

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form

Vedr. Deres klage over Kalundborg Kommunes afslag på dispensation fra tilslutningspligt for ejendommen [...]

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

De har ved brev af 5. december 2002 klaget til Energiklagenævnet over Kalundborg Kommunes afgørelse af 11. november 2002. Som svar på Deres anmodning om dispensation fra tilslutningspligt af 15. maj 2002, meddelte kommunen tilslutningspligt for Deres ejendom ved brev af 11. november 2002. Det fremgik af afgørelsen, at teknisk udvalg på mødet den 20. juni 2002 vedtog, at der er tilslutningspligt, men at dette ved en fejl ikke tidligere var blevet meddelt Dem. Den påklagede afgørelse indeholder ikke en begrundelse eller angivelse af de retsregler, efter hvilken den er truffet.

I klagen af 5. december 2002 anførte De bl.a., at der ikke er tinglyst tilslutningspligt på ejendommen, at der aldrig er ført forsyningsledning til Deres grund, og kommunen derfor ikke har haft anlægsudgifter, og at De ikke vil af-tage fjernvarme, da ejendommen opvarmes med varmepumpeanlæg.

Kommunen sendte klagen til Energiklagenævnet ved brev af 11. marts 2003, ledsaget af kommunens bemærkninger samt kopi af sagens akter. Det fremgik af det fra kommunen fremsendte bl.a.:

- at grunden er frastykket [...], som klagerne dengang ligeledes ejede,
- at der blev givet byggetilladelse den 8. april 2002,
- at det i byggetilladelsen er angivet, at "[d]et forudsættes at ejendommen til-sluttes fjernvarmenettet"
- at tilslutningspligt ikke er tinglyst på ejendommen,
- at klageren ved brev af 15. maj 2002 ansøgte om at blive fritaget for tilslut-ning til fjernvarme,
- at kommunen som svar herpå meddelte tilslutningspligt ved den påklagede afgørelse af 11. november 2002, og
- at Udvalget for Teknik og Miljø på møde den 6. februar 2003 besluttede at fastholde den påklagede afgørelse, hvorefter kommunen som nævnt 1 måned senere sendte Deres klage til Energiklagenævnet.

På Energiklagenævnets foranledning har kommunen ved brev af 22. maj 2003 bl.a. oplyst,

- at tilslutningspligt for ejendomme i området blev meddelt de enkelte ejere den 20. september 1984,
- at kommunen vil etablere stikledning, når en autoriseret installatør anmelder, at ejendommen ønskes tilsluttet, og
- at stamejendommen var tilsluttet fjernvarme, da tilslutningspligten blev vedtaget.

Kommunen oplyste, at det i Kalundborg Kommunes regulativ for fjernvarmeforsyning i pkt. 1.4. anførtes: "Ved frivillig ejendomsoverdragelse er den hidtidige ejer forpligtet til at drage omsorg for, at den nye ejer indtræder i den hidtidige ejers forpligtelser overfor varmforsyningen".

Tinglysningskontoret ved Retten i Kalundborg har den 20. november 2003 til Energiklagenævnet oplyst, at der ikke er tinglyst tilslutningspligt for stamejendommen [...], matr.nr. [...].

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

Side 2 af 6

Lovgivning m.m.

Varmeforsyningslovens kapitel 2 indeholder bestemmelser om kommuners adgang til at pålægge ejendomme tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg. Der gives endvidere hjemmel til ministeren til at fastsætte nærmere regler herom, herunder bl.a. nærmere regler om hvorledes kommunalbestyrelsens beslutninger skal meddeles, offentliggøres og tinglyses.

Bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 2000 om tilslutning til kollektive varmforsyningsanlæg (tilslutningsbekendtgørelsen) indeholder nærmere bestemmelser, om hvilke pålæg kommunalbestyrelser kan give grundejere om tilslutning til disse anlæg. Fra bekendtgørelsens § 20 citeres:

"Meddelelse til de berørte ejere

§ 20. Kommunalbestyrelsens beslutninger efter reglerne i bekendtgørelsens kapitel 1, 2 og 3 skal meddeles skriftligt til ejeren af den pågældende ejendom. Beslutningen efter §§ 8, 10 og 11 skal meddeles samtidig med meddelelsen om godkendelsen af det projekt, der belyser forudsætningerne for beslutningen.

[.....]

Stk. 3. Kommunalbestyrelsens meddelelse efter stk. 1 skal indeholde oplysninger om klageadgang og klagefrist, samt om retsvirkninger mv. af kommunalbestyrelsens beslutning.

Stk. 4. Kommunalbestyrelsen foranlediger, at en beslutning om, at en ejendom er pålagt tilslutningspligt, tinglyses på ejendommen."

Bekendtgørelsens § 8 citeres:

§ 8. Ny bebyggelse kan kræves tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg på tidspunktet for ibrugtagningen af bebyggelsen.

Beslutningen herom skal meddeles ejeren af ejendommen senest ved udstedelse af byggetilladelse."

