

16. september 2019

18/00383

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE

i sag om nettoafregning af solcelleanlægget med GSRN-nr. [xxx] beliggende på adressen [xxx]

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra [xxx] (herefter klager) over Energinets¹ afgørelse af 13. oktober 2017 om afslag på nettoafregning til solcelleanlægget med GSRN-nr. [xxx] beliggende på adressen [xxx]

Energiklagenævnet stadfæster Energinets afgørelse af 13. oktober 2017.

1. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet modtog den 8. november 2017 en klage over Energinets afgørelse af 13. oktober 2017. Ved afgørelsen meddelte Energinet afslag på, at der kunne opnås tilsagn om nettoafregning for elektricitet produceret på det i sagen omhandlede solcelleanlæg.

2. Sagens oplysninger

Den 29. maj 2017 modtog Energinet en ansøgning om timebaseret nettoafregning efter gruppe 2 for et solcelleanlæg med GSRN-nr. [xxx] beliggende på adressen [xxx].

Det fremgår af sagens oplysninger, at klager ved hovedentreprisekontrakt af 23. november 2015 i forbindelse med opførelse af ejendommen beliggende [xxx] indgik aftale om køb af solcelleanlægget. Det fremgår endvidere, at solcelleanlægget blev nettilsluttet den 23. maj 2017.

3. Energinets afgørelse

Den 13. oktober 2017 afslog Energinet klagers ansøgning om nettoafregning, idet Energinet fandt, at klager ikke havde ansøgt om tilsagn om mulighed for nettoafregning forud for projektets påbegyndelse, jf. § 4 i bekendtgørelse nr. 999 af 29. juni 2016 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet (herefter nettoafregningsbekendtgørelsen). Energinet fandt endvidere, at kravet i nettoafregningsbekendtgørelsens § 23, om at projektet er påbegyndt eller, at der er ansøgt om tilsagn om pristillæg efter den 20. november 2012 og inden den 23. september 2015, ikke er opfyldt, hvorfor der ikke er hjemmel i loven til at godkende nettoafregning til det i sagen omhandlede solcelleanlæg.

4. Klagers bemærkninger

Klager ønsker, at Energinets afslag på nettoafregning omgøres, således at klager opnår nettoafregning til det i sagen omhandlede solcelleanlæg, eller at anmodningen om nettoafregning genbehandles, uden at klager pålægges at nedtage solcelleanlægget.

Klager har til støtte herfor navnlig anført følgende:

ENERGIKLAGENÆVNET

NÆVNESENES HUS

Toldboden 2

8800 Viborg

Tlf. 72 40 56 00

CVR-nr. 37 79 55 26

EAN nr. 5798000026070

ekn@naevneneshus.dk

www.naevneneshus.dk

¹ Energinets opgaver er pr. 1. januar 2018 overgået til Energistyrelsen.

- At det var aftalt med Radius Byg A/S, at de på klagers vegne indhentede diverse tilladelser fra myndigheder som var nødvendige for de forskellige installationer, og at klager ikke var inddraget i ansøgningsprocedurer for køb og senere opsættelse af solcelleanlægget.
- At klager i hele byggeforløbet har været i god tro og i forvisning om, at hovedentreprenøren – Radius Byg A/S – i overensstemmelse med det skriftlige aftalegrundlag, ville sørge for alle anmeldelser samt søge om tilladelser til tilkobling af vand, kloak, el, jordvarme og solcelleanlæg.
- At klager forudsatte at alle fagfolk, der var involveret i byggeriet af klagers hus med solcelleanlæg ville sørge for, at reglerne blev overholdt, herunder solcelleanlægsleverandøren der solgte og senere opsatte anlægget for Radius Byg, elmontøren der koblede det til elnettet, og selskabet der satte måleren op.
- At hver aktør involveret i byggeforløbet efter klagers opfattelse havde ansvar for at sikre, at tilladelser/tilsagn var på plads for, at de gældende regler blev overholdt i hvert led i processen, herunder gennem rådgivning og vejledning af bygherre. Dette var ikke tilfældet, og i hvert led blev reglerne overset af dem, klager formodede på klagers vegne sørgede for, at alt blev udført på korrekt vis.
- At retsgrundlaget har været under forandring i tre på hinanden følgende bekendtgørelser over den periode, klagers projekt blev iværksat og udført.
- At Energinet i afslaget på nettoafregning har henvist til et retsgrundlag, nettoafregningsbekendtgørelsen nr. 999, som først har været gældende fra den 29. juni 2016 og dermed har lagt dette til grund for, hvorledes klager skulle have handlet forud for projektets påbegyndelse syv måneder tidligere, den 23. november 2015.
- At det gældende retsgrundlag på tidspunktet umiddelbart forud for påbegyndelse af klagers projekt (indtil den 22. september 2015), da kontrakten blev formuleret en måned inden underskrift, var *Bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet nr. 1032 af 26. august 2013*, hvori § 4 er helt uden reference til nogen betingelse om ”tilsagn” eller ”tilsagn forud for projektets påbegyndelse”.
- At den tilsvarende § 4 i *Bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet nr. 1112 af 22. september*

