

(Varmeforsyning)

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

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

KLAGE FRA [...] over
AFGØRELSE FRA Dragsholm Kommune af 12. august 2003
OM Forblivelsespligt til Grevinge/Herrestrup
Kraftvarmeværk

NÆVNETS Nævnensformand, professor, cand. jur. Christen Boye Jacob-
SAMMEN- sen
SÆTNING Direktør, cand. polyt. H. C. Mortensen
I SAGEN Direktør, cand. oecon. Niels Jørgen Ravn Sørensen

Sagen er indbragt for Energiklagenævnet af [...], der ved brev af 25. august 2003 klagede over Dragsholm Kommunes afgørelse af 12. august 2003 om forblivelsespligt til Grevinge/Herrestrup Kraftvarmeværk. Ved brev af 14. oktober 2003 fremsendte Dragsholm Kommune v/ advokat Kurt Bardeleben en udtalelse til klagen samt kopi af sagens akter. Udtalelsen til klagen blev forelagt klagerne, der fremsendte yderligere bemærkninger til sagen den 10. december 2003.

Klagen af 25. august 2003 er én ud af tolv klager over Dragsholm Kommunes beslutning om at pålægge forblivelsespligt.

Klagen

Fra klagen af 25. august 2003 citeres:

"Ifølge skrivelse af 12. august 2003 meddeler Dragsholm Kommune at byrådet den 5. august 2003 har vedtaget forblivepligt for allerede tilsluttede ejendomme og tilslutningspligt for al ny bebyggelse men ikke for eksisterende bebyggelser. Vi skal hermed anke den af byrådet vedtagne beslutning med nedenstående begrundelser og beder samtidig Energiklagenævnet give anken opsættende virkning indtil en eventuel voldgift eller retssag har afgjort det lovlige i kommunens aftalebrud i henhold til det i 1994 udsendte materiale om fjernvarme i Grevinge/Herrestrup.

[...]

1) Lige før vedtagelse af forblivepligten vedtog byrådet enstemmigt at der skulle nedsættes en voldgift for at afklare de indvendinger som brugerne af fjernvarme har gjort lige siden værkets start - hvis en voldgift set fra brugersiden skal have nogen som helst mening skal alle de punkter hvor kommunen afviger fra den udsendte brochure - af kommunens egen advokat kaldet "kontrakten" i skrivelse til kommunen af 26/05/2000 - indgå.

[...]

2) Ved at tage tilslutningspligten for eksisterende bebyggelse i Grevinge/Herrestrup ud af det oprindelige projekt, udsendt af kommunen primo maj 2003 - stiller kommunen de tilsluttede ejendomme i området ringere end ikke tilsluttede ejendomme.

3) I kommunens varmforsyningsplan for området - rekvireret i maj 2003 - er varmforsyningen i området baseret på individuel opvarmning.

4) At der iflg. bekendtgørelse af lov om varmforsyning LBK nr. 772 af 24/07/2000 § 1. står:

Lovens formål er at fremme den mest samfundsøkonomiske og miljøvenlige anvendelse af energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand samt at formindske energiforsyningsafhængighed af olie.

Stk. 2. Tilrettelæggelsen af varmforsyningen skal i overensstemmelse med de i stk. 1 nævnte formål ske med henblik på at fremme samproduktionen af varme og elektricitet mest muligt.

Vi har svært ved at se, at et kraftvarmeværk med et varmetab på op mod 50 % er den mest samfundsøkonomiske og miljøvenlige anvendelse af energi - det foreløbige resultat har været at brugerne de sidste mange år har betalt op til 46% mere for varmen end hvis ejendommene havde været opvarmet med oliefyr (Det rigtige sammenligningsgrundlag havde været gasfyr).

5) 1 skrivelse af 25. marts 2003 til undertegnede oplyser Dragsholm Kommune ved direktør for drifts- og serviceforvaltningen Jens Nielsen, at udmeldelse af fjernvarmen kan ske efter 5 år med 1 års varsel. At der ved udmeldelse skal betales den nedskrevne værdi af de udgifter, husets tilslutning har forårsaget - det vil sige husinstallation og stikledning.

