

## NOTAT

### Notat om mulig ændring af valggrupper ved valg til repræsentantskab og bestyrelse i Farum Fjernvarme a.m.b.a.

#### 1. Indledning og formål

Farum Fjernvarme a.m.b.a. (herefter "FF") er et andelsselskab med begrænset ansvar.

FF's øverste myndighed er repræsentantskabet, jf. pkt. 4.1 i FF's vedtægter. Repræsentantskabet udpeges efter vedtægternes pkt. 3.7-3.8 af to valggrupper, der hver udpeger 20 medlemmer. Valgruppe I består af private andelshavere, ejerboliger, private udlejningsejendomme og virksomheder og valgruppe II består af almene boligselskaber.

FF's bestyrelse vælges af repræsentantskabet. Bestyrelsen består af 8-9 medlemmer, hvoraf valgruppe I og II hver især vælger fire medlemmer og to suppleanter, jf. vedtægternes pkt. 5.1. Den af repræsentantskabet valgte bestyrelse kan endvidere beslutte, at Furesø Byråd har adgang til at udpege et medlem til bestyrelsen og en suppleant. På nuværende tidspunkt har Furesø Byråd udpeget et medlem af bestyrelsen.

FF har på baggrund af en konkret henvendelse fra Furesø Kommune, hvor Furesø Kommune har efterspurgt indflydelse på repræsentantskabet og en fast plads i bestyrelsen, anmodet os om at vurdere muligheden for at ændre valggrupperne og bestyrelsens sammensætning, således at de forskellige grupper af varmeaftagere opnår en reel og proportionel forbrugerindflydelse, og således at Furesø Kommune opnår indflydelse på repræsentantskabet og en fast plads i bestyrelsen.

3. juli 2020

J.nr. 346825-eth

Jon Lauritzen

Advokat

## 2. Varmeforsyningslovens regler og praksis vedrørende forbrugerindflydelse

I varmforsyningslovens § 23 h er der fastsat krav om forbrugerindflydelse. Varmeforsyningslovens § 23 h, stk. 1 og 2, har følgende ordlyd:

*"§ 23 h. Flertallet af bestyrelsesmedlemmerne i en virksomhed, der ejer et anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp, skal vælges af de forbrugere, hvis ejendomme er tilsluttet virksomhedens anlæg, eller af en eller flere kommunale bestyrelser i virksomhedens forsyningsområde i kraft af disses udøvelse af deres ejerbeføjelser på virksomhedens generalforsamling eller på anden måde. Flertallet kan også vælges af forbrugere og en eller flere kommunale bestyrelser i forening.*

*Stk. 2. Indflydelseskravet i stk. 1 anses for opfyldt, hvis bestyrelsen i en virksomhed som nævnt i stk. 1, der drives i andelsselskabsform, udpeges af et repræsentantskab, der er valgt af andelshaverne i forsyningsområdet. Det samme gælder for en virksomhed som nævnt i stk. 1, der drives som en selvejende institution eller i foreningsform, hvis bestyrelsen udpeges af repræsentanter, der er valgt af en eller flere kommunale bestyrelser i forsyningsområdet, af en flerhed af forbrugere, hvis ejendomme er tilsluttet virksomhedens anlæg, eller af sådanne kommunale bestyrelser og forbrugere i forening. Det samme gælder for et kommunalt anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp."*

Det følger således af varmforsyningslovens § 23 h, at der er krav om forbrugerindflydelse på en bestyrelse i virksomheder, der ejer varmedistributions- og varmetransmissionsanlæg.

Det fremgår af varmforsyningslovens 23 h, stk. 2, at i et andelsselskab, som FF, anses forbrugerindflydelseskravet for opfyldt, hvis bestyrelsen udpeges af et repræsentantskab, der er valgt af andelshaverne i forsyningsområdet.

Inden vedtagelsen af varmforsyningslovens § 23 h blev det også efter tilsynspraksis lagt til grund, at der fulgte et krav om forbrugerindflydelse af varmforsyningsloven. Det blev således gennem tilsynspraksis fastslået, at det er urimeligt og i strid med varmforsyningsloven, hvis repræsentationsbestemmelserne ikke tilgodeser de forskellige forbrugergrupper på en måde, som står i rimeligt forhold til deres aftag af varme. Det følger blandt andet af Gas- og Varmeprisudvalgets afgørelse af 6. november 1996, Brøndby Fjernvarme a.m.b.a, hvor

vedtægtsbestemmelser om bestyrelsessammensætning og tildeling af stemmer ved generalforsamling blev underkendt, da disse ikke i tilstrækkeligt omfang afspejlede de forskellige forbrugergrubbers aftag og antal.

