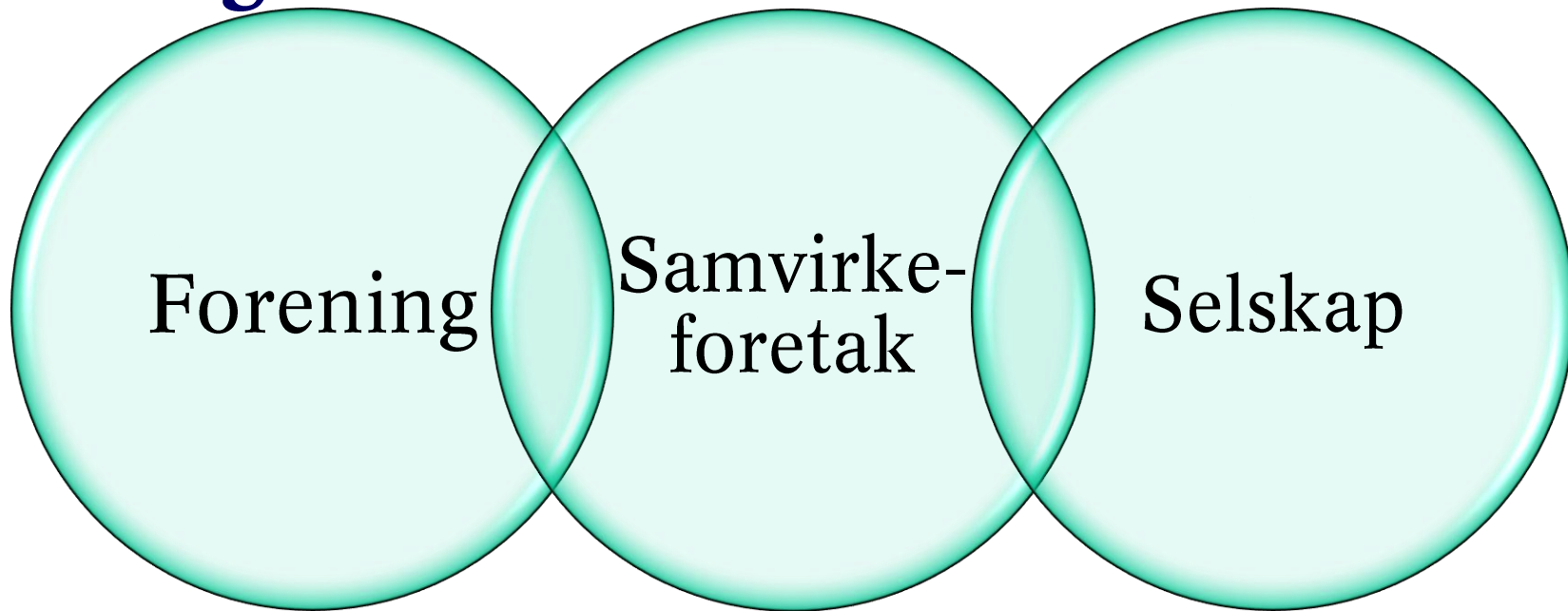
- Kapitalsammenslutninger: Grunnlaget for fellesskapet er deltakernes kapitalinnskudd
- Typiske kjennetegn:
  - Fast selskapskapital
  - Overdragelsesadgang
  - Fordeling av stemmer og overskudd etter kapitalinnskudd
  - Ingen lojalitetsplikt
- De viktigste kapitalsammenslutningene: Allmennaksjeselskap, aksjeselskap og europeisk selskap



## 4.2.4 Kapitalsammenslutninger og personsammenslutninger (forts.)

- Personsammenslutninger: Grunnlaget for fellesskapet er deltakernes arbeid for fellesskapet eller samhandel med fellesskapet
- Typiske kjennetegn:
  - Ingen eller vekslende innskutt egenkapital
  - (Inn- og) utmeldingsadgang (vekslende deltakerkrets)
  - Fordeling av stemmer og overskudd likelig eller etter omsetning/bruk
  - Lojalitetsplikt
- De viktigste personsammenslutningene:  
Samvirkeforetak, ansvarlig selskap, (kommandittselskap), indre selskap og forening

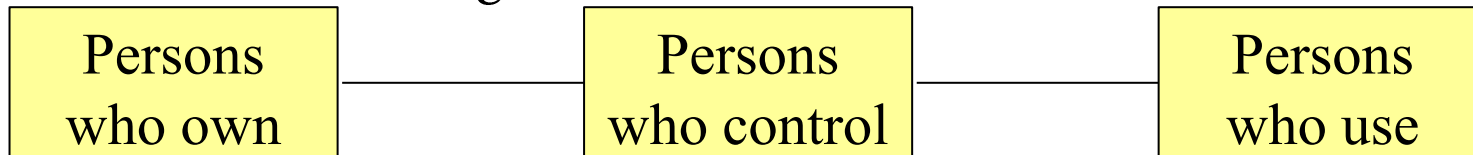
## 4.2.5 Deltakernes økonomiske rettigheter



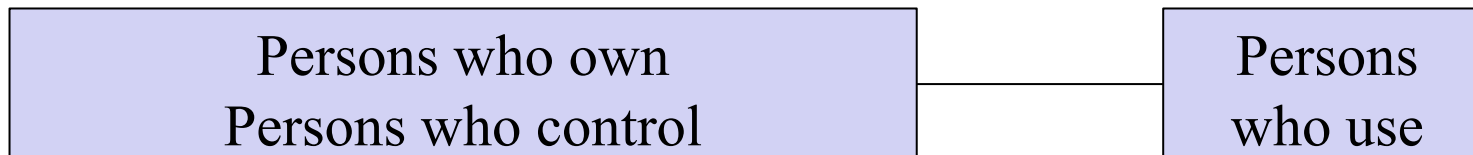


## 4.2.6 Eierskap, styring og bruk

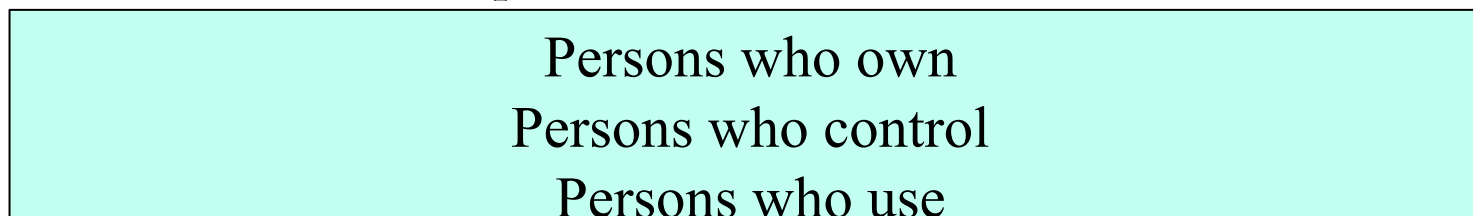
### 1. Large businesses / Multinationals



### 2. Small private businesses



### 3. Cooperatives and mutuals



## 4.2.7 Ansvarsformen i de alminnelige organisasjonsformene

- Begrenset
  - AS/ASA
  - SE og SCE
  - SA
  - Forening
  - (Stiftelse)
  - NUF  
(normalt)
- Blandet
  - KS
  - (Indre selskap)
- Ubegrenset
  - ANS/DA
  - Indre selskap
  - Enkeltper-  
sonsforetak



## 4.3 Valg av organisasjonsform

- Ingen organisasjonsform er optimal i ethvert tilfelle
- Flere organisasjonsformer kan egne seg for en og samme type virksomhet
- Valg av organisasjonsform binder
- Mulighet for individuelle tilpasninger gjennom vedtekts- og avtaleregulering
- I det følgende: Valg av organisasjonsform for utøvelse av økonomisk aktivitet
- Avgrensning mot skatte- og avgiftsspørsmål



# Noen momenter

- Hva er hovedformålet med virksomheten? – Kapitalavkastning, brukernytte eller annet?
- Hvilken type virksomhet? Kapitalkrevende?
- Retter virksomheten seg primært mot deltakerne eller mot utenforstående? (Hvem er kunder?)
- Én eller flere deltakere?
- Behov for å begrense deltakeransvaret?
- Enkel og billig stiftelsesprosess? Minstekapital?



