

27. marts 2020

18/03751

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE i sag om pålæg af tilslutningspligt til Fjernvarme Horsens A.m.b.a.

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra [XXX] (herefter klager) over Horsens Kommunes afgørelse om pålæg af tilslutningspligt til Fjernvarme Horsens A.m.b.a. (herefter værket) for ejendommen beliggende [XXX].

Energiklagenævnet ophæver Horsens Kommunes afgørelse af 24. maj 2018 og hjemviser afgørelsen til fornyet behandling.

ENERGIKLAGENÆVNET

NÆVNEHUS

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. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet modtog den 22. juni 2018 klagen over Horsens Kommunes afgørelse af 24. maj 2018. Det fremgik af klagers oplysninger, at kommunens afgørelse var modtaget digitalt af klager den 25. maj 2018. Energiklagenævnet vurderede på denne baggrund, at klagen var modtaget rettidigt.

Den 2. juli 2018 anmodede Horsens Kommune om genoptagelsen af sagen grundet nye oplysninger fra klager, idet kommunen ikke var bekendt med oplysningerne. På denne baggrund anmodede Energiklagenævnet klager om at tage stilling til, hvorvidt klager ønskede at tilbagekalde klagen med henblik på, at Horsens Kommune kunne genoptage sagen, eller om klager fastholdt klagen. Eftersom klager ikke besvarede nævnets anmodning, fortsatte Energiklagenævnet sagsbehandlingen af klagen.

Sagen drejer sig om, hvorvidt Horsens Kommunes afgørelse er i overensstemmelse med reglerne i tilslutningsbekendtgørelsen.¹

2. Sagens oplysninger

Byrådet i Horsens godkendte den 23. april 2018 et projektforslag for tilslutningspligt for fjernvarmen i Egebjerg og Sydbyen, herunder for klagers ejendom.

Horsens Kommune traf den 24. maj 2018 afgørelse om tilslutningspligt for klagers ejendom, jf. §§ 2, 12 og 16 i tilslutningsbekendtgørelsen. I den forbindelse vurderede Horsens Kommune, at der ikke var grundlag for en fritagelse eller dispensation i medfør af §§ 15 og 17 i tilslutningsbekendtgørelsen.

¹ Bekendtgørelse nr. 904 af 24. juni 2016 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg.

Horsens Kommune lagde ved den påklagede afgørelse vægt på, at klagers ejendom er opvarmet med flydende brændsel (olie, petroleum, flaskegas), og at der ikke foreligger særlige forhold, der kan begrunde en dispensation fra tilslutningspligt. Horsens Kommune lagde endvidere vægt på, at tilslutningspligten først indtræder 9 år efter pålægget om tilslutningspligt, og at tilslutningspligten indtræder inden udløbet af den 9-årige periode, såfremt varmeinstallationen udskiftes.

3. Klagers bemærkninger

Klager ønsker at opnå fritagelse fra tilslutningspligten, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, subsidiært dispensation fra samme, jf. § 17, stk. 1.

Til støtte herfor har klager anført følgende synspunkter:

- Klager anfører, at ejendommen skal fritages fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, idet opvarmningen af ejendommen udelukkende sker ved afbrænding af træ i et træfyr.
- Klager oplyser, at der ikke fyres med flydende brændsel (olie, petroleum, flaskegas) som angivet i Horsens Kommunes afgørelse, hvilket der heller ikke er mulighed for, da det tidligere installerede oliefyr med olietank blev fjernet og udskiftet med et træfyr (træpillefyr) i 2007.
- Klager henviser til § 15 i tilslutningsbekendtgørelsen, hvor det fremgår, at følgende kategorier af eksisterende bebyggelse ikke kan pålægges tilslutningspligt: *"Bygninger, der er indrettet med et vedvarende energianlæg, som eksempelvis solvarmeanlæg, varmepumper, vindmøller, biogasanlæg, brintanlæg, komposteringsanlæg, vandkraftanlæg, træfyr eller halmfyr, og hvor anlægget - eller anlæggene tilsammen - efter kommunalbestyrelsens skøn har en kapacitet, som kan dække mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand"*.
- Klager bemærker, at Horsens Kommune den 21. august 2017 har offentliggjort en vejledende beregningsmodel for tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, hvoraf det fremgår, at kommunalbestyrelsen skønner, at ejendomme, der er opført før 1972, forbruger 360 KWh/m² til opvarmning og forsyning af varmt vand. Ejendommen beliggende [XXX], har et boligareal på 247 m². Derved må kommunalbestyrelsens skøn være, at ejendommen har et årligt energiforbrug på 88.920 KWh.
- Klager oplyser, at det yderligere fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, at halvdelen af ejendommens energiforbrug

skal kunne dækkes af fyret for at kunne opnå fritagelse for tilslutningspligt, hvilket betyder, at fyret i ejendommen som minimum skal have en årlig ydelse på 44.460 KWh. Det installerede fyr er et Scotte Stoker 24 KW træpillefyr monteret med en 16 KW brænder med maksimal årlig ydelse på 140.160 KW/h. Det har en ca. 3 gange større ydelse end minimumskravet for at kunne opnå fritagelse, hvilket betyder, at ejendommen er berettiget til fritagelse for tilslutningspligt jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2.