Det følger også af Gas- og Varmeprisudvalgets pålæg af 4. september 1989 til FF, hvor udvalget meddelte pålæg om at ændre værkets vedtægter, således at der blev tillagt lejerne i de tilsluttede boligselskaber og øvrige udlejningsejendomme indflydelse på linje med parcelhusejerne/andelshaverne, dels ved at give den enkelte lejer stemmeret på generalforsamlinger, dels ved at ændre bestyrelsessammensætningen således at lejerne vælger mindst lige så mange repræsentanter som parcelhusejerne. Derudover indebar pålægget, at den vedtægtsbestemte stemmefordeling på generalforsamlingen ikke måtte føre til at en af de to grupper på forhånd havde mulighed for at opnå det til vedtægtsændringer fornødne kvalificerede flertal. Da pålægget blev meddelt aftog de fire tilsluttede boligforeninger 57% af varmeproduktionen, men havde kun 1% af stemmerne på generalforsamlingen. Pålægget blev efterfølgende indbragt for Konkurrenceankenævnet.

Gas- og varmeprisudvalget udtalte i forbindelse med sagen for Konkurrenceankenævnet blandt andet, at et selskabs repræsentationsbestemmelser skal tilgodese de forskellige forbrugergrupper på en måde som står i rimeligt forhold til deres aftag af varme, og at udvalgtes praksis var at acceptere et ret vidt spillerum for det enkelte selskabs fastlæggelse af egne forhold.

Pålægget har dog begrænset retslig betydning, da dette blev ophævet af Konkurrenceankenævnet ved kendelse af 25. september 1990, idet Konkurrenceankenævnet fandt, at der ikke var hjemmel for udvalget til at gribe ind over for vedtægtsbestemmelser om leverandørselskabets organisationsmæssige struktur. Endvidere bemærkes det, at påbuddet blev meddelt tilbage i 1989 og inden vedtagelsen af varmemforsyningslovens § 23 h.

Pålægget er dog udtryk for, at Gas- og varmeprisudvalget på det tidspunkt vurderede, at FF's vedtægter ikke sikrede de forskellige forbrugergrupper en proportional forbrugerindflydelse, selvom udvalget ikke på det tidspunkt havde hjemmel til at meddele påbud. Efter vores vurdering er det afgørende, at de forskellige repræsentationsbestemmelser sikrer de forskellige forbrugergrupper en indflydelse, der står i rimeligt forhold til deres aftag af varme. Pålægget skal således ses i lyset af at der var meget stor forskel på den procentdel af den samlede varmeproduktion boligforeningerne aftog og deres andel af stemmerne på generalforsamlingen. Efter vores vurdering er det ikke efter gældende ret afgørende, at boligforeningens lejere direkte har stemmeret på generalforsamlingen, så længe

boligforeningens, og dermed lejernes, indflydelse står i rimeligt forhold til deres varmeaftag. Det må antages, at selskabet har et betydeligt frirum til at vedtage en ordning, der sikrer boligforeningen og lejerne en rimelig forbrugerindflydelse.

Efter meddelelsen af påbuddet blev bestemmelserne vedrørende forbrugerindflydelse i FF's vedtægter ændret. De gældende vedtægter er omtalt i det følgende afsnit.

### 3. FF's vedtægter og varmeaftaget hos FF

Som omtalt ovenfor i afsnit 1 er FF's øverste myndighed repræsentantskabet.

Repræsentantskabet for FF's andelshavere udpeges efter vedtægternes pkt. 3.7-3.8 af to valggrupper, der hver udpeger 20 medlemmer. Valgruppe I består af private andelshavere, ejerboliger, private udlejningsejendomme og virksomheder og valgruppe II består af almene boligselskaber.

Denne opdeling af valggrupperne er ikke fuldt i overensstemmelse med Gas- og Varmeprisudvalgets pålæg af 4. september 1989 til FF, som nærmere omtalt ovenfor i afsnit 2. Ved pålægget pålagde udvalget således FF at ændre vedtægterne, således at lejerne i de tilsluttede boligselskaber og øvrige udlejningsejendomme fik indflydelse på linje med parcelhusejerne/andelshaverne. Lejere hos boligselskaber og private udlejningsejendomme skulle således efter påbuddet indgå i samme valggruppe og sikres en indflydelse, der svarede til indflydelsen hos parcelhusejerne/andelshaverne. Lejere i private udlejningsejendomme var efter vedtægtsændringerne placeret i samme valggruppe som øvrige private ejendomme, og det kan herefter anses som værende tvivlsomt, om Gas- og Varmeprisudvalget ville have vurderet, at pålægget derved var opfyldt og at lejerne i private udlejningsejendomme var sikret reel og proportionel forbrugerindflydelse.

Vi har fået oplyst, at varmeaftaget fordelte sig på nedenstående måde for varmeåret 2017/2018 i forhold til disse valggrupper samt de kommunale ejendomme.

