

AFLD I/S
Uldjydevej 2
7400 Herning

Sagsansvarlig
Pernille Aagaard Truelsen
Partner, advokat (H), ph.d.

Sagsbehandler
Pernille Aagaard Truelsen
Partner, advokat (H), ph.d.

Advokatpartnerselskabet Energi & Miljø
Borggade 1, 2. tv.
8000 Aarhus C

CVR-nr. 41460830

+45 86 18 00 60
+45 25 29 08 40

paa@eom.dk
www.eom.dk

Sagsnr. 15184

7. september 2022

Vedr. Kompetenceoverdragelse i forhold til Forsyningstilsynet

AFLD I/S har bedt Advokatfirmaet Energi & Miljø om at foretage en vurdering af, om interessentkommunerne har kompetenceoverdraget interessentkommunernes kompetence til at indsende anmeldelse til Forsyningstilsynet om fortsættelse af selskabets aktiviteter med at håndtere affald til materialenyttiggørelse de kommende 5 år. Anmeldelse skal indsendes i medfør af § 47 i affaldsaktørbekendtgørelsen.

Forsyningstilsynet har i vejledning af 31. august 2022 til kommunerne angivet følgende om hvem, der har kompetencen til at foretage anmeldelse til Forsyningstilsynet om at fortsætte aktiviteter med materialenyttiggørelse:

"Hvis anmeldelsen foretages af et kommunalt udskilt selskab (f.eks. et A/S eller P/S) eller et kommunalt fællesskab (efter kommunestyrelseslovens § 60), skal det kommunalt udskilte selskab eller det kommunale fællesskab fremsende ejerkommunens eller ejerkommunernes bekræftelse på, at man har fået overdraget den tilstrækkelige kompetence til foretage anmeldelsen og den efterfølgende kommunikation med Forsyningstilsynet herom på vegne af kommunalbestyrelsen i ejerkommunen eller ejerkommunerne. Hvis det er muligt bedes dette ske samtidigt med anmeldelsen. Hvis dette ikke er muligt, skal bekræftelsen tilsendes Forsyningstilsynet snarest muligt herefter og senest 31. december 2022."

Retlig ramme og vedtægter

Vedtægter for AFLD I/S er godkendt af Ankestyrelsen efter kommunestyrelseslovens § 60. Baggrunden for, at Ankestyrelsen har skulle godkende vedtægterne er, at vedtægterne indeholder en kompetenceoverdragelse fra ejerkommunerne til AFLD I/S.

Kompetenceoverdragelsen fremgår af pkt. 3 i AFLD I/S' vedtægter, der angiver følgende:

3. Selskabets formål og opgaver

- 3.1. *Selskabets formål er i overensstemmelse med den til enhver tid gældende lovgivning at behandle det affald, som Ejerkommunerne vælger at kompetenceoverdrage til selskabet.*
- 3.1.1. *Ejerkommunerne kompetenceoverdrager ved godkendelse af disse vedtægter på et møde i kommunalbestyrelsen alt det affald, som Ejerkommunerne råder over til Selskabet med det overordnede formål, at Selskabet varetager alle håndterings- og behandlingsopgaver med de undtagelser og præciseringer, som fremgår af bestemmelserne i pkt. 3.3 og 3.4. Med affald som Ejerkommunerne råder over, menes affald som Ejerkommunerne i henhold til den enhver tid gældende affaldslovgivning er berettiget til at håndtere, og som Ejerkommunerne ikke på stiftelsestidspunktet har kompetenceoverdraget til andet § 60-selskab.*
- 3.1.2. *De af Ejerkommunernes affaldsopgaver, som er borgerrettede, kompetenceoverdrages ikke. Med borgerrettede opgaver menes generelt håndtering af alt husholdningsaffald og opkrævning af affaldsgebyrer hos borgerne. Ejerkommunerne kan dog konkret vælge at kompetenceoverdrage en eller flere af de borgerrettede opgaver til Selskabet. Beslutning om kompetenceoverdragelse træffes af hver enkelt Ejerkommunes kommunalbestyrelse på et møde og skal fremgå af vedtægtens **bilag A**.*
- 3.1.3. *De af Ejerkommunernes håndterings- og behandlingsopgaver, hvor Ejerkommunerne er forpligtede af aftaler med private affaldsoperatører, kompetenceoverdrages ved udløb af aftalerne med de private affaldsoperatører. **Bilag B** indeholder en oversigt over aftalens indhold og udløbsdato.*
- 3.1.4. *Selskabet skal forestå efterbehandlingen af affaldsdepoter ejet af Selskabet. Selskabet er ejer af affaldsdeponiet i Fasterholt, depot nr. 657-00012, og affaldsdeponiet i Tarm, depot nr. 655-0010.*
- 3.2. *Selskabets formål er i overensstemmelse med den til enhver tid gældende lovgivning at behandle det affald, som Ejerkommunerne, andre kommuner og private vælger at indgå aftale med Selskabet om behandling af, eventuelt efter forudgående udbud.*

