

(Varmeforsyning)

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

KLAGE FRA	Vojens Fjernvarme a.m.b.a. over
AFGØRELSE FRA	Energitilsynet af 1. marts 2006
OM	ændring af vedtægterne for Vojens Fjernvarme a.m.b.a.

NÆVNETS	Nævnformand, dommer Poul K. Egan
SAMMEN-	Næstformand, professor, dr. polit. Chr. Hjort Andersen
SÆTNING	Professor, dr.jur. Jens Fejø
I SAGEN	Fhv. direktør, cand.polyt. H. C. Mortensen
	Direktør, cand.oceon. Niels Jørgen Ravn Sørensen

NÆVNETS	Sagen afvises
AFGØRELSE	

Ved brev af 29. marts 2006 har advokat Erik Berg på vegne af Vojens Fjernvarme a.m.b.a. påklaget Energitilsynets afgørelse af 1. marts 2006 vedrørende ændring af vedtægterne for Vojens Fjernvarme a.m.b.a.

Sagens problemstilling

Sagen drejer sig om, hvorvidt Energitilsynet – uden at give pålæg efter varmemeforsyningslovens § 21, stk. 4, jf. stk. 6 – i afgørelsesform kan anmode Vojens Fjernvarme a.m.b.a. om at ændre vedtægter inden en bestemt fastsat dato.

Den påklagede afgørelse

Energitilsynets afgørelse af 1. marts 2006, som ved en fejl er dateret den 1. marts 2005, er sålydende:

”[...]

Indledning

I brev af 7. oktober 2005 klagede Mogens Ellegård til Energitilsynet over vedtægterne for Vojens Fjernvarme. Klageren har anført, at vedtægtsbestemmelserne ikke efterlever kravet om, at forbrugerindflydelsen i rimeligt omfang skal afspejle antallet af forbrugere og det faktiske varmeforbrug.

De har, på vegne af Vojens Fjernvarme, afgivet redegørelse i sagen den 2. november 2005, som har været forelagt klageren til høring. De har gjort gældende, at de værende afstemningsregler er demokratiske i sin opbygning og sikrer forbrugerindflydelse, hvorfor der ikke er behov for ændringer i vedtægterne.

I brev af 14. november 2005 har klageren fastholdt sine synspunkter om, at vedtægterne for Vojens Fjernvarme ikke sikrer kravet om forbrugerindflydelse.

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 2 af 9

Lovgrundlag

Energitilsynet administrer reglerne i varmeforsyningslovens kapitel 4.

I henhold til lovens § 21, stk. 1 skal tariffer, omkostningsfordeling og andre betingelser for de af § 20 og § 20 b omfattede ydelser med angivelse af grundlaget herfor anmeldes til Energitilsynet efter regler fastsat af tilsynet.

I henhold til § 21, stk. 4 kan Energitilsynet give pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller andre betingelser, hvis tilsynet finder, at disse er urimelige eller i strid mod bestemmelserne i §§ 20, 20a eller 20 b eller regler udstedt i henhold til loven.

I henhold til § 21, stk. 6 finder bestemmelserne i § 21, stk. 1-5 tilsvarende anvendelse for vedtægtsbestemmelser i forbrugerejede forsyningsvirksomheder.

I henhold til § 23 h, stk. 1 gælder, at 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.

Energitilsynets afgørelse

Vojens Fjernvarme har anmeldt sine vedtægter, regnskaber, priser og betingelser til Energitilsynet i overensstemmelse med varmeforsyningslovens § 21, stk. 1.

I henhold til vedtægternes § 10.6 gælder, at hver andelshaver på en generalforsamling har lige så mange stemmer, som antallet af tilslutninger, hvoraf andelshaveren har betalt tilslutningsafgift.

I henhold til vedtægternes § 11.1 gælder, at selskabets bestyrelse består af fem medlemmer, hvoraf to udpeges af Vojens Andelsboligforening, som andelshaver mens tre medlemmer vælges af og blandt de øvrige andelshavere.

De har under sagen, på vegne af Vojens Fjernvarme, fremsendt nedenstående skema til Energitilsynet.

[Skema udeladt]

Det fremgår af skemaet, at der er betalt for i alt 1.282 tilslutningsafgifter, hvilket i henhold til vedtægternes § 10.6 i alt giver 1.282 stemmer. Der er et samlet varmemeforbrug på i alt 45,843 MWh.

VAB har 253 stemmer, hvilket svarer til 19,7 pct. af det samlede antal stemmer på generalforsamlingen. Endvidere står VAB for 13,1 pct. af det samlede varmemeforbrug.

B1943 har 8 stemmer, hvilket svarer til 0,6 pct. af det samlede antal stemmer, og står for 10,9 pct. af det samlede varmemeforbrug.

BSB har 6 stemmer, hvilket svarer til 0,5 pct. af det samlede antal stemmer, og står for 3,5 pct. af det samlede varmemeforbrug.

Vojens Kommune har 25 stemmer, hvilket svarer til 2 pct. af det samlede antal stemmer, og står for 11,8 pct. af det samlede varmemeforbrug.

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 3 af 9

SG Erhvervs Ejendomme har 6 stemmer, hvilket svarer til 0,5 pct. af det samlede antal stemmer, og står for 18,9 pct. af det samlede varmemeforbrug.

Øvrige forbrugere har 984 stemmer, hvilket svarer til 76,8 pct. af det samlede antal stemmer, og står for 41,9 pct. af det samlede varmemeforbrug.

I henhold til Gas- og Varmeprisudvalget tidligere praksis, nu Energitilsynets, skal vedtægter for så vidt angår bestyrelsessammensætning og tildeling af stemmer ved generalforsamlingen i rimeligt omfang afspejle de forskellige forbrugergruppers aftag og antal, jf. varmemeforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4.