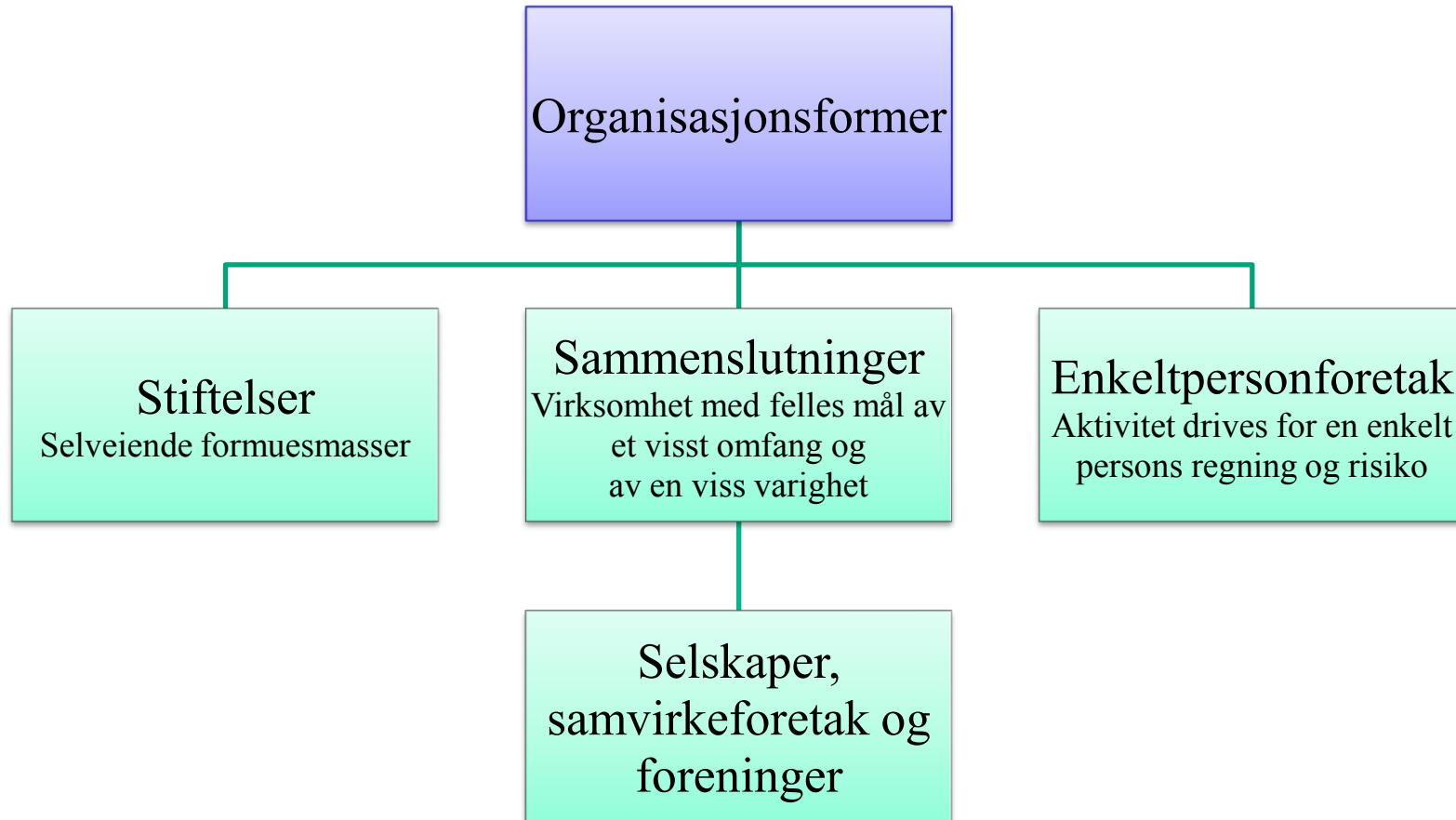
## Noen momenter (forts.)

- Mulighetene for styring og kontroll
- Utdelingsadgang
- Fordelingsnorm – kapitalinnskudd, omsetning eller likedeling?
- Ønskelig å lukke sammenslutningen, eller ønskelig å åpne for flere deltakere?
- Mulighetene for individuell tilpasning – i hvilken grad kan bestemmelsene i vedkommende foretakslov fravikes?



# 5. NÆRMERE OM DE ALMINNELIGE ORGANISASJONSFORMENE

# Oversikt





## 5.1 Selskaper

- Sel. § 1-2 (1) bokstav a, jf. § 1-1 (1)
  - Fastsetter en legaldefinisjon av begrepet ”selskap”
  - ”En økonomisk virksomhet [som] utøves for to eller flere deltakeres felles regning og risiko”
  - Er ikke en allmenngyldig definisjon
- Fire vilkår:
  - Virksomhet
  - Økonomisk karakter
  - To eller flere deltakere
  - Deltakernes felles regning og risiko
- Nærmere om de fire vilkårene



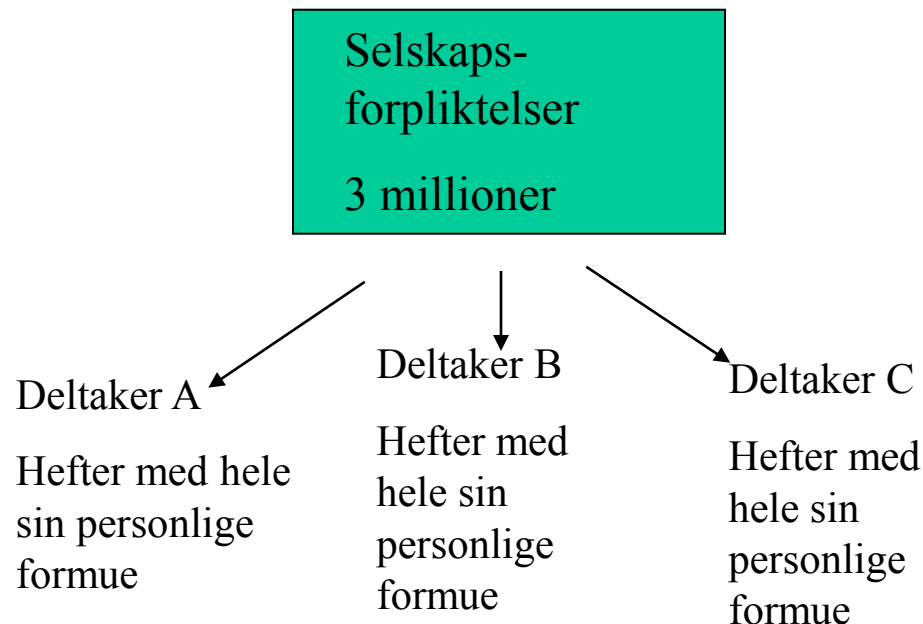


## 5.1.1 Ansvarlig selskap

- Legaldefinisjon i sel. § 1-2 (1) bokstav b
  - ”Selskap hvor deltakerne har et ubegrenset, personlig ansvar for selskapets samlede forpliktelser, udelt eller for deler som til sammen utgjør selskapets samlede forpliktelser og som opptrer som sådant overfor tredjemann”
- Tre hovedvilkår:
  - Selskap (jf. ovenfor punkt 5.1)
  - Ubegrenset personlig ansvar
  - Opptreden som selskap overfor tredjeperson

