



Saksprotokoll

Arkivsak-dok. 20/01123
Saksbehandler Ståle Refstie

Behandlet av	Møtedato	Saknr
1 Kommunestyret	22.04.2020	1/20

Interpellasjon til kommunestyremøtet 22.04.2020 om ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi AS

Kommunestyret har behandlet saken i møte 22.04.2020 sak 1/20

Møtebehandling

Spørsmål om habilitet under interpellasjonen:

Habilitetsvurderingen under interpellasjonen er begrunna med at Sunndal Energi Holding As, er et aksjeselskap. Janne Merete Rimstad Seljøbø, Stig Rune Andreassen og Einar Mo er styremedlemmer i Sunndal Energi Holding As. Alle tre ble kjent inhabile fordi de er styremedlemmer i tråd med forvaltningslovens §6 1. ledd bokstav e. Det er spørsmål om Jonny Meland som er varamedlem også er inhabil. Meland har ikke deltatt i styremøte og det er ingen varamedlemmer som har møtt i fast i selskapets styre. Jonny Meland vurderes derfor å være habil.

De som stiller som vara under behandling av interpellasjonen er:

Hilde Furre, AP, for Janne Merete Rimstad Seljøbø
Åge Fossum, FRP, for Stig Rune Andreassen
Anveig Halkjelsvik, SP for Einar Mo

Erling Rød gikk igjennom interpellasjonen

Interpellasjon til kommunestyremøtet 22.april 2020 om ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi AS

Kommunestyret ber om at det holdes ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi Holding AS 13.mai 2020. De møtende i kommunestyret skal være deltagere.

I den ekstraordinære generalforsamlingen skal det;

- velges nytt styre
- vedtektene endres i tråd med eierskapsmeldingen og slik at det klart framgår at det er kommunestyret som er generalforsamlingen.

Sunndal kommunestyre vedtok 28.august 2019 at virksomhetene i Sunndal Energi KF skulle omdannes til aksjeselskap med en konsernstruktur med virkning senest fra **1. januar 2020** for å

sikre tilpasning til lovpålagt krav om selskapsmessig skille av nettvirksomhet og annen konkurranseutsatt virksomhet.

Vedtektene i Sunndal Energi AS skulle bygge på gjeldende vedtekter for Sunndal Energi KF. Det skulle også inngås en forvaltningsavtale mellom Sunndal kommune og Sunndal Energi AS om forvaltning av konsesjonskraften.

Styret i Sunndal Energi KF fikk fullmakt til å foreta de nødvendige handlinger for gjennomføring av omdannelsen, og gjennomføre etablering av en konsernstruktur med Sunndal Energi AS som morselskap.

Ordføreren fikk fullmakt til å signere og foreta alle nødvendige handlinger på vegne av kommunestyret for å gjennomføre omdannelsen og omorganiseringen av Sunndal Energi KF som nevnt ovenfor, herunder stiftelse av Sunndal Energi AS og overføring av virksomhetsområdene til egne datterselskap.

Vedtektene i Sunndal Energi AS skulle, så langt det er praktisk og rettslig mulig, bygge på gjeldende vedtekter for Sunndal Energi KF.

Det ble besluttet at styret i Sunndal Energi AS ved omdannelsen skulle bestå av det styre som på omdannelsestidspunktet utgjør styret i Sunndal Energi KF.

Sunndal Energi KF skulle oppløses like etter omdanningen.

Advokatfirmaet KVALE sin vurdering av 14.august 2019 som ble gjennomgått i kommunestyremøtet sa;

En omdanning av Sunndal Energi fra KF til AS vil ikke ha noen virkning på eierskapet til Sunndal Energi. Sunndal kommune vil utgjøre generalforsamlingen i Sunndal Energi, og vil som tidligere velge styremedlemmer til Sunndal Energi.

Selskapet med konsernstruktur ble ikke etablert fra 1.januar 2020.

Det er ikke laget avtale på forvaltning av konsesjonskraften som følger Lov om offentlig støtte.

Det var ikke meningen at KF-styret skulle bli sittende i AS-styret.

Avtalen mellom KF-et og AS-et som er undertegnet av styreleder Seljebø for begge parter, er ikke gyldig. KF-et er etter kommuneloven §9-1 er en del av kommunen og styreleder Seljebø var inhabil.

