

Fortroligt

NOTAT | BESLUTNINGSKOMPETENCE OG STRATEGI

1. Baggrund

Dette notat vil kort redegøre for den selskabsretlige beslutningskompetence i Ressourceindsamling A/S, CVR-nr. 41060565 ("Ressourceindsamling"), samt de afledte konsekvenser, hvis det påtænkte fremtidsscenario i forhold til ejerstrukturen, som illustreret nedenfor, realiseres. Notatet vil tillige redegøre for, hvordan en række beslutningstyper kan træffes selskabsretligt i Ressourceindsamling.

Baggrunden for dette notat er, at Ressourceindsamling har ønsket at afklare, om fremtidsscenariet medfører, at forskellige typer af beslutninger truffet af ledelsen i Ressourceindsamling (eller af de fem kommuner som ultimativt ejer af Ressourceindsamling) vil blive påvirket, såfremt kapitalandelene i Ressourceindsamling på et senere tidspunkt overdrages til I/S Vestforbrænding, CVR-nr. 10866111 ("Vestforbrænding"), og Ressourceindsamling derved bliver et datterselskab under Vestforbrænding.

Den nuværende ejerstruktur er således, at Ressourceindsamling ejes 100% af Indsamling på Tværs I/S, CVR-nr. 37012009 ("Indsamling på Tværs"), hvori de fuldt ansvarlige deltagere består af Furesø, Valensbæk, Ishøj, Ballerup og Albertslund kommune som interessenter.

Såfremt fremtidsscenariet realiseres medfører dette, at kapitalandelene i Ressourceindsamling overdrages fra Indsamling på Tværs til Vestforbrænding, der består af 19 kommuner som fuldt ansvarlige deltagere.

Fremtidsscenariet kan illustreres således:



2. Beslutningskompetence

Ressourceindsamling som datterselskabet

Reguleringen af Ressourceindsamling sker på baggrund af vedtægterne og den til enhver tid gældende selskabslov¹, idet Ressourceindsamling er et kapitalselskab.

I henhold til selskabsloven varetager bestyrelsen i Ressourceindsamling den overordnede og strategiske ledelse. Bestyrelsen træffer beslutninger, der kan karakteriseres som væsentlige og/eller usædvanlige for Ressourceindsamlings aktivitet, men er dog afskåret fra at træffe beslutninger, som selskabsloven eller Ressourceindsamlings vedtægter har henlagt til beslutningen på generalforsamlingen. I henhold til Ressourceindsamlings vedtægter udgøres Ressourceindsamlings bestyrelse af bestyrelsesmedlemmer, der skal være medlem af kommunalbestyrelserne i Albertslund, Ballerup, Furesø, Ishøj og Vallensbæk kommune.

Ressourceindsamlings tegningsregel foreskriver, at Ressourceindsamling tegnes af én direktør sammen med ét bestyrelsesmedlem. Det selskabsretlige tegningsret omfatter en ret til at forpligte selskabet ved retshandler og dermed kan Ressourceindsamling blive forpligtet ved aftaler, som er indgået i henhold til tegningsreglen uden nødvendigvis at skulle inddrage generalforsamlingen.

Generalforsamlingen er det forum, hvor Ressourceindsamlings kapitalejer(e), dvs. Vestforbrænding udøver sin indflydelse. Generalforsamlingen er omnipotent, hvilket betyder, at den er øverste myndighed i alle selskabets anliggender. Dette betyder imidlertid ikke, at generalforsamlingen er kompetent i alle typer af beslutninger. Kompetencefordelingen mellem selskabets ledelse (bestyrelsen og direktionen) samt generalforsamlingen er fastlagt på en sådan måde, at selskabsloven obligatorisk henlægger de for selskabet afgørende beslutninger til generalforsamlingen.

De beslutninger som, ifølge selskabsloven, alene kan træffes af generalforsamlingen er eksempelvis:

- beslutning om ændring af vedtægter for Ressourceindsamling, herunder f.eks. ændring af navn, formål og kapital.
- valg af flertallet af bestyrelsesmedlemmer i Ressourceindsamling,
- valg af revisor,
- godkendelse af årsrapport og udlodning af udbytte,
- beslutning om ophør ved likvidation eller fusion / spaltning af Ressourceindsamling.

