STATSFORVALTNINGEN MIDTJYLLAND

Norddjurs Kommunalbestyrelse
Torvet 3
8500 Grenaa

29-03-2012

TILSYNET

STATSFORVALTNINGEN MIDTJYLLAND
ST. BLICHERS VEJ 6
POSTBOX: 151
6950 RINGKØBING

JOURNAL NR.: 2012-613/1168
SAGSBEHANDLER: TIMMID
DIRETE TELEFON: 7256 8550

TELEFON: 7256 8575
TELEFAX: 9732 4517
GIRO: 887 3747
EAN-NR. 5798000362314
midtjylland@statsforvaltning.dk
www.statsforvaltning.dk

TELEFONTID:
MANDAG: 08.30-15.00
TIRSDAG-ONSDAG: 08.30-12.00
TORSDAG: 13.00-16.00
FREDAG: 09.00-12.00
EKSPEDITIONSTID:
MANDAG-ONSDAG 09.00-15.00
TORSDAG 09.00-17.00
FREDAG 09.00-12.00

Vedrørende Djurs Mad I/S

Norddjurs Kommune har den 6. marts 2012 anmodet Statsforvaltningen Midtjylland, som i medfør af styrelseslovens[1] § 47 fører tilsynet med kommunerne i Region Midtjylland, om en vejledende udtalelse om, hvorvidt Djurs Mad I/S kan udnytte en overkapacitet i deres køkken til at sælge mad til private og andre offentlige myndigheder.

Statsforvaltningen har nu afsluttet behandlingen af sagen.

Det er statsforvaltningens opfattelse, at kommunen inden for rammerne af kommunalfuldmagten kan udføre den omhandlede opgave med salg af mad til private og andre offentlige myndigheder.

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

Sagens baggrund

Norddjurs og Syddjurs Kommuner driver i et fællesejet selskab et produktionskøkken, der i medfør af servicelovens[2] § 83, stk. 1, leverer madservice til hjemmeboende pensionister, samt brugere eller beboere på plejecentre, caféer og handikapinstitutioner.

Selskabet har ledig kapacitet i form af ledigt produktionsapparat og ledig arbejdskraft, svarende til at selskabet kan producere ca. 150 portioner mad yderligere om dagen. Det er kommunernes vurdering, at kapaciteten ik-

[1] Lovbekendtgørelse nr. 1440 af 1. november 2010 om kommunernes styrelse med senere ændringer.
[2] Lovbekendtgørelse nr. 904 af 18. august 2011

ke kan reduceres yderligere af hensyn til løsningen af de to kommuners lovbestemte virksomhed jf. servicelovens § 83.

Selskabet producerede i 2011 ca. 1650 portioner mad om dagen. Selskabet ønsker at afsætte 150 portioner dagligt til private kunder og andre offentlige myndigheder.

Det er kommunens vurdering, at der er tale om en midlertidig overkapacitet, da befolkningssammensætningen i de to kommuner betyder, at der i fremtiden vil komme flere ældre.

Salg af de ekstra portioner vil efter det af kommunen oplyste ske til markedspris.

Retsgrundlag

Lovbekendtgørelse nr. 548 af 8. juni 2006 om kommuners udførelse af opgaver for andre offentlige myndigheder og kommuners og regioners deltagelse i selskaber:

> § 2 Kommuner kan udføre sådanne opgaver for andre offentlige myndigheder, som kommunerne kan løse for sig selv. Dette gælder dog ikke, hvis en opgaves værdi overstiger den for kommuner gældende tærskelværdi for offentlige tjenesteydelser i direktivet om samordning af fremgangsmåderne ved indgåelse af offentlige tjenesteydelsesaftaler.
> Stk.2. Kommuner kan kun udføre opgaver som nævnt i stk. 1 for andre offentlige myndigheder, hvis opgaverne forinden har været udbudt. En kommune kan endvidere kun få udført sådanne opgaver af andre kommuner, hvis disse opgaver forinden har været udbudt.
> ...

Statsforvaltningens udtalelse

Statsforvaltningen fører tilsyn med, at kommunerne overholder den lovgivning, der særligt gælder for offentlige myndigheder, jf. styrelseslovens § 48, stk. 1.

Kommunen har i medfør af § 2 i lov om kommuners udførelse af opgaver for andre offentlige myndigheder og kommuners og regioners deltagelse i selskaber adgang til efter ovennævnte lovs bestemmelser at varetage den omhandlede opgave, for så vidt angår levering til andre offentlige myndigheder.

Af bemærkningerne til ovennævnte lov fremgår det, at kommuner herudover i henhold til uskrevne regler om kommunernes opgavevaretagelse i visse tilfælde kan udføre opgaver for såvel andre offentlige myndigheder som

private, og at denne adgang til at varetage opgaver ikke berøres af loven.

Spørgsmålet om, hvorvidt kommunen kan udføre den omhandlede opgave uden for rammerne af lov nr. 548 af 8. juni 2006, er ikke reguleret i den skrevne lovgivning og skal derfor afgøres efter almindelige kommunalretlige grundsætninger om kommuners opgavevaretagelse. Dette gælder såvel for salg til andre offentlige myndigheder som for salg til private.

Efter disse grundsætninger, kan en kommune i et vist begrænset omfang sælge overkapacitet og således varetage opgaver, der normalt ikke er kommunale. Efter de kommunale tilsynsmyndigheders praksis er det bl.a. en betingelse for udnyttelse af overkapacitet, at den pågældende kommunale aktivitet ikke er dimensioneret med det formål at opnå mulighed for at varetage opgaver, der normalt ikke er kommunale. Det er desuden en forudsætning, at overkapaciteten af hensyn til løsningen af den kommunale opgave ikke kan afskaffes, eventuelt fordi kommune forventes i nærmere fremtid at få behov for den aktuelt overskydende kapacitet. Ved afgørelsen af, om en kommune lovligt kan sælge overkapacitet, indgår endvidere som elementer i afvejningen, hvor stor en andel af den samlede produktion overskudskapaciteten udgør, samt om opgaven i øvrigt varetages på rimelig måde af private erhvervsdrivende.[3]

Statsforvaltningen finder, at kommunerne inden for rammerne af kommunalfuldmagten kan udføre den omhandlede opgave med salg af mad til private og andre offentlige myndigheder.

Statsforvaltningen har herved lagt vægt på, at overproduktionen har et begrænset omfang, at den udgør en beskeden andel af den samlede produktion, samt at kommunen har oplyst, at det ikke er muligt, at afskaffe overkapaciteten af hensyn til løsningen af den primære opgave med at levere mad til bl.a. kommunernes ældre nu og i nærmere fremtid.

Denne udtalelse vil blive offentliggjort på www.statsforvaltning.dk.

Med venlig hilsen

Stine Rask

[3] Se nærmere herom i Karsten Revsbech, "Kommunernes Opgaver - Kommunalfuldmagten mv.", Jurist- og Økonomforbundets Forlag, 2005, s. 115ff.