KF-et er ikke oppløst, og vi kan av habilitetsgrunner ikke ha samme styre i KS-et og AS-et.

Det var meningen at kommunestyret som i KS-et, skulle være generalforsamling i AS-et.

Prinsippene i kommunens eierskapsmelding er ikke fulgt.

Sunndal Energi trenger et styre sammensatt av folk med riktig kompetanse og ikke bare politikere.

Eierskapsmeldingens kapittel 2.6 skal følges.

[https://www.sunndal.kommune.no/_f/p1/i005ed895-5b12-450b-9cc2-](https://www.sunndal.kommune.no/_f/p1/i005ed895-5b12-450b-9cc2-034f4c808009/eierskapsmelding-for-sunndal-kommune-selskapsdel-oppdaterert-mars-2019.pdf)

[034f4c808009/eierskapsmelding-for-sunndal-kommune-selskapsdel-oppdaterert-mars-2019.pdf](https://www.sunndal.kommune.no/_f/p1/i005ed895-5b12-450b-9cc2-034f4c808009/eierskapsmelding-for-sunndal-kommune-selskapsdel-oppdaterert-mars-2019.pdf)

Hilsen

Erling Rød

Sunndal FrP

Svar til Erling Rød på interpellasjon IN 1/20 ved ordfører Ståle Refstie

Ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi AS

I en interpellasjon til kommunestyret, ber Erling Rød om ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi Holding AS den 13.5.2020. I denne ekstraordinære generalforsamlingen skal de møtende i kommunestyret være deltakere, og det skal 1) *velges nytt styre, og 2) foretas endringer i selskapets vedtekter slik at kommunestyret i Sunndal i plenum utgjør generalforsamlingen for selskapet.* Bakgrunnen for forslaget er at Sunndal Energi Holding AS trenger et styre sammensatt av folk med riktig kompetanse, ikke bare politikere. Rød viser videre til at saksframlegget for sak 7/19 om omdanning av Sunndal Energi fra kommunalt foretak (KF) til aksjeselskap (AS) sa at Sunndal kommune skal utgjøre generalforsamlingen for Sunndal Energi Holding AS. Rød hevder også at man av habilitetsgrunner ikke kan ha samme styre i Sunndal Energi KF og Sunndal Energi Holding AS, og at det ikke var meningen at styret i KF'et skulle bli sittende som styre i AS'et.

La meg først si at jeg er enig i at alle saker som skal behandles i generalforsamling i Sunndal Energi Holding AS skal forelegges for kommunestyret i Sunndal kommune, og at det nye selskapet bør få et profesjonelt og kompetent styre. Men – jeg vil sterkt fraråde at kommunestyret vedtar Røds forslag. For det første er jeg usikker på om et kommunestyre kan være generalforsamling i et aksjeselskap. Det kommer jeg tilbake til. For de andre vil ikke alle prosessene med selskapsomdanning og konsernetablering være i mål innen den 13.5. Et slikt vedtak vil derfor gripe forstyrrende inn i arbeidet med å omdanne Sunndal energi fra KF til AS og minimumskonsern.

For – når det gjelder omdanningen av Sunndal Energi, vedtok et enstemmig kommunestyre følgende i sak 7/19 den 28.8.2019:

- 1. Virksomhetene i Sunndal Energi KF omdannes til aksjeselskap. Omdannelsen gjennomføres med skattemessig kontinuitet etter reglene i skattelovens § 11-20 og tilhørende forskrift (FOR-1999-11-19-1158).*
- 2. Det etableres en konsernstruktur med virkning senest fra 1. januar 2020 for å sikre tilpasning til lovpålagt krav om selskapsmessig skille av nettvirksomhet og annen konkurranseutsatt virksomhet basert på krav i energiloven § 4-6.*
- 3. Vedtektene i Sunndal Energi AS skal, så langt det er praktisk og rettslig mulig, bygge på gjeldende vedtekter for Sunndal Energi KF.*
- 4. I forbindelse med omdannelsen til AS skal det inngås en forvaltningsavtale mellom Sunndal kommune og Sunndal Energi AS om forvaltning av konsesjonskraften.*
- 5. Styret i Sunndal Energi KF gis fullmakt til å foreta de nødvendige handlinger for gjennomføring av omdannelsen, og gjennomføre etablering av en konsernstruktur med Sunndal Energi AS som morselskap. Ordføreren gis fullmakt til å signere og foreta alle nødvendige handlinger på vegne av kommunestyret for å gjennomføre omdannelsen og omorganiseringen av Sunndal Energi KF som nevnt ovenfor, herunder stiftelse av Sunndal Energi AS og overføring av virksomhetsområdene til egne datterselskap. Vedtektene i Sunndal Energi AS skal, så langt det er praktisk og rettslig mulig, bygge på gjeldende vedtekter for Sunndal Energi KF.*
- 6. Det ble besluttet at styret i Sunndal Energi AS ved omdannelsen skal bestå av det styre som på omdannelsestidspunktet utgjør styret i Sunndal Energi KF.*
- 7. Sunndal Energi KF besluttes oppløst når omdanning er gjennomført.*