¹ Bekendtgørelse nr. 763 af lov om aktie- og anpartsselskaber (selskabsloven) af 23. juli 2019.

Vestforbrænding som moderselskab

Selskabsformen for Vestforbrænding er et interessentskab, der reguleres af selskabets vedtægter samt af de til enhver tid gældende udfyldende regler. Beslutninger i Vestforbrænding skal træffes af bestyrelsen, medmindre en given disposition henhører under den daglige ledelse eller generalforsamlingen i Vestforbrænding, som beskrevet ovenfor.

Alle beslutninger i Vestforbrændings bestyrelse træffes som udgangspunkt ved almindelig stemmeflerhed, medmindre en given beslutning falder inden for rammerne af de oplyste beslutninger i Vestforbrændings vedtægter stk. 12, litra a – g, hvorefter beslutningen kræver enighed blandt bestyrelsen.

Sammenfattende vedrørende beslutningskompetence

Ovenstående medfører, at beslutninger, der ikke henhører under daglige ledelse i Ressourceindsamling, skal beslattes af bestyrelsen i Ressourceindsamling på samme vis, som beslutningerne hidtil er truffet. Hvis en given beslutning er henlagt til generalforsamlingen, skal beslutningen træffes af bestyrelsen i Vestforbrænding på vegne af Vestforbrænding som kapitalejer i Ressourceindsamling. Beslutninger i Ressourceindsamling vil derfor fortsat blive truffet af Ressourceindsamlings bestyrelse som hidtil, medmindre beslutningen kræver generalforsamlingens, dvs. Vestforbrændings, tiltrædelse. Eftersom bestyrelsen i Ressourceindsamling udgøres af kommunalbestyrelsesmedlemmerne i de fem kommuner, vil deres beslutningskompetence i denne sammenhæng ikke indskrænkes som følge heraf.

Det er således bestyrelsen i Vestforbrænding, der udøver Vestforbrændings rettigheder som enekapitalejer i Ressourceindsamling.

Forskellige scenarier vedrørende beslutningskompetence

For at illustrere om det er generalforsamlingen, dvs. Vestforbrænding, eller bestyrelsen i Ressourceindsamling, der har beslutningskompetencen, har vi nedenfor opstillet forskellige scenarier².

Scenarier	Vurdering
1. Ressourceindsamling ønsker at ændre formålsbestemmelsen i vedtægternes pkt. 2.1 og hermed foretage en vedtægtsændring.	Vedtægtsændringer er generalforsamlingens enekompetence. En beslutning om at ændre vedtægterne kan således kun træffes af Vestforbrænding i sin egenskab af enekapitalejer i Ressourceindsamling.

² Følgende besvarelse tager udgangspunkt i den selskabsretlig lovgivning samt de gældende vedtægter, og der er ikke foretaget en nærmere vurdering af de gældende kontrakter med Vestforbrænding, de udbudsretlige konsekvenser eller anden lovgivning.

