

186/78

✓L

JUSTITSMINISTERIET

Lovafdelingen

Slotsholmsgade 10

1216 København K.

Tlf. 01 92 33 40

Telefax 01 93 35 10

Telex 15 530 justm dk

København, den 12. AUG. 1987

J.nr. L.A. 1987-546-77.

Indenrigsministeriet,  
Christiansborg Slotsplads 1,  
1218 København K.

Vedrørende journal nr. 1.k. 1987/1074/0800-2.

I skrivelse af 7. juli 1987 har Indenrigsministeriet anmodet Justitsministeriet om en udtalelse til brug ved afgørelsen af en sag om, hvorvidt der foreligger inhabilitet i forbindelse med et amtsrådsmedlems behandling af en miljøsag vedrørende et fælleskommunalt forbrændingsanlæg, hvori den pågældende er bestyrelsesmedlem.

Det fremgår af sagen, at teknisk udvalg i Bornholms amtskommune den 17. december 1986 har besluttet at meddele forbrændingsanlægget Bofa I/S, at anlægget "burde lukke den 1. juni 1987".

Efter en forhandling den 28. januar 1987 med repræsentanter for Bofa og teknisk udvalg har Bofa på sit bestyrelsesmøde den 5. maj 1987 bestemt, at afbrændingen af dagrenovation på anlægget standses pr. 1. juni 1987, hvorefter dette affald tilføres homogeniseringsanlægget i Rønne.

Da der imidlertid opstod kapacitetsproblemer på anlægget i Rønne, har Bofa anmodet Bornholms amtskommune om tilslutning til i en overgangsperiode frem til 31. december 1987 at afbrænde sorteret erhvervsaffald, sygehusaffald og fortrolige akter på anlægget ved Klemensker. Man havde forinden fået tilladelse til at afbrænde kvas, papir- og papemballage. Et flertal i teknisk udvalg indstillede den 27. maj 1987, at der meddeles Bofa påbud om lukning af Klemenskeranlægget pr. 1. juni 1987. Teknisk udvalg og Bornholms amtsråd har fundet,

Im. 1. k. kt. 19 87 J. nr. 1074/0800-2

13/8-87

at et af amtsrådsmedlemmerne, der tillige er medlem af Bofas bestyrelse - indvalgt som repræsentant for Allinge-Gudhjem kommune, hvor den pågældende er borgmester - var inhabil.

Bofa I/S er et fælleskommunalt forbrændingsanlæg, der er godkendt efter bestemmelserne i den kommunale styrelseslovs § 60.

I den anledning skal Justitsministeriet udtale følgende:

1. Efter forvaltningslovens § 3 er den, der virker inden for den offentlige forvaltning, inhabil i forhold til en bestemt sag, hvis der foreligger omstændigheder, som er egnede til at vække tvivl om vedkommendes upartiskhed. Inhabiliteret foreligger dog ikke, hvis der som følge af interessens karakter eller styrke, sagens karakter eller den pågældendes funktioner i forbindelse med sagsbehandlingen ikke kan antages at være fare for, at afgørelsen i sagen vil kunne blive påvirket af uvedkommende hensyn, jf. § 3, stk. 2.

Det er almindeligt antaget, at der normalt ikke foreligger inhabilitet, hvis den interessekonflikt, der opstår ved varetagelsen af flere offentlige hverv, angår interesser, der på begge sider er rent offentligretlige, jf. Poul Andersen, Dansk Forvaltningsret, 4. udgave, side 449 og den afgørelse, der er omtalt i Folketingets Ombudsmands beretning 1960, side 102. Det gælder dog ikke, hvis sagen vedrører klage over eller udøvelse af kontrol- eller tilsynsvirksomhed over for en anden offentlig myndighed, og vedkommende tillige hos denne myndighed har medvirket ved den afgørelse eller ved gennemførelsen af de foranstaltninger, sagen angår, jf. forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4.

Bestemmelsen er sålydende:

"§ 3. Den, der virker inden for den offentlige forvaltning, er inhabil i forhold til en bestemt sag, hvis

...

4) Sagen vedrører klage over eller udøvelse af kontrol- eller tilsynsvirksomhed over for en anden offentlig myndighed, og vedkommende tidligere hos denne myndighed har medvirket ved den afgørelse eller ved gennemførelsen af de foranstaltninger, sagen angår, eller

..."

2. Efter miljølovens § 39, stk. 1, og § 44, jf. lovbekendtgørelse

nr. 85 af 8. marts 1985, som ændret ved lov nr. 329 af 4. juni 1986, træffes afgørelser om godkendelse af særlig forurenende virksomheder og om miljøpåbud til sådanne virksomheder af kommunalbestyrelsen eller amtsrådet. De nærmere regler herom er fastsat i Miljøministeriets bekendtgørelse nr. 783 af 21. november 1986. Efter bekendtgørelsens § 2, jf. bilag til bekendtgørelsen pkt. G 1, skal affaldsforbrændingsanlæg godkendes af amtsrådet. Amtsrådet har efter miljølovens § 48, stk. 3, endvidere til opgave at føre tilsyn og kontrol med affaldsforbrændingsanlæggene.

Det er et almindeligt princip i miljøretten, at en kommunalbestyrelse ikke træffer afgørelse i sager om godkendelse af en af den pågældende kommunalbestyrelse drevet særlig forurenende virksomhed, jf. den tidligere bestemmelse i miljølovens § 44, stk. 5, som affattet i lovbekendtgørelse nr. 85 af 8. marts 1985 og Folketingets Ombudsmands beretning 1980, side 746 ff, navnlig side 756 ff.

3. Bestemmelsen i forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, har til formål at sikre, at den, der virker i flere forskellige offentlige hverv ikke i en egenskab fører tilsyn med en offentlig virksomhed, som den pågældende har udøvet eller været med til at udøve i anden sammenhæng.

Det er ligeledes et almindeligt princip i miljøretten, at den myndighed, der driver et affaldsforbrændingsanlæg, ikke selv kan virke som godkendelsesmyndighed for anlægget (myndighedsinhabilitet).

På den baggrund er Justitsministeriet mest tilbøjelig til at mene, at det er uforeneligt med bestemmelsen i forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, jf. § 3, stk. 2, at et amtsrådsmedlem deltager i behandlingen af en sag om godkendelse og tilsyn m.v. med en fælleskommunal virksomhed, hvori den pågældende er bestyrelsesmedlem. En sådan situation vil efter Justitsministeriets opfattelse indebære en uheldig dobbeltrolle, hvor den pågældende i realiteten selv medvirker til at godkende den virksomhed, hvori vedkommende er bestyrelsesmedlem og til at føre kontrol med, at alt går rigtigt til i forbindelse med anlæggets drift.

P.M.V.

E.B.

B. Vesterdorf

2.3. Speciel habilitet

2.6. Diverse

Bestyrelsesmedlem i kommunalt fællesskab.

Det må anses for uforeneligt med forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, jf. § 3, stk. 2, at et amtsrådsmedlem, der er medlem af et forbrændingsanlægs bestyrelse, deltager i behandlingen af en sag i amtsrådet om godkendelse og tilsyn mv. med forbrændingsanlægget. Det er herved forudsat, at den pågældende i bestyrelsen har medvirket ved sagens "opståen", jf. ordene i § 3, stk. 1, nr. 4, sidste halvdel.

Skrivelse af 20. august 1987, j.nr. 1987/1074-0800-2.

er indført

d. 27/8-87 dtb.