

Dato: 19-06-2017

Henvendelse vedrørende Rudersdal Kommunes engagement i Gl. Holtegaard – Breda Fonden

Du har den 13. juni 2016 rettet henvendelse til Statsforvaltningen.

Ankestyrelsen

Tilsynet med kommunerne varetages fra 1. april 2017 af Ankestyrelsen, jf. kommunestyrelseslovens § 47, stk. 1.¹

7998 Statsservice

Du har anført, at det er i strid med kommunalfuldmagtsreglerne, at Rudersdal Kommune yder tilskud/underskudsgaranti til den private erhvervsdrivende fond Gl. Holtegaard - Breda Fonden. Du har videre anført, at såvel borgmesteren som kulturudvalgsformanden i Rudersdal Kommune har deltaget i sagsforberedelsen og i beslutninger vedrørende aftale om tilskud og indgåelse af samarbejdsaftale mellem kommunen og fonden, uagtet at de begge må anses at være inhabile som medlemmer af Gl. Holtegaard - Breda Fondens bestyrelse.

Sagsnummer.: 2016 - 47746

SAGSBEHANDLER:

Trine Roslyng Jensen

Telefon: 3341 1200

EAN-Nr. 5798000354821

skriv til os via ast@ast.dk

www.ast.dk

Resumé

Vedrørende spørgsmålet om lovligheden af kommunens tilskud til Gl. Holtegaard – Breda Fonden, er det på baggrund af oplysningerne i sagen ikke muligt for Ankestyrelsen at fastslå, om Gl. Holtegaard – Breda Fonden – ud over kulturelle formål – tillige varetager aktiviteter, som Rudersdal Kommune ikke kan støtte. Hvis Gl. Holtegaard – Breda Fonden varetager aktiviteter, som kommunen ikke kan støtte, skal Ankestyrelsen anmode Rudersdal Kommune om nærmere oplysninger herom.

Vedrørende spørgsmålet om habilitet finder Ankestyrelsen ikke grundlag for at antage, at de pågældende kommunalbestyrelsesmedlemmer, der er udpeget af kommunalbestyrelsen til at varetage hvervet som medlem af bestyrelsen i Gl. Holtegaard – Breda Fonden, var inhabile i forbindelse med behandling af sager og vedtagelse af beslutninger vedrørende fonden på udvalgs møder i kommunen.

¹ Lov nr. 176 af 21. februar 2017 om ændring af lov om kommunernes styrelse og regionsloven.

Her følger en gennemgang af sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Ankestyrelsens opfattelse.

Sagens baggrund

Du har den 13. juni 2016 rettet henvendelse til Statsforvaltningen vedrørende Rudersdal Kommunes engagement i den erhvervsdrivende fond Gl. Holtegaard - Breda Fonden.

Du har oplyst, at Rudersdal Kommune på møder i Økonomiudvalget og Kulturudvalget har besluttet henholdsvis at yde tilskud/underskudsgaranti til Gl. Holtegaard - Breda Fonden og at indgå samarbejdsaftale med Gl. Holtegaard - Breda Fonden om aktiviteter på Gl. Holtegaard mv.

Du har anført, at du er af den opfattelse, at kommunen ikke efter kommunalfuldmagtsreglerne kan yde tilskud/underskudsgaranti til en privat erhvervsdrivende fond, uagtet fondens opdeling af aktiviteter i erhvervsmæssige aktiviteter og i en kunsthall. Du har videre anført, at borgmester Jens Ive og kulturudvalgsformand Daniel Hansen har deltaget i sagsforberedelsen og i beslutninger i de to udvalg, uagtet de begge må anses for inhabile som medlemmer af Gl. Holtegaard - Breda Fondens bestyrelse.

Rudersdal Kommune har den 15. december 2016 fremsendt en redegørelse for sagen vedlagt kopi af de gældende vedtægter for Gl. Holtegaard - Breda Fonden, kopi af fondens årsregnskab for 2015 samt kopi af tilskudsaf-talen og af samarbejdsaftalen indgået mellem Gl. Holtegaard - Breda Fonden og kommunen.