- Klager bemærker, at der har været en fejlregistrering i ejendommens BBR-oplysninger vedr. opvarmningsmiddel på afgørelsestidspunktet men, at fejlen efterfølgende er blevet rettet. Fyret er endvidere tilset af skorstensfejeren, der bekræfter typen af fyr mv..
- Klager anfører, at der subsidiært skal dispenseres efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 2, idet ejer er folkepensionist og har boet i ejendommen siden 1. juni 1998 og ejet ejendommen siden 5. marts 2007. Klager opfylder derfor kravene til at opnå dispensation fra tilslutningspligten.
- Klager har ikke kunnet tage stilling til genoptagelsesansøgningen fra kommunen, da klager har mistet sin ægtefælle, og på den baggrund har klager haft svært ved at overskue processen. Klager er kommet i den situation efter ægtefællens død, at klager ikke har råd til at blive boende i huset, hvorfor huset skal sættes til salg. I forbindelse med salget af huset har klagesagen en tydelig indflydelse på vurderingen af huset, og så længe klagen behandles, eller der sker en revurdering af kommunen, så er der yderligere en usikkerhed i forhold til omkostningsberegninger for potentielle købere.

4. Horsens Kommunes bemærkninger

Horsens Kommune har fremsendt følgende bemærkninger til klagen:

- Kommunen har tidligere bedt nævnet om at anmode klager om tilbagekaldelse af klagen med henblik på fornyet genbehandling i første instans. Det skyldes grundprincippet om nova efter forvaltningsloven, da klager har fremlagt flere nye væsentlige dokumenter sammen med klagen, som kommunen ikke har haft adgang til og ikke har ligget til grund for afgørelsen.
- Horsens Kommune angiver, at den er enig med klager vedrørende klagepunktet om, at ejendommen skal fritages fra tilslutningspligt efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1 nr. 2, idet opvarmningen af ejendommen udelukkende sker ved afbrænding af træ i et træfyr.
- Kommunen afholdt en høring om tilslutningspligten i januar/februar 2018. Klager vendte ikke tilbage med bemærkninger, og kommunen afgjorde derfor sagen på baggrund af oplysninger i de registre, som

kommunen har til rådighed. Ejendommen var på afgørelsestidspunktet kun registreret med oliefyr og havde ikke registreret nogen form for installation af vedvarende energi i ejendommen. Sammen med klagen af 22. maj 2018, har klager fremsendt en meget stor mængde dokumentation, som kommunen ikke tidligere har haft kendskab til, herunder dokumentation for køb af træpillefyr i 2007.

- Kommunen finder det ikke formålstjenstligt for nogen af sagens parter at bruge nævnets tid og ressourcer på at afgøre sagen i et for nævnet normalt sagsforløb over 8-10 måneder. Dette skal sammenholdes med klagers bemærkninger af 12. oktober 2018 om forventet salg af ejendommen.

5. Fjernvarme Horsens bemærkninger

Fjernvarme Horsens har ikke fremsat bemærkninger til klagen.

6. Retsgrundlaget

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Visse kategorier af eksisterende bebyggelse kan ikke pålægges tilslutningspligt, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 1-6. Sådanne bebyggelser er derfor fritaget for tilslutningspligt. Det drejer sig blandt andet om bygninger, der er indrettet med et vedvarende energianlæg, som eksempelvis solvarmeanlæg, varmepumper, vindmøller, biogasanlæg, brintanlæg, komposteringsanlæg, vandkraftanlæg, træfyr eller halmfyr, og hvor anlægget - eller anlæggene tilsammen - efter kommunalbestyrelsens skøn har en kapacitet, som kan dække mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2.

Horsens Kommune har ved den påklagede afgørelse lagt vægt på, at ejendommen opvarmes med flydende brændsel (olie, petroleum, flaskegas). Horsens Kommune har endvidere lagt vægt på, at klager ikke har installeret en kapacitet af vedvarende energi, som giver mulighed for en fritagelse efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, eller at der foreligger særlige omstændigheder, som giver mulighed for en dispensation efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

Horsens Kommune er som forvaltningsmyndighed underlagt officialprincippet. Det er et grundlæggende princip i forvaltningsretten, at forvaltningsmyndigheden skal sørge for, at de nødvendige oplysninger foreligger, og at de nødvendige undersøgelser foretages, inden der træffes afgørelse i en konkret sag. Formålet hermed er at tilvejebringe det faktiske og retlige materiale, som er nødvendigt for at træffe en korrekt afgørelse.²

² Der henvises til bogen "Forvaltningsret", 1. udgave 2018, af Niels Fenger (red.), s. 484 ff.

