

(varmeforsyning)

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA	Danmarks JordbrugsForskning over	24. august 2007
AFGØRELSE FRA	Energitilsynet af 14. oktober 2005	J.nr.: 21-458
OM	Hashøj Kraftvarmeforsynings beregning og opkrævning af pris for varme	Eksp.nr.: 31805 NSL-EKN

NÆVNETS SAMMEN- SÆTNING I SAGEN	Nævnnsformand, dommer Poul K. Egan Fhv. direktør, cand.polyt. H.C. Mortensen Direktør, cand.oecon. Niels Jørgen Ravn Sørensen
--	---

NÆVNETS AFGØRELSE	Energiklagenævnet stadfæster Energitilsynets afgørelse af 14. oktober 2005 for så vidt angår klagepunkterne 1 og 2. Energiklagenævnet ophæver Energitilsynets afgørelse for så vidt angår klage-punkt 3 og hjemviser afgørelsen heraf til fornyet behandling i Energitilsynet.
------------------------------	---

Ved brev af 11. november 2005 til Energiklagenævnet har Danmarks JordbrugsForskning (herefter benævnt DJF) klaget over Energitilsynets afgørelse af 14. oktober 2005 vedrørende Hashøjs Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. (herefter benævnt kraftvarmeværket) prisberegning.

Ved afgørelsen fandt Energitilsynet, at kraftvarmeværkets fastsættelse for DJF af et m2-bidrag af hele BBR-registreringen ikke var urimelig i henhold til bestemmelserne i varmeforsyningslovens § 21, stk. 4.

Energitilsynet fandt endvidere, at spørgsmålet om, hvorvidt betaling af 50.000 kr. fra kraftvarmeværket til DJF skulle anses for betaling af leje af DJF's anlæg eller en storkunderabat i henhold til varmeforsyningsloven måtte henvises til afgørelse for domstolene, idet aftaleforholdene var så uklare, at det ville være nødvendigt med en egentlig bevisførelse, der kun kan ske ved domstolene.

Energitilsynet fandt endelig, at tilsynet ikke var kompetent til at give et varmekværk pålæg om tilbagebetaling af et beløb, der måtte vise sig at være opkrævet med urette.

Den påklagede afgørelse

Fra Energitilsynets afgørelse af 14. oktober 2005 citeres følgende:

"[...]

Ved brev af 19. juli 2005 har Danmarks JordbrugsForskning klaget til Energitilsynet over Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.'s prisberegning.

Klagen drejer sig om:

1. Danmarks JordbrugsForskning finder det er urimeligt, at storkunder skal betale m²-bidrag af hele BBR registreringen, når andre forbrugergrupper kun skal betale op til et bestemt maksimum.
2. Danmarks JordbrugsForskning finder, at det beløb på 50.000 kr., som Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. betaler til Danmarks JordbrugsForskning ikke kan anses for at være en storkunderabat. Beløbet er alene betaling for "leje" af det rum, som det er nødvendigt for Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. at have for at kunne sikre en kontinuert varmeleverance og til "boosting" af det opvarmede vand, fordi Danmarks JordbrugsForskning kræver en temperatur på 90 °C.

Ved Danmarks JordbrugsForskning's brev af 6. september 2005 er endvidere inddraget følgende i klagen:

3. Danmarks JordbrugsForskning finder, af institutionen har et tilbagebetalingskrav på 287.000 kr. fra Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.

Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. har været hørt i sagen. Kraftvarmekværkets høringssvar af 12. august 2005 er tidligere sendt til Danmarks JordbrugsForskning. Vi vedlægger kopi af værkets brev af 21. september 2005, hvoraf fremgår, at der ikke er yderligere bemærkninger.

Efter varmeforsyningslovens § 21, stk. 4, kan Energitilsynet give pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller andre

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 2 af 20

betingelser for leverancer af varme, hvis tilsynet finder, at disse er urimelige eller i strid med bestemmelserne i lovens §§ 20, 20a eller 20b eller med regler, som er udstedt i henhold til loven. Tilsynet kan derfor behandle Danmarks JordbrugsForsknings klage.

I. klagepunkt.

Det fremgår af Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.'s anmeldelse til Energitilsynets register, at alle forbrugergrupper skal betale m2-bidrag. For boliger og små erhverv er der fastsat en overgrænse på 150 m² for betaling af m2-bidraget. For idrætshaller er der tilsvarende fastsat en overgrænse på 400 m². Derimod er der ikke fastsat en overgrænse for storforbrugererne, som efter takstbladet er Forskningscenter Flakkebjerg, Hashøj kommunes institutioner, Flakkebjerg Efterskole og Flygtningecenter.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 3 af 20

Danmarks JordbrugsForskning foreslår, at der indføres en grænse således, at storkunder afregnes med 60 pct. af det registrerede BBR-areal. Institutionen peger på, at der skal findes en for alle parter rimelig løsning, som er i overensstemmelse med Finansministeriets indkøbspolitik.

Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. anfører hertil, at værket har fastholdt over for Danmarks JordbrugsForskning, at alle forbrugere skal stilles lige - men at institutionen opnår en årlig kontant rabat på 50.000 kr. inkl. moms som en særlig kompensation for et stort aftag af varme.