Kommunen har oplyst, at sagen har været behandlet på kommunalbestyrelsens møde den 14. december 2016. I den forbindelse henviser kommunen samtidig til kommunalbestyrelsens hørings-svar til Statsforvaltningen i anledning af en henvendelse fra en anden borger vedrørende kommunens årlige tilskud til Gl. Holtegaard (Ankestyrelsen behandler denne henvendelse på sag 2014-215691), hvoraf fremgår, at kommunalbestyrelsen i denne sag udtalte, at det årlige tilskud (dengang på 273.000 kroner) blev ydet til kulturelle aktiviteter relateret til Gl. Holtegaard, og hvis formål var at styrke den kulturelle formidling, der sker via Gl. Holtegaard.

Rudersdal Kommune har i sin redegørelse for sagen oplyst, at tilskuddet ydes med hjemmel i kommunalfuldmagtsreglerne, og at kommunens beslutninger om støtte til kulturelle aktiviteter i kommunen sker i forbindelse med vedtagelse af det årlige budget og fremgår direkte af kommunens budget og regnskab.

Kommunen har videre oplyst, at det i budgetaftalen for 2016 blev vedtaget at forhandle med Gl. Holtegaard - Breda Fonden om en tilskudsaf-tale og en samarbejdsaftale for de kommende år med henblik på at sikre Gl. Holtegaards udbud af kultur- og kunstarrangementer gennem en årlig underskudsgaranti på op til 2,8 mio. kroner i 2016 og 2017.

Kommunen har hertil oplyst, at der herefter blev indgået en tilskudsaf-tale mellem kommunen og fonden den 24. august 2016 om, at kommunen yder underskudsgaranti på 2,8 mio. kroner for 2016 og 2017.

Rudersdal Kommune har vedlagt kopi af tilskudsaf-talen, hvoraf bl.a. følgende betingelser fremgår:

- Underskudsgarantien kan alene benyttes til at dække underskud vedrørende Gl. Holtegaards aktiviteter, der kan sidestilles med kommunale formål.
- Garantien udbetales på baggrund af et af fondens bestyrelse godkendt budget for det pågældende regnskabsår.

- Regulering med fastsættelse af den endelige underskudsgaranti for et regnskabsår sker mod fremsendelse af Gl. Holtegaards drifts- og statusregnskab senest 1. april det efterfølgende år.
- Kommunen har sikkerhed for sit tilgodehavende via skadesløsbrev i ejendommen.
- Eventuelle udlodninger af fondens formue i aftaleperioden kan kun finde sted med kommunens accept.
- Størrelsen af den årlige underskudsgaranti fastsættes af kommunalbestyrelsen i forbindelse med godkendelse af kommunens budget.
- Aftalen ophører ved udgangen af 2017, og kræver derpå genforhandling.
- Gl. Holtegaards regnskab skal udarbejdes af en statsautoriseret eller registreret revisor, og kommunen forbeholder sig ret til at lade egen revision gennemgå regnskaber med tilhørende bilag.

Rudersdal Kommune har endvidere henvist til, at tilskudsaftalen har været forelagt kommunens revision BDO, og at kommunalbestyrelsen er opmærksom på, at det ifølge lånebekendtgørelsen kun er lovligt at yde en underskudsgaranti i en begrænset årrække uden at søge godkendelse til konstruktionen hos tilsynet.

Rudersdal Kommune har desuden oplyst, at der i forlængelse af tilskudsaftalen blev indgået en samarbejdsaftale for 2016-2017 den 27. september 2016 mellem Gl. Holtegaard - Breda Fonden og kommunens Kultur- og Fritidsudvalg. Kommunen oplyser, at samarbejdsaftalen er indgået i overensstemmelse med kommunalfuldmagten og i øvrigt i forlængelse af kommunens politik og praksis med at understøtte foreninger, fonde og selvejende institutioner, der er hjemmehørende i kommunen, og som giver kommunens borgere kulturelle oplevelser.

Kommunen har vedlagt en kopi af samarbejdsaftalen, hvoraf det bl.a. følger, at formålet med samarbejdsaftalen er at understøtte og udvikle samarbejdet mellem Gl. Holtegaard og kommunen ved at sikre rammerne for, at Gl. Holtegaard som selvejende institution kan udvikle kultur- og kunstaktiviteter og tilbud for at give endnu bedre oplevelser for et bredt publikum. Herudover angiver samarbejdsaftalen en række samarbejds- og indsatsområder til fremme af formålet.

Det fremgår endvidere, at samarbejdsaftalen respekterer Gl. Holtegaard - Breda Fondens vedtægter og opgaver, samt at aftalen evalueres årligt og ophører ved udgangen af 2017, hvorefter den kan genforhandles.

