

27. marts 2020

19/00030

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 stadfæster Horsens Kommunes afgørelse.

1. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet modtog den 27. december 2018 klagen over Horsens Kommunes afgørelse af 18. december 2018.

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

2. Sagens oplysninger

Byrådet i Horsens godkendte den 26. november 2018 et projektforslag for tilslutningspligt for fjernvarmen i Hatting, Lund og Gedved, herunder for klagers ejendom.

Horsens Kommune traf den 18. december 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 henhold til §§ 15 og 17 i tilslutningsbekendtgørelsen.

Horsens Kommune lagde ved den påklagede afgørelse vægt på, at klagers ejendom er opvarmet med naturgas, 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 naturgasfyret udskiftes.

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

3. Klagers bemærkninger

Klager ønsker at opnå dispensation fra tilslutningspligten, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

Til støtte herfor har klager anført følgende synspunkter:

- Klager oplyser, at der var en række særlige forhold i høringssvaret til kommunen, som kommunen er forpligtet til tage højde for i sagsbehandlingen.
- Klager bemærker, at det fremkommer tydeligt i afgørelsen, at der er tale om en standardafgørelse, hvor kommunen har kopieret et udpluk af klagers høringssvar ind i afgørelsen med gentagne indsætningsfejl, uden at kommunen overhovedet har taget stilling til spørgsmålene og foretaget en konkret vurdering/sagsbehandling af klagers sag.
- Klager anfører, at høringssvaret ikke er behandlet eller besvaret af kommunen, men der er tale om, at kommunen har haft travlt med at få fremsendt en afgørelse inden udløbet af 2018 for at få gennemtruffet planlægningen.
- Klager bemærker, at Energiklagenævnet udmærket kender årsagen til, at kommunen har truffet afgørelse inden udløbet af 2018 for et boligområde, hvor der først er planlagt påbegyndelse af fjernvarmetilslutning i 2023 og senest 2027.
- Klager finder, at klagers spørgsmål ikke er besvaret, hvorfor klagen/høringssvaret ikke er behandlet i 2018. Da Horsens Kommune ser bort fra klagers spørgsmål i de bemærkninger, kommunen fremsender den 28. januar 2019 til Energiklagenævnet, er sagen forsat ikke behandlet korrekt eller besvaret.
- Klager bemærker, at kommunen ikke har fremsendt konkret dokumentation til Energiklagenævnet, der påviser, at kommunen har udført konkret sagsbehandling på klagers sag.
- Klager mangler fortsat svar på kommunens vurdering af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 1: *"Desuden ønsker jeg at henvise til punkt 3. fritagelse fra tilslutningspligten, at ejendommen, hvor omstilling til fjernvarme på grund af nødvendige, større installations- eller bygningsmæssige ændringer efter kommunens skøn vil være uforholdsmæssige bekostelig"*.
- Klager anfører, at omstilling fra naturgas til fjernvarme kræver nedtagning af eksisterende fyr og dermed reparation af indgang gas i nuværende beklædning/væg samt nedtagning af skorsten til fyr mv. End-

videre kræves reparation af dampspærre, reparation af listeloft og besværlig lukning af undertag (det kræver, at taget skal løftes) samt reparation af tagsten, samt malerarbejdet.

- Klager formoder, at kommunen i denne forbindelse betaler for håndværkerregningen, hvis kommunen finder, at skiftet fra naturgas til fjernvarme ikke er uforholdsmæssigt bekosteligt for klager. Klager vil ikke acceptere, at fyret nedpilles, og at resten er klagers problem. Klager kræver derfor, at kommunen laver en konkret vurdering af ejendommen, samt en beregning af alle de ovenstående udgifter, der vil være i forbindelse med omskiftet. Ejendommen skal ikke efterfølgende stå med en ubrugt skorsten eller synlige tegn på tidligere varmekilde-gas, da dette ses som en lappeløsning ved et eventuelt salg af ejendommen.
- Klager bemærker, at klager og andre borgere, der pt. får installeret fjernvarme i Horsens Kommune, er kommet i besiddelse af den viden, at der er yderligere udgifter forbundet med installation af fjernvarme for kunden. Det skyldes, at fjernvarmeinstallationen føres ind i bygningen, inden at gammel gasindgang er afmonteret, og derfor står kunden med to huller i muren/væggen. Klager vil i denne forbindelse gerne vide, om dette er med i kommunens beregning, at klager som kunde, skal have ny klinktræbeklædning på facaden.
- Klager oplyser, at Horsens Kommune opstiller en samlet færdig pakke pris inkl. alle arbejder både inde og ude, alle gebyr og afgifter samlet set er på 25.550 kr. inkl. moms, uden at have foretaget en konkret vurdering af ejendommen.
- Klager ønsker derfor, at kommunen behandler høringssvaret samt bekræfter, at prisen på 25.550 kr. dækker følgende: Omstilling fra naturgas til fjernvarme kræver nedtagning af eksisterende fyr, dermed reparation af indgang gas i nuværende beklædning/væg, nedtagning af skorsten til fyr mv., reparation dampspærre, reparation listeloft, og besværligt lukning af undertag (det kræver taget skal løftes) samt reparation. tagsten og, ikke at forglemme malerarbejdet.
- Klager anfører, at såfremt ovenstående ikke kan bekræftes af kommunen, ønsker klager forsat fritagelse fra tilslutningspligten, eftersom ejendommen, hvor omstilling til fjernvarme på grund af nødvendige, større installations- eller bygningsmæssige ændringer efter kommunens skøn, vil være uforholdsmæssigt bekostelig, da kommunens beregning ikke dækker over den faktiske pris for kunden, men over en lappeløsning, hvor kunden står med et halvfærdigt resultat.

