

STRICTLY CONFIDENTIAL - LEGAL PRIVILEGE

**NOTAT**

OM AABENRAA KOMMUNES ROLLE SOM AKTIONÆR I ARWOS HOLDING A/S

## INDHOLDSFORTEGNELSE

1	INDLEDNING .....	3
2	KONKLUSION/SAMMENFATNING .....	3
3	FAKTUM OG FORUDSÆTNINGER .....	4
4	VURDERING .....	6

**NOTAT****OM AABENRAA KOMMUNES ROLLE SOM AKTIONÆR I ARWOS HOLDING A/S****1 Indledning**

Det kommunale forsyningsselskab Arwos Holding A/S ("Arwos") er ejet af Aabenraa Kommune, der er den eneste kapitalejer (eneaktionær) i Arwos.

Byrådsmedlem Ejler Schütt har stillet spørgsmål til, hvorledes Aabenraa Kommune kan og skal udøve sin indflydelse som eneaktionær i Arwos. Ejler Schütt har ifølge egne oplysninger forespurgt Aabenraa Kommune, hvem der repræsenterer kommunen i forhold til Arwos og har - igen ifølge egne oplysninger - fået det svar, at Aabenraa Kommunen som eneaktionær i Arwos har én stemme i selskabet, samt at det er borgmesteren, der på kommunens vegne repræsenterer kommunen i forhold til Arwos.

Ejler Schütt har givet udtryk for, at det efter hans opfattelse er "uacceptabelt og udemokratisk", hvis borgmesteren alene skulle repræsentere Aabenraa Kommune i Arwos. Ejler Schütt gør sig til talsmand for, at de stemmer, der knytter sig til kommunens samlede aktiekapital i Arwos, bør fordeles blandt byrådsmedlemmer, der hver især burde kunne råde over én stemme på generalforsamlinger i Arwos.

Jeg er af Arwos blevet bedt om at redegøre for, hvorledes en kommune som eneste kapitalejer i et selskab lader sig repræsentere i/overfor selskabet, herunder hvorledes kommunen kan og må udøve sin stemmeret på selskabets generalforsamling.

**2 Konklusion/sammenfatning**

Arwos' vedtægter er i dag i overensstemmelse med den altovervejende hovedregel i dansk selskabsret, hvorefter stemmeafgivelsen følger princippet om homogen stemmeafgivelse.

Det er i dag utvivlsomt således, at Aabenraa Kommune er forpligtet til at afgive sine stemmer på generalforsamlinger i Arwos under ét og dermed stemme samlet.

Arwos' vedtægter indeholder ikke bestemmelser, der udgør en undtagelse til bestemmelsen i selskabslovens § 104 om homogen stemmeafgivning.

Man kan på en generalforsamling i Arwos med 2/3 majoritet beslutte en vedtægtsændring, hvorefter selskabets aktionær(er) får mulighed for at dele sine stemmer.

### **3 Faktum og forudsætninger**

Af Arwos' vedtægter fremgår:

"2.1 Selskabets aktiekapital er 216.600.000, fordelt på aktier á kr. 1.000 eller multipla heraf.

...

3.4 Generalforsamlingen skal - forud for endelig vedtagelse i selskabet - godkende enhver væsentlig beslutning om forhold af fælles økonomisk og/eller politisk betydning for selskabet og Aabenraa Kommune.

...

3.6 Hvert aktiebeløb på kr. 1.000 giver én stemme.

...

10.1 Selskabet følger den af Aabenraa Kommune udarbejdede ejerstrategi, der bl.a. omhandler krav om at selskabet følger kommunens gældende kommuneplan, miljøpolitik, medarbejderpolitik o.lign. ..."

Videre har følgende bestemmelser i lovbekendtgørelse nr. 322 af 11. april 2011 ("selskabsloven") betydning for det rejste spørgsmål:

"§ 78. Enhver kapitalejer har ret til at møde på generalforsamlingen og tage ordet der, ...

§ 79. Ejes en kapitalandel af flere i forening, kan de til kapitalandelen knyttede rettigheder over for kapitalselskabet kun udøves gennem en fælles fuldmægtig.

...

§ 104. En kapitalejer skal stemme samlet på sine kapitalandele, medmindre vedtægterne bestemmer andet, jf. dog stk. 3.

...

Stk. 3. I aktieselskaber har en aktionær, som i erhvervsmæssig sammenhæng handler på vegne af andre fysiske eller juridiske personer (klienter), ret til at udøve sine stemmerettigheder i tilknytning til nogle af aktierne på en måde, der ikke er identisk med udøvelsen af stemmerettigheder i tilknytning til andre aktier.