## 5.1.1 Ansvarlig selskap (forts.)

- Selskapsdeltakerne har et ”ubegrenset, personlig ansvar for selskapets samlede forpliktelser”, jf. sel. § 1-2 (1) b
- Eks. med ”Eiendomlux ANS”:



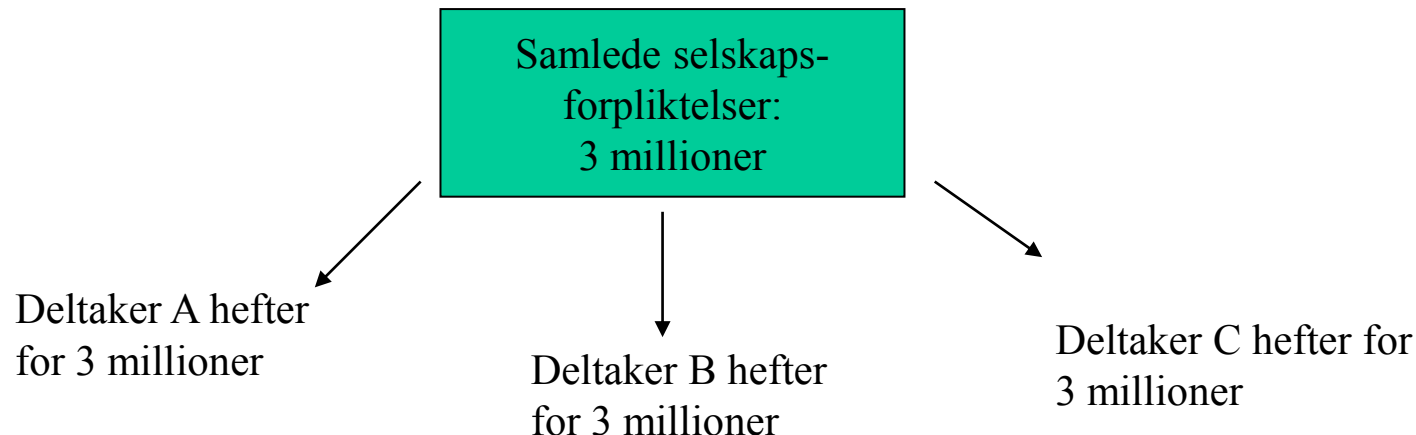


## 5.1.1 Ansvarlig selskap (forts.)

- Det ubegrensede personlige ansvaret kan være enten *udelt* eller være for deler som til sammen utgjør selskapets samlede forpliktelser, dvs. *delt*
- To former for ansvarlig selskap:
  - Ansvarlig selskap med ubegrenset og udelte deltakeransvar (ANS)
  - Ansvarlig selskap med ubegrenset og delte deltakeransvar (DA)

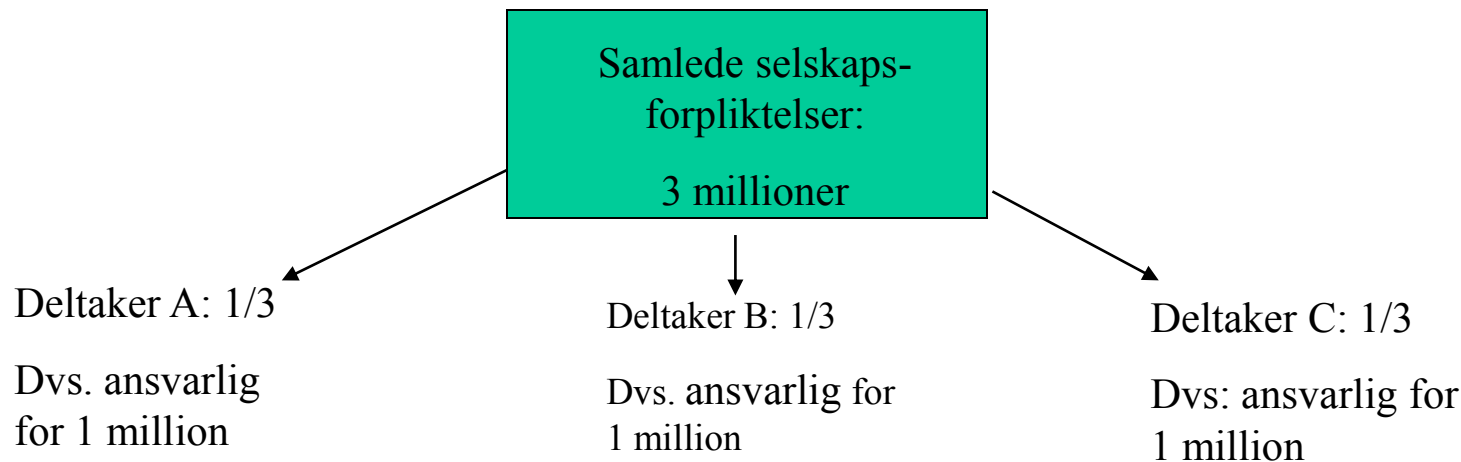
## 5.1.1 Ansvarlig selskap (forts.)

- Udelt deltakeransvar: Hver deltaker hefter for de totale selskapsforpliktelsene (ANS)
- Eks. med Eiendomlux:



## 5.1.1 Ansvarlig selskap (forts.)

- Delt deltakeransvar: Hver deltaker hefter bare for en brøkdel av selskapsforpliktelsene slik disse er til enhver tid (DA)
- Eks. med "Eiendomslux":





## 5.1.1 Ansvarlig selskap (forts.)

- Selskapet må opptre som sådant overfor tredjeperson
  - Selskapet må fremtre som rettssubjekt overfor medkontrahenter, offentlige organer osv., og det er det ansvarlige selskapet som sådant som erverver rettigheter og pådrar forpliktelser
  - Avgrenser ansvarlig selskap mot **indre selskap og stille selskap, se selskapsloven § 1-2 første ledd bokstav c og d. Et indre selskap** er et selskap ”som ikke opptrer som et selskap overfor tredjemann”, og et **stille selskap** kan ses som en variant av indre selskap, der bare én hovedperson opptrer utad