Energitilsynets afgørelse:

Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.'s takstsystem for m2-bidraget betyder, at kunder i de forbrugergrupper, hvor der er fastsat loft for opkrævningen, opnår en rabat på m2-bidraget med den del af bidraget, som overstiger loftet. De forbrugere, som har BBR-areal under grænsen, og storkunderne får ikke en sådan rabat, men skal betale bidraget i forhold til det fulde BBR-areal.

Efter varmemforsyningslovens § 20, stk. 5, kan de kollektive varmemforsyningsanlæg fastsætte forskellige priser til enkelte forbrugere, grupper af forbrugere og geografiske områder. Det fremgår af lovforarbejderne, at prisdifferentiering skal ske efter objektive og ikke-diskriminerende kriterier.

Tilsynet har ikke kompetence til at pålægge Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. at yde en særlig storkunderabat, som ikke er omkostningsmæssigt begrundet. I den forbindelse skal nævnes, at Danmarks JordbrugsForskning stiller særligt store krav til varmeløserne, da der kræves en temperatur på 90 °C.

Energitilsynet finder, at Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.'s fastsættelse af en særlig rabat til en begrænset kundegruppe med BBR-arealer over grænserne i takstbladet for at være i strid med bestemmelserne i varmeforsyningsloven, jf. lovens § 21, stk. 4. Tilsynet lægger vægt på, at rabatten er diskriminerende over for værkets øvrige kunder.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

2. klagepunkt.

Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. betaler årligt et beløb på 50.000 kr. til Danmarks JordbrugsForskning, som anser beløbet som betaling for leje af kedelrum med tilhørende 20 m skorste-
ne samt olietank mv. i forbindelse den "boosting", der er nød-
vendig for at opretholde en temperatur på 90 °C.

Side 4 af 20

Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. anfører, at kraftvarmeverket heller ikke betaler for andre forbrugeres faciliteter, hvori der står varmevekslere osv. Værket anser betalingen for fuld og endelig udligning af de forhold, som er nævnt i den oprindelige kontrakt mellem parterne.

Energitilsynets afgørelse:

Det fremgår af den oprindelige kontrakt mellem parterne, at Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. påtager sig alle udgifter til drift og vedligeholdelse af det eksisterende kedelanlæg på Forskningscenter Flakkebjerg, jf. § 2. Af § 3 i kontrakten fremgår, at sædvanlig vedligeholdelse af opsatte anlæg og komponenter påhviler forbrugeren (dvs. Danmarks JordbrugsForskning). Der ses ikke i aftalen at være taget stilling til en eventuel betaling af leje til Danmarks JordbrugsForskning for anlægget.

Som det fremgår ovenfor kan de kollektive varmeforsyningsanlæg fastsætte forskellige priser til enkelte forbrugere, grupper af forbrugere og geografiske områder efter objektive og ikke-diskriminerende kriterier. Energitilsynet finder, at betalingen af 50.000 kr. fra Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. til Danmarks JordbrugsForskning eventuelt kan være i strid med bestemmelserne i varmeforsyningsloven om ydelse af rabat. Tilsynet finder

imidlertid aftaleforholdene så uklare, at det vil være nødvendigt med en egentlig bevisførelse for at tvisten kan afklares.

Denne bevisførelse kan kun ske ved domstolene. Tilsynet finder derfor ikke anledning til at foretage videre, men henviser spørgsmålet til afgørelse ved domstolene.

3. klagepunkt.

Danmarks JordbrugsForskning finder, at institutionen har et tilbagebetalingskrav på 287.000 kr. fra Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. Kravet begrundes i, at institutionen ikke finder, at Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a.'s priser har været forskriftsmæssigt anmeldt til Energitilsynet.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Energitilsynets afgørelse:

Side 5 af 20

Til dette spørgsmål skal vi meddele, at det falder uden for Energitilsynets kompetence at give et varmekærk pålæg om at tilbagebetale et beløb, som senere viser sig at være opkrævet med urette.

Dette spørgsmål henhører under domstolene. Tilsynet finder derfor ikke anledning til at foretage videre, men henviser spørgsmålet til afgørelse ved domstolene.

[...]"

Klagen til Energiklagenævnet

Fra DJF's klage af 11. november 2005 citeres:

"[...]

Danmarks JordbrugsForskning skal herved kort opsummere sagsforløbet, hvorefter Danmarks JordbrugsForskning nærmere vil begrunde de enkelte klagepunkter:

Forskningscenter Flakkebjerg (nu Danmarks JordbrugsForskning) indgik den 19.04.1994 en aftale (bilag 1) med tilhørende al-longe af 14.09.1994 med Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. om levering af fjernvarme på adresserne Forsøgsvej 1 og Slagelsevej 7, Flakkebjerg.

Baggrunden, for at der blev indgået en kontrakt, hvoraf det fremgår, at Forskningscenter Flakkebjerg kun er aftager og ikke andelshaver, var, at Forskningscenteret var en institution under det daværende Landbrugsministerium. Forskningscenter Flakkebjerg er nu en del af Danmarks JordbrugsForskning, der er en

sektorforskningsinstitution under Ministeriet for Fødevarer, Landbrug og Fiskeri.

Som det fremgår af aftalens § 7, er der aftalt en generel bindingsperiode på fem år, hvorefter aftalen kan opsiges med et års varsel.