Hertil kommer, at det tillige følger af samarbejdsaftalen, at kommunen som en del af aftalen, tilbyder fonden rådgivning i drifts- og personaleforhold, IT-support og anden relevant rådgivning i tilknytning til drift af virksomheden.

Vedrørende din klage over inhabilitet har Rudersdal Kommune oplyst, at det følger af fondens vedtægter, at 2 ud af de 5 bestyrelsesmedlemmer til fondens bestyrelse udpeges af og blandt kommunalbestyrelsen i Rudersdal Kommune, hvilket skyldes, at fonden ved dens etablering i 1993 opstod ved en fusion mellem den tidligere fond "Fonden for malerinden Ebba Bredas kunst" og den tidligere kommunale ejendom Gl. Holtegaard.

Hertil har kommunen oplyst, at de 2 bestyrelsesmedlemmer fra kommunen derfor er udpeget med henblik på at varetage kommunalbestyrelsens interesser. Kommunen har i den forbindelse henvist til, at det såvel i juridisk litteratur som i tilsynets praksis er almindeligt antaget, at kommunalbestyrelsesmedlemmers deltagelse i ledelsen af foreninger, fonde mv. uanset bestemmelsen i forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3 og 5, om inhabilitet ikke i almindelighed medfører inhabilitet ved kommunalbestyrelsens behandling af sager vedrørende foreningen, fonden mv., og at synspunktet bag denne modifikation er, at der ikke foreligger nogen

interessekonflikt, idet de pågældende medlemmer også i foreningens eller fondens bestyrelse har til opgave at varetage kommunalbestyrelsens interesser.

Rudersdal Kommune har videre oplyst, at spørgsmålet om borgmesterens eventuelle inhabilitet i forbindelse med kommunalbestyrelsens behandling af udtalelse til tilsynet vedrørende den førnævnte henvendelse fra en anden borger blev behandlet af kommunalbestyrelsen den 18. juni 2014.

Du har ved e-mail af 28. december 2016 oplyst, at du efter at have læst Rudersdal Kommunes besvarelse af høringsbrevet ønsker at henlede opmærksomheden på kollisionen mellem fondslovgivningen, som du oplyser pålægger bestyrelsesmedlemmer at varetage fondens interesser, og kommunallovgivningens krav om, at kommunens interesser varetages.

Ankestyrelsen har i forbindelse med behandling af denne sag og i forbindelse med behandling af sagsnummer 2014-215691 indhentet og modtaget en række bilag, herunder bl.a. referat fra møde i Rudersdal Kommunes økonomiudvalg den 18. maj 2016 vedrørende dagsordenspunkt om behandling af "Tilskudsaf tale og samarbejdsaf tale med Gl. Holtegaard". Det fremgår af referatet, at kommunens revisor BDO har foretaget en bedømmelse af tilskudsaf talen ud fra gennemgang af fondens vedtægter samt regnskab og budget for 2014-2015. BDO har på den baggrund oplyst, at der i dag bliver udarbejdet separate regnskaber for de erhvervsmæssige og ikke-erhvervsmæssige aktiviteter, og at underskudsgarantien således vil skulle tage højde for kun at dække underskud vedrørende de ikke-erhvervsmæssige aktiviteter, samt at det indføres i tilskudsaf talen, at garantien kun dækker aktiviteter, der kan sidestilles med kommunale formål.

Ankestyrelsens kompetence

Ankestyrelsen fører tilsyn med, at kommunerne overholder den lovgivning, der særligt gælder for offentlige myndigheder, jf. kommunestyrelseslovens § 48, stk. 1.²

Ankestyrelsen kan udtale sig om lovligheden af kommunale dispositioner eller undladelser, jf. kommunestyrelseslovens § 50.

Ankestyrelsens udtalelse

1. Kommunalt finansieret støtte til Gl. Holtegaard – Breda Fonden

1.1. Regelgrundlag

Det følger af de uskrevne kommunalfuldmagtsregler, at kommuner som udgangspunkt ikke må drive erhvervsvirksomhed i form af handel, håndværk, industri eller finansiel virksomhed med det formål at tilstræbe økonomisk overskud.

En kommune må endvidere ikke yde støtte til individuelle erhvervsvirksomheder uden lovhjemmel. Dette forbud gælder uanset støttens form, herunder støtte i form af tilskud, underskudsgaranti, lån eller kommunalt finansieret rådgivning mv.

