

AFGØRELSE

(Varmeforsyning)

energi

KLAGENÆVNET

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA [...] over
AFGØRELSE FRA Hanstholm Kommune af 21. december 2004
OM tilslutningspligt for ejendommen [...] til Ræhr Fjernvarme
Amba

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

NÆVNETS Næstformand, professor, dr.polit. Chr. Hjorth-Andersen,
SAMMEN- Direktør, cand.polyt. H.C: Mortensen,
SÆTNING Direktør, cand.oecon. Niels Jørgen Ravn Sørensen
I SAGEN

NÆVNETS Hanstholm Kommunes afgørelse ophæves.
AFGØRELSE

Ved brev af 28. januar 2005 fremsendte Hanstholm Kommune klage af 20. januar 2005 fra advokat Lauge Fastrup på vegne af [...], over kommunens afgørelse af 21. december 2004 om afslag på fritagelse for tilslutningspligten for ejendommen [...].

Det fremgår af sagen,

- at Hanstholm Kommune den 6. august 1992 endeligt godkendte et projektforslag vedrørende etablering af Ræhr Kraftvarmeværk A.m.b.a. med formål at etablere kollektiv varmforsyning fra Hanstholm Varmeværk A.m.b.a. til Ræhr, efter ved høringsskrivelse af 24. juli 1992 at have givet de berørte grundejere en frist på 4 uger for afgivelse af bemærkninger,
- at der ifølge projektforslaget var indhentet forhåndstilslutning fra ca. 88 % af beboerne i det påtænkte forsyningsområde, og at beboerne ved tilslutning forpligtede sig til at anvende fjernvarme som opvarmning og til varmtvandsforbrug i de næste 25 år,

- at tilslutningspligten blev meddelt de berørte grundejere i områderne Ræhr by, Ræhr Øst og Nytorp ved kommunens brev af 11. maj 1993,
- at Energiklagenævnet i afgørelse af 25. august 2003 (j.nr. 21-29) fandt, at kommunens påbud af 11. marts 1993 til ejendommen Bybakken 69 ikke opfyldte kravene i § 18, stk. 3, med hensyn til oplysninger om klageadgang og klagefrist. Videre fandt nævnet, at det af kommunen den 6. august 1992 godkendte projektforslag om etablering af kollektiv varmforsyning i Ræhr ikke omtalte eller lagde op til, at der ved kommunalbestyrelsens beslutning indførtes tilslutningspligt. Nævnet fandt således, at der manglede en afgørende forudsætning for, at Hanstholm Kommune gyldigt kunne meddele tilslutningspligt, hvorfor ejendommen [...] ikke var omfattet af den af kommunen den 11. maj 1993 meddelte tilslutningspligt til Ræhr Fjernvarme,
- at Kommunalbestyrelsen den 8. januar 2004 godkendte nyt projektforslag om tilslutningspligt for eksisterende bebyggelse til Ræhr Fjernvarme,
- at Grundlaget var et projekt fra Ræhr Fjernvarme dateret 6. januar 2004,
- at Hanstholm kommune den 23. februar 2004 fremsendte høringskrivelse vedrørende tilslutningspligt til Ræhr Fjernvarme til de berørte ejendomme,
- at Advokat Lauge Fastrup ved brev af 17. februar 2004 fremsendte indsigelse mod tilslutningspligt for ejendommen [...],
- at Kommunalbestyrelsen den 3. juni 2004 på baggrund af de indkomende høringssvar endelig godkendte projektforslaget om tilslutningspligt til Ræhr Fjernvarme,

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 2 af 9

Den påklagede afgørelse

Fra Hanstholm Kommunes afgørelse af 21. december 2004 citeres:

"I forbindelse med kommunens høringsskrivelse om tilslutningspligt til Ræhr fjernvarme har De ansøgt om fritagelse for tilslutningspligten til Ræhr Fjernvarme og begrundet Deres ansøgning med, at ejendommen opvarmes med oliefyr.

I henhold til bekendtgørelse om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg nr. 581 af 22. juni 2000, § 15 er der kategorier af eksisterende bebyggelse, som ikke kan kræves tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg. Kommunalbestyrelsen har på sit møde den 3. juni 2004 besluttet, at ejendomme som er omfattet af disse kategorier, kan fritages for tilslutningspligt til Ræhr Fjernvarme.

