

REFERAT |KRS| Formannskapet (2011-2015) d. 02-11-2011

Møtedato Onsdag d. 02. november 2011 kl. 09:00

Møtested Formannskapssalen

Indholdsfortegnelse

Godkjenning av møteprotokoll formannskapet 19.10.11.....	3
Cultiva (Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse) : Stiftelsestilsynets avgjørelse i sak om disper	5

Sak 96/11: Godkjenning av møteprotokoll formannskapet 19.10.11

Vedlegg

Møteprotokoll. FORMAN, 19102011 0900, Ordinært møte.



Dato: 27.10.11
Saksnr.: 201100066-68
Arkivkode E: 033
Saksbehandler: Anne Lise Holand Aabø

Saksgang
Formannskapet

Møtedato
02.11.2011

Godkjenning av møteprotokoll formannskapet 19.10.11

Forslag til vedtak:

Formannskapet godkjenner protokoll fra formannskapets møte 19.10.11.

Tor Sommerseth
rådmann

Anne Lise H. Aabø
Formannskapssekretær

Trykte vedlegg: Protokoll fra formannskapets møte 19.10.11

Sak 97/11: Cultiva (Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse) : Stiftelsestilsynets avgjørelse i sak om dispensasjon om utdeling til stifter ; klage til departementet

Vedlegg

Søknad om dispensasjon fra stiftelsesloven

epost lotteritilsynet

Avslag

Styrets behandling av avslag dispensasjonssøknad Cultiva



Dato: 31.10.11
Saksnr.: 201002937-5
Arkivkode E: U03 &58
Saksbehandler: Kristin Tofte Andresen

Saksgang
Formannskapet

Møtedato
02.11.2011

Cultiva (Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse) : Stiftelsestilsynets avgjørelse i sak om dispensasjon om utdeling til stifter – klage til departementet

Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse (Cultiva) ble opprettet i 2001 med en stiftelseskapital på kr 50.000. Etter salget av aksjer i Agder Energi ble stiftelsen i 2002 tilført kr 1.440.000.000. Dette beløpet ble tilført egenkapitalen i sin helhet. Cultiva startet opp sin ordinære virksomhet i 2003.

Denne saken omhandler stiftelsestilsynets vedtak datert 6.4.2011: ***Kristiansand Kommunes Energiverkstiftelses søknad om dispensasjon fra utdelingsforbudet i § 19 andre ledd første punktum blir avslått.***

Vedtaket er et ledd i en prosess som startet i 2009 da styret i Cultiva besluttet å søke stiftelsestilsynet om en nedsettelse av grunnkapitalen tilsvarende bidraget til Kilden IKS. Etter en lengre dialog mellom stiftelsestilsynet og Cultiva fattet stiftelsestilsynet vedtak om at utdelinger til oppretter er i strid med stiftelsesloven.

Cultiva har etter denne avgjørelsen søkt dispensasjon slik loven åpner for. Søknaden er datert 10.5.2010, og det er denne søknaden stiftelsestilsynet har avslått. Vedtaket er et enkeltvedtak som kan påklages Justisdepartementet med en klagefrist på 3 uker. Det er på det rene at Cultiva har valgt å ta stiftelsestilsynets vedtak til orientering, uten å benyttes seg av klageadgangen. Dette skjedde i styremøte 16. juni 2011. På dette tidspunktet var styret i Cultiva kjent med at Kristiansand kommune som stifter ønsket at vedtaket skulle påklages.

Rådmannen mener det er svært viktig at stiftelsestilsynets vedtak er gjenstand for behandling i departementet, og anbefaler at Kristiansand kommune på selvstendig grunnlag påklager Stiftelsestilsynets avgjørelse. Det legges til grunn at kommunen som stifter har

rettslig klageinteresse jf fvl §28, 1. ledd Når det gjelder klagefristen på 3 uker vises til § forvaltningsloven § 31.

Forslag til vedtak:

Formannskapet i Kristiansand kommune påklager Stiftelsestilsynets vedtak datert 6.4.2011 og ber om Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse (Cultiva) innvilges dispensasjon fra det generelle forbudet i stiftelseslovens § 19, andre ledd første punktum om utdeling til stifter.

Tor Sommerseth
rådmann

Kristin T. Andresen
organisasjonsdirektør

Trykte vedlegg: Søknad om dispensasjon fra stiftelsesloven
Avslag fra Lotteritilsynet

Bakgrunn for saken :

Kristiansand kommunes Energiverkstiftelse (Cultiva) ble opprettet i 2001 med en stiftelseskapital på kr 50.000. Etter salget av aksjer i Agder Energi ble stiftelsen i 2002 tilført kr 1.440.000.000. Dette beløpet ble tilført egenkapitalen i sin helhet. Cultiva startet opp sin ordinære virksomhet i 2003.

Stiftelsen har følgende formål (vedtektenes § 3):

Stiftelsens formål er å sikre arbeidsplasser og gode levekår i Kristiansand ved å gi støtte til prosjekter ved etablering av kunst-, kultur- og kunnskapsinstitusjoner eller organisasjoner som bidrar til nyskaping, utvikling og kompetansebygging ved kreative miljøer i Kristiansand.

Kunnskapsinstitusjoner som utvikler kreativitet og nyskaping kan tildeles midler fra stiftelsen.

