



SELSKABSRET

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

Troels Nielsen og Jacob Brandt

Om Codex Advokater og Troels Nielsen



- Codex Advokater har hovedsæde i Vejle og afdelinger i Horsens og København
- Codex Advokater består af et stærkt hold af 33 jurister med specialer i erhvervsret og offentlig ret
- Troels Nielsen – Advokat siden 2011 med speciale i selskabsret og ansættelsesret
- Jacob Brandt – Advokat siden 2008 med speciale i forsyning, miljøret og naturbeskyttelse

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Baggrund:

- Aftalen om klimaplan for en grøn affaldssektor af 16. juni 2020 (“Klimaplanen”) lægger op til en ny organisering af affaldsforbrændingssektoren - <https://mim.dk/media/231677/aftale-om-selskabsgoerelse.pdf>
- Klimaplanen blev 30. august 2022 suppleret af to nye politiske aftaler, hvoraf den ene stiller krav om selskabsgørelse af kommunernes levering af affaldsydelser
- Formålet med selskabsgørelsen er ifølge aftalen at imødegå en konkurrenceforvridning, som følge af Landsskatterettens afgørelse fra oktober 2020 om, at kommunerne ikke må opkræve moms på affaldsydelser

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Aftaleteksten:

- Kommunernes levering af affaldsydelser selskabsgøres, herunder indsamlings- og udbudsaktiviteter samt tilhørende administration. Selskabsgørelsen indebærer, at driftsansvar og kundeforholdet til borgerne placeres i kommunalt ejede selskaber adskilt fra kommunens rolle som myndighedsudøver. Dermed skabes øget gennemsigtighed i omkostninger til driftsopgaver. Aftalepartierne noterer sig, at selskabsgørelsen skal sikre, at selskaberne bliver momspligtige, således at den opståede konkurrenceforvridning imødegås, og der igen opkræves moms ved levering af affaldsydelser til husholdninger.
- Det undersøges, om det vil være muligt og hensigtsmæssigt at undtage ikke brofaste øer for krav om selskabsgørelse på en måde, hvor konkurrenceforvridningen fortsat imødegås. Desuden undersøges det nærmere, om kommunernes drift af deponier også med fordel kan selskabsgøres

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Dansk selskabsret:

- Udgangspunktet i dansk ret er, at der stort set er aftalefrihed i forhold til at bestemme, hvilken selskabsform man vil benytte som ramme for en påtænkt virksomhed
- I teorien er det muligt at opfinde sin helt egen selskabsform, som ikke tidligere er anvendt, hvis man ønsker at starte en virksomhed
- I praksis vil næsten alle vælge en allerede kendt virksomhedsform eller selskabsform, da det giver genkendelse og tryghed hos kreditgivere, leverandører, offentlige myndigheder m.v.
- I forhold til opgaven med selskabsgørelse af affaldsydelser vil det i praksis kun være anpartsselskaber (ApS) eller aktieselskaber (A/S), som er aktuelle. Begge selskaber kan anvendes.

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Anpartsselskaber (ApS)

- Anvendes traditionelt til mindre virksomheder, men reelt også store selskaber
- Skal opfylde selskabslovens krav til anpartsselskaber
- Kan have én eller flere (mange) ejere

- Begrænset hæftelse, hæfter kun med selskabskapitalen (indskuddet)
- Selvstændigt skattesubjekt
 - Skal opfylde krav i årsregnskabsloven
 - Ikke skattemæssigt transparent
- Kapitalkrav på 40.000,00 DKK
 - Der skal mindst indbetales 25 % og mindst 40.000 DKK

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Anpartsselskaber (ApS) fortsat

- Skal indlevere offentlige regnskaber
 - Kan i visse tilfælde fravælge revision – ikke så relevant her
 - 2 ud af 3 tærskler må ikke overskrides:
 - maksimal balancesum på 4 mio. DKK
 - nettoomsætning på maksimalt 8 mio. DKK
 - gennemsnitligt maksimalt 12 heltidsansatte
- Formkrav i selskabsloven skal opfyldes
 - Stiftelsesdokument
 - Vedtægter
 - Ejerbog
 - Evt. forretningsorden for bestyrelsen
 - Herudover anbefales en ejerftale, hvis der er flere ejere