Kommuner kan imidlertid varetage eller støtte aktiviteter af kulturel karakter inden for rammerne af kommunalfuldmagten. Der kan henvises til det tidligere Indenrigsministeriums skrivelse af 19. marts 2002 (2.k.kt. j.nr.2001/11123/101-2), s.7. Kulturelle aktiviteter skal forstås bredt og omfatter blandt andet aktiviteter indenfor klassisk kultur som teater, musik, museer og lignende samt mere alternative aktiviteter som bogcafeer, undervisning og forskning mv. Der kan i den forbindelse bl.a. henvises til "Kommunernes opgaver - kommunalfuldmagten mv.", Karsten Revsbech, 3. udgave 2015, Jurist- og Økonomforbundets Forlag, s. 363 ff.

² Lovbekendtgørelse nr. 318 af 28. marts 2017.

Såfremt kommunen yder støtte til en kulturel aktivitet, der udøves af en privat enhed, der også har aktiviteter, som kommunen ikke kan støtte, følger det således af kommunalfuldmagtsreglerne, at støtten skal "øremærkes" til de aktiviteter, som kommunen lovligt kan støtte.

Kommunen må i den forbindelse sikre sig, at den økonomiske støtte (tilskud el. lign.), som den yder, alene anvendes til den støtteberettigede aktivitet. Dette kan kommunen bl.a. sikre sig ved at gøre støtten betinget af kommunens gennemgang af regnskabsbilag eller af en revisorerklæring om midlernes anvendelse.

Endvidere bør kommunal støtte til en privat enhed, der driver erhvervsvirksomhed og tilstræber at opnå fortjeneste for eksempel gennem entre, tilskud fra sponsorer og lignende, normalt gives i form af en underskudsgaranti, således at kommunens støtte ikke medgår til at skabe eller øge overskud hos den private. Hvis overskuddet skal gå til almennyttige formål, må det dog antages, at støtten også kan ydes på anden måde for eksempel som et tilskud.

Hvis en kommune ønsker at yde ikke-øremærket støtte til en privat enhed, er det således bl.a. en betingelse for kommunens adgang til at yde støtte, at den private forenings opgavevaretagelse ikke sker med henblik på at opnå en fortjeneste derved, idet kommunen ikke selv ville kunne varetage opgaven med dette formål for øje.

Efter almindelig opfattelse har en kommune ikke mulighed for at yde anlægsstøtte til en virksomhed, fond eller lignende, som både varetager opgaver, som kommunen lovligt kan støtte, og opgaver, som kommunen ikke kan støtte. Det skyldes, at anlægsstøtte ikke kan øremærkes således, at den alene kommer opgaver af kommunal interesse til gode.

Om øremærket støtte til en privat forening/enhed kan bl.a. henvises til "Kommunernes opgaver - kommunalfuldmagten mv.", Karsten Revsbech, 3. udgave 2015, Jurist- og Økonomforbundets Forlag, s. 337 f, s. 369 og s. 245 samt til "Lov om kommunernes styrelse med kommentarer", Hans B. Thomsen m.fl., 2. udgave 2010, Jurist- og Økonomforbundets Forlag, s. 645 f.

1.2. Støtte til fonden i form af tilskud/underskudsgaranti

Ankestyrelsen har været opmærksom på, at det følger af fondens årsregnskab for 2015 og specifikationer herfor, at kommunen i 2014 har ydet et driftstilskud på 273.000 kroner og i 2015 et driftstilskud på 275.200 kroner.

Ankestyrelsen har imidlertid noteret sig Rudersdal Kommunes oplysning om, at det på baggrund af vedtagelse i budgetaftalen for 2016 om at forhandle med Gl. Holtegaard – Bredafonden om en tilskuds aftale for de kommende år blev besluttet på økonomiudvalgs møde den 18. maj 2016 at indgå en tilskuds aftale med Gl. Holtegaard, om at kommunen yder underskudsgaranti foreløbig for årene 2016 og 2017.

Ankestyrelsen har videre noteret sig, at aftalen om underskudsgaranti er underskrevet af parterne den 24. august 2016 og at underskudsgarantien for 2016 er fastsat til 2,8 mio. kroner, der udbetales á conto i to lige store rater henholdsvis den 15. april og den 15. oktober.