Fra afsnit VI, pkt. 2 i Energiministeriets cirkulære af 22. juni 1982 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg:

"2. Tinglysning

Kommunalbestyrelsens beslutning om at pålægge tilslutningspligt skal tinglyses på den pågældende ejendom, jfr. Tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 4.

Tinglysningen er uden betydning for beslutningens gyldighed. Beslutningens retsvirkninger indtræder fra det tidspunkt, hvor den er meddelt ejeren, og tilslutningsfristen regnes fra meddelelsetidspunktet og ikke først fra tinglysningstidspunktet.

Tinglysningskravet er begrundet i det forhold, at den lange tilslutningsfrist på 9 år for eksisterende ejendomme vil medføre, at ejendomme vil kunne skifte ejer inden udløbet af fristen, og købere af disse vil kunne være i god tro om ejendommens forpligtelser, hvis der ikke foreligger tinglysning.

[.....]"

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

Side 3 af 6

Den citerede tekst knytter sig til § 17 i til bekendtgørelse nr. 98 af 19. marts 1982 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg, som næsten enslydende genfindes i den ovenfor citerede § 20 i tilslutningsbekendtgørelsen.

En kommunalbestyrelses beslutning om at pålægge en ejendom tilslutningspligt til et kollektivt varmforsyningsanlæg indebærer, at forsyningsselskabet fra tilslutningstidspunktet kan pålægge ejendommens ejer at betale den tilslutningsafgift og de afgifter, som ifølge selskabets anmeldelse til Energitilsynet er gældende for ejendomme, som tilsluttes anlægget, og at forsyningsselskabet kan etablere de tekniske anlæg mv., som skal etableres af selskabet som forudsætning for bebyggelsens tilslutning samt stikledninger, jf. § 7 i tilslutningsbekendtgørelsen.

Energiklagenævnet har ved afgørelser af 5. november 2001 (j.nr. 97-2311-0042) og 24. juni 2002 (j.nr. 97-2311-0137) afgjort to sager vedr. [...]. Førstnævnte sag blev rejst for nævnet i anledning af, at kommunen – som også i nærværende sag – som svar på grundejerens ansøgning om dispensation fra tilslutningspligt, havde meddelt tilslutningspligt. Nævnet konstaterede, at Kalundborg Kommune ikke havde tinglyst tilslutningspligten, hvorfor nævnet fandt, at det af Kalundborg Kommune fastholdte krav om tilslutning af klagerens ejendom måtte ophæves. Det fremgik af sagen, at klageren heller ikke på anden måde havde modtaget meddelelse om tilslutningspligt.

På kommunens foranledning genoptog nævnet sagen, idet kommunen fremlagde dokumentation for, at kommunen ved dennes salg af grunden i skødet havde anført, at der var pligt til fjernvarmetilslutning ved ny bebyggelse. Nævnet fandt, at den allerede konstaterede formelle mangel ved kommunens pålæggelse af tilslutningspligt, og det aktuelle fravær af dokumentation for, at de i varmforsyningsloven med tilhørende bekendtgørelser påkrævede underretninger af den daværende ejer var sket, måtte føre til, at nævnet fastholdt sin afgørelse.

Energiklagenævnets bemærkninger

Kalundborg Kommune optræder i sagen i to egenskaber overfor klageren. Dels som fjernvarmeudbyder (udøver af faktisk forvaltningsvirksomhed), og dels som myndighed efter varmforsyningsloven. Energiklagenævnets prøvelse angår alene sidstnævnte.

Energiklagenævnet bemærker, at denne sag drejer sig om, hvorvidt tilslutningspligt for ejendommen [...] kan gøres gældende efter varmforsyningsloven over for ejendommens ejere. I vurderingen indgår en vurdering af 1) vilkåret i byggetilladelsen, 2) bestemmelsen i varmeregulativet og 3) andre forhold.

Nævnet bemærker, at sagen drejer sig om ny bebyggelse.

Med hensyn til vilkåret i byggetilladelsen om, at "[d]et forudsættes at ejendommen tilsluttes fjernvarmenettet" bemærkes, at det tidsmæssigt er meddelt i overensstemmelse med § 8 i tilslutningsbekendtgørelsen. Indholdsmæssigt findes vilkåret derimod ikke at opfylde betingelserne i § 20, stk. 3, hvorefter en meddelelse bl.a. skal indeholde oplysninger om retsvirkninger mv. af kommunalbestyrelsens beslutning. Denne må fremgå af det af kommunen vedtagne projekt, som kommunen ønsker håndhævet for ejendommen. Af dette bør bl.a. fremgå, at tilslutningspligten indebærer, at forsyningsselskabet fra tilslutningstidspunktet kan pålægge ejendommens ejer at betale den tilslutningsafgift og de afgifter, som ifølge selskabets anmeldelse til Energitilsynet er gældende for ejendomme, som tilsluttes anlægget, og at forsyningsselskabet kan etablere de tekniske anlæg mv., som skal etableres af selskabet som forudsætning for bebyggelsens tilslutning samt stikledninger, jf. § 7 i tilslutningsbekendtgørelsen. Heraf følger, at tilslutningspligt ikke indebærer en pligt til at aftage fjernvarme eller til at indrette ejendommens varmesystem til at kunne aftage fjernvarme. En tilslutningspligt meddelt i en byggetilladelse bør indeholde en henvisning det projekt, hvoraf det fremgår, at ejendommen forudsættes pålagt tilslutningspligt, ligesom det bør fremgå, at projektet, eller en fyldestgørende beskrivelse af retsvirkningerne, er vedlagt byggetilladelsen. Uden dette savner grundejeren endvidere en begrundelse samt en henvisning til de retsregler, i henhold til hvilke vilkåret er udstedt jf. §§ 22, og 24, stk. 1, 1. pkt., i forvaltningsloven.