	<b>Forbrug i MWh</b>	<b>Procent af samlet forbrug</b>	<b>Medlemmer i repræsentantskabet</b>	<b>Medlemmer i bestyrelsen</b>
<b>Valgruppe I: Private ejendomme</b>	43.781,251	52,70%	20	4

<b>Valggruppe II: Almene boligselskaber</b>	32.019,880	38,49%	20	4
<b>Kommunale ejendomme</b>	7.326,661	8,81%		1
<b>Samlet</b>	83.127,792	100%	40	9

Det fremgår af vedtægternes pkt. 3.9, at bestyrelsen hvert andet år foranlediger, at der bliver afholdt valg til repræsentantskabet i valggruppe I. Valget skal senest afholdes fire måneder efter regnskabsårets afslutning i valgåret og valget sker i overensstemmelse med forretningsordenen for valg til valggruppe I. Valg til valggruppe II sker i overensstemmelse med de almene boligselskabers regler derom, jf. vedtægternes pkt. 3.10.

FF's bestyrelse vælges af repræsentantskabet. Bestyrelsen består af 8-9 medlemmer, hvoraf både valggruppe I og II hver især vælger fire medlemmer samt to suppleanter, jf. vedtægternes pkt. 5.1.

Den af repræsentantskabet valgte bestyrelse kan bestemme, at Furesø Byråd kan udpege et medlem samt en suppleant til bestyrelsen. Furesø Byråds bestyrelsesmedlem og suppleant skal være medlem af byrådet og skal godkendes af de af repræsentantskabet valgte bestyrelsesmedlemmer i Farum Fjernvarme, jf. vedtægternes pkt. 5.1.

Valgperioden for bestyrelsesmedlemmer valgt af valggruppe I og II er to år, således at to medlemmer afgår hvert år.

Efter et kommunevalg udpeger Furesø Byråd fra det nyvalgte byråd et medlem og en suppleant til bestyrelsen for den efterfølgende valgperiode, såfremt den af repræsentantskabet valgte bestyrelse har givet Furesø Kommune adgang dertil i overensstemmelse med vedtægternes pkt. 5.1.

Vi har til brug for vores vurdering fået oplyst, at varmemeforbruget for varmeåret 2017/2018 fordeler sig på følgende måde, hvis varmemeforbruget for private udlejningselskaber og private virksomheder udskilles i selvstændige valggrupper:

	<b>Forbrug i MWh</b>	<b>Procent af samlet forbrug</b>
<b>Valggruppe I: Private ejendomme</b>	32.411,586	38,97%

<b>Valggruppe II: Almene boligselskaber</b>	32.019,880	38,49%
<b>Valggruppe III: Kommunale ejendomme</b>	7.326,661	8,81%
<b>Valggruppe IV: Private udlejningselskaber</b>	4.915,430	5,91%
<b>Valggruppe V: Private virksomheder</b>	6.507,147	7,82%
<b>Samlet</b>	83.180,704	100%

For så vidt angår proceduren for vedtægtsændringer fremgår det af vedtægternes pkt. 4.8, at det kræves, at mindst halvdelen af de to valggruppers repræsentanter er repræsenteret på årsmødet, og at beslutninger vedtages med mindst 2/3 af de afgivne stemmer, som er repræsenteret på årsmødet ved stemmeafgivelsen.

Hvis mindre end halvdelen af repræsentanterne er repræsenteret på årsmødet, men forslaget vedtages med mindst 2/3 af stemmerne fra de repræsenterede repræsentanter, indkalder bestyrelsen inden fire uger til et nyt årsmøde. På dette årsmøde kan forslaget til vedtægtsændringerne vedtages i uændret form ved simpelt stemmeflertal, uden hensyn til det repræsenterede antal repræsentanter. Se vedtægternes pkt. 4.8.

Vedtægtsændringer skal, så længe Furesø Kommune har stillet garanti for FF's gæld, godkendes af Furesø kommune, jf. vedtægternes pkt. 4.9.

Det følger af vedtægternes pkt. 4.10, at FF's bestyrelse er bemyndiget til at foretage ændringer i FF's vedtægter, uden at reglerne for vedtægtsændringer skal følges, i det omfang sådanne ændringer er nødvendige på grund af offentlige myndigheders krav. Bestyrelsen skal derefter på førstkommende årsmøde redegøre for sådanne ændringer.

Ekstraordinært årsmøde kan efter vedtægternes pkt. 4.13 afholdes, når et flertal af bestyrelsen finder det fornødent, eller når mindst 2/3 af repræsentantskabet eller 1/4 af andelshaverne skriftligt fremsætter ønske herom ledsaget af de forslag, der ønskes behandlet.

#### **4. Vurdering og anbefaling**

Som nærmere omtalt ovenfor i afsnit 2 følger det af varmemforsyningsloven, at der er et krav om forbrugerindflydelse hos varmeselskaber og et krav om, at

forskellige forbrugergrupper skal være repræsenteret på en måde, som står i rimeligt forhold til de pågældende forbrugergruppers aftag af varme.