På den baggrund har Ankestyrelsen lagt til grund, at kommunens hidtidige årlige driftstilskud er erstattet af et tilskud i form af en underskudsgaranti.

Det er Ankestyrelsens vurdering, at kommunens støtte i form af underskudsgaranti for 2016-2017 er tilstrækkeligt øremærket til lovlige kommunale formål, der kan rummes indenfor kommunalfuldmagtens rammer.

Vi har ved denne vurdering lagt vægt på, at kommunens støtte ikke medgår til at skabe eller øge overskud hos fonden allerede af den grund, at der er tale om en underskudsgaranti, der i henhold til tilskudsaftalen udelukkende kan benyttes til at dække underskud vedrørende de af Gl. Holtegaards aktiviteter, der kan sidestilles med kommunale formål.

Vi har endvidere lagt vægt på, at det følger af tilskudsaftalen og samarbejdsaftalen med Gl. Holtegaard, at garantien ydes med henblik på at sikre, at der afvikles og udvikles kultur- og kunstaktiviteter. Der er således tale om tilskud til aktiviteter, som kommunen selv lovligt ville kunne varetage.

Vi har desuden lagt vægt på, at kommunen ved bestemmelser i aftalen om underskudsgarantien har sikret sig indsigt i regnskaberne for Gl. Holtegaard – Breda Fonden.

1.3. Støtte til fonden i form af rådgivning

Ankestyrelsen har noteret sig, at det følger af samarbejdsaftalen mellem kommunen og Gl. Holtegaard – Breda Fonden, at kommunen tilbyder fonden rådgivning i drifts- og personaleforhold, IT- support og anden relevant rådgivning i tilknytning til drift af virksomheden.

På baggrund af de foreliggende oplysninger, er det Ankestyrelsens opfattelse, at kommunens støtte i form af rådgivning mv. i tilknytning til driften af fonden har karakter af anlægsstøtte, som ikke kan øremærkes til dele af fondens aktiviteter.

Ved vurderingen af, om Rudersdal Kommune lovligt kan yde anlægsstøtte til Gl. Holtegaard – Breda Fonden er det således afgørende, om fonden alene varetager opgaver, som kommunen selv lovligt ville kunne varetage, herunder at opgavevaretagelsen ikke sker med henblik på at opnå en fortjeneste herved.

Vi henviser i denne forbindelse til den daværende Statsforvaltningen Hovedstadens udtalelse af 13. oktober 2011, hvoraf det fremgik, at Rudersdal Kommune var afskåret fra at udføre administrationsopgaver for Gl. Holtegaard-Breda Fonden, da fonden ifølge de daværende vedtægter i begrænset omfang havde et religiøst formål.

Det følger af § 2 i vedtægterne for Gl. Holtegaard Breda – Fonden, at fondens formål består i at bevare de af Ebba Marie Kristine Breda efterladte kunstarbejder og gøre dem tilgængelige for offentligheden. Det fremgår endvidere, at fondens formål er at bevare Gl. Holtegaard med bygninger og haveanlæg som et offentligt tilgængeligt kulturhistorisk mindesmærke i kommunen samt at drive Gl. Holtegaard som ramme om kulturelle aktiviteter, herunder museum, udstilling, koncerter og teater med tilhørende restaurant/cafeteria og administration.

Af § 4 i fondens vedtægter følger bl.a., at fondens midler i første række skal anvendes til samlingernes bedst mulige bevarelse samt til driften og vedligeholdelsen af Gl. Holtegaard. Det fremgår endvidere, at beløb herudover henlægges til sikkerhed for fondsformålet og at de henlagte midler anbringes i kreditforeningsobligationer, i det omfang, der ikke er umiddelbar anvendelse for dem. Hertil kommer, at det af fondsvedtægternes § 7 følger, at såfremt en fremtidig udvikling skulle medføre, at fonden ikke kan virke som forudsat i formålsbestemmelsen, eller såfremt fondens midler helt eller delvist bliver overflødige til varetagelse af fondsformålet, tilfalder de ikke anvendte midler kulturelle aktiviteter i Rudersdal Kommune, besluttet af kommunalbestyrelsen.

Det fremgår ikke af Rudersdal Kommunes udtalelse i sagen, om Gl. Holtegaard – Breda Fonden udøver erhvervsmæssige aktiviteter, herunder om der efter kommunens opfattelse er tale om

erhvervsmæssige aktiviteter, der falder uden for, hvad der efter kommunalfuldmagtsreglerne må anses for at være lovlige kommunale formål.

