Statsforvaltningens brev af 11. december 2007 til en borger:

11-12-2007

TILSYNET

STATSFORVALTNINGEN SJÆLLAND
DRONNINGENSGADE 30
4800 NYKØBING F

JOURNAL NR.: 2007-613/16
SAGSBEHANDLER: JHJVE
DIREKTE TELEFON: 7256 7620

TELEFON: 7256 7600
TELEFAX: 5482 1864
GIRO: 10202027
EAN-NR. 5798000362628
sjaelland@statsforvaltning.dk
www.statsforvaltning.dk

Ved udtalelse af 28. Juli 2006 har det tidligere Statsamtet Vestsjælland behandlet Deres klager med hensyn til forskellige forhold for så vidt angår den tidligere Haslev kommunes dispositioner vedrørende støttede private andelsboliger, Andelsgården, aktindsigt samt opførelse af en transformatorstation ved mageskifte. Der henvises til denne udtalelse.

Ved Deres fornyede henvendelse, har De gjort statsforvaltningen opmærksom på, at den tidligere Haslev Kommune har overdraget myndighedsopgaven vedrørende Andelsgården til et privat konsulentfirma.

De finder, at en sådan overdragelse skal behandles af byrådet.

De gør endelig opmærksom på, at det private firma har fået betalt regning/regninger fra bygherren. Tilsynet tolker dette som De finder, at der er tale om et habilitetsproblem.

De har efterfølgende nærmere uddybet Deres synspunkter, derunder gjort gældende, at det af kommunen valgte konsulentfirma, ved sin optræden over for andelshaverne, har medvirket til, der blev indgået forlig således at merudgifterne i forbindelse med byggeriet kom til at påhvile andelshaverne

Tilsynet har nu gennemgået sagen.

Det er Tilsynets vurdering, at den tidligere Haslev Kommune, nu Faxe Kommune, ved brev af 15. marts 2006, uden lovgivningsmæssig hjemmel, har delegeret myndighedsopgaver til et privat konsulentfirma.

Tilsynet finder ikke, at det valgte rådgivningsfirma kan anses for at være inhabil i relation til behandling af spørgsmål om støttet byggeri i den tidligere Haslev Kommune.

Her følger en kort gennemgang af sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Statsforvaltningens opfattelse. I øvrigt henvises til det tidligere Statsamtet Vestsjællands udtalelse 28. Juli 2006.

I Deres henvendelser har De blandt andet anført, at det alene må være en byrådsbeslutning af overdrage myndighedsopgaver i form af tildeling af støtte til en andelsboligforening. Det firma, som har fået overdraget kommunens myndighedsudøvelse, har, ifølge kommunens egne akter, fået betalt regning/regninger af byggeherren i forbindelse med byggeriet af den pågældende andelsboligforening.

I et brev af 15. marts 2006 har den tidligere Haslev Kommune, på baggrund af en konkret forespørgsel, meddelt, at der i fremtiden skulle rettes henvendelse til et bestemt rådgivningsfirma. Navnet på firmaet var ikke oplyst i brevet, men brevet var vedlagt en print fra firmaets hjemmeside. Det anføres, at dette firma i fremtiden ville varetage kommunens myndighedsopgaver for støttet boligbyggeri i Haslev Kommune.

Brevet havde overskriften: Vedrørende Andelsgården, støttede andelsboliger.

I brevet er endvidere anført, at selve sekretariatsopgaverne i forbindelse med støttet byggeri forbliver i kommunalt regi.

Ved kommunens brev af 9. august 2006 bliver byggeregnskabet Skema C) for opførelsen af 19 private støttede andelsboliger på matr.nr. 1 dp Haslev By, Haslev, beliggende slagterivej 21 g- Andelsgården, med et samler beløb på 38,000 mio. kr. (skal formentlig være kr. 38.millioner) godkendt.

Det fremgår endvidere af brevet, at andelsforeningen via sin advokat er enig i at beløbet godkendes som byggeriets anskaffelsessum, samt at kommunale krav i forbindelse med byggetilladelsen er overholdt.

Endelig er det oplyst, at kommunen har påset, at støttebetingelserne er overholdt.

Med fremsendelsesbrev til Tilsynet af 14. september 2006 har kommunalbestyrelsen vedlagt mødeindstilling til

kommunalbestyrelsens møde den 12. september 2006. Indstillingen blev tiltrådt.

I denne mødeindstilling er blandt andet anført:

> I Haslev Kommune er det ikke ualmindeligt at gøre brug af private konsulentfirmaer til rådgivningsopgaver på forskellige områder. Dette betyder ikke, at vi overdrager myndighedsopgaver til de pågældende konsulentfirmaer.