Scenarier	Vurdering
<p>2. Ressourceindsamling ønsker at foretage en vedtægtsændring herunder at ændre bestemmelse om vederlag til bestyrelsen.</p>	<p>Bestyrelsens honorar fastsættes af generalforsamlingen, da bestyrelsen på grund af inhabilitetsreglerne i selskabsloven ikke på egen hånd kan træffe beslutning om deres honorar. Det er sædvanligt, at honoraret til bestyrelsen godkendes på selskabets ordinære generalforsamling i forbindelse med godkendelsen af årsrapporten, hvor honoraret er afsat. Bestyrelsen har mulighed for at afgive en indstilling til generalforsamlingen om dennes honorar, men den endelige afgørelse herom henligger hos generalforsamlingen og fastsættes derfor af Vestforbrænding.</p> <p>De gældende vedtægter for Ressourceindsamling indeholder ikke bestemmelser om honoraret til bestyrelsen. Hvis dette ønskes indført, træffer Vestforbrænding beslutning herom, jf. besvarelse 1 ovenfor.</p>
<p>3. Ressourceindsamling ønsker at foretage en vedtægtsændring, herunder at 'løfte' en bestemt beslutning op på generalforsamlingsniveau.</p>	<p>Ressourceindsamlings vedtægter kan som udgangspunkt ændres med henblik på, at bestemte typer af beslutninger skal træffes af generalforsamlingen. Beslutning om sådan en vedtægtsændring træffes af Vestforbrænding, jf. besvarelse 1 ovenfor. Ændringen forudsætter dog, at selskabsloven eller anden lovgivning ikke sætter en begrænsning herfor. Dette medfører, at en beslutning, der er underlagt bestyrelsens enkompetence i henhold til selskabsloven, ikke kan 'løftes' op til generalforsamlingsniveau.</p>
<p>4. Vestforbrænding ønsker at vælge flere medlemmer til bestyrelsen i Ressourceindsamling, som er medlem af kommunalbestyrelserne i de øvrige kommuner, der ejer Vestforbrænding.</p>	<p>I overensstemmelse med de gældende vedtægter for Ressourceindsamling skal bestyrelsen bestå af 3-6 medlemmer, der vælges af generalforsamlingen. Hvis Vestforbrænding ønsker at vælge endnu ét medlem til bestyrelsen, kan dette derfor godt lade sig gøre, da der på nuværende tidspunkt kun er valgt 5 medlemmer til bestyrelsen. I de gældende vedtægter for Ressourceindsamling er det et vedtægtsmæssigt krav om, at de valgte bestyrelsesmedlemmer også er medlemmer af kommunalbestyrelserne i hhv. Albertslund, Ballerup, Furesø, Ishøj og Vallensbæk kommune, jf. vedtægternes pkt. 10.1. Hvis det nye medlem, som Vestforbrænding påtænker at vælge som bestyrelsesmedlem, ikke er medlem af førnævnte kommunalbestyrelser, skal vedtægterne ændres forinden, hvilket Vestforbrænding også kan træffe beslutning om.</p>

Scenarier	Vurdering
<p>5. Ressourceindsamling ønsker at opsige kontrakter om affaldsindsamling, der er indgået med Vestforbrænding. Kan Vestforbrænding modsætte sig denne beslutning?</p>	<p>Bestyrelsen beskæftiger sig med væsentlige og/eller usædvanlige beslutninger i selskabet, hvilket indebærer, at bestyrelsen i Ressourceindsamling som udgangspunkt skal træffe beslutning om, hvorvidt en væsentlig kontrakt skal opsiges eller ej, idet det lægges til grund at kontrakten om affaldsindsamling må anses for væsentlig.</p> <p>Det bør i tillæg hertil overvejes, om Ressourceindsamling herefter kan leve op til sit selskabsretlige formål, idet formålsbestemmelsen i Ressourceindsamlings vedtægter konkret er formuleret således: <i>”[...] at drive forsyningsvirksomhed med indsamling og transport af kildesorteret husholdningsaftale [...] i henhold til gældende kontrakter vedrørende Indsamling på tværs med I/S Vestforbrænding.”</i></p> <p>Det er vores vurdering, at såfremt alle kontrakter med Vestforbrænding opsiges, vil dette kunne medføre behov for en ændring af formålsbestemmelsen, som kun kan besluttes af generalforsamlingen (og ikke af bestyrelsen), da dette kræver ændring af vedtægterne.</p>
<p>6. Ressourceindsamling ønsker at outsource back-office funktioner og dermed ikke gøre brug af Vestforbrændings funktioner af økonomiske årsager. Ressourceindsamling ønsker en mere grøn profil ved eksempelvis at købe flere nye skraldebiler og tilbyde nye skraldeposer. Kan Vestforbrænding modsætte sig dette?</p>	<p>Det er vores vurdering, at køb af back-office funktioner fra Vestforbrænding ikke er omfattet eller reguleret i de gældende kontrakter med Vestforbrænding, og dermed ikke kræver en vedtægtsændring, hvis funktionerne outsources, jf. besvarelse 5. På samme vis er det vores vurdering, at en meromkostning vedrørende indkøb af flere skraldebiler eller tilbud af nye skraldeposer ikke kræver en vedtægtsændring.</p> <p>Dispositioner af denne karakter vil efter vores vurdering være af ledelsesmæssig karakter, som ligger inden for bestyrelsen i Ressourceindsamlings kompetence, og som Vestforbrænding ikke direkte kan modsætte sig i sin egenskab af enekapitalejer i Ressourceindsamling.</p>
<p>7. Vestforbrænding ønsker at likvidere Ressourceindsamling.</p>	<p>Beslutning om at likvidere et selskab er et generalforsamlingsanliggende, hvilket betyder, at Vestforbrænding kan træffe denne beslutning, idet ophør ved likvidation kræver, at selskabet er solvent.</p> <p>Hvis Ressourceindsamling træder i likvidation, vil Ressourceindsamling blive tegnet af en udpeget likvidator (ofte en advokat), hvis primære opgave er at forestå afviklingen af selskabets aktiviteter på</p>