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Anpartsselskaber (ApS) fortsat

- Skal have en direktion
- Kan have en bestyrelse eller et tilsynsråd
 - Ikke krav til antallet af bestyrelsesmedlemmer
 - Ikke forbud mod sammenfald mellem direktør og bestyrelsesformand
- Hvis medarbejderne ønsker at anvende reglerne om medarbejdervalgte medlemmer af det øverste ledelsesorgan (bestyrelsen eller tilsynsrådet), skal der oprettes en bestyrelse eller et tilsynsråd

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Aktieselskab (A/S)

- Anvendes traditionelt til større virksomheder
- Skal opfylde selskabslovens krav til aktieselskaber
- Kan have én eller flere (mange) ejere

- Begrænset hæftelse, hæfter kun med selskabskapitalen (indskuddet)
- Selvstændigt skattesubjekt
 - Skal opfylde krav i årsregnskabsloven
 - Ikke skattemæssigt transparent
- Kapitalkrav på 400.000,00 DKK
 - Der skal mindst indbetales 25 % og mindst 40.000 DKK

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Aktieselskaber (A/S) fortsat

- Skal indlevere offentlige regnskaber
 - Kan i visse tilfælde fravælge revision – ikke så relevant her
 - 2 ud af 3 tærskler må ikke overskrides:
 - maksimal balancesum på 4 mio. DKK
 - nettoomsætning på maksimalt 8 mio. DKK
 - gennemsnitligt maksimalt 12 heltidsansatte
- Formkrav i selskabsloven skal opfyldes
 - Stiftelsesdokument
 - Vedtægter
 - Ejerbog
 - Forretningsorden for bestyrelsen – krav, da der skal være bestyrelse
 - Herudover anbefales en ejerftale, hvis der er flere ejere

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Aktieselskaber (A/S) fortsat

- Skal have en direktion
- Skal have en bestyrelse eller et tilsynsråd
 - Bestyrelsen eller tilsynsrådet skal bestå af mindst 3 medlemmer
 - Flertallet af bestyrelsens medlemmer må ikke være direktører i selskabet
 - En direktør i selskabet må ikke være bestyrelsesformand eller næstformand i selskabets bestyrelse
 - En direktør i selskabet må ikke være medlem af tilsynsrådet

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens opgaver

- Skal varetage den overordnede strategiske ledelse af selskabet
- Skal ansætte en direktion, som kan varetage den daglige drift af selskabet
 - Direktionen kan have et eller flere medlemmer
- Skal påse (føre tilsyn med) at direktionen udøver sit arbejde ordentligt og i henhold til bestyrelsens retningslinjer
- Skal sørge for selskabets organisation og skal påse, at bogføring, regnskabsaflæggelse, rapportering, risikostyring, interne kontroller og kapitalberedskab er forsvarligt

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Tilsynsrådets opgaver

- Skal ansætte en direktion, som kan varetage den daglige drift af selskabet og føre tilsyn med direktionen
 - Direktionen kan have et eller flere medlemmer
- Skal påse (føre tilsyn med) at direktionen udøver sit arbejde ordentligt
- Skal sørge for selskabets organisation og skal påse, at bogføring, regnskabsaflæggelse, rapportering, risikostyring, interne kontroller og kapitalberedskab er forsvarligt
- Skal kun føre tilsyn, har ikke lede selskabet. Har således ikke ansvaret for den strategiske ledelse af selskabet.
- -bruges reelt ikke i Danmark, kun 10-15 selskaber

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens bemanding

- I aktieselskaber er det et krav, at flertallet af bestyrelsesmedlemmerne vælges af generalforsamlingen.
 - Vær opmærksom i forhold til aftaler eller vedtægtsbestemmelser om ret til udpegning af bestyrelsesmedlemmer
 - Vær opmærksom på antallet af medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer

- Medarbejdere har ret til medarbejder repræsentation, hvis selskabet gennem de seneste 3 år har haft minimum 35 medarbejdere i gennemsnit gennem de seneste 3 år.
- Hvis der er ret til medarbejder repræsentation, så er udgangspunktet at medarbejderne har ret til at vælge et antal bestyrelsesmedlemmer svarende til halvdelen af de øvrige bestyrelsesmedlemmer.
 - Der rundes op.
 - 4 andre => 2 medarbejderrepræsentanter
 - 5 andre => 3 medarbejderrepræsentanter

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Medarbejdervalgte bestyrelsesmedlemmer

- Vælges for en periode på 4 år
- Har samme rettigheder og pligter som de øvrige bestyrelse
 - Medarbejderrepræsentanterne skal således i lighed med de øvrige bestyrelsesmedlemmer varetage selskabets tarv og ikke særligt varetage medarbejdernes interesser
- Vælges for en periode på 4 år
- Nyder en særlig ansættelsesretlig beskyttelse –som tillidspersoner

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Direktionens opgaver

- Skal varetage den daglige ledelse af selskabet
- Skal følge bestyrelsens retningslinjer og anvisninger
- Skal sørge for at bogføring, regnskabsaflæggelse, rapportering, risikostyring, interne kontroller foregår på en betryggende måde
- Skal sørge for, at selskabets kapitalberedskab er forsvarligt

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Kodeks for god selskabsledelse i kommunale forsyningsselskaber

- Dansk Affaldsforening har sammen med Danske Vandværker, DANVA og Dansk Fjernvarme udarbejdet et kodeks for god selskabsledelse af kommunalt ejede forsyningsselskaber.
- Kodekset er i 2022 udkommet i en opdateret version
- <https://danskaffaldsforening.dk/udgivelser/kodeks-god-selskabsledelse-forsyningsselskaber>
- <https://danskaffaldsforening.dk/files/media/document/Forsyningssektoren-Kodeks-for-god-selskabsledelse-v2.pdf>

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens kompetencer og sammensætning – Kodeks punkt 5.1

- Bestyrelsen skal grundlæggende besidde de nødvendige kompetencer til at kunne udfylde den kontrol- og ledelsesmæssige rolle, der følger af ansvaret
- Kompetencebehovet bør kunne udledes af ejerstrategien og selskabsstrategien
- Bestyrelsen bør sammensættes, så den har kompetencerne til at sikre udvikling og eksekvering af de målsætninger, der følger af ejerstrategien

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens kompetencer og sammensætning – Kodeks punkt 5.1

- Bestyrelsesformanden bør tage initiativ til udarbejdelse af et overblik over, hvilke kompetencer bestyrelsen samlet set bør råde over. En sådan kompetenceprofil bør i det konkrete tilfælde forholde sig til bestyrelsens kompetencemæssige behov i relation
 - Sektorkendskab
 - Viden om/erfaring med strategiarbejde og kendskab til forretningsmodeller
 - Viden om/erfaring med ledelses- og organisationsevaluering
 - Politisk tæft og forståelse for fællesskabets interesser
 - Viden om/erfaring med økonomi og risikostyring
 - Viden om/erfaring med bæredygtighed
 - Viden om/erfaring med digitalisering samt IT- og cybersikkerhed
 - Juridisk indsigt, herunder selskabsret
 - Viden om/erfaring med kommunikation og netværkspleje

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens uafhængighed – Kodeks punkt 5.1

- Udpegningen af kommunalbestyrelsesmedlemmer til ejerkommunens eget selskab kan medføre en risiko for uklarhed i den overordnede ansvarsfordeling mellem ejeren og bestyrelsen. Det er således centralt, at de udpegede kommunalbestyrelsesmedlemmer fra ejerkommunen er meget bevidste om deres rolle som bestyrelsesmedlemmer, jf. selskabslovens krav om at træffe beslutninger udelukkende på selskabets præmisser.
- Komitéen for god selskabsledelse anbefaler, at mindst halvdelen af de generalforsamlingsvalgte bestyrelsesmedlemmer skal kunne anses som uafhængige.

