



| | | | |
|---------------|----------------------|----------|--|
| Sagsnr. | 00.17.20-G01-1-22 | Cpr. Nr. | |
| Dato | 21-2-2023 | Navn | |
| Sagsbehandler | Ulla Berit Rasmussen | | |

Juridiske bemærkninger til henvendelse fra AffaldPlus I/S af 22. november 2022 samt januar 23.

Det fremgår af AffaldPlus henvendelse af 22. november 2022, at AffaldPlus ved etablering af et datterselskab i aktieselskabsform forudsætter følgende forhold:

1. Næstved Kommune garanterer for alle dette selskabs aktiviteter
2. AffaldPlus I/S påtager sig opgaven med fjernvarmeforsyning af borgere i Karrebæksminde på opfordring af Næstved Kommune
3. AffaldPlus I/S forventer at kunne udtrække selskabskapital fra datterselskab umiddelbart efter dannelse af dette datterselskab
4. AffaldPlus I/S forventer, at datterselskabet vil tilgodese AffaldPlus I/S økonomi, da AffaldPlus I/S påregner, at datterselskabet vil købe alle administrative og tekniske ydelser i AffaldPlus I/S
5. AffaldPlus I/S ansvar som aktionær

Juridisk skal det anføres:

Ad 1 og 2) Næstved Kommune handler i forhold til etablering af fjernvarme til borgerne i Karrebæksminde som varmeplansmyndighed i medfør af varmforsyningslovens bestemmelser. Det betyder, at kommunen godkender et af enten AffaldPlus I/S datterselskabs projekt for etablering af nyt kollektivt anlæg, eller et af borgerne i Karrebæksminde udarbejdet projekt for etablering af nyt kollektivt anlæg.

Herudover stiller Næstved Kommune garanti i henhold til varmforsyningslovens bestemmelser, det vil sige garanti for låneoptagelser til finansiering af anlægsinvesteringer og driftsaktiviteter. De udgifter, som følger med etablering af et selskab og udgifter til udarbejdelse af et projekt er ikke omfattet af garantien i henhold til varmforsyningsloven. Udgifter som falder uden for varmforsyningslovens bestemmelser vil ej heller være omfattet af Næstved Kommunes garanti.

Ad 3 og 4) Et § 60-fællesskab udgør ikke en særlig privat retlige organisationsform, men er et samarbejde mellem kommuner, som er særligt hjemlet i kommunestyrelsesloven § 60.

Deltagerne er to eller flere kommuner. Private kan således ikke deltage i et § 60-fællesskab. §



60-fællesskabet er karakteriseret ved, at de deltagende kommuner overdrager kompetence til samarbejdet, hvorfor et § 60-selskab karakterises som en " special-kommune ". Et § 60-selskab er underlagt de samme offentlig – og styrelsesretlige regler, som gælder for en kommune. Fællesskabet er underlagt Tilsynet og Folketingets Ombudsmands kontrol.

Når AffaldPlus I/S etablerer et datterselskab, så reguleres AffaldPlus I/S ejerskab, af de samme regler, som en kommunes ejerskab af aktieselskaber er reguleret. Når AffaldPlus I/S anfører, at AffaldPlus I/S ønsker at sælge ydelser til datterselskabet så skal begrænsningerne i det kommunalfuldmagtsretlige regelsæt bemærkes.

En kommunes muligheder for at sælge ydelser til et selskab begrænses af i hvert fald to regelsæt.

For det første følger det af de uskrevne grundsætninger om kommunalfuldmagten, at kommuner som udgangspunkt ikke må udøve erhvervsvirksomhed.

For det andet gælder – når udgangspunkt viger – krav om hensyntagen til konkurrencen og forbud mod statsstøtte.

Som udgangspunkt er det kommunale aktieselskab at anse som en hver anden privat virksomhed. Derfor har AffaldPlus ikke videre adgang til at sælge ydelser til det fremtidige aktieselskab, som skal levere fjernvarme til Karrebæksminde, end AffaldPlus har til at sælge ydelser til andre private selskaber.

Ud over tilfældig opstået overskudskapacitet eller biproduktion har kommuner ikke hjemmel til at udøve erhvervsvirksomhed som salg af ydelser til private. AffaldPlus er som I/S selskab omfattet af samme regelsæt, som kommunerne er. Alene af den grund må aktiedatterselskabet enten tilføjes medarbejdere til at udføre opgaver, eller aktieselskabet må tilkøbe ydelserne fra en privat aktør i hvert fald når opstartsfasen er overstået.

AffaldPlus I/S vil som ejer af datterselskabet være bundet af regler om, hvordan overskud kan anvendes og evt. genereres. Det følger af varmforsyningsloven § 2c, at en kommune kan anvende muligheder for forretning af indskudskapital efter regler udstedt i medfør af lovens § 20 stk. 2 og overskud i henhold til 20b.

Det bemærkes, at det derfor vurderes som usikkert, at AffaldPlus I/S kan udtage startkapitalen på 400.000 kr. umiddelbart efter etablering af selskabet.



Da det forventes, at AffaldPlus I/S ved udgangen af 2024 er selskabsgjort jf. nyt lovforslag om selskabsgørelse, må det antages, at begrænsningerne i forhold til salg mellem AffaldPlus I/S og et datterselskab ophører.

Ad.5) AffaldPlus I/S er på samme måde som en kommune er bundet af princippet om økonomisk ansvarlighed, hvilket har betydning for, hvordan AffaldPlus I/S skal handle som aktionær i et datterselskab.

AffaldPlus I/S må antages at have en pligt til at udøve et overordnet økonomisk tilsyn med de selskaber, som de deltager i ejerkredsen af. Som udgangspunkt kan dette tilsyn tage udgangspunkt i de oplysninger, som datterselskabet er forpligtet til at offentliggøre. Er der grund til at frygte, at AffaldPlus I/S midler i datterselskaber er truet, så har AffaldPlus I/S en handlepligt i forhold til at udøve ejerbeføjelser på generalforsamlingen. Særligt hvis et selskab oparbejder underskud, eller hvis et udgiftsniveau til lønninger, indkøb og lignende synes særligt højt kan der være en skærpet pligt til at skride ind. Det bemærkes, at det ikke er kommunerne som sådan, der kan udføre ejerbeføjelser over for et datterselskab.

Ejerbeføjelserne udøves indirekte via instruktion til bestyrelsesmedlemmerne i AffaldPlus I/S så længe AffaldPlus I/S er et I/S selskab.