Ankestyrelsen har imidlertid noteret sig, at det følger af dagsordenspunkt vedrørende "Tilskudsaftale og samarbejdsaftale med Gl. Holtegaard" fra møde i Økonomiudvalget den 18. maj 2016 (sagsnr. 16/9184), at kommunens revisor BDO i et vedlagt notat til dagsordenspunktet har anført, at der i dag bliver udarbejdet separate regnskaber for erhvervsmæssige- og ikke-erhvervsmæssige aktiviteter. BDO har på den baggrund anbefalet, at underskudsgarantien vil skulle tage højde for at dække underskud vedrørende de ikke-erhvervsmæssige aktiviteter, og at det indføres i tilskudsaftalen, at garantien kun dækker aktiviteter, som kan sidestilles med kommunale formål.

Det er på baggrund af oplysningerne i sagen ikke muligt for Ankestyrelsen at fastslå, om Gl. Holtegaard – Breda Fonden – ud over kulturelle formål – tillige varetager aktiviteter, som Rudersdal Kommune ikke kan støtte.

Hvis Gl. Holtegaard – Breda Fonden varetager aktiviteter, som kommunen ikke kan støtte, skal Ankestyrelsen anmode Rudersdal Kommune om nærmere oplysninger herom.

2.Vedrørende spørgsmålet om habilitet hos de kommunalbestyrelsesmedlemmer, der samtidig varetager hvervet som bestyrelsesmedlem i Gl. Holtegaard - Breda Fonden

2.1. Regelgrundlag

Det fremgår af kommunestyrelseslovens § 14, at et medlem af kommunalbestyrelsen kan have en sådan interesse i en sag, at vedkommende er udelukket fra at deltage i kommunalbestyrelsens forhandling og afstemning om sagen. Det antages at kommunestyrelseslovens § 14, stk. 1 og stk. 2, gælder tilsvarende for kommunalbestyrelsens udvalg.

Spørgsmålet om, hvornår der er tale om en sådan interesse i sagen, at et kommunalbestyrelsesmedlem er udelukket fra at deltage i sagens behandling på et byråds- eller udvalgs-møde, skal afgøres efter forvaltningslovens regler om inhabilitet jf. hertil "Lov om kommunernes styrelse med kommentarer", Hans B. Thomsen m.fl., 2. udg., 2010, Jurist- og Økonomiforbundets Forlag, side 117-119.

Forvaltningslovens inhabilitetsregler finder direkte anvendelse på sager, hvor der er eller vil blive truffet afgørelse af en forvaltningsmyndighed, samt i sager om forvaltningsmyndigheders indgåelse af kontraktsforhold eller lignende privatretlige dispositioner, jf. forvaltningslovens § 2, stk. 1 og stk. 2.³

Efter forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3, foreligger der som udgangspunkt inhabilitet, når et kommunalbestyrelsesmedlem deltager i ledelsen af eller i øvrigt har nær tilknytning til et selskab, en forening eller en anden privat juridisk person, der har en særlig interesse i sagens udfald.

Det følger imidlertid af forarbejderne til forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3⁴, at der ikke med bestemmelsen var tilsigtet en ændring af den hidtidige kommunalretlige praksis, hvorefter et kommunalbestyrelsesmedlems deltagelse i ledelsen af et selskab, en forening, en fond mv. – uanset bestemmelsens udgangspunkt om inhabilitet – ikke i almindelighed medfører inhabilitet ved kommunalbestyrelsens behandling af sager vedrørende selskabet mv. i det tilfælde, hvor det pågældende kommunalbestyrelsesmedlem af kommunalbestyrelsen eller efter dennes

³ Lovbekendtgørelse nr. 433 af 22. april 2014.

⁴ Folketingstidende 1985/1986, tillæg A, spalte 119 f., og Justitsministeriets vejledning om forvaltningsloven, side 12f.

indstilling er indvalgt i selskabs-, forenings- eller fondsbestyrelsen for dér at varetage kommunale interesser. Denne såkaldte "kommunalretlige modifikation" er udtryk for gældende retsopfattelse og er bl.a. lagt til grund i udtalelse fra Statsforvaltningen Midtjylland af 26. januar 2009, j.nr. 2007-613/38.