Som det endvidere fremgår af aftalen, havde Danmarks JordbrugsForskning ved aftalens indgåelse et velfungerende kedelanlæg, og det var - som det er nævnt i § 2 - en forudsætning for begge parter, at Danmarks JordbrugsForskning på et senere tidspunkt kunne modtage kedelanlægget tilbage - i tilfælde af opsigelse af kontrakten. Det skal bemærkes, at Danmarks JordbrugsForskning aftager ca. 20-25% af Hashøj Kraftvarmeforsynings producerede fjernvarme.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 6 af 20

Som det endvidere fremgår af aftalens § 5, har det været en klar forudsætning for Danmarks JordbrugsForskning, at de varmeudgifter, man påtog sig ved at modtage varme fra Hashøj Kraftvarmeforsyning, ikke ville blive større end udgiften til olieopvarmning, hvilket blev dokumenteret i daværende forhandlinger inden underskrift af kontrakten.

Hensynet til centerets økonomi er igen meddelt Hashøj Kraftvarmeforsyning ved skrivelse af 09.11.1999 (bilag 2). Heri anføres det, at Danmarks JordbrugsForskning er indstillet på fortsat at aftage fjernvarme fra Hashøj Kraftvarmeforsyning frem til 14.09.2009 under følgende forudsætninger:

At der ikke indtræder en yderligere forholdsmæssig fordyrelse af den leverede fjernvarme i forhold til olieopvarmning

At der årligt i juli måned afholdes møde vedrørende mulig opjustering af Forskningscenterets rabat for den kommende sæson

At Forskningscenteret ved frit el-marked tilbydes den af Hashøj Kraftvarmeforsyning producerede el-mængde til samme pris som SEAS/konventionelt selskab vil aftage produktionen til.

Hashøj Kraftvarmeforsynings skrivelse af 12.01.2000 vedlægges som bilag 3. Af denne skrivelse fremgår, "at bestyrelsen kan imødekomme Forskningscenterets ønske om et årligt møde om priserne. Mødet bør dog holdes i april måned, idet vi har generalforsamling her."

Ved skrivelse af 26.03.2001 (bilag 4) hævede Hashøj Kraftvarmeforsyning Danmarks JordbrugsForskning's samlede faste afgift (abonnementsafgift og målerleje) fra godt kr. 30.000 til kr. 300.000 pr. år. Dette gjorde Danmarks JordbrugsForskning ved skrivelse af 10.04.2001 (bilag 5) indsigelse imod. Danmarks JordbrugsForskning har den 10.01.2002 (bilag 6) modtaget kopi af Hashøj Kraftvarmeforsynings skrivelse til Miljø- og Energiministeriet. Denne skrivelse har følgende ordlyd i de to sidste afsnit:

"Som det fremgår dels af referatet og dels af efterfølgende samtaler og breve - aftaltes det, at Energistyrelsen og Ministeriet for Fødevarer, Landbrug og Fiskeri sammen skulle finde en intern løsning på udligning af den rabat, som Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. yder til Danmarks JordbrugsForskning i henhold til gældende kontrakt, idet det fra Energistylens side blev fremhævet, at der ikke skulle ydes rabatter til offentlige virksomheder, kommuner m.fl.. Rabatterne til kommunens institutioner m.fl. er nu ophævet. Da vi nu er ved at udarbejde budget for 2002 og stadig intet har hørt om, hvordan denne sag er endt - må vi gå ud fra, at der internt i de to ministerier er fundet en løsning. Vi vil derfor tillade os i det nye budget at slette den gældende rabat til Danmarks JordbrugsForskning, således at den nuværende rabat ophører pr. 31.07.2002."

Ved skrivelse af 14.03.2002 (bilag 7) fremsendte Hashøj Kommune til samtlige ejere af ejendomme i Hashøj Kraftvarmeforsynings område en høring om forblivelsespligt, hvortil Danmarks JordbrugsForskning fremsendte vedlagte skrivelse af 10.04.2002 (bilag 8) til Hashøj Kommune med kopi til Hashøj Kraftvarmeforsyning. I denne skrivelse anfører Danmarks JordbrugsForskning bl.a. "at rabatten er fastlagt i den aftale, der fremgår af bilag 1, og at den ikke kan bringes til ophør ved en ensidig tilkendegivelse fra Hashøj Kraftvarmeforsynings side, ligeså lidt at Danmarks JordbrugsForskning ikke kan acceptere en vilkårlig pålagt stigning i målerlejen, som er kontraktsmæssigt fastlagt i aftalens § 6."

Som bilag 9 vedlægges kopi af Hashøj Kraftvarmeforsyning's skrivelse af 16.04.2002 til Danmarks JordbrugsForskning, hvoraf bl.a. fremgår at Hashøj Kraftvarmeforsyning anerkender, at den indgåede kontrakt "selvfølgelig er gældende, og vil også i år ind-

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 7 af 20

byde til et møde, hvor der bl.a. orienteres om vores tiltag og forventningerne til de kommende priser."

Ved skrivelse af 28.05.2002 (bilag 10) meddelte Hashøj Kommune, at der var truffet beslutning om forblivelsespligt, også omfattende Danmarks JordbrugsForskning.