Tilsynet skal specielt bemærke, at først ved byrådets behandling af sagen den 12. september 2006 blev det offentligt tilkendegivet, at denne delegation beroede på en faktisk fejl. Kommunens interne opfattelse af, at der ikke var foregået en ulovlig delegation af myndighedsudøvelse ved kommunens brev af 15. marts 2006, som ikke er tilbagekaldt eller på anden måde berigtiget udadtil, har således ingen selvstændig faktisk eller juridisk betydning.

Af de fra kommunen modtagen akter ses det ikke at være blevet berigtiget, hverken over for bygherre eller over for andelshaverne, at det ikke har været kommunens intention at delegere myndighedsopgaver til det rådgivende firma.

Statsforvaltningens udtalelse:

Det kommunale tilsyn er et retligt tilsyn. Statsforvaltningen tilser, at kommunerne overholder den lovgivning, der særligt gælder for offentlige myndigheder, herunder kommunale forskrifter, der er udstedt i medfør af denne lovgivning. Statsforvaltningen kan ikke tage stilling til, om kommunernes dispositioner er rimelige eller hensigtsmæssige, eller til spørgsmål om skønsudøvelse, så længe skønnet udøves inden for de rammer, der er fastsat i lovgivningen. Der henvises til §§ 47, 48 og 48 a i lov om kommunernes styrelse (lovbekendtgørelse nr. 968 af 2. december 2003 som ændret ved lov nr. 439 af 9. juni 2004).

Tilsynet kan alene tage stilling til, om kommunerne overholder lovgivningen og har således ikke kompetence til at udtale sig om, hvorvidt en kommune behandler sine borgere dårligt eller i øvrigt handler hensigtsmæssigt.

Det følger af de almindelige kommunalforvaltningsretlige regler, at kommunen ikke kan delegere myndighedsudøvelse uden særlig baggrund i loven. Den tidligere Haslev Kommune har ikke godtgjort, at der foreligger en sådan hjemmel.

Den myndighedsdelegation, der er indeholdt i kommunens brev af 15. marts 2006, er således ulovlig.

Det følger endvidere af den kommunale styrelseslovs § 41, stk. 1, at beslutning om optagelse af lån og påtagelse af garantiforpligtelser skal, medmindre indenrigs- og sundhedsministeren fastsætter andet, træffes af kommunalbestyrelsen.

I henhold til bestemmelsen i samme lovs § 59 kan Indenrigs- og sundhedsministeren (nu velfærdsministeren) fastsætte regler om kommunalbestyrelsens adgang til at forpligte kommunen ved kaution eller anden økonomisk garanti samt ved tilsagn om regelmæssige ydelser og lignende, som kommunen ikke efter loven er forpligtet til at præstere.

I overensstemmelse hermed et udstedt lånebekendtgørelsen (nu bekendtgørelse nr. 1060 af 24. oktober 2006 om kommunernes låntagning og meddelelse af garantier m.v.)

Der er ikke i disse bestemmelser hjemmel for den foretagne kommunale delegation af myndighedsopgaver i den foreliggende situation.

Det forhold, at det ikke var kommunens intention at delegere myndighedskompetence, ændrer ikke her ved alt den stund, kommunen ikke før end ved sit svarbrev til Tilsynet gjorde opmærksom på den fejlagtige delegation.

Under hensyn til at kommunalbestyrelsen må antages at have erkendt fejlen og at byggeregnskabet er blevet godkendt af kommunalbestyrelsen finder Tilsynet, at der, på nuværende tidspunkt, ikke er grundlag for at foretage videre.

Tilsynet forudsætter, at i det omfang det private konsulentfirma skulle have udøvet myndighedsopgaver på vegne af kommunen, vil disse forhold snarest blive lovliggjort af Faxe Kommune.

Som sagen foreligger oplyst, finder Tilsynet, at det rådgivende firma, kommunen har anvendt i den foreliggende sag ikke kan anses for at være inhabil i den foreliggende situation. Det forhold, at firmaet, i 2003 har deltaget i et møde vedrørende spørgsmålet om, hvorvidt bygherren ønskede at gøre brug af firmaet, og at der er ydet betaling herfor, kan ikke medføre, at firmaet må anses for at have sådanne økonomiske eller andre interesser i den foreliggende sag, at der er grundlag for at anse firmaet for at være inhabil i den uværende situation.

I øvrigt:

Statsforvaltningen har ligeledes sendt dette brev til Faxe Kommune.

p.s.v.

Jørn Jørnow
fm.