

Ankestyrelsen
7998 Statsservice

Sendt pr. e-mail: ast@ast.dk

HORTEN

Advokat Line Markert
Philip Heymans Allé 7
2900 Hellerup
Tlf. +45 3334 4000

J.nr. 178639

9. april 2018

ANMODNING OM UDTALELSE OM LOVLIGHEDEN AF VEJEN KOMMUNE BYRÅDS BESLUTNING AF 14. NOVEMBER 2017

1. BEHOV FOR PRINCIPIEL AFKLARING AF

På vegne af Vejen Varmeværk A.m.b.a. anmodes Ankestyrelsen hermed om, at afgive en vejledende udtalelse i anledningen af Vejen Kommune byrådsbeslutning af 14. november 2017 (kommunens sagsnr. 17/21425) om betinget godkendelse af vedtægtsændringer for Vejen Varmeværk A.m.b.a.

Anmodningen indeholder de elementer, som fremgår af Ankestyrelsens skema til brug for anmodning om vejledende udtalelse, men omfatter herudover supplerende forhold, hvorfor skemaet ikke er anvendt.

Henvendelsen støttes af brancheorganisationen Dansk Fjernvarme, som er enige i klagens indhold og har oplyst, at en retlig afklaring har stor praktisk relevans for organisationens øvrige medlemmer, og at sagen er principielt. Som bilag 1 vedlægges e-mail af 29. november 2017 fra Kim Behnke, vicedirektør i Dansk Fjernvarme.

Kommenterede [LM1]: @Richard, er det din vurdering, at DF officielt vil støtte henvendelsen?

I det følgende redegøres i afsnit 2 for sagens baggrund. I afsnit 3 redegøres for Vejen Varmeværks opfattelse samt vores anmodning til Ankestyrelsen.

2. SAGENS BAGGRUND

Vejen Varmeværk A.m.b.a. (herefter Vejen Varmeværk) er et forbrugerejet andelsselskab. Ifølge varmekædens vedtægter skal vedtægtsændringer godkendes af Vejen Kommune, så længe kommunen er garant for varmekædens gæld. Bestemmelsen har følgende ordlyd:

"pkt. 6.10. Vedtægtsændringer skal, så længe kommunen har stillet garanti for selskabets gæld, godkendes af kommunalbestyrelsen."

Bestemmelsen er en standardbestemmelse, som fremgår af Dansk Fjernvarmes standardvedtægters pkt. 6.10. Ifølge Dansk Fjernvarmes vejledning til standardvedtægten indebærer bestemmelsen, at det er en gyldighedsbetingelse, at kommunen, som har stillet kommunegaranti til selskabet, har godkendt en vedtægtsændring.

Vejen Varmeværk sendte forslag til en række vedtægtsændringer til Vejen Kommunes godkendelse [dato]. Vejen Kommunes Økonomiudvalg behandlede sagen og indstillede 7. november 2017 til byrådets godkendelse af vedtægtsændringerne med undtagelse af ændring af vedtægternes pkt. 7.3. Den foreslåede ændring i vedtægternes pkt. 7.3. indebærer, at der indsættes en aldersbegrænsning på 70 år for generalforsamlingsvalgte bestyrelsesmedlemmer i Vejen Varmeværk:

"Valgbar som generalforsamlingsvalgt bestyrelsesmedlem eller suppleant er enhver myndig person under 70 år. Bestyrelsen afgør endeligt eventuelle tvivlsspørgsmål om valgbarhed."

Som **bilag 2** vedlægges skematisk oversigt over Vejen Varmeværks forslag til vedtægtsændringer.

Vejen Varmeværk sendte 9. november 2017 et brev til Vejen Kommune på baggrund af Økonomiudvalgets indstilling, hvor baggrunden for vedtægtsændringen i pkt. 7.3. blev beskrevet nærmere. Brevet vedlægges som **bilag 3**.

Af brevet fremgår bl.a., at aldersbegrænsningen i bestyrelsen har til formål at sikre en erhvervsrelateret bestyrelse, der kan hente aktuelle impulser fra andre dele af erhvervslivet og reflektere over selskabets udfordringer. Derudover er aldersbegrænsningen begrundet i, at der sker løbende uddannelse af bestyrelsesmedlemmer, og at varmeværket har behov for en øget professionalisme og kompetencer i bestyrelsen.

Vejen Kommunes Byråd besluttede på byrådsmøde 14. november 2017 at følge økonomiudvalgets indstilling og give en betinget godkendelse af vedtægtsændringerne. Byrådet godkendte således de foreslåede vedtægtsændringer med undtagelse af aldersbegrænsningen i vedtægternes pkt. 7.3. Dagsorden og referat fra Vejen Kommunes hjemmeside vedlægges som **bilag 4**.

Den 5. december 2017 havde Vejen Kommunes borgmester, Egon Fræhr og kommunaldirektør Ole Slot et samarbejds møde med formanden for Vejen Varmeværk, Dion Christensen, og direktør Richard Nielsen. Vejen Varmeværk havde taget initiativ til mødet på baggrund af Vejen Kommunes betingede godkendelse.