Ved skrivelse af 11.10.2002 (bilag 11) fra Kammeradvokaten til Hashøj Kraftvarmeforsyning's advokat Jørgen Thudsholt meddelte Kammeradvokaten, at Danmarks JordbrugsForskning er enige i, at Forskningscenteret pga. blokvarmecentralens størrelse er forpligtet til at aftage varme fra Hashøj Kraftvarmeforsyning. I samme skrivelse blev det af Kammeradvokaten fastholdt, at indtil der er indgået en ny aftale mellem Hashøj Kraftvarmeforsyning og Danmarks JordbrugsForskning, er den "gamle kontrakt" (bilag 1) fortsat gældende, herunder at Danmarks JordbrugsForskning "alene vil have mulighed for at foretage indbetalinger til Hashøj Kraftvarmeforsyning i overensstemmelse med den indgåede aftale."

Som bilag 12 vedlægges skrivelse af 12.02.2003 fra Energitilsynet til Kammeradvokaten, hvoraf fremgår "at det skal i øvrigt bemærkes, at den forhøjede målerleje tidligst kan håndhæves overfor forbrugerne, når denne er anmeldt til Energitilsynets register, hvilket er sket med Hashøj Kraftvarmeforsyning's brev af 26.06.2002 til Energitilsynet." Der har herefter været afholdt forhandlinger i form af møder og brevveksling mellem såvel Danmarks JordbrugsForskning's advokat og Hashøj Kraftvarmeforsyning's advokat som mellem Danmarks JordbrugsForskning og Hashøj Kraftvarmeforsyning resulterende i, at Hashøj Kraftvarmeforsyning den 23.11.2004 fremsendte nyt kontraktsudkast (bilag 13), hvoraf det bl.a. fremgår, at "der dels som kompensation som storforbruger, dels for at stille ovennævnte (en bygning, en olietank og to skorstene) til rådighed for kraftvarmeværket ydes en kompensation - der udbetales som kontant rabat i forbindelse med den årlige opgørelse af varmeregnskabet stor kr. 50.000 inkl. moms."

Danmarks JordbrugsForskning fremsendte den 01.02.2005 (bilag 14) udkast til kontrakt til Hashøj Kraftvarmeforsyning. Det fremgår bl.a. heraf, at Danmarks JordbrugsForskning foreslår, at Hashøj Kraftvarmeforsyning betaler et beløb stort kr. 40.000 plus moms som kompensation/leje af de anlæg, som Danmarks JordbrugsForskning stiller til rådighed for Hashøj Kraftvarme-

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 8 af 20

forsyning med det formål at forsyne Danmarks JordbrugsForskning med varme. Samtidig foreslås der en fastsættelse af en m2 afgift, der er begrundet i individuelle omkostningsforhold. Det kan oplyses, at montering og udskiftning af to stk. 20 meters stålskorstene vil beløbe sig til ca. kr. 150.000 samt udskiftning af olietank og retablering af vegetation beløb sig til ca. kr. 200.000.

Ad klagepunkt 1 og 2:

Som nævnt af Kammeradvokaten i skrivelse af 11.10.2002 (bilag 11) er den oprindelige kontrakt fortsat gældende indtil den opsiges af en af parterne. Aftalen er ikke opsagt af nogen af parterne.

Danmarks JordbrugsForskning har under hele forløbet været indstillet på at søge en forligsmæssig løsning.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 9 af 20

Danmarks JordbrugsForskning har som ovenfor nævnt (bilag 14 - skrivelse af 01.02.2005) foreslået Hashøj Kraftvarmeforsyning, at Hashøj Kraftvarmeforsyning fastsætter en m2 afgift med udgangspunkt i individuelle omkostningsforhold.

Hashøj Kraftvarmeforsyning benævner i det medsendte kontraktsudkast, der fremsendes ved skrivelse af 23.11.2004 (bilag 13), at beløbet stort kr. 50.000 inkl. moms ydes både som kompensation for at stille en bygning, en olietank og to skorstene til rådighed for Hashøj Kraftvarmeforsyning, og derudover som kompensation til Danmarks JordbrugsForskning som storforbruger.

Det fremgår af Gas- og Varmeprisudvalgets cirkulæreskrivelse af 06.07.1993 om indslusningspriser til generelle tvangstilsluttede blokvarmecentraler, at udvalget tidligere har bestemt, at energileverandøren med en tilbagekøbsordning skal godtgøre kunden for det ikke længere anvendelige fyringsanlæg, hvis der er økonomisk basis herfor. Dette må vel alt andet lige antages også gælde for den situation, hvor det også er nødvendigt at foretage investeringer for at kunne modtage varme fra et kraftvarmeværk.

Med ovennævnte begrundelse fastholdes, at Hashøj Kraftvarmeforsyning har mulighed for at indgå en lejeaftale om de anlæg, som Danmarks JordbrugsForskning nødvendigvis har måttet investere i for at kunne modtage varme, ligesom det fastholdes, at der med udgangspunkt i individuelle omkostningsforhold er mulighed for at fastsætte en m2 afgift herefter.