2015, som trådte i kraft efter kontrakten var færdig og ventede på underskrift (projektets påbegyndelse), ikke indeholdt en betingelse om ”tilsagn forud for projektets begyndelse”, som Energinet har lagt til grund for afslaget på nettoafregning.

- At det først er i § 4 i *Bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet nr. 999 af 29. juni 2016*, at formuleringen er klar med hensyn til betingelsen om forhåndstilsagn.
- At det er forståeligt, at både bygherre og hovedentreprenør under indgåelsen af kontrakten ikke var opmærksomme på kravet om forhåndstilladelse og betinget købsaftale m.m., som jo først trådte i kraft senere.
- At Energinet i afslaget på nettoafregning har henvist til specifikke formuleringer om betingelser i en bekendtgørelse, som ikke var trådt i kraft på det tidspunkt, hvor klager ifølge Energinet skulle have overholdt den.
- At klagers anmodning om nettoafregning skal behandles efter det retsgrundlag, som var gældende på det tidspunkt, der er afgørende – altså tidspunktet forud for projektets påbegyndelse den 23. november 2015.
- At klagers hovedentreprenør tilsyneladende tog udgangspunkt i det retsgrundlag, som var gældende umiddelbart forud for projektets begyndelse den 23. november 2015, men at det har været vanskeligt for alle involverede parter at have ajourført kendskab til de gældende komplekse regler for solcelleanlæg på ethvert tidspunkt – ikke mindst da reglerne blev ændret lige omkring det tidspunkt, da klagers projekt begyndte.
- At ændringerne i reglerne på netop det tidspunkt, klager påbegyndte projektet, skal ses som en formildende omstændighed i forhold til klagers mulighed for at opnå nettoafregning og/eller eventuelt påbud om nedtagning af solcelleanlægget.

5. Energinets bemærkninger

Energinet finder, at den påklagede afgørelse af 13. oktober 2017 skal stadfæstes, idet Energinet har henvist til det i afgørelsen anførte.

6. Retsgrundlaget

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Det følger af nettoafregningsbekendtgørelsens § 4, stk. 1, at en egenproducent af elektricitet fra et elproduktionsanlæg betinget af Energinets² tilsagn forud for projektets påbegyndelse kan få mulighed for nettoafregning, som opgøres på timebasis.

Efter VE-lovens³ § 5, stk. 1, nr. 6, forstås ved påbegyndelse af projektet enten påbegyndelse af arbejdet på investeringsprojektet eller det første bindende tilsagn om køb af udstyr eller indgåelse af andre forpligtelser, som gør investeringen irreversibel, alt efter hvad der indtræder først.

Det fremgår af sagens oplysninger, at klager ved hovedentreprisekontrakt af 23. november 2015 indgik aftale om køb af det i sagen omhandlede solcelleanlæg i forbindelse med opførelsen af ejendommen beliggende på adressen [xxx], samt at klager anmodede om nettoafregning den 29. maj 2017.

Energiklagenævnet finder, at betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 4, stk. 1, jf. VE-lovens § 5, stk. 1, nr. 6, ikke er opfyldt, idet klager ikke har ansøgt om tilsagn om mulighed for nettoafregning forud for projektets påbegyndelse ved indgåelsen af hovedentreprisekontrakten den 23. november 2015.

Ifølge nettoafregningsbekendtgørelsens § 23 kan der fortsat ydes nettoafregning uden et forudgående tilsagn fra Energinet, såfremt egenproducenten af elektricitet fra elproduktionsanlæg har påbegyndt sit projekt eller ansøgt om tilsagn om pristillæg efter den 20. november 2012 og inden den 23. september 2015, og at ansøgning herom er modtaget af Energinet senest den 31. oktober 2017.

Energiklagenævnet finder ikke, at klager opfylder betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 23, eftersom projektet ikke er påbegyndt inden for den i § 23 angivne periode, da klager først har påbegyndt projektet ved indgåelsen af hovedentreprisekontrakten af 23. november 2015. Energiklagenævnet bemærker i forbindelse hermed, at klager heller ikke inden for den angivne periode har ansøgt om tilsagn om pristillæg.

