

Noter til Kaution	2
Kapitel 1: Introduktion	2
<i>Den solidariske hæftelse ved kaution</i>	2
Kapitel 2: Kautionsforpligtelsens stiftelse og indhold	3
<i>Forpligtelsens stiftelse</i>	3
<i>Forpligtelsens indhold</i>	4
Kapitel 3: Kautionsforpligtelsens ophør	8
<i>Hovedmandens fyldestgørelse</i>	8
<i>Selvstændig ophør</i>	8
<i>Personskifte i hovedforholdet</i>	9
Kapitel 4: Regresproblemer	10
<i>Regres mod hovedmanden</i>	10
<i>Regres mellem kautionister</i>	11
Kapitel 5: Retstilling ved hovedmandens eller kautionistens konkurs	14
<i>Hovedmandens konkurs</i>	14
<i>Kautionistens konkurs</i>	16
Kapitel 6: Støtteerklæringer	18
<i>Forskellige typer støtteerklæringer</i>	18
<i>Er der afgivet en forpligtende erklæring?</i>	19
Noter til udvalgte tingsretlige problemstillinger	20
Kapitel 1: Introduktion	20
<i>Typer af retskonflikter</i>	20
<i>Vindikation og ekstinktion</i>	20
<i>Afgrænsning</i>	21
<i>Grundlæggende hensyn ved løsning af tredjemandskonflikter</i>	21
Kapitel 2: Ekstinktionsbetingelser	22
<i>Grundbetingelser for ekstinktion</i>	22
<i>Legitimationsekstinktion</i>	22
<i>Yderligere forhold som taler for ekstinktion</i>	23
Kapitel 3: Hjemmelskonflikter	24
<i>Udgangspunkt</i>	24
<i>Indsigelsestyper</i>	25
Kapitel 4: Dobbelt succession	28
<i>Dobbeltsalg</i>	28
<i>Bindende individualisering</i>	28

Selvskyldnerkaution – Såfremt kautionisten hæfter som selvskyldnerkautionist, skal dette fremgå klart at kautionsforpligtelsen → dog stilles der ikke krav om, at ordet "selvskyldnerkaution" benyttes.

Ydelsestid → Kautionistens ydelsespligt indtræder først ved HM misligholdelse af hovedfordringen.

Der stilles ikke krav om kreditors fuldstændige retsforfølgning af HM forud kautionsindfrielsen, dog kan kautionisten kræve, at kreditor udnytter modregningsadgangen, såfremt der er tale om en konneks modfordring, jf. U1992.174V

Konneks modfordring → Fordring der udspringer af samme retsforhold

RPL §478, stk. 4 → udlæg kan foretages hos enhver, der har påtaget sig selvskyldnerkaution.

KL §20, stk. 2, jf. stk. 1, nr. 2 og 3 → En kreditor, hvis fordring er uforfalden eller er sikret ved selvskyldnerkaution, kan ikke kræve hovedmanden erklæret konkurs.

Tabskaution – En tabskaution dækker tab, som en kreditor lider, såfremt hovedmanden misligholder sin hovedfordring.

Ydelsestid → Kautionisten skal først betale, når tabet endeligt er opgjort – herunder efter realisering af eventuelle øvrige sikkerheder og efter udtømmende retsforfølgning af hovedmanden.

Såfremt der ikke er anden sikkerhed for fordringen, må der være tale om almindelig selvskyldnerkaution, jf. U1937.679H

KL §143, stk. 2 → Ved kautionistens konkurs, kan der anmeldes krav i boet.

KL §47 → Finder ikke anvendelse, derfor kan der ikke beregnes dividende af mere end tabet.

Begrænset kaution – Beløbsmæssig sondres der mellem beløbsgrænset kaution (delvis kaution for hele fodring) og delkaution (fuldstændig kaution for en del af fordringen),

beløbsgrænset kaution → Der hæftes for hele fordringen, men kautionisten kan kun afkræves for hæftelsesbeløbet – Skal fremgå som "kautionistens forpligtelser overstiger/indtil osv. x kr." er der uklarheder om aftalen, antages begrænset kaution, jf. U1982.464V

Indbetalinger fra HM eller dividende ved konkurs → Nedbringer ikke kautionistens forpligtelse, medmindre den bringes under hæftelsesbeløbet

Fx hvis HF på 100.000 kr. og kautionistforpligtelsen er begrænset til 70.000 kr., og kreditor får dividende på 3%/ altså 31.000 kr., så kommer de 1000 kr. kautionisten til gode, hvilket betyder at kravet kommer under hæftelsesbeløbet, og kreditors krav mod kautionisten kun er 69.000kr

Delkaution → Kautionisten hæfter fuldstændigt for en del af fordringen, altså vil hovedfordringen kun delvist være sikret. → Fremgår som "Kautionist hæfter for x kr." altså bestemt del.