Ad klagepunkt 3:

Der vedlægges kopi af opgørelse over beregning af det af Danmarks JordbrugsForskning for meget indbetalte beløb for varmeåret 01.08.2001 til 31.07.2002 og for perioden 31.07.2002 til 31.08.2002 (bilag 15), hvoraf fremgår at Danmarks JordbrugsForskning i henhold til den gældende kontrakt har indbetalt i alt kr. 287.133,14 for meget. Beløbets størrelse er ikke bestridt af Hashøj Kraftvarmeforsyning, hvorimod Hashøj Kraftvarmeforsyning bestrider at være Danmarks JordbrugsForskning noget beløb skyldig.

Det følger af Energitilsynets skrivelse af 12.02.2003 (bilag 12), at "den forhøjede målerleje tidligst kan håndhæves fra det tidspunkt den er anmeldt til Energitilsynets register, hvilket er sket med Hashøj Kraftvarmeforsynings skrivelse af 26.06.2002 til Energitilsynet. Det vil sige, at Danmarks JordbrugsForskning i perioden fra 01.08.2001 til 26.06.2002 har betalt et for stort beløb - hvilket medfører at det ovennævnte opgjorte krav skal reguleres nedad, svarende til ca. en måned, hvilket vil sige i alt ca. kr. 242.519,78.
[...]"

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 10 af 20

Energitilsynets udtalelse

Fra Energitilsynets udtalelse til sagen af 5. december 2005 citeres:

"[...]"

De indledende bemærkninger i klageskriftet

Danmarks JordbrugsForskning har indledningsvis redegjort for institutionens aftaleretlige forudsætninger for at indgå en kontrakt om varmelieferancerne med Hashøj Kraftvarmeforsyning A. m. b. a.

Tilsynets bemærkninger:

Energitilsynet har ikke bemærkninger hertil. Tilsynet har ikke kompetence til at vurdere Danmarks JordbrugsForskning forudsætninger for at gå ind i aftalen.

De priser og leveringsbetingelser, som anvendes over for Danmarks JordbrugsForskning er anmeldt til Energitilsynets register efter bestemmelserne i varmeforsyningslovens § 21, stk. 1. Tilsynet kan efter lovens § 21, stk. 4, give varmeforsyningsvirksomheder pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller andre betingelser for leverancer af varme, hvis tilsynet fin-

der, at disse er urimelige eller i strid med bestemmelserne i lovens §§ 20, 20a eller 20b eller med regler, som er fastsat i henhold til loven.

Klagepunkt 1 og 2, jf. side 4 i klagen til Energiklagenævnet

Danmarks JordbrugsForskning fastholder, at Hashøj Kraftvarmeforsyning A. m. b. a. har mulighed for at indgå en lejeaftale om de anlæg, som Danmarks JordbrugsForskning har måttet investere i for at kunne modtage varme.

Tilsynets bemærkninger:

I Danmarks JordbrugsForsknings klage til Energitilsynet, som er behandlet i den indklagede afgørelse af 14. oktober 2005, drejede klagepunktet sig om, hvorvidt et beløb på 50.000 kr., som Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. betaler til Danmarks JordbrugsForskning, kunne anses for en storkunderabat, eller om beløbet var betaling for leje af de ovennævnte anlæg.

Energitilsynet fandt, at aftaleforholdene mellem parterne var så uklare, at det vil være nødvendigt med en egentlig bevisførelse for at tvisten kan afklares. Tilsynet har derfor henvist Danmarks JordbrugsForskning til domstolene for at få en afgørelse.

Tilsynet finder, at det nu rejste spørgsmål, om Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. har mulighed for at indgå en lejeaftale, falder uden for tilsynets kompetence.

Desuden fastholder Danmarks JordbrugsForskning, at der med udgangspunkt i individuelle omkostningsforhold er mulighed for at fastsætte en m2-afgift.

Tilsynets bemærkninger:

Det fremgår af oplysningerne i sagen, at det, Danmarks JordbrugsForskning ønsker ved beregning af en individuel m2-afgift, er en særlig storkunderabat.

Efter bestemmelserne i varmeforsyningslovens § 20, stk. 5, kan varmeforsyningsvirksomhederne fastsætte forskellige priser til enkelte forbrugere, grupper af forbrugere eller geografiske områder. En sådan prisdifferentiering skal ske efter objektive og ikke-diskriminerende kriterier.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 11 af 20

Danmarks JordbrugsForskning stiller særlig store krav til varmeleverancerne fra Hashøj Kraftvarmeforsyning A.m.b.a. Der kræves således af hensyn til institutionens forskning en konstant høj temperatur på 90 °C på fjernvarmevandet til drivhuse. Tilsynet har derfor ikke på det foreliggende grundlag fundet, at der er omkostningsforhold, som vil kunne begrunde en lavere pris til Danmarks JordbrugsForskning end til kraftvarmeværkets øvrige kunder.

Klagepunkt 3, jf. side 4 i klagen til Energiklagenævnet

Danmarks JordbrugsForskning finder, at institutionen har et tilbagebetalingskrav på 287. 000 kr. fra Hashøj Kraftvarmeforsyning A. m. b. a.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Tilsynets bemærkninger:

Det falder uden for Energitilsynets kompetence at give et varmeværk pålæg om tilbagebetaling af et beløb, som har vist sig opkrævet med urette. Tilsynet henviser til Kammeradvokatens notat af 27. september 2002 om Energitilsynets kompetence i relation til at udstede pålæg om tilbagebetaling.
[...]"

