

Advokat Peter Schneider
Advokaterne Mogensen, Schneider og Popp
Postboks 133
Valdemarsgade 60
4760 Vordingborg

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

22. marts 2004

J.nr.: 21-7

Eksp.nr.: 15073

DAL

Klage over tinglysning af forblivelsespligt til Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværker A.m.b.a for ejendommen [...]

Ved brev af 27. september 2001 har advokat Svend Falk-Rønne på vegne af [...] påklaget Næstved Kommunes afgørelse af 26. september 2001 om fastholdelse af en tidligere afgørelse om tinglysning af forblivelsespligt. Klagen ledsaget af kommunens bemærkninger blev fremsendt med Næstved Kommunes brev af 3. oktober 2001.

I klagen af 27. september 2001 gjorde advokaten gældende, at en afgørelse om forblivelsespligt var meningsløs. Principalt anførtes, at ejeren af ejendommen, [...], aldrig havde meldt sig ind som andelshaver i Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværk. Subsidiært gjorde han gældende, at aftalen mellem lejer af ejendommen og kraftvarmeværket var ophævet pga. misligholdelse af kraftvarmeværkets forpligtelser. Advokaten bemærkede desuden, at tinglysning af forblivelsespligten kun burde finde sted, når grundlaget var klart og utvetydigt.

Den 11. april 2001 lagde Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværk sag an mod lejer af ejendommen [...], [...], pga. manglende betaling for varme. Den 21. november 2001 intervererede [...] i retssagen med påstand om, at aftalen om levering af fjernvarme til ejendommen var ophævet ved aftale, samt at han var berettiget til at ophæve aftalen med kraftvarmeværket grundet væsentlig misligholdelse.

Kommunen anførte i sin udtalelse af 3. oktober 2001 til klagen, at forudsætningen for forblivelsespligten, nemlig at ejendommen aftaleretligt var tilsluttet kraftvarmeværket, var et domstolsanliggende. Kommunen erklærede sig indforstået med, at forblivelsespligten på ejendommen kunne ophæves og tinglysningen aflyses, såfremt den igangværende retssag mod Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværker faldt ud til [...] fordel, eller såfremt kraftvarmeværket bekræftede overfor kommunen, at aftalen om tilslutning til fjernvarmenettet og levering af fjernvarme var ophævet af begge parter.

Det fremgår af sagen

- at Næstved Kommune den 2. marts 2001 sendte et foreløbigt godkendt projektforslag fra Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværker A.m.b.a i høring hos de berørte ejere med frist til 3. april 2001, til afgivelse af synspunkter eller ændringsforslag,
- at advokat Svend Falk-Rønne den 15. marts 2001 på vegne af [...] gjorde indsigelse mod tinglysning af forblivelsespligten, idet der pga. problemer med fjernvarmeinstallationen verserede en sag om ophævelse af aftalen med kraftvarmeværket, hvorfor forsyningen af ejendommen havde været afbrudt i lang tid og at der som følge heraf var geninstalleret oliefyr,
- at ved byrådets endelige godkendelse af forslaget den 22. maj 2001 indførtes forblivelsespligt til fjernvarmenettet i Hyllinge og Menstrup for de ejendomme, der var tilsluttet pr. 1. januar 2001,
- at byrådet i den forbindelse besluttede, at der ikke kunne meddeles fritagelse for ejendommen [...], men at forblivelsespligten kunne ophæves, såfremt det kunne dokumenteres, at den igangværende sag mellem [...] og Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværker faldt ud til førstnævntes fordel, således at han var berettiget til at ophæve aftalen med kraftvarmeværket,
- at beslutningen om forblivelsespligt for ejendommen [...] blev meddelt advokat Svend Falk-Rønne på vegne af hans klient den 15. juni 2001,
- at advokaten ved skrivelse af 5. september 2001 anmodede om at få sagen genoptaget, med den begrundelse at ejendommen ikke var andelshaver i kraftvarmeværket, idet der efter det oplyste ikke fandtes nogen indmeldelsesblanket, der var underskrevet af [...]
- at Næstved Kommunes Udvalg for Teknik og Miljø den 26. september 2001 efter en vurdering af advokatens oplysninger fastholdt beslutningen om tinglysning af forblivelsespligten på ejendommen med henvisning til, at der ikke forelå dokumentation for, at aftalen med kraftvarmeværket var ophævet,
- at advokat Svend Falk-Rønne den 27. september 2001 påklagede Næstved Kommunes afgørelse til Energiklagenævnet,
- at Næstved Kommune ved brev af 26. september 2002 oplyste, at man havde fundet det mest rigtigt, at udsætte tinglysningen af forblivelsespligten indtil nævnets afgørelse forelå,
- at advokat Svend Falk-Rønne ved skrivelse af 28. april 2003 til Næstved Kommune gjorde gældende, at ejendommen inden fjernvarmetilslutningen blev opvarmet med en oliekedel ved navn Tasso 20 med et Riello fyr og en brændekegel ved navn DFJ Kedel Salamander, hvorfor over halvdelen af ejendommens opvarmningsbehov, ifølge advokaten, stammede fra miljørigtig opvarmning,