## 5.1.2 Kommandittselskap

- Sel. § 1-2 første ledd bokstav e
  - Selskap med blandet ubegrenset og begrenset deltakeransvar
- Komplementar – ubegrenset deltakeransvar
- Kommandittist – begrenset deltakeransvar
  - Innskuddsplikt: Minst 20 000 kroner. 1/5 må være betalt ved stiftelsen og ytterligere 1/5 innen to år etter stiftelsen, jf. § 3-5
- Praktisk når det trengs kapital fra passive investorer
- Komplementaren er ofte et AS

## 5.1.3 Indre selskap

- Selskap hvor alle deltakerne som utgangspunkt har ubegrenset ansvar for virksomhetens forpliktelser, men som ikke opptrer som et selskap utad, sel. § 1-2 (1) c
- Ikke et eget rettssubjekt, sel. § 2-1 (2)
- Det vesentlige er relasjonene mellom partene, og én eller flere av dem opptrer utad i eget navn
- Undervarianten ”stille selskap”: Bare hovedpersonen opptrer utad, og de stille deltakerne har begrenset ansvar for underskudd og tap



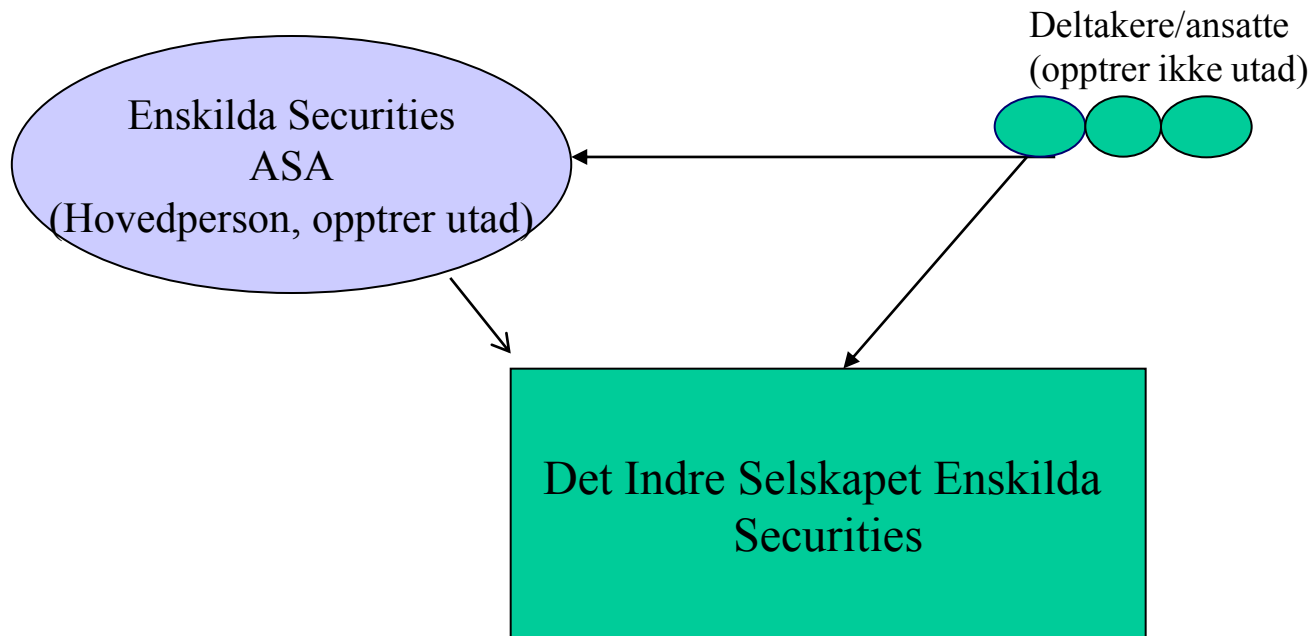


## 5.1.3 Indre selskap (forts.)

- Ved ligningen behandles et indre selskap som et ansvarlig selskap (sktl. § 10-40), dvs. at selskapet er deltakerlignet slik at deltakerne skattlegges for sin andel av selskapets resultat
- Bredt bruksområde: Skipsfart, fast eiendom, konsulentvirksomhet, advokat- og revisorvirksomhet, fondsmegling etc.

## 5.1.3 Indre selskap (forts.)

- Eks. Det Indre Selskapet Enskilda Securities



## 5.1.4 Aksjeselskap

- Legaldefinisjon i aksjeloven § 1-1 annet ledd:  
”[.. ] ethvert selskap hvor ikke noen av deltakerne har personlig ansvar for selskapets forpliktelser, udelt eller for deler som til sammen utgjør selskapets samlede forpliktelser, hvis ikke noe annet er fastsatt i lov.”
- Tre vilkår:
  - Selskap
  - Med begrenset deltakeransvar
  - Som ikke er særskilt unntatt ved lov



## 5.1.4 Aksjeselskap (forts.)

- Selskap
- Utg.pkt.: sel. § 1-2 (1) bokstav a jf. § 1-1 (1)
- Modifikasjon nr. 1: Et aksjeselskap kan ha én eier, jf. asl. § 3-1 annet ledd første punktum
- Modifikasjon nr. 2: Liberal tolkning av virksomhetsbegrepet i særlige situasjoner
  - Rt. 1999 s. 1147 ”Oslo Daminvesteringselskap AS”: ”[...] det forhold at aksjeselskapets hovedformål er å inndrive et ervervet krav, [er] ikke til hinder for at selskapet har partsevne i saken”
  - Startfaseselskaper/skuffeselskaper



## 5.1.4 Aksjeselskap (forts.)

- Modifikasjon nr. 3: Eierne i et selskap kan ha begrenset deltakeransvar
- Modifikasjon nr. 4: Et AS trenger ikke å ha økonomisk formål, jf. asl. § 1-1 (3) nr. 2
- Oppsummering: Ordet ”selskap” i asl. skal tolkes vidt



## 5.1.4 Aksjeselskap (forts.)

- Begrenset deltakeransvar
  - Ingen av selskapsdeltakerne (aksjeeierne) har ubegrenset ansvar for selskapsforpliktelsene, jf. asl. § 1-1 (2). Se nærmere i pkt. 6 nedenfor
  - Ansvar overfor selskapskreditorene er begrenset til aksjeinnskuddene
  - Asl. § 1-2 (1): ”Aksjeeierne hefter ikke overfor kreditorene for selskapets forpliktelser.”
  - Dersom kreditor ikke får dekning i selskapsformuen, kan han ikke kreve at aksjeeierne gjør ytterligere innskudd eller gå på aksjeeierne personlig



## 5.1.4 Aksjeselskap (forts.)

- Som ikke er særskilt unntatt ved lov
  - Unntak i aksjeloven, jf. § 1-1 tredje ledd (se nærmere like nedenfor)
  - Unntak i særlovgivningen, f.eks.:
    - Europeisk selskap, jf. lov 1. april 2005 nr. 14
    - Aktieselskapet Vinmonopolet, jf. lov 19. juni 1931 nr.18 § 3 tredje ledd: ”Aksjeloven gjelder ikke for selskapet, med mindre...”
    - Sparebanker, jf. lov 24. mai 1961 nr.1 § 1 fjerde ledd
    - Boligbyggelag, jf. lov 6. juni 2003 nr. 38 § 1-1 annet ledd



## 5.1.4 Aksjeselskap (forts.)

- Nærmere om asl. § 1-1 tredje ledd
- Unntar visse selskaper fra definisjonen av aksjeselskaper, og dermed fra aksjelovens virkeområde
  1. allmennaksjeselskaper
  2. selskaper som ikke har økonomisk formål med mindre selskapet i stiftelsesgrunnlaget er betegnet som aksjeselskap
  3. samvirkeforetak