Side 12 af 20

Supplerende bemærkninger fra kraftvarmeværket og Danmarks JordbrugsForskning

Ved brev af 5. januar 2006 fremsatte kraftvarmeværket supplerende bemærkninger. Fra bemærkningerne citeres følgende:

"[...]

Vi har i hele perioden siden Kraftkraftvarmeværkets start - søgt at fastholde en objektiv prispolitik som ikke begunstigede nogle forbrugere på bekostning af andre.

Jf. vedlagte bilag har Danmarks Jordbrugsforskning i hele perioden på grund af sin særlige rabat betalt væsentligt mindre pr. kwt. end andre forbrugere.

Ved omlægning af afgifterne hvor vi nedsatte den variable afgift og i stedet indførte en kvm. afgift - vedtog man samtidig i bestyrelsen - at denne også skulle omfatte Danmarks Jordbrugsforskning, samt alle øvrige forbrugere - store som små.

Med hensyn til Danmarks Jordbrugsforskning's krav vedr. en tilbagebetaling af kr. 287.000 står vi fortsat uforstående overfor dette krav - og for hvad det bygger på.

Vi skal således helt afvise dette klagepunkt.

Det skal tilføjes at vi allerede i 2001 tilskrev Danmarks Jordbrugsforskning - at vi ville ændre vores afregningssystem - ved at hæve de faste afgifter og nedsætte de variable.

Vi har flere gange gjort opmærksom på, at såfremt Danmarks Jordbrugsforskning faste afgift skulle være lavere - ville den variable jo have været betydeligt højere idet vi jo ikke kan køre med underskud - ligesom vi jo heller ikke kan lade øvrige forbrugere betale Danmarks Jordbrugsforskning andel af udgifterne.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Derfor blev den faste afgift ændret for alle forbrugere - samtidig med at den variable blev afpasset hertil.

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Endelig skal det bemærkes, at det også har været et vigtigt parameter at nå op på, at min. 20 % af den samlede betaling af varme skal komme fra den faste afgift.

Side 13 af 20

Med hensyn til ønsket om betaling for kedelrum osv. må vi gøre opmærksom på, at vi heller ikke betaler leje for andres forbrugeres faciliteter hvori der står varmevekslere osv. - så heller ikke her kan vi imødekomme kravet om at ændre vores gældende praksis.

I øvrigt kan det tilføjes at det er os der står for driften og vedligeholdelsen af de installationer vedr. fjernvarme der er på Danmarks Jordbrugsforskning område.

Kedlen i fyrrummet er ejet af og opstillet af Hashøj Kraftvarmeforsyning og denne blev opstillet dels som en ekstra sikkerhed ved eventuelle nedbrud og dels for at kunne imødekomme kravet fra Danmarks Jordbrugsforskning om en yderligere forhøjelse af temperaturen på fjervarmevandet.

På tidligere møder med Energistyrelsen allerede før 2001 - altså før omlægningen - blev det præciseret flere gange, at der ikke kunne bevares en rabat, som svarer til rabatordningerne på olie i statens aftaler med olieselskaber m. fl.

På daværende tidspunkt blev der af Styrelsen lagt op til, at en evt. kompensation til Danmarks Jordbrugsforskning skulle aftales internt imellem de 2 ministerier.

[...]"

Ved brev af 7. februar 2006 fremsatte DJF supplerende bemærkninger. Fra bemærkningerne citeres følgende:

"[...]

Indledningsvist skal det bemærkes, at den mellem Danmarks JordbrugsForskning og Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. indgåede kontrakt og tillæg hertil af 14.09.1994 fortsat må antages at være i kraft, idet den ikke er opsagt af Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a.

Danmarks JordbrugsForskning har under hele det efterhånden temmelig lange forhandlingsforløb håbet på, at der var mulighed for en forligsmæssig løsning, der på rimelig vis kompenserer for Danmarks JordbrugsForsknings varmetaftagning m.v. fra Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 14 af 20

Bl.a. fremgår det af § 1 i tillæg til aftale, at "i tilslutning til § 2 i nævnte aftale, er aftaleparterne enige om, at tilslutningseffekten vedrørende en bygningsudvidelse på 12.000 m² nævnt i § 2 nu kan opgøres til 1,7 MW inkl. den nuværende opvarmede byggebyggeri, ligesom parterne er enige om, at den ene (ca. 400 KW) af de nuværende to kedler, der var bestemt til spidsbelastningssituationer kan anvendes af Forskningscentret til at opgenerere varmetemperaturen fra 70 til 90°. Omkostningerne ved udførelse af anlægsarbejdet i forbindelse med projektering og indbygning af denne kedel afholdes af Forskningscentret, og det skal sikres, at al opvarmning primært sker med den installerede fjernvarme."

Der er således set fra Danmarks JordbrugsForsknings side tale om, at Danmarks JordbrugsForskning stiller andre faciliteter til rådighed for Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. end en "normal forbruger".

For så vidt angår fastsættelse af m² priserne skal det påpeges, at private kunder og mindre kunder efter det af Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. oplyste - afkræves m² afgift begyndende fra 60M² til og med 150 m², hvilket vil sige, at disse kunder betaler m² afgift af 90M² svarende til 60% af 150M² - uanset hvor stor boligen er, medens Danmarks JordbrugsForskning afkræves en m² afgift af samtlige m².

