



## Opgavefordeling og delegation v. Anders Valentiner-Branth

Seminar til festligholdelse af den nye forvaltningsretsbog, 16. maj 2018

# Ekstern delegation

I almindelighed gælder følgende betingelser, når det skal vurderes, om der kan ske delegation:

- 1) En beslutning om ulovbestemt delegation skal naturligvis bero på saglige overvejelser – f.eks. relevante praktiske og arbejdsmæssige grunde.
- 2) Den, der delegeres til, må have den nødvendige fagkundskab til at udføre opgaven, og opgaven må kunne udføres, uden at der opstår interessekonflikter i forhold til myndigheden.

# Delegation til private

Hvis der er tale om delegation til private, gælder der herudover en række yderligere betingelser. Blandt disse betingelser kan nævnes følgende:

- 1) De sagsskridt mv., som den private aktør foretager, må leve op til de saglige og retssikkerhedsmæssige krav, der stilles til den offentlige forvaltning.
- 2) Ved delegation til private skal den opgaveafgivende myndighed, inden opgaven afgives, ved aftale sikre sig, at den, der delegeres til, er indstillet på at acceptere disse betingelser, ligesom den opgaveafgivende myndighed så vidt muligt skal have sikret sig effektive reaktionsmuligheder, hvis det viser sig, at den, der delegeres til, alligevel ikke lever op til disse krav.
- 3) Hvis delegationen sker inden for et område, hvor der træffes afgørelse i forvaltningslovens forstand, vil der yderligere blive stillet krav om, at den delegerende myndighed – både formelt og reelt – må stå inde for den afgørelse, der bliver truffet, og for sagsbehandlingen i den forbindelse.

## Gode eksempler

Et nyt område, hvor der i praksis altid anvendes eksterne it-specialister mv., og derfor i et vist omfang sker ekstern delegation, er forvaltningens anvendelse af automatiseret sagsbehandling.

Faldgruber i fht. brug af automatiseret sagsbehandling - det kræver stor indsigt i den tekniske løsning at føre det fornødne tilsyn mv.

Erfaringer fra praksis viser, at såkaldte semiautomatiske løsninger i hvert fald ud fra en retlig betragtning er nemmere at implementere på en måde, så der tages højde for retlige krav.

En semiautomatisk løsning indebærer, at en større eller mindre del af sagsbehandlingen automatiseres gennem sådanne digitale løsninger. Sådanne løsninger kendes f.eks. på det kommunale parkeringsområde, hvor der anvendes digitale scannere med nummerpladegenkendelse til en indledende kontrol af, om der er betalt for parkering.

Ombudsmanden opstillede fire centrale krav, der skal være opfyldt, for at der kan ske delegation til en privat rådgiver:

1) den private aktør skal have den nødvendige fagkundskab til at udføre opgaven, og opgaven må kunne udføres, uden at der opstår interessekonflikter i forhold til myndigheden,

2) de sagsskridt mv., som den private aktør foretager, må leve op til de saglige og retssikkerhedsmæssige krav, der stilles til den offentlige forvaltning,

3) ordningen må være tilrettelagt på en sådan måde, at der er sikkerhed for, at den ikke i øvrigt medfører tab af rettigheder for den private part i sagen. Der må således være udstukket retningslinjer, som sikrer, at der ikke i realiteten delegeres afgørelseskompetence, samt retningslinjer for, hvilke skridt der i øvrigt skal foretages af myndigheden, og hvilke den private skal udføre, og

4) den delegerende myndighed må – både formelt og reelt – stå inde for den afgørelse, der bliver truffet, og for sagsbehandlingen i den forbindelse. Det indebærer bl.a., at det oplysningsgrundlag, som den private aktør har tilvejebragt, må forelægges for myndigheden til kvalitetssikring, og at der hos myndigheden må ske en selvstændig vurdering af oplysningsgrundlaget, inden der træffes afgørelse.

# Krav til den aftale, der skal indgås

Man har traditionelt fremstillet det på den måde, at hvis der ikke var et forbud mod at delegere, så havde myndigheden en fri adgang hertil.

Der har i overensstemmelse med dette udgangspunkt om den frie adgang i vidt omfang været delegeret opgaver eksternt, uden at der nødvendigvis aftaleretligt eller i øvrigt var taget stilling til, hvordan den delegerede kompetence skulle udøves af den private.

Der er imidlertid behov for, at der sker en aftaleretlig regulering heraf.

# Krav til den aftale, der skal indgås

Der må derfor stilles en række formelle krav til aftalegrundlaget mellem myndigheden og den, der delegeres til.

De krav, der stilles til sådanne aftaler, må afhænge af, hvilken opgave der ønskes delegeret og til hvem. Hertil kommer, at der er aftalefrihed, og at der på dette område ikke er udstedt nogen vejledninger eller lignende om, hvordan sådanne aftaler bedst muligt kan udfærdiges. Hertil kommer, at de meget detaljerede krav til databehandleraftaler i databeskyttelsesforordningen formentlig vil have en betydelig effekt både i forhold til, at der bliver indgået de fornødne aftaler og til indholdet af disse.



# Retsvirkningerne ved at træde ved siden af

- Der er i givet fald tale om en retlig mangel.
- Men er den væsentlig?



NIELSEN NØRAGER

Anders Valentiner-Branth, AVB@NNLAW.DK; mobil 53884148  
Nielsen Nørager LLP, Frederiksberggade 16, 1459 Copenhagen, Denmark

NIELSEN NØRAGER