

Den 10. juni 2016

Notat

DIN kontakt

Jesper S. Andersen

Dir. tlf.: 7474 7021

Mail: jsa@dinforsyning.dk

Doknr.: D2016-32959

Fusion mellem Holding- og driftsselskaberne i Esbjerg og Varde Forsyningskoncerner - Direktionsmodel i Holdingselskabet

Plan og Teknikudvalget i Varde Kommune behandlede den 2. juni 2016 principnotat og indstilling i forbindelse med overvejelserne om fusion mellem Holding- og driftsselskaberne i Esbjerg og Varde Forsyningskoncerner. Ved behandlingen blev der rejst ønske om en yderligere belysning af andre modeller for de organisatoriske forhold i relation til Holdingselskabet og generalforsamling.

Nærværende notat belyser baggrunden for indstillingen.

Generelt

Der er anvendt to forskellige direktionsmodeller i Esbjerg og Varde Forsyningskoncerner, som begge har haft til formål at sikre, at ejernes interesse varetages bedst muligt. Disse er kort beskrevet herunder.

Varde Forsyningskoncern A/S

I Varde Forsyningskoncern anvendes i dag en konstellation, hvor den samme person er administrerende direktør i alle selskaber, herunder også Holdingselskabet.

Varde Kommune er repræsenteret i bestyrelsen ved, at direktøren for plan, teknik og kultur er placeret som fast observatør med taleret. Direktøren deltager i bestyrelsesmøderne og dermed i behandlingen af de punkter der henhører under bestyrelsens ansvarsområder.

Esbjerg Forsyningskoncern A/S

I Esbjerg Forsyningskoncern anvendes en konstellation, hvor Esbjerg Kommunes direktør for Teknik & Miljø er udpeget som administrerende direktør i Holdingselskabet og at den administrerende direktør i koncernens øvrige selskaber, indgår i direktionen for Holdingselskabet.

Selskabet tegnes i det daglige af den administrerende direktør for driftsselskaberne. På bestyrelsesmøderne rådgiver og vejleder den samlede direktion bestyrelsen

Modellerne i både Esbjerg og Varde Forsyningskoncerner er bragt i anvendelse for at sikre ejerkommunerne størst mulig indflydelse på- og indsigt i selskabernes daglige drift.

Ved etableringen af selskaberne, er der foretaget en juridisk vurdering og det er vurderet, at begge selskabers løsning, ligger indenfor selskabslovens bestemmelser.

Vurdering

Styregruppens anbefaling om at anvende en direktionsmodel tilsvarende den nuværende model i Esbjerg Forsyningskoncern A/S er, at denne model bedst muligt sikrer, at ejerkommunernes interesser fælles og hver for sig, varetages bedst mulig. Modellen sikrer samtidigt, at begge kommuner er repræsenteret i selskabets øverste ledelse.

Direktionen for Holdingselskabet har mulighed for at drøfte drifts- og serviceselskabernes udfordringer på direktionsmøder, hvorigennem ejerkommunerne sikres den nødvendige indflydelse på selskabernes drift

Det vil fortsat være den administrerende direktør for service- og driftsselskaberne der varetager disse selskabers interesse i dagligdagen, men der opnås bedre mulighed for at koordinere opgaver mellem selskaberne og kommunerne.

Der er et stort interessefællesskab mellem kommunernes tekniske afdelinger og forsyningskoncernen og det vurderes, at modellen i størst muligt omfang smidiggør og forenkler samarbejdet mellem selskaberne og ejerkommunerne, især efter en fuld fusion hvor to kommuners interesser skal varetages.

Samtidigt har de tekniske direktører mulighed for at agere "vagthund" for ejerne i forbindelse med eventuelle problemområder, hvor selskabet kan handle udenom ejernes interesser.

Efter en eventuel gennemførelse af en fuld fusion mellem Holding- og driftsselskaberne i Esbjerg og Varde Forsyningskoncerner, vil den kommende DIN Forsyningskoncern A/S have en sådan størrelse, at det ikke vil være muligt for bestyrelserne at være tæt involveret i driften. Dette harmonerer også med selskabslovens bestemmelser om, at bestyrelsens rolle er at varetage den overordnede og strategiske ledelse.

I henhold til selskabslovens bestemmelse, kan en observatør have taleret i bestyrelsen, men denne kan ikke stille krav om, at udtalelser og holdninger føres til referat.

I dagligdagen er der ikke udfordringer med de tekniske direktørers rolle som leder af en række af kommunernes myndighedsfunktioner og selskabets drift.

Dette har heller ikke været tilfældet, hvor et bestyrelsesmedlem også har sæde i ejerkommunernes tekniske udvalg, hvor myndighedsopgaver også er placeret.

