

KROMANN REUMERT

RULE B ATTACHMENTS: ELECTRONIC FUNDS TRANSFERS (EFT) – ET OVERSTÅET KAPITEL

Af advokat Morten Schou Kierulff og advokat Henrik Thal Jantzen

Appelretten i New York har med en nylig afgørelse (The Shipping Corporation of India Ltd v. Jaldhi Overseas Pte. Ltd.) slået fast, at beløb i USD, der som led i elektroniske pengeoverførsler (Electronic Funds Transfers) passerer kortvarigt gennem de amerikanske clearing banker i New York, ikke udgør aktiver, som der kan foretages arrest i efter reglerne i Rule B.

Med denne nye afgørelse har appelretten underkendt sin egen tidligere afgørelse i Winter Storm sagen (Winter Storm Shipping, Ltd. v. TPI), som siden 2002 har været gældende retspraksis i New York, og som siden har medført et stort antal arrester i elektroniske pengeoverførsler efter reglerne i Rule B. Det anslås, at der alene i perioden fra oktober 2008 til januar 2009 blev indledt omkring 1.000 søgsmål i New York herom. Det anslås endvidere, at clearing bankerne derudover dagligt har modtaget mellem 800-900 processkrifter herom.

Afgørelsen kommer efter en række øvrige sager, hvor foretagne Rule Bs er blevet ophævet i New York efter anmodning fra udenlandske domstole i forbindelse med konkurs. Herunder bl.a. sagen omkring Atlas Shipping A/S, som gik konkurs i slutningen af 2008, hvor Kromann Reumert repræsenterede konkursboet.

Den nye afgørelse drejede sig om en sag, som ikke var usædvanlig i forhold til muligheden for arrest efter reglerne i Rule B. Sagen drejede sig om en tvist mellem et selskab hjemmehørende i Indien og et selskab hjemmehørende i Singapore vedr. et havari i forbindelse med en søtransport til Kina. Tvisten skulle afgøres ved voldgift i England.

Den omstændighed, at parternes banker havde konti i de amerikanske clearing-banker, betød at pengeoverførsler i USD mellem en af parterne og

tredjemænd nødvendigvis måtte passere elektronisk gennem New York ganske kortvarigt. Ifølge Winter Storm afgørelsen var dette tilstrækkeligt til at etablere jurisdiktion i New York og dermed foretage arrest i pengeoverførslerne ved rettens mellemkomst efter reglerne i Rule B.

Appelretten: Winter Storm-afgørelsen forkert

Retten i New York havde i første instans godkendt arrest efter reglerne i Rule B med henvisning til Winter Storm afgørelsen. Afgørelsen blev derefter anket til appelretten, som udtrykkeligt blev bedt om at tage stilling til, hvorvidt såvel juridiske som praktiske hensyn tilsagde, at Winter Storm afgørelsen burde genovervejes og ændres.

Appelrettens præmisser i sagen er ganske udførlige, og inddrager også den omstændighed, at der siden Winter Storm afgørelsen er sket en eksplosion af sager om denne type arrest, hvilket retten finder utilsigtet og uhensigtsmæssigt. Det er i sig selv ganske påfaldende, at retten vælger at inddrage sådanne omstændigheder til støtte for sin afgørelse.

Retten kom frem til, at Winter Storm-afgørelsen var forkert, og omgjorde dermed den retspraksis, som den selv havde etableret. Afgørelse er enstemmig, og følgende fremgår bl.a. af præmisserne:

“We now conclude, with the consent of all the judges of the Court in active service, that Winter Storm was erroneously decided and therefore should no longer be binding precedent in our Circuit.”

Videre fremgår det:

“...because there is no governing federal law on the issue and New York law clearly prohibits attachment of EFTs, we conclude that EFTs being processed by an intermediary bank in New York are not subject to Rule B attachment.”