..."

Bestemmelsen i selskabslovens § 104 er ny (indsat i 2009), men indholdet svarer til, hvad der også før lovens vedtagelse blev anset som gældende ret. Bestemmelsen er udtryk for, at den såkaldte homogene stemmeafgivelse er den lovmæssige og helt almindelige hovedregel indenfor selskabsretten i Danmark. Dette har baggrund i en opfattelse af, at det ville blive overordentligt upraktisk, om en aktionær/kapitalejer kunne afgive forskellige stemmer på forskellige forslag i forhold til sine kapitalandele.

Der er efter selskabsloven to undtagelser fra hovedreglen: 1) Hvis selskabets vedtægter indeholder en bestemmelse, der fraviger reglen om homogen stemmeafgivelse, eller 2) hvor en aktionær i et selskab samtidig i erhvervsmæssig sammenhæng handler på vegne flere klienter. I forhold til undtagelse 1) er det ikke sædvanligt, at kapitalselskabers vedtægter indeholder bestemmelser, hvorefter hovedreglen om homogen stemmeafgivelse fraviges.

I forhold til spørgsmålet om, hvorvidt en borgmester i en kommune kan repræsentere kommunen i konkrete sammenhænge henvises der til bestemmelserne i lov-bekendtgørelse nr. 1440 af 1. november 2010 om kommunernes styrelse ("kommunestyrelsesloven"). Heraf fremgår det, at kommunalbestyrelsen har den overordnede kompetence til at styre kommunen og herunder til at beslutte, hvorledes kommunen skal lade sig repræsentere udadtil.

Jeg lægger til grund, at byrådet i Aabenraa Kommune har truffet (uformel) beslutning om, at borgmesteren i kommunen kan repræsentere Aabenraa Kommune i forhold til Arwos.

Endelig skal det oplyses, at Aabenraa Kommune som aktionær i Arwos via sit byråd naturligvis har ret til at instruere den person - her borgmesteren - som man har valgt til at repræsentere sig i selskabet/på generalforsamlingen. Det er ligeledes klart, at Aabenraa Kommune ikke har nogen instruktionsbeføjelse overfor medlemmerne af Arwos' bestyrelse; ej heller medlemmer som er udpeget af kommunen til at sidde i den pågældende bestyrelse.

#### **4 Vurdering**

Arwos' vedtægter indeholder ikke bestemmelser, der udgør en undtagelse til bestemmelsen i Selskabslovens § 104 om homogen stemmeafgivelse. Det er i den forbindelse uden betydning, at det i vedtægterne er anført, at selskabet har en aktiekapital på kr. 216.600.000, og at hvert aktiebeløb på kr. 1.000,- udgør én stemme. Det er i dag utvivlsomt således, at Aabenraa Kommune er forpligtet til at afgive sine stemmer på generalforsamlinger i Arwos under ét og dermed stemme samlet på alle sine kapitalandele.

Arwos kan - ved beslutning herom på en generalforsamling i selskabet - vedtage en vedtægtsændring, hvorefter man fremadrettet tillader, at selskabets aktionær(er) deler sine stemmer, således at hovedreglen om homogen stemmeafgivelse fraviges, jf. selskabslovens § 104, stk. 1.

En sådan beslutning kræver for det første fremsættelse af et forslag herom - forslag til ændring af bl.a. selskabets vedtægter kan fremsættes af kapitalejeren, her Aabenraa Kommune, jf. selskabslovens § 90. For det andet skal forslaget tiltrædes af mindst 2/3 såvel af de stemmer, som er afgivet, som af den del af selskabskapitalen, som er repræsenteret på generalforsamlingen, jf. selskabslovens § 106, stk. 1.

I den konkrete sag vil byrådet i Aabenraa Kommune kunne beslutte, at der på en kommende generalforsamling i Arwos skal stilles forslag om fravigelse af hovedreglen om homogen stemmeafgivelse (en vedtægtsændring), og byrådet vil kunne påbyde borgmesteren - som repræsentant for kommune på generalforsamlingen - at stemme for/imod forslaget.

Det skal for god ordens skyld nævnes, at byrådet i Aabenraa Kommune har vedtaget en ejerstrategi benævnt: "Aabenraa Kommunes ejerstrategi for forsyningsvirk-

somheden Arwos". Ejerstrategien er naturligvis bindende for kommunens repræsentant; her borgmesteren i forhold til Arwos, jf. også bestemmelserne i vedtægterne for Arwos, punkt 3.4 og 10.1 herom.

København, den 15. marts 2012

Søren Stenderup Jensen



Ellen Skodborggaard