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens uafhængighed – Kodeks punkt 5.1

- Uafhængighed, jf. Komitéen for god Selskabsledelse 2020
- For at være uafhængig må den pågældende ikke:
 - være eller inden for de seneste 5 år have været medlem af direktionen eller ledende medarbejder i selskabet, et datterselskab eller et associeret selskab,
 - inden for de seneste 5 år have modtaget større vederlag fra selskabet/koncernen, et datterselskab eller et associeret selskab i anden egenskab end som medlem af bestyrelsen,
 - repræsentere eller have tilknytning til en kontrollerende aktionærs interesser,
 - inden for det seneste år have haft en væsentlig forretningsrelation (f.eks. personlig eller indirekte som partner eller ansat, aktionær, kunde, leverandør eller ledelsesmedlem i selskaber med tilsvarende forbindelse) med selskabet, et datterselskab eller et associeret selskab,
 - være eller inden for de seneste 3 år have været ansat eller partner hos ekstern revisor,
 - være direktør i et selskab, hvor der er krydsende ledelsesrepræsentation med selskabet,
 - have været medlem af bestyrelsen i mere end 12 år, eller
 - være i nær familie med personer, som ikke betragtes som uafhængige.
- Efter komitéens opfattelse er medarbejderrepræsentanter ikke uafhængige.

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Bestyrelsens uafhængighed – Kodeks punkt 5.1

- Et kommunalbestyrelsesmedlem fra ejerkommunen, som har sæde i bestyrelsen i ejerkommunens enejede forsyningsselskab, må – jf. definitionen – betragtes som repræsentant for en kontrollerende aktionærs interesser og dermed som afhængig.
- Den nuværende praksis med udpegning af kommunalpolitikere efter konstitueringsaftalen medfører, at det i realiteten er meget svært at opnå uafhængighed for halvdelen af de generalforsamlingsvalgte bestyrelsesmedlemmer i den forstand, der opereres med i 'Anbefalinger for god selskabsledelse' og i Statens ejerskabspolitik.
- Da medarbejderrepræsentanter heller ikke er at betragte som uafhængige medlemmer, vanskeliggøres målet om et flertal af uafhængige medlemmer yderligere.
- Kommunalpolitikernes rolle med at sikre fællesskabets interesse på tværs af institutionelle grænser vurderes samtidig at have en selvstændig værdi i bestyrelserne for forsyningsselskaberne.
- Det afgørende er derfor, at der gøres tydeligt rede for de eventuelle "afhængigheder", som det enkelte bestyrelsesmedlem har. Uafhængighed defineres af bestyrelsen, og der bør ved vurderingen tages udgangspunkt i de reelle forhold snarere end de formelle forhold. Det handler om at skabe transparens



Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Kommune eller selskab

Kommuner og § 60 fællesskaber:

- * Offentlige regler
(Kommunalfuldmagt, KMST, FVL, OFL, offentligretlige grundsætninger)
- * Forvaltning - hierarki
- * Tilsynsmyndighederne
- * Kommunale budget og regnskabsregler
- * Kommunale låneregler
- * Skattefrihed

Kapitalselskaber:

- * Selskabsloven
- * Organiseringskrav
- * Årsregnskabsloven
- * Selskabsskatteloven
- * Selskabets dokumenter
 - * Vedtægter
 - * Forretningsorden
 - * Ejerstrategi
- * Offentlighedsloven
- * Udbud

Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Andre overvejelser:

- Kontant stiftelse eller apportindskud af eksisterende virksomhed
- Finder virksomhedsoverdragelsesloven anvendelse
- Inddragelse og høring af medarbejdere (MED-aftaler)
- Nye ansættelseskontrakter?
- Særlige regler for tjenestemænd
- Status overenskomster –kan frasiges/opsiges ved virksomhedsoverdragelse
- Hvilke aktiver skal overdrages
 - Ejendomme
 - Biler
- Identificere aftaler med samarbejdspartnere m.fl.
- GDPR - overvejelser



Selskaber og selskabskonstruktioner

-Workshop om selskabsgørelse af affaldsydelser

29. marts 2023

Tak for jeres opmærksomhed.

Hvis I har spørgsmål, kan vi kontaktes her:



Jacob Brandt
Advokat (L)
jab@codexlaw.dk
Tlf. 21 31 54 03



Troels Nielsen
Advokat (L)
tn@codexlaw.dk
Tlf. 25 52 35 02