Det skal understreges, at appelretten kun var blevet

bedt om at tage stilling til den situation, hvor rekvisitus (den mod hvem arresten rettes) var modtager frem for afsender af beløbet. Dommen er ikke desto mindre ganske klar i sine præmisser, og der sondres ikke mellem den ene og den anden situation. Det kan derfor formentlig udledes, at det i begge situationer fremover vil være udelukket, at foretage arrest efter Rule B.

Retstilstanden ændret radikalt

På baggrund af denne nye afgørelse er det vores opfattelse, at den gældende retstilstand, hvor elektroniske pengeoverførsler i USD kunne risikere at blive udlagt og tilbageholdt i New York efter reglerne i Rule B, er ændret radikalt. Afgørelsen gælder selv sagt kun den pågældende appelret i Southern District of New York (Manhattan), men eftersom det kun er i dette distrikt, at de såkaldte clearing banker opererer, og de elektroniske pengeoverførsler i USD dermed passerer, er afgørelsen afgørende i langt de fleste praktisk relevante henseender.

Vi har fået oplyst af vores amerikanske forbindelser, at flere af rettens dommere som følge af afgørelsen allerede har taget skridt til at ophæve foretagne arrester og frigive tilbageholdte beløb. Er man derfor blevet ramt af Rule B, og har fået udlagt beløb under overførsel, er der altså muligt, at disse beløb vil blive frigivet af sig selv indenfor kort tid. Vi anbefaler dog under alle omstændigheder, at der rettes henvendelse til en amerikansk advokat, for at sikre at der bliver taget de fornødne skridt.

Hertil skal vi for god ordens skyld nævne, at vi samtidig har fået oplyst, at der pågår en teoretisk diskussion mellem amerikanske advokater om, hvorvidt allerede tilbageholdte beløb, som clearing bankerne har overført til midlertidige bankkonti som følge af tidligere arrester, reelt gør at disse beløb ikke længe kan siges at være elektroniske, og dermed alligevel vil kunne arresteres eller udlægges efter andre regler. Dette forekommer særdeles teoretisk, og vi stiller os tvivlende heroverfor. Ikke desto mindre er dette



endnu en vigtig årsag til at søge kvalificeret juridisk bistand for at sikre frigivelsen af tilbageholdte beløb med henvisning til den nye afgørelse.

Såfremt De måtte ønske yderligere oplysninger eller at få tilsendt en kopi af den nye afgørelse, er De naturligvis meget velkommen til at kontakte Kromann Reumerts Sø- og Transportafdeling.



KONTAKT



Henrik Thal Jantzen
E-mail: htj@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 43 22



Lars Rosenberg Overby
E-mail: lro@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 45 70



Jakob Rosing
E-mail: jro@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 43 75



Mads Poulsen
E-mail: map@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 45 78



Morten Schou Kierulff
E-mail: msk@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 43 393



Carina Vang Christiansen
E-mail: cvc@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 46 38



Hans Flemming Jensen
E-mail: hfl@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 46 37



Rasmus Schmidt
E-mail: rsc@kromannreumert.com
Direkte: 38 77 44 82

København

Kromann Reumert
Sundkrogsgade 5
DK-2100 København
Danmark

Tlf.: +45 70 12 12 11
Fax: +45 70 12 13 11
E-mail: cph@kromannreumert.com

Århus

Kromann Reumert
Rådhuspladsen 3
DK-8000 Århus C
Danmark

Tlf.: +45 70 12 12 11
Fax: +45 70 12 14 11
E-mail: arh@kromannreumert.com

Dette nyhedsbrev kan ikke erstatte juridisk rådgivning. Kromann Reumert påtager sig intet ansvar for skader eller tab, der direkte eller indirekte kan afledes af brugen af nyhedsbrevet. Dette gælder, hvad enten skaden eller tabet er forårsaget af fejlagtig information i nyhedsbrevet eller af øvrige forhold, der relaterer sig til nyhedsbrevet.

**KROMANN
REUMERT**