[...]

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 2 af 12

6) At Dragsholm Kommune ikke har drevet kraftvarmeværket efter de retningslinier som fremgår af varmforsyningsloven, og at kraftvarmeværket derfor ikke er omfattet af denne lov.

6.1) Der er ingen bestyrelse hvor flertallet er valgt af forbrugerne i området.

6.2) At der ikke økonomisk er adskillelse mellem kommunens og kraftvarmeværkets økonomi.

6.3) At fremløbs-/ indløbstemperaturen i store dele af året ligger under 60 grader.”

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Dragsholm Kommunes bemærkninger til klagen

På vegne af Dragsholm Kommune fremsendte advokat Kurt Bardeleben den 14. oktober 2003 en samlet udtalelse til alle klagerne, der var indgivet til Energiklagenævnet. Fra advokat Kurt Bardelebens udtalelse citeres:

Side 3 af 12

Kommunen kan henholde sig til det vedlagte endelig godkendte projekt af 5. august 2003 med bilag 2 og kommunens meddelelse af 12. august 2003 om tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarme til de berørte lodsejere bilag 3. Kommunen finder således ikke anledning til at foretage sig yderligere på baggrund af de indkomne klager.

De fremkomne indsigelser kan opdeles i følgende fem hovedpunkter:

1. Aftalebrud.

Kommunalbestyrelsen i Dragsholm Kommune vedtog den 5. oktober 1993 en foreløbig godkendelse af et projektforslag om naturgasfyret kraftvarme til Grevinge og Herrestrup. Projektet blev endelig godkendt af kommunalbestyrelsen den 7. december 1993. I den mellemliggende periode udsendte kommunen en salgsbrochure bilag 4 til de relevante husstande om frivillig tilslutning til kraftvarmeværket. Brochuren indeholdt bl.a. oplysninger om udmeldelse og om fjernvarmepriser, og der var vedlagt en tilmeldingsblanket

Nogle klagere er af den opfattelse, at brochuren ud fra aftaleloven og aftaleretlige principper er til hinder for det godkendte projekt om tilslutnings- og forblivelsespligt af 5. august 2003.

Dragsholm Kommune deler ikke denne opfattelse og kan bl.a. henvise til Højesterets dom trykt i UfR 1999, side 803, hvor ejendommene i forsyningsområdet også havde haft mulighed for frivillig tilslutning til varmeværket og udmeldelse efter en årrække. Højesteret fastslog bl.a. følgende:

"Kommunalbestyrelsens pålæg i maj 1994 efter varmforsyningsloven om tilslutningspligt m.v. medførte, at allerede tilsluttede ejendomme ikke længere i henhold til kontraktens opsigel-

sesbestemmelse kunne frigøres fra tilslutningen til varmeværket, og at andre bebyggelser i Lobbæk over en årrække ville blive omfattet af betalingsreglerne. Allerede som følge heraf har kommunen været berettiget til - uanset om der efter kontrakten måtte være hjemmel hertil - fra maj 1994 at ændre varmeværkets takststruktur som sket (...)"

Der kan endvidere henvises til Energiklagenævnets afgørelse af 29. januar 2003 ([...] klage over Næstved Kommunes pålæg om forblivelsespligt), hvor der oprindeligt også havde været frivillig tilslutning til kraftvarmeværket med ret til udmeldelse efter 5 år. Et senere pålæg af forblivelsespligt til kraftvarmeværket fandtes ikke at være i strid med varmemforsyningsloven og tilslutningsbekendtgørelsen.

Kommunen finder derfor ikke, at forbrugernes frivillige tilmelding til fjernvarmeværket på baggrund af brochuren fra 1993 er til hinder for pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt.

Det bemærkes i denne forbindelse, at selvom det under en retssag måtte blive fastslået, at fjernvarmeforbrugerne på privatretligt grundlag har krav på erstatning fra kommunen pga. forhøjelsen af fjernvarmepriserne, kan dette ikke føre til, at kommunens offentligretlige beslutning af 5. august 2003 om tilslutnings- og forblivelsespligt skulle være ugyldig eller føre til hjemvisning.