Kreditor har ret til at nedskrive på den usikrede del af hovedfordringen før den sikrede del

Dividenderet → Kautionisten opnår dividenderet for den sikrede del af fordringen ved at indfri denne, og altså begrænset kreditors dividenderne ligeledes.

Hvis kautionistens hæftelsesbeløb er 50.000 kr. og kreditors krav er 60.000 kr. og dividenden er 20%, vil kreditor kun opnå betaling for 50.000 kr. + dividende på 2.000 kr. (20% af 10.000) – mens kautionisten opnår en dividende på 20% af 50.000kr = 10.000, hvilket betyder at hans tab reduceres til 40.000 kr.

Kapitel 4: Regresproblemer

Regres mod hovedmanden

Der gælder som hovedregel, at såfremt en kautionist indfrier en hovedmands forpligtelse, vil kautionisten have et regreskrav mod hovedmanden → Der er 2 grundlag for regreskrav, nemlig subrogation og selvstændigt krav mod hovedmanden.

Regres efter indtrædelsessynspunktet (Subrogation) – Der gælder, at ved indfrielse af kautionisten forpligtet, vil denne indtræde i kreditors ret, og der sker altså subrogation.

Dette betyder altså, at regres kun kan ske i det omfang HM er forpligtet over for kreditor → altså skal hovedfordringen være gyldig og der skal være tale om et reelt krav mod kautionisten. → Kautionisten har altså ikke regreskrav, hvis denne betaler uden at være forpligtet herom.

Hovedmandens indsigelser – Hovedmanden kan gøre indsigelser eller modkrav gældende over for kautionisten ift. Regreskravet på samme måde som denne ville gøre over for kreditor.

Regreskrav på grundlag af aftale med eller anmodning fra hovedmanden – I disse tilfælde kan kautionisten normalt støtte sit regreskrav både på indtrædelsessynspunktet og på aftalen.

En aftale om regreskrav behøver ikke nødvendigvis at stille krav om, at HM skal frigøres ved kautionistens betaling, det afgørende er hvorvidt kautionisten og HM gyldigt er indtrådt i en aftale om regreskrav, eller kautionisten gyldigt har modtaget anmodning herom.

U1984.995H – Ikke regreskrav, hvis kautionist indfriet, selvom velvidende om, at HM ønsker at gøre indsigelse gældende.

Såfremt HM giver kautionisten grund til at tro, at HM ikke vil gøre indsigelser gældende, har kautionisten regreskrav mod HM – det samme gælder, hvis HM undlader at informere kautionisten om frifindende omstændigheder.

Der gælder, at en kautionist altid bør rette henvendelse til HM før kautionisten indfrier forpligtelsen til kreditor, sker dette ikke kan kautionisten risikere at miste sit regreskrav.

Kautionistens erhvervelse af kreditors særrettigheder (Subrogation) – Kautionisten indtræder i kreditors særrettigheder, der er knyttet til hovedfordringen ved dennes indfrielse.

U1996.321V – HM pantsatte aktiv til sikkerhed for hovedfordringen, og ved kautionistens indfrielse af HF, indtrådte denne i kreditors panteret → Ingen betydning at kautionisten ikke kendte til panteretten vil denne stiftelse, og der var aftalt at kautionist ikke kunne indtræde i sikkerheder.

U2006.52Ø – HM pantsatte aktiv til sikkerhed for andre fordringer, og ved indfrielse af hovedfordringen indtrådte kautionisten i den indfriende panteret.

Kautionisten indtræder ikke i fortrins- eller sikkerhedsrettigheder, hvor denne har regres trods ikke retskraftig hovedfordring.