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

Side 4 af 6

Til kommunens anbringende om, at den hidtidige ejer er forpligtet til at drage omsorg for, at den nye ejer indtræder i den hidtidige ejers forpligtelser over for varmeforsyningen, bemærker nævnet, at bestemmelser i en privatretlig aftale mellem et forsyningsselskab og en forbruger, der har den virkning, at nogle af varmeforsyningslovens bestemmelser om en kommunes myndighedsudøvelse sættes ud af kraft, ikke kan tillægges retsvirkning efter deres indhold. Hvis kommunen havde foranlediget, at tilslutningspligten var blevet tinglyst allerede ved udmatrikuleringen, havde tilslutningspligten kunnet håndhæves over for enhver efterfølgende erhverver af ejendommen. Disse ville således ikke kunne påberåbe sig ikke at være adressat for beslutningen. Tinglysning har således betydning for tilslutningspligtens gyldighed i denne sag.

Det fremgår af sagen, at der heller ikke var tinglyst tilslutningspligt på stam-ejendommen, som ejendommen i nærværende sag var udmatrikuleret fra.

Nævnet konstaterer ud fra det af kommunen fremsendte, at ejendommens ejer ikke fra kommunen har fået andre meddelelser om tilslutningspligten end de to ovenfor nævnte

Nævnet lægger vægt på, at varmeforsyningsloven med tilhørende bekendtgørelser og cirkulærer følger forvaltningsrettens almindelige udgangspunkt om, at en forvaltningsafgørelse først får virkning efter sit indhold, når den er meddelt til adressaten i den foreskrevne form af den myndighed, der har truffet afgørelsen.

Klagen af 5. december 2002 var stilet til Energiklagenævnet og fremsendt til kommunen, som derefter ved brev af 11. marts 2003 har videresendt denne til nævnet ledsaget af kommunens bemærkninger og kopi af det materiale, der har ligget til grund for afgørelsen, jf. § 21, stk. 2, 2. pkt., i tilslutningsbekendtgørelsen. Kommunen har således ved modtagelse af klagen i denne sag været bekendt med nævnets afgørelser nævnt ovenfor, og har haft mulighed for at undgå de sagsbehandlingsfejl, som var udslagsgivende for, at kommunen tabte sagerne. Dette er ikke sket. Det bemærkes, at Kalundborg Kommune ikke har indbragt de nævnte afgørelser for domstolene.

Nævnet finder herefter, at den af kommunen fastholdte tilslutningspligt ikke kan gøres gældende over for klagerne, da tilslutningspligtens retsvirkning ikke har været meddelt klagerne, jf. § 20, stk. 3, og heller ikke var tinglyst på ejendommen, jf. § 20, stk. 4. Da den påklagede afgørelse forudsætter en meddelt tilslutningspligt, ophæves denne.

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

Side 5 af 6

Retsvirkningen heraf er bl.a., at forsyningsselskabet ikke siden ejendommens opførelse har kunnet pålægge dennes ejer at betale den tilslutningsafgift og de afgifter, som følger af § 7 i tilslutningsbekendtgørelsen.

Nævnet har ikke herved taget stilling til, i hvilket omfang kommunen måtte være forpligtet til at orientere eventuelle andre grundejere, som måtte være berørt af tilsvarende sagsbehandlingsfejl om konsekvensen af disse afgørelser fra nævnet. Der er heller ikke taget stilling til, i hvilket omfang kommunen måtte være forpligtet til af egen drift at genoptage eventuelle andre sager med tilsvarende fejl.

Energiklagenævnets afgørelse

Kalundborg Kommunes afgørelse af 11. november 2002 ophæves.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 26 i lov om varmforsyning, jf. lovbekendtgørelse nr. 772 af 24. juli 2000.

Sagen har været drøftet på nævnets møde den 1. december 2003 med deltagelse af nævnsformand cand.jur. Christen Boye Jacobsen, fhv. direktør, cand.polyt. H. C. Mortensen og direktør, cand.oecon. Niels Jørgen Ravn Sørensen.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er ligeledes sendt til Kalundborg Kommune.

P. N. V.

Christen Boye Jacobsen
Nævnetsformand

/ Søren Præstholt
Fuldmægtig

2. december 2003

J.nr.: 21-127

Eksp.nr.: 13683

SPR

Side 6 af 6