2. Kraftvarmeværket er ikke omfattet af varmemforsyningsloven m.v.

En del af klagerne er af den opfattelse, at Dragsholm Kommunes kraftvarmeværk ikke er omfattet af varmemforsyningsloven og tilslutningsbekendtgørelsen, idet kraftvarmeværket er kommunalt ejet.

Efter kommunens opfattelse følger det af bl.a. varmemforsyningslovens § 23f og § 23h, stk. 2, at varmeværker kan være kommunalt ejede.

Kommunen kan i denne forbindelse på ny henvise til Højesterets dom trykt i UfR 1999, side 803, hvor det pågældende varmeværk også var kommunalt ejet, og hvor denne omstændighed ikke var til hinder for, at varmemforsyningsloven fandt anvendelse.

3. Fornyet høring.

En klager er af den opfattelse, at beslutningen om pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt af 5. august 2003 er ugyldig, idet der skulle være sket "væsentlige ændringer i projektet fra første fremsendelse til beslutning" uden fornyet høring.

Det bemærkes hertil, at kommunen den 7. maj 2003 fremsendte et projektforslag om tilslutnings- og forblivelsespligt bilag 5 ud i

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 4 af 12

offentlig høring i 4 uger. Projektforslaget vedrørte tilslutnings- og forblivelsespligt for al eksisterende bebyggelse og al ny bebyggelse i forsyningsområdet.

Under høringsperioden fremkom en del indsigelser og bemærkninger fra de berørte ejere, hvilket resulterede i, at projektet den 5. august 2003 blev vedtaget med den ændring, at der alene pålægges forblivelsespligt for allerede tilsluttede ejendomme og tilslutningspligt for al ny bebyggelse.

Hverken varmforsyningsloven eller tilslutningsbekendtgørelsen stiller krav om fornyet høring i tilfælde af ændringer i et offentliggjort projektforslag. Kommunen finder endvidere ikke, at det endelig godkendte projekt adskiller sig væsentligt fra det tidligere fremsendte projektforslag (bilag 5). Der er således alene tale om en "det mindre i det mere - ændring" bestående i, at eksisterende bebyggelse som ikke allerede er tilsluttet kraftvarmeværket, ikke kan kræves tilsluttet med en frist på 9 år fra tilslutningspligtens meddelelse, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 10. Såfremt der opføres ny bebyggelse på de pågældende ejendomme vil disse nye bebyggelser imidlertid blive omfattet af tilslutningspligten. Den vedtagne tilslutnings- og forblivelsespligt tinglyses således på de samme ejendomme, som blev hørt vedrørende projektforslaget (bilag 5).

Endvidere får ændringen ikke økonomiske konsekvenser for de berørte lodsejere, jf. de økonomiske beregninger i henholdsvis projektforslaget (bilag 5) og det endelig vedtagne projekt (bilag 2). Der må i denne forbindelse også henses til, at det endelig godkendte projekt ikke berører andre end dem, der blev hørt om projektforslaget, jf. princippet i planlovens § 27, stk. 3.

Dragsholm Kommune finder således ikke, at der er begået høringsfejl i forbindelse med beslutningen om pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt af 5. august 2003, og i hvert fald ingen fejl, som kan føre til hjemvisning eller beslutningens ugyldighed.

4. Forskelsbehandling.

En klager er af den opfattelse, at ændringen i det endelig godkendte projekt af 5. august 2003 (bilag 3) i forhold til projektforslaget (bilag 5) - hvorefter eksisterende bebyggelse, som ikke allerede er tilsluttet kraftvarmeværket, ikke pålægges tilslutningspligt - stiller disse ejendomme bedre end de øvrige ejendomme i området.

Kommunen bemærker hertil, at ændringen er sket på baggrund af de indkomne indsigelser og bemærkninger under høringsperioden. Kommunen har således haft en vis forståelse for at pålægge af tilslutningspligt for eksisterende bebyggelse, som ikke al-

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 5 af 12

lerede er tilsluttet kraftvarmeværket, kan have større konsekvenser for de berørte ejere end forblivelsespligt for tilsluttede ejendomme, hvor udgifterne til tilslutning m.v. allerede er afholdt, og tilslutningspligt for ejerne af ny bebyggelse, hvor tilslutningsafgiften m.v. kan indkalkuleres i byggeomkostningerne.