Det er vores vurdering, at de gældende repræsentationsbestemmelser generelt sikrer de forskellige forbrugergrupper en indflydelse, der står i rimeligt forhold til deres aftag af varme. Vi har ligeledes kendskab til, at også andre selskaber anvender en tilsvarende repræsentationsordning med blandt andet opdeling i valggrupper. Det bemærkes dog, at lejerne i private udlejningsejendomme ikke er sikret en indflydelse i overensstemmelse Gas- og Varmeprisudvalgets pålæg af 4. september 1989 til FF, som nærmere omtalt ovenfor i afsnit 2. Det bemærkes endvidere, at valggruppe 1 og 2 er repræsenteret med det samme antal medlemmer i henholdsvis repræsentantskabet og bestyrelsen, mens valggruppe 1 aftager 52,70% og valggruppe 2 aftager 38,49% af den producerede varme. Selskabet har dog efter vores vurdering en vis frihed til at vedtage og anvende en ordning, der sikrer de forskellige forbrugergrupper en rimelig forbrugerindflydelse, ligesom fordelingen af forbruget kan svinge fra år til år. Et selskab bør dog jævnligt vurdere om vedtægternes regler om forbrugerindflydelse fortsat sikrer de forskellige forbrugergrupper en indflydelse, der står i rimeligt forhold til deres aftag af varme, som varmeaftaget udvikler sig over tid, og eventuelt revidere vedtægterne, hvis dette ikke er tilfældet.

Det er efter vores vurdering muligt at ændre valggrupperne og bestyrelsens sammensætning, således at varmeaftagere bestående af henholdsvis private udlejningsselskaber og private virksomheder udskilles til særskilte valggrupper. En sådan ændring af valggrupperne skal ske ved vedtægtsændringer i overensstemmelse med den i vedtægterne forskrevne procedure derfor.

Vedtægtsændringerne er efter vores vurdering ikke nødvendiggjort af offentlige myndigheders krav, og den almindelige procedure for vedtægtsændringer efter vedtægternes 4.8-4.9 skal således følges.

Det er ligeledes vores vurdering, at Furesø Kommune ved en vedtægtsændring kan tildeles en fast plads i bestyrelsen. Det følger således af varmemforsyningslovens § 23 h, stk. 2, at forbrugerindflydelseskravet blandt andet kan anses for at være opfyldt, hvis bestyrelsen vælges af forbrugerne og kommunalbestyrelsen i forening.

Det skal i forbindelse med ændringen af valggrupperne sikres, at de enkelte forbrugergrupper er repræsenteret på en måde, der står i rimeligt forhold til de enkelte gruppers aftag af varme. Dette kan efter vores vurdering gøres på en række

forskellige måder, herunder også ved formindskelse eller forøgelse af antallet af medlemmer af repræsentantskabet og bestyrelsen, eller ved en fuldstændig ophævelse af valggrupperne.

Nedenfor vises en efter vores vurdering mulig fordeling af medlemmer af repræsentantskabet og bestyrelsen for de forskellige valggrupper fordelt efter de enkelte valggruppers varmeaftag i varmeåret 2017/2018.

	<b>Forbrug i MWh</b>	<b>Procent af samlet forbrug</b>	<b>Muligt antal medlemmer af repræsentantskabet</b>	<b>Muligt antal medlemmer af bestyrelsen</b>
<b>Valggruppe I: Private ejendomme</b>	32.411,586	38,97%	16	3
<b>Valggruppe II: Almene boligselskaber</b>	32.019,880	38,49%	16	3
<b>Valggruppe III: Kommunale ejendomme</b>	7.326,661	8,81%	3	1
<b>Valggruppe IV: Private udlejningsselskaber</b>	4.915,430	5,91%	3	1
<b>Valggruppe V: Private virksomheder</b>	6.507,147	7,82%	3	1
<b>Samlet</b>	83.180,704	100%	41	9

Det forhold, at repræsentantskabet og bestyrelsen herefter fast består af et ulige antal medlemmer kan efter vores vurdering også medvirke til at mindske risikoen for, at man ender i en fastlåst situation, hvor der hverken kan opnås flertal for eller imod forslag.





Hvis bestyrelsen ønsker vedtægtsændringer som omtalt ovenfor, kan et flertal af bestyrelsen fremsætte forslag derom på et ordinært eller ekstraordinært årsmøde, jf. vedtægternes pkt. 4.8 og 4.13. Samtidigt bør der ændres og fastsættes relevante regler om valg til repræsentantskabet i valgrupperne og valg til bestyrelsen.

København, den 3. juli 2020

Jon Lauritzen og Camilla Bjørslev Paulsen