Det fremgår endvidere af principnotatets afsnit omkring faste observatører, at selskabsloven indeholder en formel hindring for at give personer faste observatørposter i bestyrelserne. Det er således problematisk rent selskabsretligt at lade observatører deltage på bestyrelsesmøder på permanent basis. Observatører bør i princippet derfor alene deltage, hvis bestyrelsen *undtagelsesvist* vurderer, at deltagelsen har værdi for bestyrelsens opgavevaretagelse.

Endvidere bemærkes, at en observatør:

- alene kan tildeles taleret og ikke stemmeret
- ikke er forpligtet til at iagttage selskabslovens regler om tavshedspligt, medmindre der foreligger en udtrykkelig aftale herom
- ikke er forpligtet til at varetage selskabets interesser, og
- i modsætning til fulgyldige bestyrelsesmedlemmer ikke er personligt ansvarlige for de beslutninger, der træffes af bestyrelsen
- Ikke kan forlange at få udtalelser og holdninger ført til referat.

Der henvises i øvrigt til uddrag af selskabsloven vedhæftet som bilag 1 sidst i dette dokument og til principnotatets afsnit omkring Bestyrelsessammensætning.

Anbefaling

På baggrund af ovenstående, anbefaler styregruppen indstillingen fra principnotatet:

”Det anbefales at der etableres en direktionsmodel for DIN Forsyning Holding A/S med en direktion bestående af de to tekniske direktører fra Varde og Esbjerg kommuner og den administrerende direktør for driftsselskaberne. Det anbefales at den administrerende direktør for holding-selskabet, vælges som den tekniske direktør fra den kommune, som ikke har formandsposten i bestyrelsen. For driftsselskaberne vil direktionen alene bestå af den administrerende direktør i selskaberne.”

Notatet er udfærdiget af

Jesper S. Andersen
Direktionsassistent

Bilag 1 - Selskabslovens bestemmelser - Bestyrelse

Selskabslovens §111 omhandler bestemmelser om et selskabs ledelsesstruktur. Omkring anvendelse af bestyrelser, fremgår bl.a.:

”Kapitalselskabet ledes af en bestyrelse, der varetager den overordnede og strategiske ledelse. Til at forestå den daglige ledelse skal bestyrelsen ansætte en direktion, der enten kan bestå af en eller flere personer blandt bestyrelsens egne medlemmer eller af personer, som ikke er medlem af bestyrelsen. I begge tilfælde betegnes personer, som forestår den daglige ledelse, direktører, og de udgør samlet kapital-selskabets direktion.....”

Det fremgår endvidere af selskabslovens §115, at

”I kapital-selskaber, der har en bestyrelse, skal denne ud over at varetage den overordnede og strategiske ledelse og sikre en forsvarlig organisation af kapital-selskabets virksomhed påse, at

- 1) bogføringen og regnskabsaflæggelsen foregår på en måde, der efter kapital-selskabets forhold er tilfredsstillende,
- 2) der er etableret de fornødne procedurer for risikostyring og interne kontroller,
- 3) bestyrelsen løbende modtager den fornødne rapportering om kapital-selskabets finansielle forhold,
- 4) direktionen udøver sit hverv på en behørig måde og efter bestyrelsens retningslinjer og
- 5) kapital-selskabets kapitalberedskab til enhver tid er forsvarligt, herunder at der er tilstrækkelig likviditet til at opfylde kapital-selskabets nuværende og fremtidige forpligtelser, efterhånden som de forfalder, og bestyrelsen er således til enhver tid forpligtet til at vurdere den økonomiske situation og sikre, at det tilstedeværende kapitalberedskab er forsvarligt.”

Af selskabslovens § 128 fremgår:

Hvis det øverste ledelsesorgan består af flere medlemmer, føres der en protokol over forhandlingerne, der underskrives af samtlige tilstedeværende medlemmer.

Stk. 2. Et tilstedeværende ledelsesmedlem, der ikke er enig i en beslutning, har ret til at få sin mening indført i protokollen.

Da en person med status som observatør, ikke er et ledelsesmedlem i juridisk forstand, kan denne ikke stille krav om, at betragtninger føre til protokol.

Selskabslovens bestemmelser – Direktion

Selskabslovens §§117-118 beskriver direktionens rolle og heraf fremgår bl.a.

”§ 117. I kapital-selskaber, der ledes efter § 111, stk. 1, nr. 1, varetager direktionen den daglige ledelse af kapital-selskabet. Direktionen skal følge de retningslinjer og anvisninger, som bestyrelsen har givet...”

”Stk. 2. I kapital-selskaber omfattet af § 111, stk. 1, nr. 2, skal direktionen varetage såvel den overordnede og strategiske ledelse som den daglige ledelse. Direktionen skal desuden sikre en forsvarlig organisation af kapital-selskabets virksomhed.”

Det er således selskabets direktion der varetager den daglige ledelse og sikrer bestyrelsens mulighed for at træffe bedst mulige, strategiske og overordnede beslutninger.