På baggrund heraf kan [der] **ikke** meddeles fritagelse for tilslutningspligten for ejendommen beliggende [...], idet ejendommen ikke er omfattet af kategorier som benævnt i § 15.”

Klagen til Energiklagenævnet

I klage af 20. januar 2005 henviste advokat Lauge Fastrup til tidligere fremsendte brev af 17. februar 2004. Ved brev af 17. februar 2004 gjorde advokaten indsigelse mod tilslutningspligt for ejendommen [...] til Ræhr Fjernvarme. Subsidiært ansøgte advokaten om fritagelse for tilslutningspligten med henvisning til, at der var installeret oliefyr på ejendommen.

Videre bemærkede advokat Lauge Fastrup, at da hverken projektforslaget eller tilslutningsoplysninger blev fremsendt i forbindelse med høringsbrevet af 23. februar 2004 fra Hanstholm Kommune, var det ikke muligt at vurdere sagen.

Advokaten oplyste, at Ræhr Fjernvarmes repræsentant havde oplyst, at der i varmeværkets ledninger skulle være et varmetab på 45-46%. Det fremgår derudover af varmeværkets seneste årsregnskab, at der ikke havde været afskrevet på værket, samt at værket havde modtaget et engangsstøttebeløb fra staten. Advokaten fandt således, at der forelå en situation, hvor de samfundsøkonomiske såvel som de privatøkonomiske fordele var så usikre, at der ikke på det foreliggende grundlag kunne træffes beslutning om tilslutningspligt.

Endvidere fandt Advokat Lauge Fastrup det ikke var dokumenteret, at der i overensstemmelse med varmemforsyningsloven § 12 sammenholdt med tilslutningsbekendtgørelsen §§ 1, 2 og 3, forelå et godkendt projekt, der forudsatte tilslutning til kollektiv varmemforsyning. Advokaten kunne ud fra det foreliggende materiale ikke se, at der i henhold til varmemforsyningslovens § 12 var fastsat nogen tidsfrister og vilkår om tilslutning, endsige at kommunalbestyrelsen skulle have behandlet sådanne emner.

Afslutningsvist bemærkede advokaten, at det ikke klart fremgik af kommunens skrivelse af 23. februar 2004, hvad der kunne klages over, eller om der var tale om en ren høring eller en egentlig forvaltningsretlig afgørelse, der kunne påklages til Energiklagenævnet. De oplysninger om klagefrist mv., der fremgik af Hanstholm Kommunes skrivelse måtte således betegnes som ikke fyldestgørende.

Supplerende oplysninger

Af projektforslaget om tilslutning til Ræhr Fjernvarme A.m.b.A. dateret den 6. januar 2004 fremgår det:

”[...]

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 3 af 9

Økonomiske konsekvenser

De nedenstående varmepriser var i 1992/93 baseret på et overskud på 0,- kr.

Brugerøkonomi.

Det var i 1992/93 skønnet, at en typisk bruger der har et årligt energiforbrug på 20 MWh har følgende udgifter ved produktion på egen oliekedel:

Olieforbrug (2862l af 4.06kr./l)	= 11620,- kr.
Skorstenfejer, el vedligehold	= 1200,-kr.
Reinvestering	= 1000,- kr.
I alt	= 13.820,- kr.

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Ved projektforslaget ville udgifterne i 1992/93 blive ca.:

Side 4 af 9

Afgift	= 2000,- kr.
Forbrug 20 x 374,20	= 7830,- kr.
I alt	= 9830,- kr.

Der var i projektet beregnet, at den typiske forbruger ville spare 31 % af sit årlige varmekonsum. Tilslutningsafgiften var på daværende tidspunkt 100 kr.

På grund af forskellige forhold er målsætningerne ikke opnået, bla. Er forholdet mellem gas- og elpris ændret og ledningstabet er større end oprindeligt beregnet.”

Af advokat Lauge Fastrups brev af 16. marts 2004 til Hanstholm Kommunes fremgår det blandt andet:

”[...]

Rapporten fra BDO [Rapport fra Energistyrelsen ang. Røhr Fjernvarme A.m.b.a. udarbejdet af BDO] giver anledning til betydelig bekymring, og oplysningerne om værket regnskabspraksis brude som minimum medføre, at værket økonomi blev gransket nøje forinden, der bliver truffet beslutning om tilslutningspligt.