Der kan i denne forbindelse også henvises til Energiklagenævnets afgørelse af 29. januar 2003 ([...] klage over Næstved Kommunes pålæg om forblivelsespligt), hvor der alene var pålagt forblivelsespligt uden samtidig indførelse af tilslutningspligt for andre ejendomme. Energiklagenævnet fandt, at reglerne i varmforsyningsloven og tilslutningsbekendtgørelsen var fulgt og fandt ikke grundlag for at ændre eller ophæve det meddelte pålæg.

Kommunen finder derfor ikke, at undladelsen af at udstede påbud om tilslutningspligt til eksisterende bebyggelse som ikke allerede er tilsluttet kraftvarmeværket, indebærer en usaglig forskelsbehandling af de øvrige ejendomme i forsyningsområdet eller er i strid med varmforsyningslovens og tilslutningsbekendtgørelsens regler.

5. Forkert beregningsgrundlag.

En del klagerer mener, at kommunen har anvendt forkerte beregninger i det endelig godkendte projekt.

Det bemærkes, at beregningerne er baseret på en række skøn, og at disse skøn er uangribelige. Selvom Energiklagenævnet måtte skønne anderledes, kan dette imidlertid ikke føre til, at beslutningen af 5. august 2003 om tilslutnings- og forblivelsespligt skulle være ugyldig eller føre til hjemvisning.

Idet kommunens beslutning af 5. august 2003 alene indebærer pålæg af forblivelsespligt for allerede tilsluttede ejendomme og tilslutningspligt for nye bebyggelser, ses det ikke nødvendigt at tillægge klagerne opsættende virkning for at undgå, at formålet med klagerne ellers forspildes, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 23.

Kommunen har dog fundet det rigtigst at udsætte tinglysningen af tilslutnings- og forblivelsespligten til Energiklagenævnets afgørelse foreligger.”

Ved brev af 10. december 2003 fastholdt [...] deres klage og gentog, at de ikke fandt at kraftvarmeværket var omfattet af varmforsyningsloven, idet Dragsholm Kommune ikke opfyldte lovens § 23 h om forbrugerindflydelse. De henviste til, at det af kommunen oprettede brugerråd for kraftvarmeværket ikke havde nogen beslutningskompetence. Klagerne anførte desuden, at de anså det for forskelsbehandling, at kommunen stillede de allerede tilsluttede borgere ringere end andre indenfor fjernvarmforsyningsområdet. De gjorde desuden gældende, at der ikke var vedtaget en varmeplan, der udlagde området til

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 6 af 12

fjernvarmeopvarmning. Endelig gentog de anmodningen om, at deres klage blev tillagt opsættende virkning.

Ved brev af 11. marts 2003 afgjorde Energiklagenævnet, at klagen over Dragsholm Kommunes afgørelse om forblivelsespligt ikke kunne tillægges opsættende virkning. Nævnet begrundede det med, at konsekvenserne af en evt. omgørelse af kommunens beslutning, og et deraf følgende erstatningskrav, ikke var ensbetydende med, at klagen ville være forspildt.

Ved brev af 15. marts 2004 anmodede klagerne Energiklagenævnet om at genoverveje spørgsmålet, idet det var deres klare opfattelse, at hvis ikke klagen blev tillagt opsættende virkning ville de forspilde deres adgang til at udtræde af fjernvarmeværket i henhold til deres opsigelse af 27. april 2003. Energiklagenævnet meddelte herefter ved brev af 18. marts 2004, at nævnet ikke fandt grundlag for at genoptage spørgsmålet om opsættende virkning, idet klagerne ikke var fremkommet med nye oplysninger, der kunne begrunde en revurdering af afgørelsen.