Som jeg har orientert kommunestyret om flere ganger, utføres selskapsomdanningen i tråd med dette vedtaket. Bakgrunnen for omdanningen er som kjent endringer i Energiloven og nye bestemmelser som stiller krav om selskapsmessig skille mellom nettvirksomhet og all annen virksomhet. Omdanningen krever flere ekstraordinære generalforsamlinger for å få fattet nødvendige vedtak. I denne prosessen følger det av punkt 5 i kommunestyrets vedtak at styret gis fullmakt til «...å foreta de nødvendige handlinger...» og ordføreren gis fullmakt til «...å signere og foreta alle nødvendige handlinger på vegne av kommunestyret...». Videre sier Sunndal kommunes delegeringsreglement at ordføreren ivaretar

kommunens eierskap, såfremt andre eierrepresentanter ikke er valgt, og har myndighet til å delegere dette videre til andre. Som betyr at ordføreren er generalforsamling så lenge ikke annet er vedtatt. Jeg vil gi honnør til både ledelsen og styret i Sunndal Energi for at dere greier å følge framdriftsplanen for omdanningen til tross for problemene som koronasituasjonen skaper. Det jobbes godt.

Som jeg også har sagt før, gjennomføres omdanningen av Sunndal Energi fra KF til AS etter reglene om skattefri omdanning i skattelovens § 11-20 med tilhørende forskriftsbestemmelser. Skattemessig virkning med tilbakevirkende kraft fra den 1.1.2020 er en av forutsetningene for at omdanningen kan skje til skattemessig og regnskapsmessig kontinuitet. Det betyr ikke at alt er på plass i forkant av dette tidspunktet. Dette er en omfattende og krevende prosess som krever riktig behandling, og det er mange selskapsrettslige, skattemessige og regnskapsmessige forhold som må på plass og tas hensyn til før omdanningen og konsernetableringen er fullført. Avklaringer som gjøres i første halvår av 2020, men som altså vil gjelde fra den 1.1.2020. Som blant annet medfører at kommunen som eier slipper skatt ved realisering av verdiene i Sunndal Energi. Som før sagt, har Sunndal kommune og Sunndal Energi også innledet samtaler om en avtale for forvaltning av konsesjonskraft. Det vil partene komme tilbake til.

Med tanke på forvaltningslovens bestemmelser om habilitet, har Sunndal kommune bedt KS-advokatene vurdere om styret i Sunndal Energi KF også er valgbar til styret i Sunndal Energi Holding AS. Konklusjonen er at «*Styremedlemmene i KF' et kan velges som styremedlemmer til styret i det nye AS'et.*» Begrunnelsen for dette er at «*Det følger av kommuneloven kapittel 7 at disse valgreglene er begrenset til å gjelde ved valg til kommunale og fylkeskommunale organer. Et AS er ikke et kommunalt organ selv om selskapet eies av kommunen. Valg til et styre i et AS, faller derfor utenfor valgbarhetsreglene i kommuneloven. For valg til styre i et AS er det valgreglene i aksjeloven som gjelder.*» Det begrunnes videre med at «*Forvaltningslovens habilitetsregler regulerer habilitet for ansatte i offentlige organer og folkevalgte. Reglene gjelder ikke valg til styret i selskaper. Reglene styrer heller ikke habiliteten til styremedlemmer når disse behandler saker i AS'et. Dette styres av egne habilitetsregler i aksjeloven.*»