Der er specielt anledning til at påpege, at det er ganske overraskende, at man forsøger at tvinge folk på et værk, hvor der p.t. pr. gennemsnitsbruger er en gæld på mindst kr. 57.000,00, ligesom alle prognoser viser, at uanset hvad, vil et ledningstab på 45 - 46 % medføre, at fjernvarmeprisen i området aldrig vil kunne konkurrere med oliereferencen.

Vi går ud fra, Hanstholm Kommune har lavet økonomiske beregninger, der afdækker de reelle økonomiske forhold og reelle prognoser for fjernvarmeprisen i værkets forsyningsområde, og beder Dem venligst tilstille os disse, således at alle parter får lejlighed til på åben og hensigtsmæssig vis at kunne bedømme grundlaget for eventuel tilslutningspligt.

Det bemærkes i den forbindelse, at vi fuldstændig mangler oplysninger om de forpligtelser og vilkår, som værket har indgået over eksisterende leverandører samt en reel vurdering af værdien af værkets anlægsaktiver.”

Af Hanstholm Kommunes svar af 25. maj 2004 på ovenstående brev fra advokat Lauge Fastrup fremgår det:

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 5 af 9

”[]

Det kan oplyses:

At forslag til varmeplan for Hanstholm Kommune, juli 1987 lagde op til, at varmebehovet i Ræhr skulle dækkes af fjernvarme fra Hanstholm, baseret på fjernvarme leveret fra Hanstholm, produceret på et naturgasfyret kraftvarmeværk, som skulle etableres inden udgangen af 1998.

Dette forslag blev på baggrund af statslige udmeldinger om ændringer i varmforsyningsloven ikke godkendt.

Som erstatning for de kommunale varmforsyningsplaner, blev bestemmelserne i bekendtgørelse af lov om varmforsyning grundlaget for det videre arbejde.

Ovennævnte forslag til varmeplan fra 1987 lagde op til tilslutningspligt til fjernvarmenettet for alle boligområder, der kunne bebygges efter tilslutningsmulighed, samt tilslutningspligt for alle eksisterende boliger og erhvervsvirksomheder indenfor fjernvarmforsyningsområdet.

Projektforslaget, godkendt i kommunalbestyrelsen den 6. august 1992, var i overensstemmelse med kommunes hidtidige varmeplanmæssige overvejelser om forsyning af Ræhr.

Med godkendelse af fjernvarmeprojektet i Ræhr udstedte kommunalbestyrelsen en kommunegaranti på kr. 10, 2 mill. Kr., samt et lån på 217.044,- i 1999 i forbindelse med et byggemodningsprojekt.”

Af varmemforsyningsloven, lovbekendtgørelse nr. 772 af 2000 med senere ændringer, der var gældende på tidspunktet for tvisten opståen [nu lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005] fremgår det:

”§ 1. 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 varmemforsyningen skal i overensstemmelse med de i stk. 1 nævnte formål ske med henblik på at fremme samproduktionen af varme og elektricitet mest muligt.

[...]

§ 12. Hvis det forudsættes i et godkendt projekt for et kollektivt varmemforsyningsanlæg, kan kommunalbestyrelsen bestemme, at eksisterende bebyggelse inden for en bestemt tidsfrist skal tilsluttes anlægget, bl.a. under hensyntagen til den naturlige udskiftningstakt for eksisterende opvarmningsanlæg. Kommunalbestyrelsen godkender vilkårene for tilslutningen.”

Fra bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 200 om tilslutning mv. til kollektivvarmemforsyningsanlæg med senere ændringer citeres:

”§ 2. Kommunalbestyrelsen kan pålægge såvel ny som eksisterende bebyggelse tilslutningspligt til et kollektivt varmemforsyningsanlæg. 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.

§ 3. Ansøgning om godkendelse af et tilslutningsprojekt skal være skriftlig og ledsaget af følgende oplysninger i det omfang, som er nødvendigt for den godkendende myndigheds bedømmelse af ansøgningen:

- 1) den eller de ansvarlige for projektet,
- 2) forholdet til varmeplanlægningen, herunder forsyningsforhold samt lokalplaner,
- 3) tidsplan for tilslutningen,
- 4) fastlæggelse af forsyningsområder,
- 5) fortegnelse over ejendomme, der ifølge projektet påtænkes knyttet til anlægget ved påbud, tilslutningspligt eller bidragspligt til anlægget,

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 6 af 9

- 6) økonomiske konsekvenser for berørte lodsejere, herunder vilkår for tilslutning og tidspunkter for brugertilslutning m.v.,
- 7) eksempler på brugerøkonomi ved tilslutning til kollektiv forsyning i forhold til fortsat opvarmning med oliefyr, herunder ved forskellige husstørrelser,
- 8) retsvirkninger af tilslutningspligten,
- 9) hvilke eksisterende bebyggelser der ikke kan pålægges tilslutningspligt, og
- 10) dispensation.