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 7 af 12

Dragsholm Kommune fremsendte den 1. november 2004 kommunens varmesforsyningsplan til Energiklagenævnet. Af varmeplanen, der er fra 1988, fremgik det, at områderne Grevinge og Herrestrup var udlagt til individuel opvarmning, men at forsyningsspørgsmålet for de 2 byer kunne tages op igen, afhængigt af, om udviklingen gjorde kollektiv forsyning rentabelt. Af beslutningsprotokol for 14. januar 1997 fremgik det, at kommunalbestyrelsen i Dragsholm Kommune ændrede varmesforsyningsplanen, fordi der var etableret mulighed for tilslutning til fjernvarme i Grevinge og Herrestrup. Retningslinierne for dette område var herefter "Opvarmningsbehovet i Grevinge, Herrestrup og langs Engelstrupvej mellem de 2 byer, skal fremover dækkes ved fjernvarme fra kraftvarmeværket i Grevinge".

Supplerende oplysninger

Det fremgår af projektforslaget, der blev sendt i høring 7. maj 2003, at der til Grevinge/Herrestrup Kraftvarmeværk var tilsluttet 302 forbrugere, som skulle pålægges forblivelsespligt, mens 88 eksisterende bebyggelser ville blive omfattet af tilslutningspligt. De 88 eksisterende bebyggelser blev undtaget fra projektforslaget ved projektets vedtagelse den 5. august 2003.

Retsgrundlag

Varmeforsyningslovens kapitel 2 indeholder bestemmelser om kommuners adgang til at pålægge ejendomme tilsluttet et kollektivt varmesforsyningsanlæg. Bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 2000 om tilslutning til kollektive varmesforsyningsanlæg (tilslutningsbekendtgørelsen) indeholder regler om proceduren i forbindelse med pålæg af tilslutningspligt, herunder regler om kom-

munens godkendelse af projektforslaget og høring af de berørte borgere. Fra tilslutningsbekendtgørelsen citeres:

”§ 2. Kommunalbestyrelsen kan pålægge såvel ny som eksisterende bebyggelse tilslutningspligt til et kollektivt varmforsyningsanlæg. Beslutning herom kan ikke træffes, før forudsætningerne herfor er belyst i et godkendt projekt. Beslutningen skal træffes samtidigt med eller umiddelbart efter godkendelsen af projektet.

[...]

§ 4. Kommunalbestyrelsen skal sikre, at grundejere, der efter projektet forudsættes pålagt tilslutningspligt eller bidragspligt til anlægget, underrettes skriftligt om projektforslaget med henblik på, at eventuelle bemærkninger kan blive fremsendt inden for 4 uger.

[...]

§ 11. Kommunalbestyrelsen kan pålægge en ejendom, som allerede forsynes fra et kollektivt varmforsyningsanlæg, at forblive tilsluttet dette.”

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 8 af 12

Fra vejledning til Energiministeriets bekendtgørelse nr. 196 af 22. marts 1991 om tilslutning mv. til kollektive varmforsyningsanlæg, august 1998 side 14 citeres:

”Mange ejendomme forsynes allerede fra et kollektivt varmforsyningsanlæg. Tilslutningen til disse anlæg er normalt etableret og reguleret gennem kontakter mellem ejeren og forsyningsselskabet. Ofte vil kontrakten eller forsyningsselskabets vedtægter indeholde bestemmelser om, at ejeren har adgang til at opsige aftalen med forsyningsselskabet. Dette forhindrer dog ikke, at ejendommen kan pålægges forblivelsespligt, hvis ejendommen stadig forsynes fra forsyningsselskabet på det tidspunkt, hvor ejeren modtager kommunalbestyrelsens endelige beslutning om forblivelsespligt.

Hvis ejeren ensidigt og uretmæssigt afbryder forsyningen til ejendommen for at undgå forblivelsespligten, skal ejendommen stadig betragtes som forsynet, jf. § 8, og vil således kunne pålægges forblivelsespligt og skal fortsat betale de faste afgifter.”

Fra varmforsyningsloven citeres § 23h om forbrugerindflydelse:

”§ 23 h. Flertallet af bestyrelsesmedlemmerne i en virksomhed, der ejer et anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp, skal vælges af de forbrugere, hvis ejendomme er tilsluttet virksomhedens anlæg, eller af en eller flere kommunale bestyrelser i virksomhedens forsyningsområde i kraft af disses udøvelse af deres

ejerbeføjelser på virksomhedens generalforsamling eller på anden måde. Flertallet kan også vælges af forbrugere og en eller flere kommunale bestyrelser i forening.