Kommunestyret har som sagt gjennom punkt 5 i vedtaket i sak 7/19 gitt styret i Sunndal Energi KF fullmakt til å foreta de nødvendige handlingene for å omdanne selskapet til AS og etablere en konsernstruktur med Sunndal Energi AS som morselskap. Morselskapet er stiftet og har fått navnet Sunndal Energi Holding AS. Daglig leder er den samme som i Sunndal Energi KF. Videre har kommunestyret i punkt 6 i vedtaket besluttet at styret i Sunndal Energi Holding AS ved omdannelsen skal bestå av det styre som på omdannelsestidspunktet utgjør styret i Sunndal Energi KF. Dette er gjennomført. Ut i fra dette, kan jeg ikke se at styret eller styreleder for selskapene har gått ut over sine fullmakter når det er undertegnet nødvendige avtaler, slik Rød hevder i sin interpellasjon. Disse handlingene var nødvendige, og er helt i tråd med kommunestyrets vedtak.

Pr. nå har Sunndal Energi Holding AS to 100% eide datterselskaper. Disse heter foreløpig Sunndal Energi AS og Sunndal Energi Marked AS. Virksomheten fra Sunndal Energi KF er overført til Sunndal Energi AS. For tiden pågår prosessen med å fisjonere Sunndal Energi AS og overføre all virksomhet som ikke er del av strømmnettvirksomheten til Sunndal Energi Marked AS. Deretter vil Sunndal Energi AS endre navn til Sunndal Energi Nett AS, og Sunndal Energi Marked AS vil endre navn til Sunndal Energi AS. Når Sunndal Energi AS innen den 1.7.2020 melder om ikrafttredelse av fisjonen, vil vedtektene for selskapene justeres og tilpasses strømmnettvirksomhet (for Sunndal Energi Nett AS) og markedsvirksomhet (for nye Sunndal Energi AS). NVE har for øvrig anført at navnet på nettselskapet skal være vesentlig forskjellig fra øvrige selskaper i konsernet, men dette trenger ikke være på plass før den 1.1.2022. Begge datterselskapene har personidentisk styre med morselskapet Sunndal Energi Holding AS. Når det gjelder generalforsamling i datterselskapene, vil dette typisk være styreleder eller daglig leder i Sunndal Energi Holding AS. Annet kan vedtektsfestes, men det kan bli lite rasjonelt.

Så er det spørsmålet om kommunestyret i plenum kan være generalforsamling i et kommunalt aksjeselskap hvor kommunen er eneeier, slik som i Sunndal Energi Holding AS. Også om dette har Sunndal kommune bedt om en betenking fra KS-advokatene, som konkluderer med at «*Kommunestyret*

kan opptre som generalforsamling når kommunen eier alle aksjene i selskapet. Da vil det flertallet stemme for, utgjøre generalforsamlingens vedtak. Her er det ulikt hva kommunene velger. Noen velger hele kommunestyret som generalforsamling, andre velger modellen med formannskap eller et annet organ som generalforsamling, eller en representant som skal utgjøre generalforsamlingen. Der kommunen eier alle aksjene vil jeg anbefale at kommunen velger en modell der kommunestyret eller et annet folkevalgt organ utgjør generalforsamlingen.» I følge dette kan altså kommunestyret i plenum utgjøre generalforsamling for Sunndal Energi Holding AS.

Men – i arbeidet med å omdanne Sunndal Energi fra KF til AS og minimumskonsern, får Sunndal Energi som kjent bistand fra Kvale Advokatfirma. De trekker en annen konklusjon med tanke på hvem som kan utgjøre den formelle generalforsamlingen i Sunndal Energi Holding AS. Kvale viser til at det er generalforsamlingen som er øverste myndighet i et aksjeselskap. Generalforsamlingen er også et obligatorisk organ etter aksjeloven. Generalforsamlingens myndighet må utøves i henhold til aksjelovens regler om innkalling, representasjon, beslutningsmyndighet og protokollering med mere. I et kommunalt eid aksjeselskap utøver kommunen sin eiermyndighet gjennom generalforsamlingen. Kommunen kan gjennom delegasjonsvedtak avgjøre hvem som skal representere kommunen på generalforsamlingen. I prosessen med omdanning av Sunndal Energi, har det vært lagt til grunn at når selskapsomdanningen er gjennomført, skal alle saker som skal behandles av selskapets generalforsamling forelegges kommunestyret forut for de formelle generalforsamlingene. Det fattes da politiske vedtak med instruks til kommunens representant på generalforsamlingen om hva som skal være kommunens syn ved behandling i generalforsamlingen. For – ifølge Kvale er det kun én representant som skal stemme for kommunens aksjer i generalforsamlingen. Denne personen vil stemme for 100 % av stemmene. Når kommunestyret har truffet vedtak med simpelt flertall, vil kommunens representant fatte vedtak i tråd med dette på generalforsamlingen, og disse vedtakene vil være enstemmige. Slik vil det være flertallet i kommunestyret som angir hvordan kommunens representant skal stemme i generalforsamlingen.