Institusjoner eller organisasjoner som mottar støtte må drive virksomhet på kvalitativt høyt nivå til nytte for lokalsamfunnet.

Kristiansand kommunes hovedidé med å tilføre midler fra salget av eierandelene i Agder Energi AS til Cultiva, var at midlene skal tjene innbyggerne i Kristiansand på lang sikt. Stiftelsens formål faller dermed sammen med hva som også er Kristiansand kommunes oppgave, dvs. å ivareta innbyggernes interesse. I dette ligger en klar forutsetning om at Cultiva måtte kunne bidra med midler til prosjekter der også kommunen er involvert.

Cultiva ble opprettet under den tidligere stiftelsesloven (av 1980). Under denne loven ville utdeling til tiltak der kommunen er involvert vært lovlig. Det endelige vedtaket om å etablere Cultiva ble fattet av Kristiansand bystyre i 6 desember 2000. På dette tidspunkt forelå det ikke ferdig utkast til ny lovgivning.

I den nye stiftelsesloven (i kraft fra 2005) er det innført et forbud mot utdelinger til stifter. Det er hevet over enhver tvil at bystyret i Kristiansand ikke var kjent med at et utdelingsforbud kunne bli en aktuell problemstilling. Det er grunnlag til å sette spørsmålstegn ved om bystyret ville valgt å overføre 1,4 milliarder kroner av felleskapets midler til en stiftelse som for fremtiden var avskåret fra å utdele midler til tiltak som er i tråd med formålsparagrafen, men der kommunen på en eller annen måte har en tilknytning.

Forbudet i § 19 andre ledd kan dermed sies å være en bristende forutsetning for opprettelsen av stiftelsen. Dette betyr at gjennomføringen av formålet og oppretterens intensjon med stiftelsen tilsier at det gis dispensasjon etter § 19.

For øvrig vises det til søknaden fra Cultiva og de grunner som er anført for at dispensasjon innvilges. Etter rådmannens oppfatning burde de argumenter som fremføres være mer enn tilstrekkelige til at dispensasjon innvilges, og Stiftelsestilsynets avgjørelse er svært overraskende. Det er uklart hva som ligger til grunn for Stiftelsestilsynets vurdering bortsett fra at *"gode grunner taler for å utvise stor forsiktighet med en slik dispensasjon. Det vises til at lovgiver har forutsatt at dispensasjonsadgangen skal være en snever unntaksregel". Hvis det åpnes for generell dispensasjon for fremtidige utdelinger, frykter tilsynet at dette kan bidra til en utvanning av hovedregelen.*

Stiftelsestilsynet kan etter bestemmelsen begrense en dispensasjon til enkeltstående, konkrete utdelinger, men loven er ikke til hinder for at det gis en generell dispensasjon. Det er det siste det søkes om her. Alternativt må Cultiva søke dispensasjon ved hver søknad der Kristiansand kommune er involvert i tiltak eller prosjekter det søkes støtte til, og det anses å være en tungvint og lite praktisk løsning.

Et dispensasjonsvedtak etter lovens § 19 andre ledd andre punktum krever at det foreligger "særlige grunner". I dette ligger at det ikke skal være kurant å få dispensasjon. Det må foreligge et særlig forhold ved den stiftelsen dispensasjonssøknaden gjelder som taler for at stiftelsen bør unntas fra forbudet mot å foreta utdelinger til oppretteren og andre som må likestilles ved oppretteren. I denne sammenheng er det av betydning at et dispensasjonsvedtak ikke skaper presedens som uthuler utdelingsforbudet i § 19 andre ledd.

Etter rådmannens syn er det flere forhold som tilsier at det foreligger særlige grunner som gir Stiftelsestilsynet hjemmel til å gi dispensasjon og viser til stiftelsens søknad. Cultiva er i norsk sammenheng "unik" og det er neppe noen risiko for at en dispensasjon vil skape presedens.

I den forbindelse er det også verdt å bemerke at Stiftelsestilsynet frem til 2009 har kjent til at Cultiva har tildelt midler til tiltak der Kristiansand kommune har en rolle uten at man har hatt noe å bemerke.

Forholdet til forvaltningsloven:

Det er på det rene at Cultiva har valgt å ta stiftelsestilsynets vedtak til orientering, uten å benytte seg av klageadgangen. Dette skjedde i styremøte 16. juni 2011. På dette tidspunktet var styret i Cultiva kjent med at Kristiansand kommune som stifter ønsket at vedtaket skulle påklages.

Rådmannen mener det er svært viktig at stiftelsestilsynets vedtak er gjenstand for behandling i departementet, og anbefaler at Kristiansand kommune på selvstendig grunnlag påklager Stiftelsestilsynets avgjørelse. Det er en prinsipiell avgjørelse som her treffes. Det er få – om noen – kommuner som har gjort et tilsvarende grep som det Kristiansand bystyre i sin tid gjorde, og det er grunn til bekymring dersom stiftelsestilsynets vedtak blir stående. Etter rådmannens skjønn taler gode grunner for at denne saken får en sluttbehandling i Justisdepartementet.

Det legges til grunn at kommunen som stifter har rettslig klageinteresse jf fvl §28, 1. ledd. Når det gjelder klagefristen på 3 uker vises til § forvaltningsloven § 31.