Stk. 2. Indflydelseskravet i stk. 1 anses for opfyldt, hvis bestyrelsen i en virksomhed som nævnt i stk. 1, der drives i andelsselskabsform, udpeges af et repræsentantskab, der er valgt af andelshaverne i forsyningsområdet. Det samme gælder for en virksomhed som nævnt i stk. 1, der drives som en selvejende institution eller i foreningsform, hvis bestyrelsen udpeges af repræsentanter, der er valgt af en eller flere kommunale bestyrelser i forsyningsområdet, af en flerhed af forbrugere, hvis ejendomme er tilsluttet virksomhedens anlæg, eller af sådanne kommunale bestyrelser og forbrugere i forening. Det samme gælder for et kommunalt anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp.

Stk. 3. ...

Stk. 4. ..."

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 9 af 12

Energiklagenævnets tidligere praksis

Ved afgørelse af 29. juni 2004 (j.nr. 21-69) afgjorde nævnet en sag indbragt af Kraftvarmegruppen, der repræsenterede 55 andelshavere ved Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. Kraftvarmegruppen havde klaget over Hashøj Kommunes afgørelse om forblivelsespligt til kraftvarmeforsyningen.

Nævnet stadfæstede kommunens afgørelse med henvisning til, at kommunen efter tilslutningsbekendtgørelsens § 11 kunne pålægge en ejendom, som allerede blev forsynet fra et kollektivt varmeforsyningsanlæg, at forblive tilsluttet denne. Uanset at en fjernvarmeaftager havde opsagt sin aftale med varmeværket, fandt nævnet, at vedkommende i opsigelsesperioden stadig var bundet af sin kontrakt og dermed forsynedes fra varmeværket. Der var ingen holdpunkter i loven eller bekendtgørelsen for at antage, at der gjaldt en speciel undtagelse for fjernvarmeaftagere, der havde opsagt deres kontrakt, men blev pålagt forblivelsespligt i opsigelsesperioden. Nævnet bemærkede desuden, at Kraftvarmegruppens påstand om en generel ophævelse af kommunens beslutning om forblivelsespligt, betød, at de fejl og ulovligheder, som blev påberåbt, måtte være af en væsentligere art, end hvis der var tale om ophævelse af beslutningen for enkelte ejendomme.

Energiklagenævnets bemærkninger

1. Nævnet konstaterer indledningsvis, at spørgsmål om størrelsen af den faste afgift og varmeprisen er et anliggende, som i 1. instans må indbringes for Energitilsynet, der påser, om drift, priser og betingelser er rimelige i forhold til varmeforsyningsloven. Spørgsmålet om erstatning til varmeaftagerne som følge af, at Dragsholm Kommune ikke har levet op til løfterne ved etablering af

kraftvarmeværket, eller at værket ikke er drevet på professionel eller forsvarlig vis, er et anliggende for domstolene.

2. Nævnet konstaterer desuden, at Dragsholm Kommunes beslutning om forblivelsespligt er en afgørelse efter varmemforsyningsloven, hvorfor det er uden betydning for nævnets kompetence i denne sag, om leveringen af varme fra Grevinge/Herrestrup Kraftvarmeværk er påbegyndt på grundlag af en frivillig aftale eller tilslutningspligt.

3. Hvad angår klagers påstand, om at kraftvarmeværket ikke er omfattet af varmemforsyningsloven, bl.a. fordi det ikke er en bestyrelse, hvor flertallet er valgt af forbrugere i området, bemærker nævnet, at det fremgår af lovens § 23h, at forbrugerindflydelseskravet automatisk er opfyldt i et kommunal ejendomme og drevet varmedistributions- og transmissionsanlæg.

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 10 af 12

4. Nævnet finder ikke, at det er ulovlig forskelsbehandling, at Dragsholm Kommune kun pålagde forblivelsespligt for allerede tilsluttede ejendomme samt tilslutningspligt for ny bebyggelse. Pålæggelse af tilslutningspligt for eksisterende bebyggelse er mere indgribende for de berørte ejere, hvorfor kommunens undtagelse af disse må anses for sagligt begrundet.