22. marts 2004

J.nr.: 21-7

Eksp.nr.: 15073

DAL

Side 2 af 4

- at Næstved Kommune ved brev af 2. maj 2003 afviste, at ovenstående havde betydning for sagen, idet forblivelsespligten blev indført på baggrund af oplysninger fra Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværkers projektforslag over tilsluttede forbrugere,
- at [...] ny advokat, Peter Schneider, den 9. marts 2004 fremsendte udskrift af Næstved Rets dom af 7. november 2002. Retten afgjorde, at manglen ved fjernvarmeinstallationen ikke havde et sådant omfang, at den kunne begrunde ophævelse af aftalen med kraftvarmeværket. Afbrydelsen af forsyningen fra kraftvarmeværkets side skyldtes manglende betaling for leveret varme og kunne derfor ikke begrunde hæveadgang fra [...] side. Dommen blev anket til Østre Landsret.

22. marts 2004

J.nr.: 21-7

Eksp.nr.: 15073

DAL

Side 3 af 4

Energiklagenævnets bemærkninger

Nævnets behandling vedrører alene Næstved kommunes afgørelse af 26. september 2001, dvs. kommunens beslutning om ikke at genoptage sagen vedrørende pålæg af forblivelsespligt.

En sag vil kunne genoptages, hvis der i forbindelse med anmodningen om genoptagelse er fremkommet nye faktiske oplysninger, som ville have haft betydning for sagens udfald, hvis de havde foreligget ved sagens afgørelse.

Til støtte for anmodningen om genoptagelse har advokaten gjort gældende, at [...] ikke er andelshaver i kraftvarmeværket. Efter kommunens opfattelse er dette forhold et mellemværende mellem kraftvarmeværket og [...]. I kommunens afgørelse af 15. juni 2001 om pålæg af forblivelsespligt er der således taget forbehold for udfaldet af retssagen mellem kraftvarmeværket og klageren, idet kommunen har besluttet, at forblivelsespligten kan ophæves, såfremt retten afgør, at [...] var berettiget til at hæve aftalen med kraftvarmeværket.

På baggrund af dette finder nævnet ikke, at den af advokaten anførte oplysning om [...] andelshaverstatus i kraftvarmeværket kunne have ført til, at kommunens afgørelse fik et andet udfald og dermed begrunde kommunens genoptagelse af sagen.

Næstved Kommunes afgørelse af 15. juni 2001 om pålæg af forblivelsespligt til Hyllinge-Menstrup Kraftvarmeværk står derfor ved magt, og kommunen skal herefter i overensstemmelse med tilslutningsbekendtgørelsens § 20, stk. 4, foranstalte, at pålægget bliver tinglyst på klagers ejendom.

Nævnet bemærker dog, at Næstved Kommune har forpligtet sig til at ophæve forblivelsespligten, såfremt en endelig domstolsafgørelse bestemmer, at [...] var berettiget til at ophæve aftalen med kraftvarmeværket, og at tinglysningen ingen ændring gør heri.

Hvad angår advokatens påstand om, at over halvdelen af [...] ejendom på tidspunktet for forblivelsespligtens indførelse blev opvarmet ved miljørigtig opvarmning, bemærker nævnet, at de i skrivelsen af 28. april 2003 nævnte kedler ikke efter Energistyrelsens hidtidige praksis berettiger til fritagelse efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15. Energiklagenævnet finder ikke grundlag for at afvige denne praksis.

Energiklagenævnets afgørelse

Næstved Kommunes afgørelse af 26. september 2001 stadfæstes.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter § 5, stk. 2, i bekendtgørelse nr. 653 af 22. juni 2000 om forretningsorden for Energiklagenævnet, samt efter § 26 i lov om varmforsyning jf. bekendtgørelse nr. 772 af 24. juli 2000 om lov om varmforsyning.

22. marts 2004

J.nr.: 21-7

Eksp.nr.: 15073

DAL

Side 4 af 4

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Kopi af denne afgørelse er sendt til Næstved Kommune.

P. N. V.

Christen Boye Jacobsen
Nævnnsformand

/ Dorte Lomholt
Fuldmægtig