## 5.1.5 Allmennaksjeselskap

- Ethvert selskap med begrenset deltakeransvar som i vedtektene er betegnet som allmennaksjeselskap, og som er registrert som dette i Foretaksregisteret, jf. asal. § 1-1 (2)
- Noen hovedforskjeller fra AS:
  - Aksjekapital på minst 1 mill. kroner
  - Adgang til å hente inn egenkapital ved tegningsinnbydelse rettet mot allmennheten
  - Aksjene er som utg.pkt. fritt omsettelige
  - Ingen utløsningsrett for aksjeeier eller selskap i misligholdssituasjoner

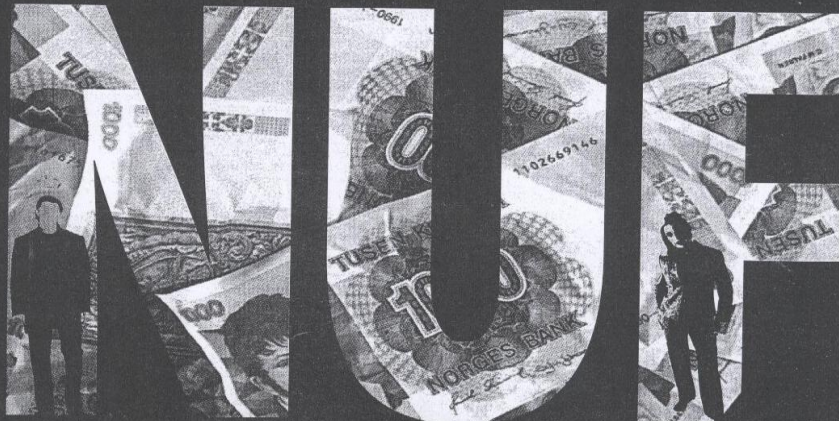


## 5.1.6 Europeisk selskap

- En transnasjonal europeisk selskapsform av ASA-typen. Minstekapital: 120 000 euro
- Rettslig grunnlag: Rådsforordning (EF) nr. 2157/2001 gjennomført ved SE-loven 1. april 2005 nr. 14, i kraft samme dato
- Formål: Legge til rette for virksomhetsutøvelse på tvers av landegrensene
- Hovedvirkemiddel: Flytting av hovedsete uten oppløsning + grenseoverskridende fusjon
- Kan kun stiftes i tilknytning til eksisterende ASA, og krav om grenseoverskridende karakter

## 5.1.7 Norsk filial av utenlandsk foretak

# Kriminelle skjuler seg bak



\* Norskregistrert Utenlandsk Foretak

**Instrument.** Fiktive fakturaer, svindel med skatt og trygdeutbetalinger og firmaregistreringer i oppdiktede navn. NUF-selskapene er ifølge Skatteetaten blitt et instrument for kriminell virksomhet.

**Forbud.** Nå skal det bli vanskeligere å bruke NUF til svindel. Skatteunndragelsesutvalget foreslår å forby firmaregistreringer utenfor EØS. Selskapene kan også bli pålagt årlig revisjon.

Side 2 og 3



## 5.1.7 Norsk filial av utenlandsk foretak (forts.)

- ”Centros- selskaper” og andre NUF-er
- Typisk formål: Å oppnå ansvarsbegrensning uten å måtte oppfylle ellers gjeldende krav til egenkapital, samt å slippe revisjonsplikt
- Pr. 31.12.10 var det registrert 16 610 NUF-er i Foretaksregisteret
- Ikke et eget rettssubjekt, men en filial som er en integrert del av det utenlandske foretaket
- Ingen samlet materiell lovregulering
- Registreringspliktige etter fregl. § 2-1, jf. § 3-8



## 5.1.7 Norsk filial av utenlandsk selskap (forts.)

- Eksempler på spørsmål som oppstår i tilknytning til NUF-er:
  - Lovvalgsspørsmål: Norske eller utenlandske regler?
  - Partsevne (Rt. 2008 s. 1730, sml. Rt. 2005 s. 451)
  - Kompetanse til å binde foretaket – utenlandsk rett + 11. selskapsdirektiv 21.12.1989
  - Konkurs
    - Konkurssubjekt – det utenlandske selskapet
    - Jurisdiksjon og lovvalg
- Ulemper: Rettslig usikkerhet, manglende tillit m.m.



## 5.2.1 Norsk samvirkeforetak

- Samvirkeloven 29. juni 2007 nr. 81
- I kraft 1. januar 2008 – 5 års overgangsperiode
- En bredt anvendelig organisasjonsform
- Bygger på aktiv brukerdeltakelse og ikke passiv kapitalplassering
- En enkel og billig form
  - Ansvarsbegrensning uten krav til kapitalinnskudd
  - Mer begrenset regnskaps- og revisjonsplikt enn AS
- Har en ideologisk forankring i internasjonale samvirkeprinsipper



Alta Kraftlag a/l

Vi strekker oss lengre...





## 5.2.1 Samvirkeforetak (forts.)

- Legaldefinisjonen av samvirkeforetak i § 1 inneholder fem vilkår:
  1. Sammenslutningskriteriet
  2. Krav om økonomisk hovedformål
  3. Krav om samhandling mellom foretak og medlem
  4. Krav om fordeling av avkastning etter omsetning/bruk
  5. Begrenset deltakeransvar





## 5.2.2 Europeisk samvirkeforetak

- En fellesskapsrettslig organisasjonsform for samvirkeforetak med tilknytning til flere EØS-land
- Rettslig grunnlag: Rådsforordning (EF) nr. 1435/2003 gjennomført ved SCE-loven 30. juni 2006 nr. 50, i kraft samme dato
- Formål: Legge til rette for virksomhetsutøvelse på tvers av landegrensene
- Hovedvirkemiddel: Flytting av hovedsete uten oppløsning + grenseoverskridende fusjon
- Kan stiftes også av andre enn samvirkeforetak, for eksempel fysiske personer eller selskaper



## 5.3 Foreninger

- Medlemmer, ikke eiere
- Stort mangfold – ”ideelle” og økonomiske
- Økonomiske foreninger som faller inn under samvirkeoven § 1, anses som samvirkeforetak
- Ulovfestet foreningsrett
- Forening, selskap eller samvirkeforetak?
  - Momenter: deltakernes rådighet over sammenslutningens formue, fri inn-/utmelding, økonomisk samkvem med sammenslutningen



## 5.4 Stiftelser

- Legaldefinisjon i stiftelsesloven 15. juni 2001 nr. 59 § 2:
- Formuesverdi (formuesmasse) som ved testament, gave, eller annen rettslig disposisjon selvstendig er stilt til rådighet for et bestemt formål av ideell, humanitær, kulturell, sosial, utdanningsmessig, økonomisk eller annen art
- Selvstendighetskrav – ikke deltakere
- To typer stiftelser: Alminnelige og næringsdrivende, jf. § 4
  - Sistnevnte: Strengere kapitalkrav og bundet kapital



## 5.5 Enkeltpersonsforetak

- Virksomhet som utøves for en enkeltpersons regning og risiko – fullt økonomisk ansvar
- Ikke selskap, jf. sel. § 1-1 første ledd ”to eller flere deltakere”
- Ikke selvstendig rettssubjekt
- Den vanligste organisasjonsformen for nyetablerere som ønsker å eie virksomheten selv



# **6. SELSKAPER: BEGRENSET ELLER UBEGRENSET DELTAKER- ANSVAR?**



## 6.1 Tre spørsmål

- Ansvarsformens betydning for deltakerne, for regelutformingene og for regelanvendelsen
- Skillet mellom ansvar overfor selskapskreditorene og ansvar overfor selskapet – direkte og indirekte heftelse
- Ansvar på annet grunnlag enn selskapslov eller vedtekter: Avtale, erstatningsansvar, omstøtelse etc.
- Tre spørsmål: Hvor går grensen, hva er avtalt, og kan en ev. ansvarsbegrensning gjøres gjeldende overfor kreditorene?