5. Klager påstår, at der burde være sket fornyet høring, efter at tilslutningspligten for eksisterende bebyggelse blev fjernet fra projektforslaget.

Nævnet bemærker, at det drejer sig om 88 ejendomme, der blev taget ud af forslaget, mens 302 ejendomme fortsat var omfattet. Nævnet finder ikke, at kommunens advokats påstand om, at projektets ændring er en "det mindre i det mere - ændring", er rigtig. Den samlede økonomi i værket bliver berørt af, at der er ca. 22 % færre ejendomme til at dække de faste udgifter til værket, hvilket er til skade for de allerede tilsluttede. Det har derfor formodningen imod sig, når kommunen forudsætter, at økonomien for brugerne, i særdeleshed størrelsen af den faste afgift, vil være den samme i begge projektforslag.

Dragsholm Kommune burde have udøvet god forvaltningsskik ved at sende det endelige projektforslag i høring igen. Men kommunens undladelse af dette kan ikke føre til, at beslutningen er ugyldig.

6. Nævnet konstaterer, at Dragsholm Kommune i 1997 har ændret kommunens varmeplan fra 1988 således, at dens retningslinier er i overensstemmelse med den nuværende varmemforsyning af Grevinge og Herrestrup. Nævnet bemærker dog, at varmeplanens indhold ikke er afgørende for sagen, idet varmeplanen ikke er juridisk bindende

7. Nævnet bemærker, at uanset om aftaler eller vedtægter giver varmeaftagere mulighed for at opsige deres aftale med varmeværket, findes der i varmemforsyningsloven og tilslutningsbekendtgørelsen en hjemmel til at pålægge allerede tilsluttede forbrugere forblivelsespligt til varmeværket.

Spørgsmålet er, om det kan føre til et andet resultat, at det i første omgang var kommunen, der tog initiativ til varmeværket og indgik aftale med varmeaftagerne om priser og retten til udmeldelse. Til dette bemærker nævnet, at det følger af varmemforsyningslovens § 23h, at en kommune kan eje og drive et kommunalt værk. Hvis en kommune var afskåret fra at optræde som varmeplanlægningsmyndighed i forbindelse med pålæg af tilslutningspligt, fordi den samtidig ejede varmeværket, burde denne begrænsning fremgå klart af loven.

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Energiklagenævnet finder, at det er uheldigt, at Dragsholm Kommunes markedsføring af fjernvarmen i sin tid ikke oplyste, at eksterne faktorer kunne få indflydelse på projektet fx i form af prisstigninger. Når en kommune stiller meget i udsigt, og ikke kan efterleve det, medvirker det naturligt til et stort antal klager. Dette kan dog ikke føre til, at kommunen er afskåret fra at pålægge forblivelsespligt, når beslutningen er begrundet i saglige hensyn, herunder hensynet til udnyttelse af allerede afholdte investeringer.

Side 11 af 12

8. Nævnet finder herefter, at Dragsholm Kommunes adfærd ligger inden for og har fulgt reglerne i varmemforsyningsloven og i bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 2000 om tilslutning mv. til kollektive varmemforsyningsanlæg, hvorfor der ikke er grundlag for at ændre eller ophæve kommunalbestyrelsens beslutning af 5. august 2003 og de meddelte pålæg af 12. august 2003.

Energiklagenævnets afgørelse

Dragsholm Kommunes afgørelse af 12. august 2003 stadfæstes.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 26 i lov om varmemforsyning, jfr. lovbe-
kendtgørelse nr. 772 af 24. juli 2000.

Sagen har været behandlet på et møde den 4. november 2004.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er sendt til [...] og Dragsholm Kommune v/advokat Kurt Bardele-
ben.

P. N. V.

Christen Boye Jacobsen
Nævnnsformand

/ Dorte Lomholt
Fuldmægtig

14. december 2004

J.nr.: 21-185

Eksp.nr.: 17095

DAL

Side 12 af 12