Scenarier	Vurdering
	<p>en fornuftig måde og sikre, at der tages stilling til eventuelle krav fra kreditorer. Likvidator skal ud fra en forretningsmæssig og økonomisk synsvinkel forestå afhændelsen af Ressourceindsamlingens virksomhed ved at sælge aktiver og betale kreditorerne. Virksomheden i Ressourceindsamling kan derfor – efter omstændighederne – blive solgt til f.eks. Indsamling på Tværs eller tredjemand afhængigt af, om en sådan handel vil være en forretningsmæssig og økonomisk fordel for Ressourceindsamling.</p>
<p>8. Vestforbrænding ønsker, at alle deres underleverandører skal køre i el-biler.</p>	<p>Det er vores forståelse, at Ressourceindsamling ikke har påtaget sig en forpligtelse til at køre i el-biler i henhold til de gældende kontrakter med Vestforbrænding, og at en sådan beslutning fra Vestforbrændings side ikke vil have en påvirkning på de beslutninger, der træffes i Ressourceindsamling.</p> <p>Det er derfor ledelsen i Ressourceindsamling, der vurderer, om der skal investeres i el-biler. Vi bemærker dog, at Vestforbrænding har kompetence til at afsætte bestyrelsen som enekapitalejer, hvilket kan medføre, at ledelsen i Ressourceindsamling kan føle sig forpligtet til at efterkomme Vestforbrændings ”henstilling”.</p>
<p>9. Vestforbrænding vil ændre deres forbrændingsanlæg, som medfører en stor udgift. Kan udgiften pålægges Ressourceindsamling? Vil det påvirke Ressourceindsamling, hvis Vestforbrænding får økonomiske udfordringer?</p>	<p>Ressourceindsamling og Vestforbrænding udgør to separate juridiske enheder. Ressourceindsamlingen kan derfor ikke pålægges at afholde en omkostning, der henhører til Vestforbrænding. Ressourceindsamling vil af samme årsag ikke blive påvirket, hvis Vestforbrænding oplever økonomiske udfordringer.</p> <p>Vestforbrænding har dog mulighed for at træffe beslutning om udlodning af udbytte fra Ressourceindsamling til Vestforbrænding, hvis de nærmere selskabsretlige krav herom er opfyldt, herunder at der er frie reserver i Ressourceindsamling. Såfremt udbytte udloddes til Vestforbrænding, kan beløbet anvendes af Vestforbrænding.</p> <p>Ressourceindsamling kan derudover beslutte at yde et lån til eller stille sikkerhed for Vestforbrændings forpligtelser, hvis beløbet kan rummes inden for Ressourceindsamlingens frie reserver og i øvrigt er selskabsretligt gyldig. Beslutningen herom træffes af Vestforbrænding dog med medvirken fra bestyrelsen.</p>