Derudover skal det fastholdes, at Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a. - alt andet lige - med en storkunde som Danmarks JordbrugsForskning, der aftager 20% af Hashøj Kraftvarmeforsyning a.m.b.a.'s varmeproduktion angiveligt forholdsmæssigt må

belaste de variable omkostninger mindre set i relation til administration - måske også i forhold til drift af net (vides ikke) - end administration og drift af net og leverancer til 350 private kunder.

For så vidt angår det af Danmarks JordbrugsForskning i klageskrift af 11.11.2005, side 3, punkt 3 anførte må Danmarks JordbrugsForskning give udtryk for, at det på baggrund af det fremsendte materiale, jf. den tidligere fra Energitilsynet fremsendte skrivelse af 12.02.2003 hvori det anføres, at "det skal i øvrigt bemærkes, at den forhøjede målerleje tidligst kan håndhæves overfor forbrugerne, når denne er anmeldt til Energitilsynets register, hvilket er sket med Hashøj Kraftvarmeforsynings brev af 26.06.2002 til Energitilsynet", og den nu fremsendte korrespondance - ganske enkelt ikke er muligt at forholde sig til de modstridende udsagn. Det bør derfor afklares, hvorvidt der er sket godkendelse fra Energitilsynets side enten i august 2001 eller den 26. juni 2002.

[...]"

Kraftvarmeværket og Energitilsynet har ikke fremkommet med supplerende bemærkninger til sagen i anledning af DJF's brev af 7. februar 2006.

Retsgrundlag

Fra lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 om varmeforsyning citeres følgende:

"[...]

Kapitel 4

Priser

§ 20. Inden for de i § 20 a nævnte indtægtsrammer kan kollektive varmeforsyningsanlæg, industrivirksomheder, kraft-varmeværker med en eleffekt over 25 MW samt geotermiske anlæg m.v. i priserne for levering til det indenlandske marked af opvarmet vand, damp eller gas bortset fra naturgas indregne nødvendige udgifter til energi, lønninger og andre driftsomkostninger, efterforskning, administration og salg, omkostninger som følge af pålagte offentlige forpligtelser samt finansieringsudgifter ved fremmedkapital og underskud fra tidligere perioder opstået i forbindelse med etablering og væsentlig udbygning af forsyningssystemerne, jf. dog stk. 7-11, § 20 a, stk. 7, og § 20 b.

[...]

Stk. 5 De kollektive varmeforsyningsanlæg kan fastsætte forskellige priser til enkelte forbrugere, grupper af forbrugere og

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 15 af 20

geografiske områder. Transport- og energiministeren kan fastsætte regler om priser i forbindelse med tilslutning af ejendomme til et kollektivt varmforsyningsanlæg.

[...]

§ 20 a. Priser for ydelser fra de i § 20, stk. 1, nævnte anlæg fastsættes i overensstemmelse med de i stk. 2 nævnte indtægtsrammer. Rammerne fastsættes med henblik på dækning af de i § 20 nævnte omkostninger ved en effektiv drift af anlægget.

Stk. 2. Transport- og energiministeren kan fastsætte generelle indtægtsrammer for de i § 20, stk. 1, nævnte anlæg for et nærmere angivet antal år. Inden for de nævnte rammer fastsætter Energitilsynet årligt en indtægtsramme for hvert af de berørte anlæg.

[...]

§ 21. Tariffer, omkostningsfordeling og andre betingelser for de af § 20 og § 20 b omfattede ydelser skal med angivelse af grundlaget herfor anmeldes til et af transport- og energiministeren nedsat tilsyn (Energitilsynet) efter regler fastsat af tilsynet.

[...]

Stk. 3. Tariffer, omkostningsfordeling og andre betingelser, der ikke er anmeldt som foreskrevet efter stk. 1, er ugyldige.

Stk. 4. Finder Energitilsynet, at tariffer, omkostningsfordeling eller andre betingelser er urimelige eller i strid med bestemmelserne i §§ 20, 20 a eller 20 b eller regler udstedt i henhold til loven, giver tilsynet, såfremt forholdet ikke gennem forhandling kan bringes til ophør, pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser.

[...]”

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 16 af 20

Energiklagenævnets bemærkninger

Nævnet forstår klagen således, at der er klaget over følgende forhold:

1. Kraftvarmeværkets fastsættelse af et m2-bidrag uden reduktion for storkunder
2. Storkunderabat/leje
3. Kraftvarmeværkets opkrævning af betaling for varme.

Ad 1. Kraftvarmeværkets fastsættelse af et m2-bidrag uden reduktion for storkunder

Nævnet finder, at Energitilsynets afgørelse vedrørende dette klageforhold må forstås således, at kraftvarmeværkets fastsættelse for DJF af et m2-bidrag af hele BBR-registreringen ikke er urimelig i henhold til varmforsyningslovens § 21, stk. 4. Energitilsynet fandt således ikke anledning til at give kraftvarmeværket pålæg om at ændre taksterne, således at der fastsættes en

overgrænse på 60 % af det registrerede BBR-areal for DJF, som ifølge takstbladet var storforbruger af varmeaftag.

Der er ikke omkostningsmæssige begrundelser for at yde en særlig storkunderabat, som ville være diskriminerende overfor værkets øvrige kunder.