Såfremt kreditor ikke ville have haft særlige fortrins- eller sikkerhedsret, vil kautionisten ikke kunne påberåbe sig disse, selvom denne i almindelighed ville kunne gøre det, jf. U1997.1294Ø

Såfremt fordringen er sikret ved pant i HM ejendom, vil kreditors ret gå forud for kautionistens indtrædelsesret, jf. U1960.1065H.

Omstødelse på andet grundlag – Det fremgår af KL §80, stk. 3, at stk. 1 og 2 ikke udelukker omstødelse i forhold til 3M efter KL §§66, stk. 2, 70, stk. 2, 72 og 74.

Efter KL §74 er omstødelse betinget af, at kautionisten/3M er blevet utilbørligt begunstiget ved indfrielsen af deres forpligtelse over for kreditor. Boet har her bevisbyrden for at skyldneren var insolvens ved betaling af kreditor og at kautionisten var i ond tro mht. til insolvensen og omstændighederne, jf. U1986.875H.

KL §72 om omstødelse af dispositioner foretaget efter frisdagen, er ligeledes betinget af ond tro hos "den, til fordel for hvem betaling skete" – altså kautionister og tredjemandspantsættere. Kautionisten/3M har her bevisbyrden for, at denne ikke var i ond tro om, at betalingsstandsning var indtrådt, eller at begæring om konkurs, akkordforhandling, gældssanering var indgivet.

KL §§67 og 70 er betinget af, at den omstødelige disposition skal have været foretaget senere end 3 måneder før frisdagen eller 2 år ved HM nærtstående – altså gives der mulighed for omstødelse før sædvanlig betalingsfrist, betaling med usædvanligt betalingsmiddel eller beløb.

Nærtstående kan undgå omstødelse, såfremt disse kan bevise, at HM ikke var insolvent eller blev ved dispositionens foretagelse, jf. KL §70, stk. 2.

Omstødelse af kontrapant – Regreskrav i forhold til et kontrapant anses for værende stiftet samtidigt med hovedfordringen. Såfremt panteretten først stiftes efter hovedfordringen, er der tale om panteret for tidligere stiftet gæld.

Såfremt denne pantstiftelse for tidligere gæld er sket senere end 3 måneder før frisdagen, vil panteretten derfor kunne omstødes efter KL §70, stk. 1 (2 år for nærtstående, jf. stk. 2) – omstødelse efter §70, stk. 1 kan ligeledes ske, hvis sikringsakten ikke er foretaget uden unødigt ophold, jf. U1986.508H.

Dividenderet i hovedmandens konkursbo – Anmeldelsesretten er reguleret i KL §§47-51. Det følger af KL §52, at reglerne om solidarisk skyldforhold finder anvendelse, hvor fordringshaveren har pant eller sikkerhed i 3M ejendom.

Afdrag fra eller sikkerhed mod hovedmanden – Der gælder at en fordring kun må belaste skyldnerens formue (konkursbo) én gang – derfor nedsættes dennes dividenderet.

Ydelser til kreditor fra HM nedsætter kreditors anmeldelsesret i dennes bo, jf. KL §46. Altså kan kreditor ikke få dividende af hele fordringen, og derefter anvende hele denne fordring mod skyldneren.

Afdrag fra kautionist – Den fulde anmeldelsesret er hjemlet i KL §47. Bestemmelsen finder kun anvendelse, såfremt der er tale om 2 eller flere skyldnere der hæfter solidarisk for samme fordring.

Det fremgår af KL §47, stk. 1, at kreditors dividenderet i skyldneres bo ikke nedsættes ved

Nr. 1 – Afdrag fra en medskyldner, der havde ret til at søge det betalte tilbage fra skyldneren.

nr. 2 – Afdrag, der er dividende fra medskyldners bo

Nr. 3 – Afdrag, som kreditor har modtaget fra en medskyldner senere end 3 måneder før frisdagen

Dog nedsætter afdragsbetalingen kreditors ret i dividende i det omfang, at kautionist har opnået uomstødeligt dækning for regreskrav, jf. KL §47, stk. 2.

Såfremt HM selv har betalt afdrag på gælden, nedsættes dividende i konkursboet, da dividenderetten ikke må gå ud over hans fordring – dette betyder, at såfremt kreditor opnår mere end hvad denne har krav på, skal overskuddet deles mellem skyldnerne, jf. KL §48.