4. Horsens Kommunes bemærkninger

Horsens Kommune har fremsendt følgende bemærkninger til klagen:

- Kommunen oplyser, at der er ingen lovbestemt standard for udformning af afgørelser, men der er krav til indholdet i afgørelsen jf. forvaltningsloven. Det er også forvaltningsloven som kræver et oplyst grundlag, "officialmaksimen", for at kommunen kan træffe en afgørelse.
- Kommunen vurderer i denne sag, at alle oplysninger var tilvejebragt inden afgørelsestidspunktet. Det faktum, at kommunen bruger en skabelon til at opbygge afgørelser, er derfor ikke forkert, men borgeren skal kunne genkende sin sag i afgørelsen. Det er den balance, som kommunen skal finde ved brug af skabeloner. Kommunen vurderer, at genkendeligheden er tilstede i afgørelsen.
- Kommunen anfører at have truffet en afgørelse efter en konkret vurdering og har gennemgået det materiale, som var til rådighed for tidspunktet for afgørelsen. Det fremgår af høringsbrevet på side 5, at der ligger en lang række oplysninger bag en afgørelse, og at kommunen vurderer dem samlet, inden afgørelsen træffes. Det kan blandt andet være BBR oplysninger og indkommende høringssvar. Det er dog ikke et lovkrav, at alle tilgængelige oplysninger er medtaget i afgørelsen.
- Kommunen anfører, at de indkommende høringssvar kan have betydning for en afgørelse, men hvis bekendtgørelsen ikke giver mulighed for at tage højde for forholdene i høringssvaret, kan kommunen ikke tillægge oplysningerne væsentlig vægt i afgørelsen. Høringssvaret inddrager klagers ægtefælles død i 2010 og en efterfølgende begrænset husstandsøkonomi, modvilje i forhold til lovgrundlaget for pålæg af tilslutningspligt, en verserende sag ved EU-Domstolen, samt uforholdsmæssige bekostelige omkostninger ved installationen.
- Kommunen oplyser endvidere, at kommunen ikke vurderede, at en begrænset husstandsøkonomi fra 2010 til 2018 er grundlag for en dispensation efter § 17 stk. 1, eller at klagers modvilje mod lovgrundlaget for at pålægge pligten kan indgå i vurderingen af afgørelsen. Endvidere vurderede kommunen, at en verserende retssag ved EU-Domstolen ikke stopper kommunens administration ud fra gældende dansk lov, eller at begrebet "uforholdsmæssig bekosteligt" kunne give grundlag for fritagelse efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15.
- Kommunen bemærker, at installationen af fjernvarme inkl. alle arbejder både inde og ude, alle gebyr og afgifter samlet er på 25.550 kr. inkl. moms. Dette forhold blev der oplyst om på side 4 i høringsbrevet. Prisen er en samlet færdig pakkepris, som forsyningsselskabet tilbyder alle nye kunder. Derudover tilbyder selskabet også kunderne en finansieringsordning, så pengene kan afdrages over 12 år med ca. 740 kr. i kvartalet. En begrænset husstandsøkonomi i perioden 2010-2018 kan derfor imødekommes via tilbuddet fra varmeværket. Det forhold,

at klager blev enke i 2010, og den deraf begrænsede husstandsøkonomi i perioden 2010-2018, vurderede kommunen ikke at være grundlag for et "særlig tilfælde" jf. §17 stk. 1.