Med udgangspunkt i denne retsopfattelse er der ikke grundlag for at statuere inhabilitet alene som følge af, at et byrådsmedlem er udpeget eller indstillet af byrådet som medlem af bestyrelsen i en forening, et kommunalt fællesskab eller et privat selskab, herunder et aktieselskab, når byrådet behandler en sag, hvori denne juridiske person har en interesse.

Det må i alle tilfælde bero på en konkret vurdering, om der i den konkrete sag er grundlag for at drage tvivl om kommunalbestyrelsesmedlemmets upartiskhed, og om der således er grundlag for at statuere inhabilitet i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 1, nr. 4 eller nr. 5. Der henvises herom til beskrivelsen af retstilstanden i udtalelse fra Statsforvaltningen af 5. februar 2015, j.nr. 2014-223269.

Hertil kommer, at det følger af forvaltningslovens § 3, stk. 2, at der uanset, om der i henhold til § 3, stk. 1, som udgangspunkt foreligger inhabilitet, skal noget mere til for at statuere inhabilitet i den konkrete sag, der er til behandling. Det fremgår således af § 3, stk. 2, at der ikke foreligger inhabilitet, såfremt der i det konkrete tilfælde ikke er fare for, at afgørelsen i sagen vil kunne blive påvirket af uvedkommende hensyn:

"Inhabilitet foreligger dog ikke, hvis der som følge af interessens karakter eller styrke, sagens karakter eller den pågældendes funktioner i forbindelse med sagsbehandlingen ikke kan antages at være fare for, at afgørelsen i sagen vil kunne blive påvirket af uvedkommende hensyn."

2.2. Vurdering af kommunalbestyrelsesmedlemmernes habilitet i forbindelse med behandling af sager på udvalgsmøder i kommunen

Det fremgår af vedtægterne for Gl. Holtegaard – Breda Fonden, at fondsbestyrelsen består af fem medlemmer, hvoraf to medlemmer udpeges af kommunalbestyrelsen for Rudersdal Kommune blandt dennes medlemmer, og at disse ikke må være kunstmalere.

Kommunalbestyrelsen i Rudersdal Kommune har udpeget borgmester Jens Ive og formand for kultur- og fritidsudvalget Daniel E. Hansen til at varetage hvervenerne som medlemmer af fondens bestyrelse. Borgmester Jens Ive er samtidig valgt som formand for fondsbestyrelsen.

Ankestyrelsen har noteret sig kommunens oplysning om, at de to kommunalbestyrelsesmedlemmer netop er udpeget af kommunalbestyrelsen til at varetage kommunens interesser i Gl. Holtegaard – Breda Fonden.

Ankestyrelsen har i den forbindelse noteret sig kommunens oplysning om, at det følger af kommunens budgetaftale for 2016, at det er vedtaget at forhandle med Gl. Holtegaard – Breda Fonden om en tilskudsftale og en samarbejdsftale for de kommende år.

Ankestyrelsen finder på den baggrund, at såvel indgåelse af en tilskudsftale for 2016-2017 og en samarbejdsftale for 2016-2017 var i kommunens interesse.

Ankestyrelsen finder i øvrigt på baggrund af de foreliggende oplysninger ikke grundlag for at antage, at der forelå konkrete omstændigheder, der kunne give anledning til tvivl om de pågældende kommunalbestyrelsesmedlemmernes upartiskhed, hverken i forbindelse med behandling af sagen om at indgå en tilskudsftale på mødet i økonomiudvalget den 18. maj 2016, eller i forbindelse med behandling af sagen om at indgå en samarbejdsftale på mødet i kultur- og fritidsudvalget den 8. juni 2016.

På den baggrund finder Ankestyrelsen ikke grundlag for at antage, at de pågældende kommunalbestyrelsesmedlemmer, var inhabile i forbindelse med behandling af sager og vedtagelse af beslutninger vedrørende Gl. Holtegaard - Breda Fonden på de omtalte udvalgs møder i kommunen.

Ankestyrelsen finder herefter på baggrund af de foreliggende oplysninger i sagen samlet set ikke anledning til at foretage sig videre.

Ankestyrelsen har sendt en kopi af dette brev til Rudersdal Kommune.

Udtalelsen vil blive offentliggjort på www.ast.dk i anonymiseret form.

Venlig hilsen

A handwritten signature in cursive script that reads "Trine Roslyng Jensen".

Trine Roslyng Jensen