

JUSTITSMINISTERIET

Lovafdelingen
 Slotsholmsgade 10,
 1216 København K.
 01 12 09 06

København, den 27. MRS 1987

Brev nr. 0799 0801
 Journal nr. L.A. 1987-546-29. ✓

Kopi til:

1. Industriministeriet, 4. kt. og
2. Indenrigsministeriet, 1. kt.
 til orientering.

Dragsholm kommune,
 Sekretariatet,
 Rådhuset,
 4540 Fårevejle.

Vedrørende j.nr. 00.07.01G01.

I skrivelse af 4. februar 1987 har Dragsholm kommune anmodet Justitsministeriet om en udtalelse om, hvorvidt kommunalbestyrelsesmedlemmer i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, er afskåret fra at deltage i kommunalbestyrelsens behandling af en klage over en afgørelse om alkoholbevilling truffet af bevillingsnævnet, når de har deltaget i sagens behandling i bevillingsnævnet.

I den anledning skal Justitsministeriet udtale følgende:

1. § 11 i lovbekendtgørelse nr. 141 af 30. marts 1978 om restaurations- og hotelvirksomhed m.v. indeholder følgende bestemmelse:

"§ 11. Stærke drikke må kun serveres i virksomheder med alkoholbevilling, jfr. dog kap. 4 om marketenderier, pensionater m.v. Bevillingen, der kun gælder et bestemt forretningssted, gives af kommunalbestyrelsen efter forhandling med politiet, jfr. dog § 13 om landsbevillingsnævnet. Bevillingen gælder for et tidsrum af 8 år, men kan efter omstændighederne begrænses og betinges af kommunalbestyrelsen.

Stk. 2. Afslår kommunalbestyrelsen at give eller forny en bevilling, kan afgørelsen indbringes for det i § 13 nævnte landsbevillingsnævn inden 4 uger efter, at afslaget er gi-

vet den pågældende. Med afslaget skal følge oplysning om adgangen til at indbringe afgørelsen for nævnet og om fristen herfor.

Stk. 3. Afgørelser, der efter denne lov skal træffes af kommunalbestyrelsen, vil kunne træffes af et af kommunalbestyrelsen i dette øjemed nedsat bevillingsnævn. Bevillingsnævnets afslag kan indbringes for kommunalbestyrelsen, i København den samlede magistrat, inden 4 uger efter, at afslaget er givet. Med afslaget skal følge oplysning om adgangen til at indbringe afgørelsen for kommunalbestyrelsen, i København magistraten, og om fristen herfor.

Stk. 4. Bevillingsnævnet består af politimesteren og indtil 6 andre medlemmer. Også personer, der ikke er medlemmer af kommunalbestyrelsen, kan have sæde i nævnet. I København består nævnet af borgmesteren for den magistratsafdeling, under hvilken næringssager hører, som formand, 5 medlemmer valgt af borgerrepræsentationen ved forholdstalsvalg og en repræsentant for politiet valgt af politidirektøren."

Det fremgår forudsætningsvis af lovens § 11, stk. 4, at et eller flere kommunalbestyrelsesmedlemmer normalt vil have sæde i det af kommunalbestyrelsen nedsatte bevillingsnævn. For så vidt angår København, fremgår det udtrykkeligt af bestemmelsens ordlyd, at vedkommende borgmester skal være formand for bevillingsnævnet.

Personer, der af bevillingsnævnet er meddelt afslag på ansøgning om alkoholbevilling, har efter bestemmelsen i § 11, stk. 2, klageadgang til kommunalbestyrelsen. Kommunalbestyrelsens sagsbehandling er således en egentlig klagebehandling af bevillingsnævnets afgørelse.

Efter restaurationsloven som ændret ved lov nr. 260 af 22. maj 1986 kan en afgørelse i en sag, der er rejst ved ansøgning inden 1. juli 1986, og hvori der er truffet afgørelse af kommunalbestyrelsen med alle tilstedeværende medlemmers stemmer, kun ændres af landsbevillingsnævnet ved en afgørelse, hvorom samtlige medlemmer er enige. Kommunalbestyrelsens afgørelser i sager, der er rejst ved ansøgning efter 1. juli 1986, kan ikke påklages til Landsbevillingsnævnet.

Det er oplyst af Industriministeriet, at kommunalbestyrelsesmedlemmer, der samtidig er medlem af bevillingsnævnet, efter hidtidig praksis har deltaget i kommunalbestyrelsens behandling af klager over afgørelser truffet af bevillingsnævnet i møder, hvori vedkommende kommunalbestyrelsesmedlemmer har deltaget. Der har ikke i den anledning overfor Landsbevillingsnævnet eller Industriministeriet været

rejst spørgsmål om inhabilitet.

2. Efter forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, er den, der virker inden for den offentlige forvaltning inhabil i forhold til en bestemt sag, hvis sagen vedrører klage over 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.

Ifølge § 3, stk. 2, foreligger inhabilitet 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.

Om lovens § 3, stk. 2, anføres det i forarbejderne (F.T. 1985/86, tillæg A, sp. 124 f) bl.a.:

"Bestemmelsen i stk. 2 vil navnlig have praktisk betydning i forhold til de typer af interessekollision, som er nævnt i lovforslagets § 3, stk. 1, nr. 3 og 4. I forhold til disse bestemmelser må det bero på en fortolkning af det underliggende lovgrundlag, om den pågældendes særlige interesse i den aktuelle sags udfald i den foreliggende sammenhæng kan karakteriseres som uvedkommende. Det samme gælder, hvis det i lovgivningen i øvrigt er forudsat, at en bestemt person skal medvirke ved behandlingen af en sag i såvel 1. instansen som under en senere behandling i en ankeinstans. Som et eksempel kan nævnes ekspropriationslovgivningen, hvor det er forudsat, at den ledende landinspektør deltager i behandlingen af en sag såvel ved ekspropriationskommission som under den efterfølgende klagesag ved taksationskommissionerne."

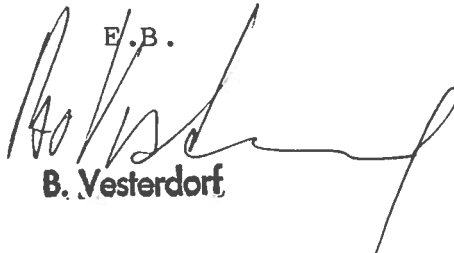
3. Som anført ovenfor under 1 er det i restaurationsloven forudsat som normalt, at medlemmer af kommunalbestyrelsen vil have sæde i et nedsat bevillingsnævn. Lovgivningsmagten synes således også at have forudsat, at et kommunalbestyrelsesmedlem, der samtidig er indvalgt i bevillingsnævnet, vil kunne deltage i samme sags behandling både i bevillingsnævnet og kommunalbestyrelsen.

På den baggrund er Justitsministeriet mest tilbøjelig til at antage, at der ikke foreligger inhabilitet i medfør af forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 4, jfr. stk. 2, i tilfælde, hvor et kommunalbestyrelsesmedlem deltager i kommunalbestyrelsens behandling af en

klage over et bevillingsnævns afslag på ansøgning om alkoholbevilling, selv om vedkommende har deltaget i bevillingsnævnets behandling af sagen.

P.M.V.

E.B.

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'B. Vesterdorf', written over the typed name.

B. Vesterdorf