[...]

§ 10. Eksisterende bebyggelse kan kræves tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg med en frist på 9 år, jf. dog § 15. Fristen regnes fra det tidspunkt, hvor ejendommens ejer har modtaget kommunalbestyrelsens meddelelse om, at ejendommen er pålagt tilslutningspligt.

§ 15. Følgende kategorier af eksisterende bebyggelse kan ikke kræves tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg:

- 1) bygninger, hvor omstilling til kollektiv varmforsyning på grund af nødvendige, større installations- eller bygningsmæssige ændringer efter kommunalbestyrelsens skøn vil være uforholdsmæssigt bekostelig,
 - 2) bygninger, der er indrettet med solvarmeanlæg, varmepumper, vindmøller, biogasanlæg, komposteringsvarmeanlæg, 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,
- [.....]"

Det fremgår af Energiministeriets vejledning af august 1998, at kommunalbestyrelsens beslutning om tilslutningspligt træffes på grundlag af et projektforslag om tilslutningspligt, som bl.a. skal beskrive konsekvenserne af tilslutningspligten for de berørte grundejere, jf. herved også Energistyrelsens vejledning af 29. november 1991. Udgangspunktet er således, at de i tilslutningsbekendtgørelsen § 3, nr. 1 – 10, opregnede oplysninger skal være indeholdt i projektet.

Energiklagenævnets bemærkninger

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 7 af 9

Klagen i sagen beror efter nævnets forståelse til dels på manglende iagttagelse af formforskrifterne for tilslutnings- og forblivelsespligt. Dispensationsansøgningen er en subsidiær påstand.

Energiklagenævnet konstaterer, at de oplysninger, som er opregnet i tilslutningsbekendtgørelsen § 3, nr. 1-10, skal fremgå af projektforslaget i det omfang, det er nødvendigt for kommunens bedømmelse af projektet.

Nævnet bemærker, at projektforslaget af 6. januar 2004, som Ræhr Fjernvarme fremsendte til Hanstholm Kommune, ikke indeholder tidssvarende oplysninger om de økonomiske konsekvenser for berørte borgere, heriblandt eksempler på brugerøkonomi ved tilslutning til kollektiv forsyning i forhold til fortsat opvarmning med oliefyr. I stedet for beregninger er der blot en gengivelse af nogle beregninger og skøn over varmeprisen i 1992/1993.

7. oktober 2005

J.nr.: 21-332

Eksp.nr.: 21674

BSO-EKN

Side 8 af 9

De i projektforslaget optagede beregninger er således ikke egnede til at beskrive de brugerøkonomiske konsekvenser ved tilslutningspligten i år 2004. Der er ej heller siden hen efter advokatens klage søgt at anskueliggøre omkostningerne ved fjernvarmetilslutning. Det er derfor nævntes opfattelse, at der ikke foreligger oplysninger om de økonomiske konsekvenser ved tilslutningspligten.

Energiklagenævnet finder, at det er en afgørende forudsætning, at kommunen skaffer sig et lovligt og forsvarligt bedømmelsesgrundlag, ikke mindst af hensyn til de berørte borgere. Dette er efter det foreliggende ikke tilfældet. Efter nævnets opfattelse mangler der således en afgørende forudsætning for, at Hanstholm Kommune gyldigt har kunnet beslutte og meddele tilslutningspligt til Ræhr Fjernvarme. Kommunens beslutning om tilslutningspligt må derfor ophæves.

Energiklagenævnets afgørelse

Hanstholm Kommunes afgørelse af 21. december 2004 ophæves.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 26 i varmemforsyningsloven, jf. bekendtgørelse nr. 347 af 2000 af lov om varmemforsyning med senere ændringer.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 7.oktober 2005.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er sendt til [...]v/advokat Lauge Fastrup, Hanstholm Kommune og Ræhr Fjernvarme.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

P. N. V.

Chr. Hjorth-Andersen
Næstformand

/ Birgitta Sander Olsen
Fuldmægtig **7. oktober 2005**
J.nr.: 21-332
Eksp.nr.: 21674
BSO-EKN

Side 9 af 9