Scenarier	Vurdering
<p>10. Vestforbrænding går konkurs. Hvordan vil det påvirke Ressourceindsamling?</p>	<p>Besvarelsen heraf afhænger af de konkrete omstændigheder ved konkursen, herunder værdien af aktiver, passiver og finansielle stilling i Ressourceindsamling. Konkursboet efter Vestforbrænding vil blive bestyret af én (eller flere) kuratorer, der udpeges af Skifteretten, når konkursdekretet bliver afsagt. Hvis det forudsættes, at Ressourceindsamling er et økonomisk solvent aktiv i konkursboet, vil aktierne i Ressourceindsamling blive søgt realiseret af kurator, og vil f.eks. kunne sælges til enten Indsamling på Tværs eller en tredjemand, hvis de måtte ønske at erhverve dette.</p>
<p>11. Hvad sker der med Ressourceindsamling, hvis Vestforbrænding ønsker at afvikle en del af sin forretning, der omhandler indsamling af affald?</p>	<p>Ved besvarelsen heraf har vi ikke taget stilling til konsekvenserne, såfremt kontrakterne med Vestforbrænding ophører.</p> <p>Ud fra et selskabsretligt perspektiv udgør Vestforbrænding og Ressourceindsamling to separate juridiske enheder. Det betyder, at en beslutning om at afvikle en del af forretningen i Vestforbrænding som udgangspunkt ikke direkte vil have en betydning for Ressourceindsamling.</p>
<p>12. Vestforbrænding ønsker at outsource kundeservice, som Ressourceindsamling benytter sig af og ønsker at bibeholde.</p>	<p>Beslutninger, der vedrører driften i Vestforbrænding, træffes af bestyrelsen i Vestforbrænding. Hvis Vestforbrænding ønsker at outsource en del af deres forretning, kan Ressourceindsamling ikke modsætte sig denne beslutning i henhold til den selskabsretlig lovgivning.</p>
<p>13. Vestforbrænding pålægger Ressourceindsamling at betale et større administrativt gebyr for at anvende Vestforbrændings back-office funktioner.</p>	<p>Besvarelsen heraf tager udgangspunkt i den selskabsretlig regulering og ikke i kontrakterne, der er indgået mellem Ressourceindsamling og Vestforbrænding vedrørende back-office funktioner.</p> <p>Det er vores vurdering, at Vestforbrænding kan ændre prisen for de ydelser, som Vestforbrænding yder til blandt andet Ressourceindsamling uanset årsagen til forhøjelsen.</p>
<p>14. Ressourceindsamling ønsker at udvide deres forretningsområde, som kan kollidere med Vestforbrændings forretningsområder.</p>	<p>Såfremt Ressourceindsamling ønsker at udvide sit forretningsområde, vil beslutning herom skulle træffes af bestyrelsen i Ressourceindsamling, hvorved Vestforbrænding som udgangspunkt ikke vil kunne modsætte sig denne beslutning. Bestyrelsen vil dog kunne</p>

Scenarier	Vurdering
	<p>afsættes af Vestforbrænding, hvilket medfører, at Vestforbrænding reelt kan modsætte sig denne beslutning indirekte.</p> <p>Hvis inddragelse af nye forretningsområder kræver, at formålsbestemmelsen i Ressourceindsamlings vedtægter skal ændres, vil en sådan beslutning dog kræve tilslutning fra Vestforbrænding. Besvarelsen heraf tager ikke højde for den udbudsretlige/konkurrenceretlige regulering.</p>

3. Strategi for ejerskab og driften af Ressourceindsamling

For at sikre Vestforbrændings opbakning til Ressourceindsamlings nuværende ejerskab og ledelse, er det vores anbefaling, at den nuværende bestyrelse i Ressourceindsamling udarbejder en strategi om ejerskabet og driften af Ressourceindsamling, forinden kapitalandelene i Ressourceindsamling overdrages til Vestforbrænding, og fremtidsscenariet realiseres.

Det er på denne måde muligt for den nuværende bestyrelse i Ressourceindsamling at regulere den fremtidige ledelse, herunder processen for valg af nye bestyrelsesmedlemmer og dermed danne det fornødne grundlag for de beslutninger, som måtte kræve generalforsamlingens tiltrædelse.

København, den 6. oktober 2020

DLA Piper Denmark Advokatpartnerselskab