- Kommunen henviser til Energiklagenævnets afgørelse af 25. april 2014 med j.nr. 1021-13-53-26, hvor spørgsmålet om hvad der er "uforholdsmæssig bekosteligt" er behandlet. Klagers ejendom beliggende på [XXX], er ikke i det høje prisniveau for en installation. Fra sagen fremgår det derudover, at tilslutningsgebyret ikke kan medregnes i begrebet "uforholdsmæssigt bekosteligt". For klagers ejendom er tilslutningsgebyret 4.500 kr. inkl. moms. Det vil sige, at den pris klager anfægter i klagen højest kan være 25.550 kr. minus 4.500 kr.
- Kommunen oplyser dernæst, at kommunen vurderede, at det i grundlaget for afgørelsen var relevant at inddrage de faktiske priser for installationen, da udgiften skal holdes op imod, husstandens økonomiske styrke. Kommunen vurderede økonomien i forhold til et "særlig tilfælde" eller "uforholdsmæssigt bekosteligt", jf. §15, stk. 1, nr. 1, og § 17, stk. 1 i tilslutningsbekendtgørelsen.
- Kommunen anfører, at høringssvaret fra klager er blevet vurderet, og alle forhold, som kunne påvirke afgørelsen i forhold til dispensation og fritagelse efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15, og § 17, er inddraget i en samlet afgørelse. Der var den 18. december 2018 ikke grundlag for en dispensation eller fritagelse, fordi forudsætningerne ikke var tilstede på afgørelsestidspunktet.
- Kommunen oplyser, at den kun har de lovbestemte 4 uger til at fremsende en afgørelse til ejeren af ejendommen efter kommunalbestyrelsens vedtagelse af forslaget og pligten. Dette fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 5, stk. 2. Sagen blev sendt i høring i september 2018, og vedtagelsen af lov om stop for fremtidige byrådsbeslutninger om tilslutningspligt blev først vedtaget af Folketinget ultimo december 2018. Kommunen forvalter altid efter gældende lov, hvilket også er sket i denne sag.
- Kommunen bemærker i den forbindelse, at overgangsreglerne fra Folketinget er udformet således, at igangværende projekter gøres færdigt efter de gamle regler, også selv om administrationen af reglerne, sker efter 1. januar 2019. Det ses blandt andet ved, at tilslutningsbekendtgørelsen ikke er blevet ændret efter Folketingets vedtagelse af omtalte lov fra december 2018.
- Kommunen oplyser, at der i forbindelse med godkendelsen af varme-projektforslaget i 2015 blev fremlagt en rækkefølgeplan for udrulningen af fjernvarme i Horsens by efter 9, stk. 2 i bekendtgørelse nr. 566 af 02. juni 2014 om godkendelse af projekter for kollektive varmeanlæg. Den plan er blevet fulgt, og områderne Hatting, Lund

og Gedved er naturligt de sidste i planen, da de ligger længst væk for udbygningen af ledningsnettet. Kommunen ser derfor ikke noget unaturligt i at sende det sidste forslag om tilslutningspligt i høring i september 2018.

- Kommunen bemærker, at alle forhold er vurderet på afgørelsestidspunktet, og afgørelsens side 2 indeholder en vurdering af alle forhold som kunne godtgøre en dispensation eller fritagelse.

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

Det fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, at kommunalbestyrelsen i særlige tilfælde efter ansøgning kan beslutte, at ny eller eksisterende bebyggelse, der er pålagt tilslutnings- eller forblivelsespligt, skal fritages for tilslutning, ligesom der i særlige tilfælde kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen.

Nævnet fortolker efter praksis tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, således, at de hensyn, der efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15 kan føre til, at en ejendom ikke kan kræves tilsluttet, som udgangspunkt kan indgå i vurderingen af, om der foreligger et sådant særligt tilfælde, der kan føre til, at ejeren af en ejendom, som er pålagt tilslutningspligt, kan opnå dispensation efter § 17, stk. 1.

Klager har ikke noget retskrav på at få en dispensation efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, og kommunalbestyrelsen er tillagt et vidt skøn ved vurderingen af, om der bør meddeles dispensation. Kommunalbestyrelsen kan lægge vægt på hensynene i tilslutningsbekendtgørelsens § 15 samt andre saglige og lovlige kriterier. Kommunalbestyrelsen kan blandt andet inddrage lokale forhold, herunder miljøforhold og hensynet til det pågældende værks økonomi. Kommunalbestyrelsen skal dog ved hver enkelt dispensationssag foretage en konkret vurdering af sagens forhold.

Horsens Kommune har ved den påklagede afgørelse lagt vægt på, at ejendommen opvarmes med naturgas. 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 har ved afgørelsen fundet, at klagers oplysninger om sine økonomiske forhold ikke kan medføre dispensation for tilslutningspligten, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

Energiklagenævnet finder, at Horsens Kommune har inddraget saglige og lovlige kriterier ved den konkrete vurdering af, om der bør meddeles klager dispensation. Energiklagenævnet finder endvidere, at den af Horsens Kommune udøvede skønsmæssige vurdering, falder inden for rammerne af Horsens Kommunes skønsmæssige ramme.

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

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Horsens Kommunes afgørelse af 18. december 2018.

Afgørelsen er truffet i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 22, stk. 1, jf. § 26, stk. 1, i varmemforsyningsloven.²

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1 i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven.³

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.

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

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævnensformand

Sibel Saricam
Fuldmægtig, cand.jur.

Afgørelsen er sendt til:

² Lovbekendtgørelse nr. 120 af 6. februar 2020 af lov om varmemforsyning.

³ Formandsbemyndigelsen er offentliggjort på hjemmesiden www.naevneneshus.dk.

[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 varmforsyningsanlæg:

”[...]

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

...

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.

...

§ 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.

...

[...]”