## 6.2 Grensen mellom begrenset og ubegrenset heftelse

- Problemstillingen: AS – begrenset ansvar. ANS – ubegrenset ansvar. Hvor går grensen?
- Ytterpunktene: Fullt solidarisk ansvar for alle eierne  $\longleftrightarrow$  Intet ansvar for noen av forpliktelsene
- Mellomvarianten (KS): Minst én hefter ubegrenset og minst én hefter begrenset
- Delt ansvar:
  - 1. For deler som til sammen utgjør selskapets samlede forpliktelser – DA regulert av selskapsloven
  - 2. For deler som til sammen er mindre enn selskapets samlede forpliktelser – AS regulert av aksjeloven



## 6.2 Grensen mellom begrenset og ubegrenset heftelse (forts.)

- Ansvar for de fleste, men ikke for alle forpliktelsene (avgrensning i tid og rom): Utg.pkt.  
– AS
- Ansvarsbegrensning overfor kreditorene, men finansieringsplikt overfor selskapet
  - Trolig AS selv om konkursboet skulle ha rett til gjøre krav gjeldende mot eierne (indirekte heftelse)
- Oppsummering/nøkkelspørsmål: Har minst én eier direkte ansvar for hele gjelden, eller har minst to eiere samlet direkte ansvar for hele gjelden? I så fall ANS, DA eller KS





## 6.3 Hva er avtalt?

- Avgjørende for hvilken ansvarsform som gjelder
- Et konkret tolkningsspørsmål – avtale/vedtekter
- I mangel av andre holdepunkter: Fullt solidaransvar, jf. Rt. 1983 s. 1401 Tøttavangen
- Sjelden tvilsomt om man står overfor et AS hvis lovens stiftelsesregler er fulgt
- Mer praktisk problemstilling: Å klarlegge den nærmere rekkevidden av et deltakeransvar

## 6.4 Kan begrensningen gjøres gjeldende overfor kreditorene?

- Forutsetning: Det foreligger et AS. Inntreer ansvarsbegrensningen først når selskapet er registrert i Foretaksregisteret?
  - Nei, asl. § 2-20 knytter ikke slike virkninger til registreringen og sel. § 2-4 (3) gjelder ikke for aksjeselskaper
- Forutsetning: Det foreligger et DA eller KS. Inntreer begrensningene i ansvaret først når de er registrert i Foretaksregisteret?
  - Nei, men sel. § 2-4 (3) verner godtroende tredjeperson
- For AS: Spm. om ansvarsgjennombrudd/ selskapsrettslig identifikasjon, jf. nedenfor i pkt. 7.1.6



# 7. SELSKAPERS RETTSSUBJEKTIVITET





# 7.1 Aksjeselskaper

## 7.1.1 Innledning

- Aksjeselskapet er et eget rettssubjekt (juridisk person)
  - Er forutsatt i bl.a. asl. 1-2 (1) og § 2-20 (1)
- Fem hovedspørsmål



## 7.1.2 Hva betyr det at aksjeselskapet er et eget rettssubjekt?

- Selskapet har rettsevne (evne til å ha rettigheter og plikter)
- Selskapet har rettslig handleevne (evne til å stifte rett og påta seg ansvar)
- Selskapet har partsevne (evne til å være part i en prosess, jf. tvisteloven 17. juni 2005 nr. 90 § 2-1)



## 7.1.3 Når inntreer status som juridisk person?

- Når selskapet er stiftet etter asl. § 2-9, jf. Rt. 1993 s. 920 (Bossplan)
  - ”[det er ikke] tilstrekkelige holdepunkter for at selskapet er stiftet. Det må *da* legges til grunn at det ikke er noe selskap å åpne konkurs i.”
- Forutsetter at dersom selskapet hadde vært stiftet, ville det ha vært et selskap å åpne konkurs i, dvs. at statusen som selvstendig rettssubjekt inntreer ved stiftelsen
  - Registrering i Foretaksregisteret er m.a.o. ikke et vilkår for rettssubjektivitet



## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20

- Foretaksregistreringen har betydning for selskapets rettsevne og rettslige handleevne
  - For omfanget av selskapets evne til å ha rettigheter og forpliktelser (rettsevnen)
  - For selskapets evne til å stifte rett og påta seg ansvar (den rettslige handleevnen)
- § 2-20 regulerer registreringens betydning for 1) selskapet, 2) de som pådrar selskapet forpliktelser og 3) medkontrahentene

## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Før registrering i Foretaksregisteret: Selskapets rettsevne og rettslige handleevne er sterkt begrenset, jf. asl. § 2-20 første ledd
- Registrering i Foretaksregisteret: Skjæringstidspunktet for når selskapet oppnår full rettsevne og full rettslige handleevne, jf. § 2-20 første ledd
- Formål: Gi stifterne et insitament for å registrere selskapet, og dermed skape klarhet og publisitet omkring selskapsforholdet



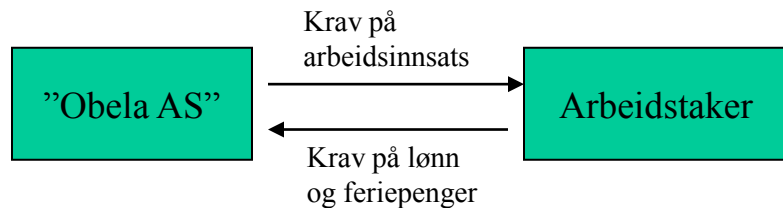


## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Hovedregelen i første ledd: Før registrering kan selskapet som sådant ikke erverve rettigheter og pådra seg forpliktelser overfor tredjepersoner
  - Selskapet kan som utg.pkt. ikke binde seg ved gjensidig bebyrdende kontrakter, jf. nærmere nedenfor
  - Selskapet kan ikke få grunnbokshjemmel til faste eiendommer, offentlige tillatelser osv.
- Unntaket i første ledd: Rettigheter eller forpliktelser som følger av stiftelsesdokumentet eller lov
  - Avtaler eller forpliktelser etter asl. § 2-4 (1) nr. 3
  - Skattekrav m.m.
  - Erstatningskrav mot ledelsen etter §§ 17-1 flg.

## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Gjelder det et unntak for gjensidig bebyrdende kontrakter?
  - Rt. 2006 s. 26 ”Obela”:
  - Konkursbegjæring mot et uregistrert aksjeselskap
  - Grunnlag for begjæringen: Krav på skyldig lønn og feriepenger, dvs. en gjensidig bebyrdende kontrakt





## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Obela AS:
  - Et uregistrert selskap kan ikke pådra seg en lønnsforpliktelse (jf. asl. § 2-20 første ledd”), og da kan det heller ikke åpnes konkurs på grunnlag av en slik forpliktelse
- Kjærmålsutvalget:
  - Ordlyden i § 2-20 første ledd: Et uregistrert selskap kan ikke pådra seg en lønnsforpliktelse
  - Forarbeid + teori: Snevert unntak for visse gjensidig bebyrdende kontrakter
    - Eks: aksjeselskapet selger et produkt og mottar forskuddsbetaling i henhold til kjøpekontrakten
  - Konklusjonen i saken: Obela AS fikk medhold. Arbeidstakeren måtte rette sitt krav mot dem som pådro forpliktelsen



## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Avtaler med tredjeperson som er inngått før registrering (§ 2-20 annet ledd):
  - Hovedregel: De som har pådratt forpliktelsen er personlig og solidarisk ansvarlige for forpliktelsen, jf. første punktum
    - Typisk styret som sådant, styremedlem eller daglig leder
  - Ved registreringen overtar selskapet forpliktelsen, jf. annet punktum
  - Utenfor § 2-20 annet ledd: Forpliktelser som er pådratt på vegne av et ikke stiftet selskap – ev. personlig ansvar beror på alminnelige avtalerettslige regler



## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Unntak: asl. § 2-20 annet ledd første punktum.  
”Annet må anses som avtalt med kreditor”
- Dvs. krav om særlig avtale for å utelukke personlig ansvar
- Når foreligger slik særlig avtale?
  - Avtalen med tredjeperson inngås med ”AS X under stiftelse”
  - Er dette tilstrekkelig? Rt. 2003 s. 566 ”XPO AS”
    - Obiter dictum: ”Det kan tenkes at dette synspunktet er hevdet med en for bred penn og noe unyansert”
    - Konkret vurdering med utg.pkt. i avtalemotpartens subjektive forhold kan lede til personlig ansvar tross slikt forbehold. HR antydte at det ikke var personlig ansvar i dette tilfellet, men saken ble avgjort på annet grunnlag

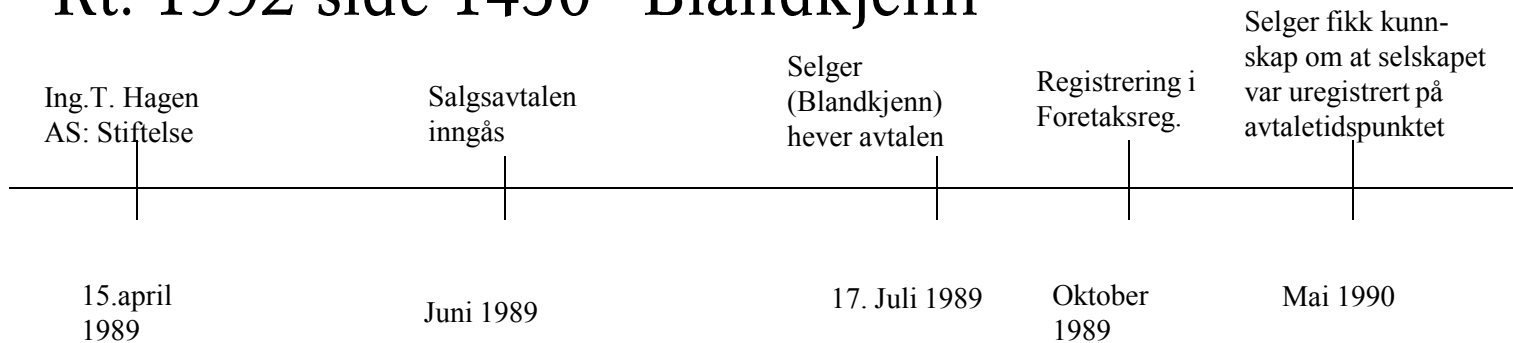


## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Medkontrahentens rett til å gå fra en avtale han har inngått med et uregistrert aksjeselskap (§ 2-20 tredje ledd)
  - Beror som hovedregel på om han hadde kjennskap til at selskapet var uregistrert da avtalen ble sluttet eller ikke
- Medkontrahenten visste ikke på avtaletidspunktet at selskapet var uregistrert: Ubetinget hevingsrett frem til selskapet registreres, jf. tredje ledd annet punktum
  - Begrunnelse: Tredjeperson inngår avtalen under forutsetning av at selskapet er registrert, slik at det blir umiddelbart forpliktet. Relevant forutsetningssvikt

## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Rt. 1992 side 1430 "Blandkjenn"



- Heving av avtalen trenger ikke begrunnes i den manglende registreringen
- Hevingsretten kan gjøres gjeldende også etter registrering, dvs. at innsigelsen om at selskapet var uregistrert ikke går tapt ved registreringen, forutsatt at avtalen var fragått før registreringen



## 7.1.4 Nærmere om asl. § 2-20 (forts.)

- Medkontrahtenten visste at selskapet var uregistrert på avtaletidspunktet: Kan som hovedregel ikke gå fra avtalen, jf. § 2-20 (3) 1. pkt.
  - Begrunnelse: Medkontrahtenten inngår *ikke* avtalen under en uriktig forutsetning; han er nettopp klar over at selskapet ikke er registrert
- Unntak: Selskapet registreres ikke innen fristen i § 2-18
  - Begrunnelse: Det er en forutsetning for medkontrahtenten at selskapet registreres slik at det blir forpliktet. Dersom denne forutsetningen ikke slår til, har medkontrahtenten rett til å heve avtalen



## 7.1.5 Opphør av status som juridisk person: selskapets ”død”

- Utg.pkt.: Selskapet er ”endelig oppløst” når generalforsamlingen har godkjent avviklingsstyrets sluttoppgjør, jf. asl. § 16-10 (1)
- Selskapet kan i noen grad ha betydning som rettsforhold mellom aksjeeierne også etter dette tidspunktet (begrenset rettssubjektivitet)

### Eksempler:

- Reise erstatningskrav etter §§ 17-3 til 17-5, jf. § 16-10 (2)
- Plikt til å oppbevare regnskapsmateriale, jf. § 16-10 (3)
- Foreta etterutlodning etter § 16-11
- Være konkurssubjekt, jf. Rt. 1990 s. 791



## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne

- Utg.pkt.: Selskapet og eierne skal behandles som selvstendige, atskilte rettssubjekter
- Hva vil det si at aksjeselskapet og aksjeeierne identifiseres?
  - Selskap og aksjeeier sees under ett, slik at den enes opptreden får betydning for den andre. Aksjeeiers rettsstilling beror på selskapets og omvendt