Basert på den pågående prosessen som gjennomføres etter det enstemmige vedtaket i kommunestyret i sak 7/19, er det etter min oppfatning uryddig og sannsynligvis uriktig å innkalle til ekstraordinær generalforsamling i Sunndal Energi Holding AS for å vedtektsfeste at det er kommunestyret som skal være generalforsamling i selskapet. Som påpekt ovenfor, er det Sunndal kommune, i egenskap av å være eiere, som utgjør og møter i generalforsamlingen i selskapet. Men – det er delte meninger om et kommunestyre formelt kan være generalforsamling for et AS. Samtidig finnes det gode måter å organisere forvaltningen av eierskapet i Sunndal Energi Holding AS som uansett sikrer kommunestyret kontrollen med hva som vedtas i generalforsamlingen.

Jeg mener også at det blir uryddig å velge nytt styre for Sunndal Energi Holding AS allerede den 13.5. Dette vil ikke være i tråd med den planlagte fremdriften i selskapsomdanningen. Nå er det viktig at ledelsen og det sittende styre i Sunndal Energi KF og Sunndal Energi Holding AS sammen med ordføreren får gjennomført selskapsomdanningen i tråd med kommunestyrets vedtak.

Når dette er gjort, planlegger styret å kalle inn til generalforsamling i Sunndal Energi Holding AS, blant annet for å velge nytt styre og behandle selskapets vedtekter. I den forbindelse er det planlagt at kommunestyret før generalforsamlingen skal få framlagt en sak om gjennomføringen av selskapsomdanningen samt den videre forvaltningen av eierskapet i selskapet. Her vil både Kvale advokatfirma og Nordmøre revisjon delta og orientere siden begge har vært helt sentrale i prosessen. Da vil eier, Sunndal kommune ved kommunestyret, i forkant av generalforsamlingen få mulighet til å vedta hvordan selskapets vedtekter skal være, samt nominere nytt styre. Mitt forslag er at gruppelederne for de ulike partiene i kommunestyret utgjør valgkomité for styrevalgene, og at dette vedtas sammen med en instruks til valgkomitéen på første ordinære generalforsamling. Og – selv om det ikke formelt er oppnevnt valgkomité, vil jeg allerede nå oppfordre gruppelederne til å gå i gang med å nominere nye styremedlemmer før generalforsamlingen.

For – det har hele tiden vært meningen at det skal velges et nytt styre for Sunndal Energi når selskapsomdanningen er gjennomført. Dette har vært sagt tydelig flere ganger. Det er selvsagt opp til

kommunestyret å instruere med hensyn til hvordan styret skal settes sammen. Mitt råd og ønske er at styret settes sammen av medlemmer med relevant og variert kompetanse som kan bidra til god styring og gode strategier for selskapet. Mitt råd er videre at det nye styret settes sammen uten for mange kommunestyremedlemmer, slik at vi unngår at medlemmer av kommunestyret blir inhabile når saker som angår Sunndal Energi skal behandles.

I disse koronatider er det viktig å gjøre ting enkelt, ryddig og formelt riktig. Om det er noe kommunestyret lurer på når det gjelder selskapsomdanningen i Sunndal Energi, er det bare å spørre.

Votering

Det ble votert over interpellasjonen framsatt av Erling Rød.

Erling Røds innstilling falt. Det var 3 stemmer for forslaget og 24 stemmer mot.

Kommunestyrets vedtak

Interpellasjonen fra Erling Rød ble ikke vedtatt.