

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE i sag om pålæg af tilslutningspligt til Lolland Varme A/S

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra [XXX] (herefter klager) over Lolland Kommunes afgørelse om pålæg af tilslutningspligt til Lolland Varme A/S (herefter værket) for ejendommen beliggende [XXX], 4930 Maribo.

Energiklagenævnet stadfæster Lolland Kommunes afgørelse.

1. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet modtog den 15. januar 2019 klagen over Lolland Kommunes afgørelse af 21. december 2018.

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

2. Sagens oplysninger

Byrådet i Lolland godkendte den 20. december 2018 et projektforslag om udvidelse af forsyningsområdet Bandholm/Nørreballe med Stokkemærke og Grimstrupvej samt tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarmen, herunder for klagers ejendom.

Lolland Kommune traf den 21. december 2018 afgørelse om tilslutnings- og forblivelsespligt for klagers ejendom beliggende [XXX], 4930 Maribo, jf. §§ 2, 12 og 16 i tilslutningsbekendtgørelsen.

Det fremgår af den påklagede afgørelse, at klager skulle tage kontakt til Lolland Kommune hurtigst muligt, såfremt klager mente, at ejendommen var undtaget fra lovens bestemmelser om tilslutnings- og forblivelsespligt, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15. Lolland Kommune ville herefter vurdere, om ejendommen var undtaget fra tilslutnings- og forblivelsespligten.

3. Klagers bemærkninger

Klager ønsker at opnå fritagelse for tilslutningspligt, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, og gør navnlig følgende gældende:

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 varmforsyningsanlæg.

- Klagers økonomi kan ikke bære det.
- Klager har i 2013 købt et nyt oliefyr, hvorfor det vil være spild af ressourcer og penge, hvis sådan en ny investering skal "skrottes". Klager købte oliefyret på baggrund af Lolland Kommunes oplysning om, at det ikke var muligt for klager at få fjernvarme.
- Klager har ikke skrevet under på, at klager vil have fjernvarme. Klager har desuden oplyst ved telefonsamtale med værket, at klager ikke længere var interesseret i fjernvarme.
- Det var ikke nødvendigt at reagere på høringsskrivelsen, da klager stode på, at Maribo Kommune ville respektere, at regeringen ville ulovliggøre tvangstilslutningspligt.
- Klager har reageret på påbudsskrivelsen ved at klage til Energiklagenævnet.
- De personer, der er medlem af byrådet i Lolland Kommune, er inhabile, da de også er medlem af værkets bestyrelse. Det betyder, at de vedtager beslutninger, som plejer deres egne økonomiske interesser.

Klager indstiller til, at Energiklagenævnet træffer afgørelse om, at tilslutningspligten først træder i kraft, når klager fraflytter ejendommen.

4. Lolland Kommunes bemærkninger

Lolland Kommune har navnlig fremsat følgende bemærkninger til klagen:

- De politikere, der er medlem af værkets bestyrelse er udpeget af kommunalbestyrelsen. De er ifølge kommunens jurist kun inhabile i større sager som fx jordkøb og lignende.
- Klager har ikke svaret på høringsskrivelsen eller påbudsskrivelsen af hhv. den 15. oktober og 21. december 2018. Kommunen har derfor ikke haft mulighed for, at forholde sig til de af klager fremsatte påstande.
- Kravet om tilslutningspligt fastholdes, idet hensynet til økonomien i projektet vejer tungere end hensynet til klagers økonomi.
- Kommunen har oplyst, at den er indstillet på at give en fristforlængelse på 12 år i stedet for 9 år, så klager har en rimelig mulighed for at afskrive investeringen i det nye fyr.

5. Værkets bemærkninger

Værket er ikke fremkommet med bemærkninger til klagen.

6. Retsgrundlaget

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Det følger af § 15, stk. 1, i tilslutningsbekendtgørelsen, at visse kategorier af eksisterende bebyggelse ikke kan pålægges tilslutningspligt. Dette gælder blandt andet bygninger, der er opvarmet med et vedvarende energianlæg, jf. § 15, stk. 1, nr. 1.

Lolland Kommune har ved den påklagede afgørelse lagt vægt på, at ejendommen er omfattet af projektforslaget af 5. september 2018 om udvidelse af forsyningsområdet Bandholm/Nørreballe samt pålæg af tilslutnings- og forblivespligt.

Klager har ikke anført konkrete omstændigheder, der kan medføre, at der ikke skal pålægges ejendommen tilslutningspligt til værket.

Energiklagenævnet er derfor enig med Lolland Kommune i, at klagers ejendom ikke er omfattet af fritagelsesgrundene i tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1.

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

Ad inhabilitet

Lolland Kommune ejer værket. I værket sidder fem kommunalbestyrelsesmedlemmer, hvoraf den ene er bestyrelsesformand. Klager anfører, at disse kommunalbestyrelsesmedlemmer er inhabile.

Af forvaltningslovens² § 3, stk. 1, nr. 3, fremgår det, at den, der virker inden for den offentlige forvaltning, er inhabil i forhold til en bestemt sag, hvis vedkommende deltager i ledelsen af eller i øvrigt har en nær tilknytning til et selskab, en forening eller en anden privat juridisk person, der har en særlig interesse i sagens udfald. Forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3, finder dog alene anvendelse på private juridiske enheder. Hvis et selskab, herunder et aktieselskab, er 100 % ejet af det offentlige, er der ikke i relation til forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3, tale om en privat juridisk enhed.

Det fremgår endvidere af forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 5, at den, der virker inden for den offentlige forvaltning, er inhabil i en bestemt sag, hvis der i øvrigt foreligger omstændigheder, som er egnet til at vække tvivl om vedkommendes upartiskhed.