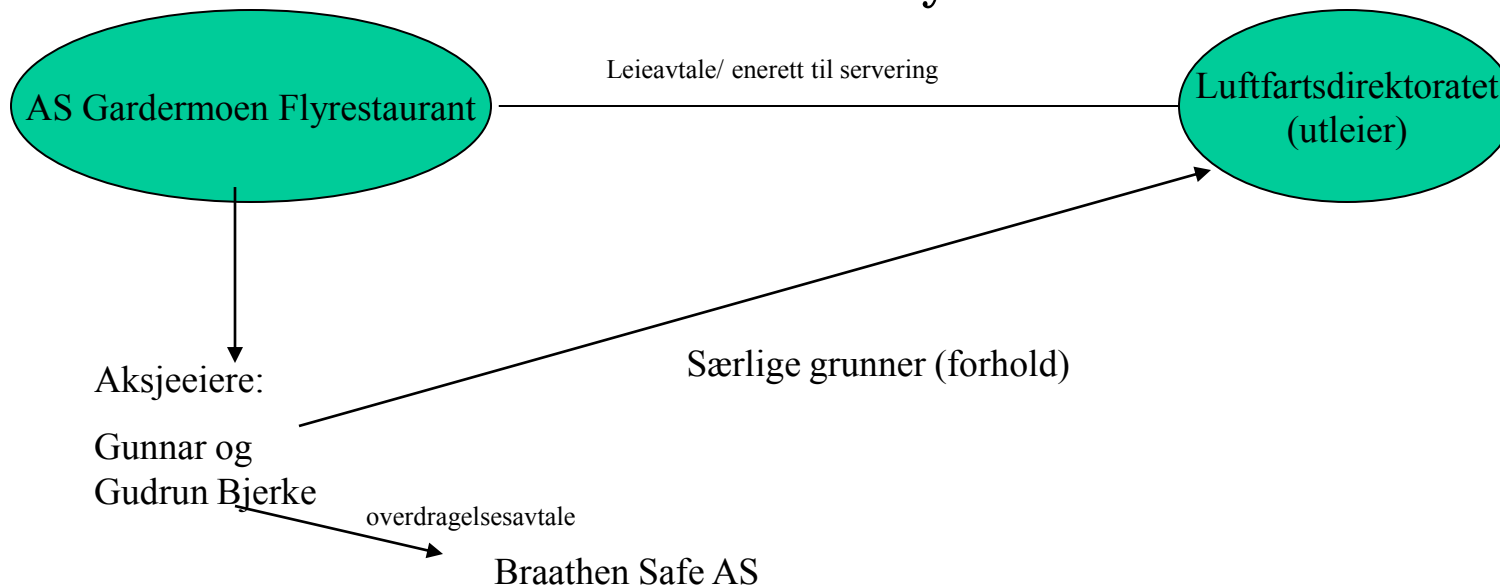
## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

- Hovedregel: Ikke identifikasjon
- Identifikasjon mellom aksjeselskap og aksjeeier krever særlig grunnlag – lov, avtale, vedtekter, ulovfestet rett osv.
- Tre hovedgrupper av tilfeller:
  1. Regelens formål tilsier identifikasjon
    - Konkurrerende virksomhet
    - Forsikringseksempelet (FAL. § 13-8 om ”sikrede”)

## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

### 2. Det foreligger særlige grunner for identifikasjon

– Rt. 1989 s. 1198 "Gardermoen Flyrestaurant"





## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

3. Spørsmål om selskapsrettslig identifikasjon mellom eierne og selskapet overfor selskapskreditorene (ansvarsgjennombrudd)
  - Aksjeeierne – eller noen av dem – anses som skyldnere for selskapsforpliktelsene ved siden av selskapet, slik at kreditorene kan gjøre sine krav gjeldende direkte mot aksjeeierne
  - ”Piercing the corporate veil”,  
”Haftungsdurchgriff”
  - Uavklart spørsmål i norsk rett



## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

- Er det behov for en regel om ansvarsgjennombrudd i norsk rett?
- Aksjeeierne kan hefte for selskapets forpliktelser på en rekke ulike grunnlag, f.eks.
  - Kontraktsrettslig grunnlag (f.eks.garanti)
  - Erstatningsansvar etter § 17-1 første ledd om ansvar for tap som er voldt forsettlig eller uaktsomt
  - Erstatningsansvar etter § 17-1 annet ledd om medvirkeransvar
  - Konkret lovtolkning, jf. Rt. 2010 s. 306 Hempel-saken, morselskap ilagt ansvar etter forurensningsloven § 51



## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

- To spørsmål:
  1. Har vi en alminnelig regel om ansvarsgjennombrudd i norsk rett?
  2. Vilkårene i en eventuell regel



## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

- Lovtekst
- Lovforarbeid/etterarbeid: Særlig Ot.prp. nr. 23 (1996-1997) og Ot.prp. nr. 55 (2005-2006)
- Rettspraksis: Rt. 1996 s. 672 (Kongeparken), Rt. 1996 s. 742 (Minnor) og RG 2007 s. 411 (Norske Fina)
- Teori
- Reelle hensyn





## 7.1.6 Identifikasjon mellom aksjeselskapet og aksjeeierne (forts.)

- Kongeparken-dommen gir anvisning på innholdet i en eventuell regel om ansvarsgjennombrudd
- Et ansvar må i tilfelle begrunnes ut fra to typer argumenter (s. 678-679):
  1. Om det fremstår som utilbørlig overfor selskapskreditorene å opprettholde ansvarsbegrensningen
  2. Om det har vært en sammenblanding mellom selskapene som medfører at det formelle selskapsforholdet ikke fortjener vern
- Totalvurdering – høy terskel. Økonomisk ubalanse/underfinansiering, illojal tapping, sammenblanding?



## 7.2.1 Ansvarlige selskapers rettssubjektivitet

- Spm. har mindre å si enn i AS pga. ansvarsformen, men er likevel viktig:
  - Hvem har rettighetene?
  - Er selskapet eget subjekt i forhold til prosessregler og andre offentligrettslige regler?
- I prinsippet et konkret lovtolkningsspørsmål, men sel. § 2-1 angir et utg.pkt: Eget rettssubjekt
  - Kan ha rettigheter og forpliktelser
  - Kan ha partsstilling overfor domstoler og andre myndigheter



## 7.2.1 Ansvarlige selskapers rettssubjektivitet (forts.)

- Statusen inntreer når selskapsavtalen er bindende, om ikke avtalen selv fastsetter et senere tidspunkt
  - Ingen bestemmelse tilsvarende asl. § 2-20, men se sel. § 2-4 (3) om annen ansvarsform
- Statusen opphører ved gjennomført avvikling



## 7.2.2 Identifikasjon mellom selskapet og deltakerne

- Identifikasjon i spesiallovgivningen:
  - Skatteloven § 2-2 annet ledd a: Det ansvarlige selskapet er ikke eget skattesubjekt
  - Ferieloven § 2 første ledd – deltakerne får ikke rett til feriepenger
  - Tvangsl. § 4-10 første ledd – tvangsgrunnlag overfor selskapet er også tvangsgrunnlag overfor deltakerne



## 7.2.2 Identifikasjon mellom selskapet og deltakerne (forts.)

- Identifikasjon ut fra konkret lovtolkning
  - Rt. 1997 side 1202 "KalProductions": Foreldelsesloven § 25 nr. 1 gjelder ikke – fristavbrudd overfor selskapet har også virkning overfor deltakerne
  - Rt. 1987 side 1246 "Brøtan og Co": Selskapet identifiseres med eierne i forhold til strl. § 276 jf. § 275 – ikke utroskap i forhold til eget selskap (selskapet og eierne sees under ett)



UNIVERSITETET  
I OSLO

# Forelesninger i selskapsrett

## 3. avdeling, våren 2011

**Stipendiat Tore Fjørtoft**  
**Institutt for privatrett**

**[tore.fjortoft@jus.uio.no](mailto:tore.fjortoft@jus.uio.no)**