I den foreliggende sag fremgår det af kommunens oplysninger, at klager ikke har fremsendt bemærkninger, da Horsens Kommune foretog høringen om tilslutningspligten i januar/februar 2018. Horsens Kommune har derfor truffet afgørelsen på baggrund af de registre, som kommunen har haft til rådighed på afgørelsestidspunktet.

Endvidere fremgår det af klagen samt bilagene fremsendt til Energiklagenævnet, at klagers ejendom opvarmes udelukkende ved afbrænding af træ i et træfyr, og at der har været en fejlregistrering i ejendommens BBR-oplysninger vedrørende opvarmningsmiddel på afgørelsestidspunktet, som efterfølgende er blevet rettet af klager. Dernæst har klager oplyst, at klager er folkepensionist og har boet i ejendommen siden den 1. juni 1998 og ejet ejendommen siden den 5. marts 2007.

Energiklagenævnet finder, at klagers oplysninger og bilag udgør nye faktuelle oplysninger, der er af væsentlig betydning for sagens afgørelse og nødvendige for, at kommunen kan træffe en korrekt afgørelse.

På den baggrund ophæver Energiklagenævnet Horsens Kommunes afgørelse af 24. maj 2018 og hjemviser endvidere sagen til fornyet behandling i Horsens Kommune med henblik på, at der foretages en konkret vurdering af, om ejendommen er fritaget fra tilslutningspligt efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2. Såfremt betingelserne i § 15, stk. 1, nr. 2, i tilslutningsbekendtgørelsen ikke er opfyldt, skal kommunen herefter foretage en konkret vurdering af, om der foreligger særlige omstændigheder, som giver klager mulighed for en dispensation efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet ophæver Horsens Kommunes afgørelse af 24. maj 2018 og hjemviser afgørelsen til fornyet behandling.

Afgørelsen er truffet i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 22, stk. 1, jf. § 26, stk. 1, i varmemforsyningsloven.³

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1 i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven.⁴

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Søgsmål til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter lov om varmemforsyning eller regler, der er udstedt efter denne lov, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 4.

³ Lovbekendtgørelse nr. 120 af 6. februar 2020 af lov om varmemforsyning.

⁴ Formandsbemyndigelsen er offentliggjort på hjemmesiden www.naevneneshus.dk.

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

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævnens formand

Sibel Saricam
Fuldmægtig, cand.jur.

Afgørelsen er sendt til:

[XXX]
Horsens Kommune
Fjernvarme Horsens A.m.b.a.

Bilag

Uddrag af bekendtgørelse nr. 904 af 24. juni 2016 om tilslutning m.v. til kollektive varmemforsyningsanlæg:

”[...]

§ 15. Følgende kategorier af eksisterende bebyggelse kan ikke pålægges tilslutningspligt:

1) Bygninger, hvor omstilling til kollektiv varmemforsyning på grund af nødvendige, større installations- eller bygningsmæssige ændringer efter kommunalbestyrelsens skøn vil være uforholdsmæssig bekostelig.

2) Bygninger, der er indrettet med et vedvarende energianlæg, som eksempelvis solvarmeanlæg, varmepumper, vindmøller, biogasanlæg, brintanlæg, komposteringsanlæg, vandkraftanlæg, træfyr eller halmfyr, og hvor anlægget - eller anlæggene tilsammen - efter kommunalbestyrelsens skøn har en kapacitet, som kan dække mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand.

3) Bygninger, hvor overskudsvarme fra produktionsvirksomhed efter kommunalbestyrelsens skøn dækker mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand.

4) Bygninger, der påregnes nedrevet inden for en kortere årrække.

5) Bygninger, der ikke er beregnet til at være konstant opvarmet i fyringssæsonen.

6) Eksisterende lavenergibygninger, jf. § 1, nr. 5.

...

§ 17. Kommunalbestyrelsen kan i særlige tilfælde efter ansøgning beslutte, at ny eller eksisterende bebyggelse, der er pålagt tilslutningspligt eller forblivelsespligt, skal fritages for pligten, ligesom der i særlige tilfælde kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen, jf. § 10.

Stk. 2. Kommunalbestyrelsen giver, under forudsætning af, at den pågældende ejendom er en enfamiliesejendom, efter ansøgning dispensation fra tilslutningspligt til en person, der:

1) er folkepensionist på tilslutningstidspunktet, jf. § 7, stk. 3,

2) har været ejer eller medejer af den pågældende ejendom siden det tidspunkt, hvor kommunalbestyrelsen traf beslutning om tilslutningspligt, og

3) har haft fast bopæl på den pågældende ejendom siden det tidspunkt, hvor kommunalbestyrelsen traf beslutning om tilslutningspligt.

...

[...]”