- 3.3. *Selskabets behandling af affald efter kompetenceoverdragelse, jf. pkt. 3.1 og efter aftale, jf. pkt. 3.2 kan varetages i særskilte datterselskaber, som Selskabet kan stifte ved såvel kapitalindskud som apportindskud.*
- 3.4. *Selskabet kan deltage i et fælles administrations- og serviceselskab, der varetager administrative opgaver for Selskabet og andre affaldsselskaber, som er direkte eller indirekte ejet af kommuner. Administrations- og serviceselskabet skal etableres som et selskab med begrænset ansvar.*
- 3.5. *Selskabet kan endvidere deltage i selskaber i tilknytning til Selskabets deponier, jf. pkt. 3.1.4, der ejer og driver lossepladsgasanlæg og som har el- eller varmeproduktion.*
- 3.6. *Selskabet skal løbende følge udviklingen inden for affaldsområdet med henblik på at afdække udviklings- og samarbejds muligheder for Selskabet, og Selskabet kan endelig direkte eller indirekte via et selskab deltage i opgaver vedrørende udvikling inden for affaldssektoren inden for rammerne af de regler, der gælder for kommunal deltagelse i erhvervsudvikling.*
- 3.7. *Ejerkommunernes kompetenceoverdragelser efter pkt. 3.1, jf. pkt. 3.1.1-3.1., skal godkendes af Ankestyrelse*

Det følger på den ene side af vedtægternes pkt. 3.1.1, at ejerkommunerne som udgangspunkt har kompetenceoverdraget alt ejerkommunens affald til AFLD I/S, men på den anden side angår kompetenceoverdragelsen til AFLD I/S "håndtering og behandlingsopgaver". Videre følger det af vedtægtens pkt. 3.1.2, at de "borgerrettede opgaver" som forstås som "generelt håndtering af alt husholdningsaffald og opkrævning af affaldsgebyrer" ikke kompetenceoverdrages fra ejerkommunerne til AFLD I/S.

Vurdering

Efter min vurdering kan der rejses fortolkningstvivl i forhold til omfanget af kompetenceoverdragelsen i vedtægterne for AFLD I/S. Konkret kan der være tvivl, om AFLD I/S også har kompetence til at beslutte, om selskabet vil fortsætte med aktiviteter med materiale-nyttiggørelse eller alene har kompetence til at behandle og håndtere affald.

Konkret kan der stilles spørgsmål ved, om AFLD I/S adgang til at behandle og håndterer affald også omfatter en adgang til administrativt at beslutte, at anmelde fortsat håndtering af affald til materialenytiggørelse. Særligt når det også tages i betragtning, at kommunerne efter vedtægterne fortsat har kompetence til at varetage de borgerrettede opgaver.

Efter min vurdering er den mest nærliggende fortolkning af AFLD I/S' vedtægter, at AFLD I/S' adgang til efter pkt. 3.1.1 at håndtere affald fra ejerkommunerne også inkluderer adgangen til at foretage anmeldelse til Forsyningstilsynet om, at AFLD I/S vil fortsætte

håndtering af affald til materialenyttiggørelse de kommende 5 år. En kompetence til at håndtere må mest naturligt forstås sådan, at det er AFLD I/S der bestemmer om AFLD I/S vil fortsætte håndteringen af affald til materialenyttiggørelse ved anmeldelse til Forsyningstilsynet.

Jeg vil anbefale, at AFLD I/S foretager anmeldelsen til Forsyningstilsynet og henviser til, at AFLD I/S' kompetence til at lave anmeldelsen til Forsyningstilsynet følger af AFLD I/S' vedtægter pkt. 3.1.1, hvorefter ejerkommunerne har kompetenceoverdraget alt affald til AFLD I/S. I samme anmeldelse til Forsyningstilsynet ville jeg også angive, at AFLD I/S for god ordens skyld beder ejerkommunerne bekræfte, at AFLD I/S har kompetence til at lave anmeldelse til Forsyningstilsynet.

Henset til de væsentlige retsvirkninger, som det kan have for AFLD I/S, hvis selskabet ikke overholder kompetencekravet ved ansøgning til Forsyningstilsynet, vil jeg uagtet ovenstående vurdering anbefale, at AFLD I/S orienterer ejerkommunerne om anmeldelsen til Forsyningstilsynet. I samme orientering ville jeg anbefale, at AFLD I/S beder ejerkommunerne bekræfte, at ejerkommunerne vil kompetenceoverdrage retten til at foretage anmeldelse til Forsyningstilsynet til AFLD I/S.

Med venlig hilsen

Pernille Aagaard Truelsen