I et tilfælde som det foreliggende, hvor Lolland Kommune optræder som både ejer af det aktieselskab, som har udarbejdet projektforslaget, og som varmeplans- og godkendelsesmyndighed, kan et vist interessesammenfald ikke udelukkes. Energiklagenævnet finder, at der i den konkrete sag ikke foreligger

² Lovbekendtgørelse nr. 433 af 22. april 2014 om forvaltningsloven.

inhabilitet efter forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3 eller 5. Energiklagenævnet har herved lagt vægt på, at et selskab, som er 100 % ejet af en offentlig myndighed, ikke i relation til forvaltningslovens § 3, stk. 1, nr. 3, er en privat juridisk enhed, ligesom der ikke efter det oplyste i øvrigt foreligger omstændigheder, som er egnede til at vække tvivl om de pågældende personers upartiskhed. Energiklagenævnet har endvidere lagt vægt på, at kommunen efter varmemforsyningslovens regler selv kan udarbejde et projektforslag, som kommunen efterfølgende skal godkende. Energiklagenævnet finder, at ovennævnte forhold skærper kravene til hjemmelsgrundlaget for kommunens projektkendelse og begrundelse for afgørelsen.

Ifølge varmemforsyningslovens³ § 4, stk. 1, påhviler det kommunen som varmeplansmyndighed at udføre planlægningen for varmemforsyningen i kommunen. Kommunen skal som led heri sørge for, at der udarbejdes projektforslag i medfør af projektbekendtgørelsen, jf. varmemforsyningslovens § 6, stk. 1. Kommunen kan i den forbindelse selv udarbejde et projekt, jf. § 6, stk. 2. Da det følger direkte af varmemforsyningsloven, at kommunen selv kan udarbejde de projekter, som kommunen efterfølgende skal godkende efter projektbekendtgørelsens regler, finder Energiklagenævnet, at Lolland Kommune ikke har været myndighedsinhabil ved godkendelsen af værkets projektforslag.

Energiklagenævnet stadfæster herefter Lolland Kommunes afgørelse om pålæg af tilslutningspligt. Det øvrige af klager anførte kan ikke føre til et andet resultat.

Energiklagenævnet har ikke taget stilling til, om Lolland Kommune har givet fristforlængelse for tilslutningspligten, og den eventuelle virkning heraf i forhold en efterfølgende anmodning om dispensation for tilslutningspligten, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Lolland Kommunes afgørelse af 21. december 2018.

Afgørelsen er truffet i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 22, stk. 1, jf. § 26, stk. 1, i varmemforsyningsloven.⁴

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand i medfør af punkt 1, litra c, i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 vedrørende sager henhørende under varmemforsyningsloven.⁵

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

³ Lovbekendtgørelse nr. 1211 af 9. oktober 2018 om varmemforsyning, der var gældende på tidspunktet for kommunens afgørelse. Lovbekendtgørelsen er i dag erstattet af lovbekendtgørelse nr. 120 af 6. februar 2020 om varmemforsyning.

⁴ Lovbekendtgørelse nr. 120 af 6. februar 2020 om varmemforsyning.

⁵ Formandsbemyndigelsen er offentliggjort på hjemmesiden www.naevneneshus.dk.

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

Lotte Rud Jensen
Fuldmægtig, cand.jur.

Afgørelsen er sendt til:
[XXX]
Lolland Kommune
Lolland Varme A/S

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 pålæggestilslutningspligt:

- 1) Bygninger, hvor omstilling til kollektiv varmforsyning 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.

[...]”

Uddrag af lovbekendtgørelse nr. 433 af 22. april 2014 om forvaltningsloven:

”[...]

§ 3. Den, der virker inden for den offentlige forvaltning, er inhabil i forhold til en bestemt sag, hvis

- 1) vedkommende selv har en særlig personlig eller økonomisk interesse i sagens udfald eller er eller tidligere i samme sag har været repræsentant for nogen, der har en sådan interesse,
- 2) vedkommendes ægtefælle, beslægtede eller besvogrede i op- eller nedstigende linie eller i sidelinien så nær som søskendebørn eller andre nærstående har en særlig personlig eller økonomisk interesse i sagens udfald eller er repræsentant for nogen, der har en sådan interesse,
- 3) vedkommende deltager i ledelsen af eller i øvrigt har en nær tilknytning til et selskab, en forening eller en anden privat juridisk person, der har en

særlig interesse i sagens udfald,

4) sagen vedrører klage over eller udøvelse af kontrol- 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, eller

5) der i øvrigt foreligger omstændigheder, som er egnede til at vække tvivl om vedkommendes upartiskhed.

[...]"

Uddrag af lovbekendtgørelse nr. 1211 af 9. oktober 2018 om varmeforsyning:

"[...]

§ 4. Kommunalbestyrelsen godkender projekter for etablering af nye kollektive varmeforsyningsanlæg eller udførelsen af større ændringer i eksisterende anlæg.

...

§ 6. Det påhviler kommunalbestyrelsen at drage omsorg for, at der udarbejdes projekter for kollektive varmeforsyningsanlæg, der belyser mulighederne for,

1) at et anlæg forsyner et nærmere angivet område med energi til opvarmningsformål i et nærmere angivet omfang,

2) at anlægget indrettes på en måde, som sikrer den mest økonomiske anvendelse af energi,

3) at anlægget samkøres med andre anlæg, og

4) at anlæg over 1 MW overgår til kraft-varme-produktion.

Stk. 2. Hvis kommunalbestyrelsen forestår udarbejdelsen af et projekt, skal kollektive varmeforsyningsanlæg meddele kommunalbestyrelsen de nødvendige oplysninger.

[...]"