Efter det anførte kan Energiklagenævnet tiltræde Energitilsynets afgørelse vedrørende dette klagepunkt.

Ad 2. Storkunderabat/leje

Nævnet finder, at klagen må forstås således, at DJF gør gældende, at det beløb på 50.000 kr., som kraftvarmeværket betaler til DJF, angår betaling af leje af anlæg (kedelrum med tilhørende 20 m høje skorstene samt olietank mv.), og at beløbet således ikke er en rabat for levering af varme. DJF har endvidere for Energiklagenævnet gjort gældende, at en sådan lejeaftale mellem parterne om anlægget er berettiget.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 17 af 20

Kraftvarmeværket har bestridt, at beløbet angår betaling af leje af anlæg.

Energitilsynet har afvist at tage stilling til om aftalen om betaling af 50.000 kr. angår storkunderabat eller leje af anlæg m.v.. Energitilsynet har henvist til, at aftaleforholdene er så uklare, at det vil være nødvendigt med en egentlig bevisførelse for at tvisten kan afklares.

Energiklagenævnet forstår Energitilsynets afgørelse således, at tilsynet ikke finder sig egnet til at afgøre bevisspørgsmålet om, hvad betalingen af 50.000 kr. fra kraftvarmeværket til DJF angår, da en afgørelse heraf vil kræve en for omfattende bevisførelse.

EKN er øverste administrative klageinstans vedrørende en række energiretlige love. Hermed er der indført en begrænsning således, at ENK ikke kan behandle en klage, der i det væsentligste falder udenfor det energiretlige område.

Da parternes tvist om den retlige status af det af kraftvarmeværket årligt udbetalte beløb på 50.000 kr. til DJF ikke skal afgøres efter energiretlige regler, kan EKN efter det anførte ikke behandle denne del af klagen. Med denne begrundelse, og da ENK finder, at en afgørelse vedrørende klagepunkt 1 om m2 bidrag ikke forudsætter eller nødvendiggør en stillingtagen til klagepunkt 2, stadfæstes Energitilsynets afgørelse.

Ad 3. Kraftvarmeværkets opkrævning af betaling for varme.

DJF klager endvidere over, at DJF i perioden fra den 1. august 2001 til den 26. juni 2002 har betalt for meget for varmen, idet den forhøjede pris for var-

men ikke har været anmeldt til Energitilsynet for denne periode. DJF støtter klagen på, at kraftvarmeværket i henhold til følgeskrivelse fra Energitilsynet af 12. februar 2003 til DJF ved Kammeradvokaten først har anmeldt den forhøjede pris for varmen den 26. juni 2002 til Energitilsynet.

Energiklagenævnet er enig med Energitilsynet i, at tilsynet ikke har kompetence til at give et varmeværk pålæg om at tilbagebetale et beløb, som måtte være opkrævet med urette. Energitilsynet har dog i henhold til varmeforsyningslovens § 20, stk. 1, jf. § 21, kompetence til at påse, om et varmeværks priser er rimelige, og om priserne er behørigt anmeldt til Energitilsynet og dermed gyldige.

I de sagsakter, som Energiklagenævnet har modtaget fra Energitilsynet, findes en anmeldelse af 31. juli 2001 fra kraftvarmeværket om forhøjede priser med ikrafttræden den 1. august 2001. Der foreligger endvidere et brev af 15. august 2001 fra Energitilsynet til kraftvarmeværket, hvoraf fremgår, at tilsynet den 9. august 2001 har modtaget anmeldelse af prisen for varme fra kraftvarmeværket til DJF.

Energitilsynet burde ved behandlingen af klagen have afklaret, om kraftvarmeværket har opkrævet betaling efter takster, der ikke har været behørigt anmeldt. Tilsynet burde således have afklaret, om kraftvarmeværket har anmeldt de pågældende takster den 31. juli 2001 eller den 26. juni 2002.

Energiklagenævnet finder det rettest, at Energitilsynet som 1. instans herefter vurderer sagen på ny vedrørende dette klagepunkt med henblik på at det afklares, hvorvidt kraftvarmeværket har opkrævet betaling efter takster der har været behørigt anmeldte.

På denne baggrund ophæves Energitilsynets afgørelse for så vidt angår dette forhold og hjemvises til fornyet behandling i Energitilsynet.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energitilsynets afgørelse af 14. oktober 2005 for så vidt angår klagepunkterne 1 og 2.

Energiklagenævnet ophæver Energitilsynets afgørelse for så vidt angår klagepunkt 3 og hjemviser afgørelsen heraf til fornyet behandling i Energitilsynet.

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 20. august 2007.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 18 af 20

Afgørelsen er truffet efter § 26, stk. 1, i lov om varmemforsyning, jf. bekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 af lov om varmemforsyning med senere ændringer.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Søgsmål ved domstolene til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter lov om varmemforsyning eller regler, der er udstedt efter denne lov, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. lov om varmemforsyning § 26, stk. 4.

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 19 af 20

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

P. N. V.

Poul K. Egan
Nævnnsformand

24. august 2007

J.nr.: 21-458

Eksp.nr.: 31805

NSL-EKN

Side 20 af 20

/ Nina Schultz-Lorentzen
fuldmægtig