Energiklagenævnet bemærker, at nævnet træffer afgørelse på baggrund af de regler, som var gældende, da førsteinstansen traf afgørelse i sagen.

Energiklagenævnet bemærker videre, at et eventuelt erstatningsansvar for sælgeren af solcelleanlægget, rådgivere eller andre aktører over for klager på baggrund af parternes aftale er et civilretligt spørgsmål, der ikke er omfattet af Energinets eller Energiklagenævnets kompetence. Et sådan civilretligt søgsmål om erstatning må om nødvendigt indbringes for de almindelige

² Jf. bekendtgørelse nr. 1749 af 26. december 2017 om ændring af bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet varetages denne opgave i dag af Energistyrelsen.

³ Lovbekendtgørelse nr. 1288 af 27. oktober 2016 om lov om fremme af vedvarende energi som var gældende på det tidspunkt, hvor Energinet traf afgørelse. Lovbekendtgørelsen er i dag erstattet af lovbekendtgørelse nr. 356 af 4. april 2019 om lov om fremme af vedvarende energi.

domstole til afgørelse.

Det øvrige af klager anførte kan ikke føre til et andet resultat.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energinets afgørelse af 13. oktober 2017.

Energiklagenævnets afgørelse er truffet i henhold til § 17, stk. 1 i bekendtgørelse nr. 999 af 29. juni 2016 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet med senere ændringer, jf. bekendtgørelse nr. 1749 af 26. december 2017, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 1.⁴

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand, jf. Energiklagenævnets formandsbemyndigelse af 26. april 2019 efter lov om elforsyning, punkt 1, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 6.⁵

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Søgsmål til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter elforsyningsloven eller de regler, der udstedes efter loven, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 7.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på hjemmesiden www.naevneneshus.dk under menupunktet Nævnene > Energiklagenævnet > Tidligere afgørelser.

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævnensformand

Rasmus Bjerre Bach
Fuldmægtig, cand.jur.

Afgørelsen er sendt til:

[xxx]
Energistyrelsen

⁴ Lovbekendtgørelse nr. 840 af 15. august 2019 om lov om elforsyning.

⁵ Lovbekendtgørelse nr. 52 af 17. januar 2019 om elforsyning med senere ændringer.

Bilag

Uddrag af bekendtgørelse nr. 999 af 29. juni 2016 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet:

”[...]

§ 4, stk. 1. Egenproducenter af elektricitet fra elproduktionsanlæg, som har en nominel eleffekt som nævnt i stk. 2, kan betinget af Energinet.dk's tilsagn forud for projektets påbegyndelse få mulighed for nettoafregning, som opgøres på timebasis, hvorved egenproducenten fritages for at betale beløb til dækning af de offentlige forpligtelser som helhed i forhold til egetforbruget af elektricitet.

Stk. 2. Nettoafregning efter stk. 1 gælder for anlæg med en nominel eleffekt, som højest udgør

- 1) 50 kW for solcelleanlæg,
- 2) 25 kW for vindmøller og
- 3) 11 kW for kraftvarmeanlæg og elproduktions anlæg, som ikke er nævnt i nr. 1 eller nr. 2.

Stk. 3. Nettoafregning efter stk. 1 er betinget af, at pågældende elproduktionsanlæg opfylder betingelserne for nettoafregning i § 3, stk. 3 og af, at det pågældende anlæg skal være tilsluttet i egen forbrugsinstallation.

§ 23. Egenproducenter af elektricitet fra elproduktionsanlæg, som har påbegyndt deres projekt eller ansøgt om tilsagn om pristillæg efter den 20. november 2012 og inden den 23. september 2015, kan ved ansøgning til Energinet.dk fortsat få nettoafregning uden et forudgående tilsagn på betingelse af, at Energinet.dk har truffet afgørelse herom senest i 2017, og at ansøgning herom er modtaget af Energinet.dk senest den 31. oktober 2017.

[...]”

Uddrag af lovbekendtgørelse nr. 1288 af 27. oktober 2016 om lov om fremme af vedvarende energi:

”[...]

§ 5, stk. 1. I denne lov forstås ved følgende:

[...]

- 6) Projektets påbegyndelse: Enten påbegyndelse af arbejdet på investeringsprojektet eller det første bindende tilsagn om køb af udstyr eller indgåelse af andre forpligtelser, som gør investeringen irreversibel, alt efter hvad der indtræder først.

[...]

[...]”