Det fremgår af referatet vedlagt i **bilag 5**, at "VK [Vejen Kommune] begrundet ikke den betingede godkendelse ud fra økonomiske hensyn men af politiske hensyn"

Vejen Kommune har ikke efterfølgende haft bemærkninger til denne del af referatet fra mødet af 5. december 2017, se hertil vedlagte e-mailkorrespondance mellem Dion Christensen og Egon Fræhr fra perioden 11. december til 13. december 2017 (**bilag 6**).

3. BEMÆRKNINGER OG ANMODNING

Hjemlen til at stille garanti for varmeforsyningselskaber var tidligere reguleret af kommunalfuldmagten. Ved lov nr. 745 af 1. juni 2015 om ændring af lov om varmeforsyning og byggeloven blev der indsat bestemmelser i varmeforsyningsloven, som giver kommuner hjemmel til at varetage varmeforsyningsvirksomhed og til at stille garanti for varmeforsyningsvirksomheder. Ifølge varmeforsyningslovens § 2 d kan kommuner således under visse betingelser stille garanti for kollektive varmeforsyningsvirksomheder.

Kommuner kan stille vilkår til garantien, som er sædvanlige samt øvrige vilkår, som er specifikke for den varmeforsyningsvirksomhed, der garanteres for. Hvis kommunen stiller vilkår til en garanti efter varmeforsyningsloven, skal disse vilkår overholde forvaltningsrettens almindelige regler om saglig forvaltning.

Vedtægternes vilkår i pkt. 6.10 om, at kommunen skal godkende vedtægtsændringer, har til formål at sikre, at en kommune, som stiller garanti for selskabets gældsforpligtelser, kan påse, at vedtægtsændringer ikke påvirker de økonomiske forhold og øger kommunens risiko for de lån i KommuneKredit, som kommunen har stillet garanti for.

Vejen Kommunes vedtægtsbestemte godkendelse af Vejen Varmeværks vedtægtsændringer skal derfor ses i lyset af, at Vejen Kommune er garant for Vejen Varmeværks gældsposter for lån i KommuneKredit.

Det er derfor usagligt, når Vejen Kommune igennem sin godkendelseskompetence inddrager politiske hensyn, som ikke har direkte indflydelse på kommunens økonomi og risiko i forbindelse med sin garantiforpligtelse.

Det gøres hertil gældende, at den foreslåede aldersbegrænsning ikke har nogen indflydelse på kommunens risiko i form af sikkerhedsstillelser, at aldersbegrænsningen ikke strider imod gældende lovgivning og at Vejen Kommune ikke herved begrænses i at indsætte den repræsentant i bestyrelsen, som kommunen finder mest egnet til opgaven.

Hvis Vejen Kommune har særlige ønsker til varmekædens vedtægter, som ligger ud over de økonomiske forhold, som kommunen er garant for, kan kommunen i lighed med andre ejere gøre deres stemme gældende på generalforsamlingen på lige fod med øvrige andelshavere.

Vejen Kommune har derfor ved byrådets beslutning af 14. november 2017 handlet i strid med grundsætningen om saglig forvaltning, idet kommunen har inddraget og lagt vægt på uvedkommende hensyn i sin godkendelse af Vejen Varmeværks vedtægtsændringer.

Det bemærkes hertil, at Vejen Kommune over for Vejen Varmeværk har bekræftet, at beslutningen om ikke at godkende aldersbegrænsningen i vedtægternes pkt. 7.3, alene beror på politiske hensyn, og således ikke har en direkte sammenhæng med kommunens garantiforpligtelser.

Vilkåret i vedtægternes pkt. 6.10 om Vejen Kommunes godkendelse af vedtægtsændringer udgør i sin nuværende formulering et usagligt og uproportionalt vilkår i forbindelse med kommunens garantistillelse. Det er ikke proportionalt i forhold til Vejen Kommunes garantistillelse, at kommunen skal godkende *enhver* vedtægtsændring for Vejen Varmeværk, selv i tilfælde hvor vedtægtsændringen ikke har en indflydelse på kommunens økonomiske risiko.

Bestemmelsen er for bredt formuleret og giver efter sin ordlyd adgang til, at kommuner kan udøve utidig ejerpolitik ved at inddrage uvedkommende og usaglige hensyn ved sin godkendelseskompetence.

På denne baggrund må kommunens godkendelse af vedtægtsændringer være begrænset til alene at gælde de forhold, hvor kommunens økonomiske risiko reelt kan blive påvirket.

Jeg skal på denne baggrund anmode Ankestyrelsen om en udtalelse om lovligheden af Vejen Kommunes byrådsbeslutning af 14. november 2017, jf. kommunestyrelseslovens § 50.

Kopi af dette brev er samtidig hermed sendt til Vejen Kommune.

Ankestyrelsens henvendelser om sagen kan sendes til **[NAVN?]**

Med venlig hilsen
Horten

Line Markert

BILAG:

BILAG 1	E-mail af 29. november 2017
BILAG 2	Skematisk oversigt over vedtægtsændringer
BILAG 3	Brev af 9. november fra Vejen Varmeværk til Vejen Kommune
BILAG 4	Dagsorden og referat fra Vejen Kommunes hjemmeside af 14. november 2017
BILAG 5	Mødereferat fra møde af 5. december 2017
BILAG 6	E-mailkorrespondance fra perioden 11. december – 13. december