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Da Boligselskabet af 1943 har en aftageandel på 10,9 pct. og alene har 0,6 pct. af det samlede antal stemmer, finder Energitilsynet ikke, at § 10.6 i vedtægterne sikrer, at forbrugerindflydelsen i rimeligt omfang afspejler antallet af forbrugere og det faktiske energiforbrug.

Side 4 af 9

Tilsvarende gør sig gældende for så vidt angår Boligselskabet BSB, Vojens Kommune og SG Erhvervs Ejendomme. Boligselskabet BSB har en aftageandel på 3,5 pct. og har alene 0,5 pct. af stemmerne. Vojens Kommune har en aftageandel på 11,8 pct. og har alene 2 pct. af det samlede antal stemmer. SG Erhvervs Ejendomme har en aftageandel på, 18,9 pct. og har alene 0,5 pct. af det samlede antal stemmer,

Energitilsynet finder således ikke, at vedtægterne for Vojens Fjernvarme for så vidt angår bestyrelsessammensætning og tildeling af stemmer ved generalforsamlingen i rimeligt omfang afspejler antallet af forbrugere og det faktiske energiforbrug, hvorfor vedtægterne er urimelige, jf. varmemeforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4.

Tilsynet finder ikke, at det er tilstrækkeligt til at opfylde kravet om forbrugerindflydelse i varmemeforsyningsloven, at Vojens Andelsboligforening udpeger 2 af 5 medlemmer, mens 3 ud af 5 medlemmer vælges af forbrugerne på en generalforsamling, idet forbrugerne også skal sikres en ligelig indflydelse på generalforsamlingen, hvilket ikke er tilfældet.

Tilsynet skal på denne baggrund anmode Vojens Fjernvarme om senest i forbindelse med den næste ordinære generalforsamling,

som ifølge vedtægterne skal afholdes inden den 15. september 2006, at ændre vedtægterne, således at disse i rimeligt omfang sikrer de forskellige grupper af forbrugere en ligelig indflydelse, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4.

Hvis Vojens Fjernvarme ikke mødekommer denne anmodning inden for den nævnte frist, vil sagen blive forelagt for Energitilsynet på et tilsynsmøde med henblik på udstedelse af et pålæg til Vojens Fjernvarme.

Tilsynet skal endvidere anmode Vojens Fjernvarme om at orientere tilsynet om, hvilke ændringer selskabet vil foretage i vedtægterne for at sikre de forskellige grupper af forbrugere en ligelig indflydelse.

Klage over Energitilsynets afgørelse kan indgives skriftligt inden fire uger Energiklagenævnet, Frederiksborggade 15, 1360 København K.

[...]"

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 5 af 9

Klagen

Vojens Fjernvarme a.m.b.a. har i klagen af 29. marts 2006 oplyst, at Vojens Fjernvarme a.m.b.a. anerkender Energitilsynets afgørelse for så vidt angår anmodningen om at foretage vedtægtsændringer. Klagen angår således alene tidsfristen for at gennemføre vedtægtsændringerne, som af Vojens Fjernvarme a.m.b.a. ønskes forlænget til den 15. september 2007.

Øvrige oplysninger i sagen

Energitilsynet har ved brev af 26. april 2006 fremsendt bemærkninger til klagen. I bemærkningerne henviser Energitilsynet til, at afgørelsen har hjemmel i varmemforsyningslovens § 21, stk. 6, som blev indsat i loven i 1992. Energitilsynet oplyser endvidere, at tilsynet har givet Vojens Fjernvarme a.m.b.a. en i forhold til tilsynets praksis relativ lang frist ud fra samme hensyn, som anføres af Vojens Fjernvarme a.m.b.a. som begrundelse for en fristforlængelse. På denne baggrund finder Energitilsynet, at den påklagede afgørelse bør stadfæstes.

Vojens Fjernvarme a.m.b.a. har ved brev af 18. maj 2006 fastholdt ønsket om at få forlænget fristen for ændring af vedtægterne.

Energitilsynet har ved brev af 12. oktober 2006 anmodet Vojens Fjernvarme a.m.b.a. om inden 23. oktober 2006 at fremsende oplysninger om, hvilke ændringer der er foretaget i vedtægterne samt oplyse, hvornår vedtægtsændringen træder i kraft. Advokat Erik Berg har herefter på vegne af Vojens Fjern-

varme a.m.b.a. ved brev af 24. oktober 2006 anmodet Energiklagenævnet om at tillægge klagen opsættende virkning.

Retsgrundlaget

§ 21 i varmemforsyningsloven, jf. lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005, er sålydende:

”§ 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. 2. Transport- og energiministeren kan bestemme, at visse sager ikke skal anmeldes.

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.

Stk. 5. Såfremt tariffer, omkostningsfordeling eller andre betingelser må antages at ville medføre en i samfundsmæssig henseende uøkonomisk anvendelse af energi, kan tilsynet efter forhandling som nævnt i stk. 4 give pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser.

Stk. 6. Bestemmelserne i stk. 1-5 finder tilsvarende anvendelse for vedtægtsbestemmelser i virksomheder, der ejer kollektive varmemforsyningsanlæg.”

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 6 af 9

Af bemærkningerne til det lovforslag, som ligger til grund for § 21, stk. 6, i varmemforsyningsloven, jf. L 327 af 14. maj 1992, fremgår bl.a. følgende:

”[...]

Lovforslaget har til formål at sikre Gas- og Varmepreisudvalget og Elprisudvalget hjemmel til at kunne gribe ind i forhold til vedtægter i forbrugerejede forsyningsvirksomheder med henblik på at sikre en ligelig indflydelse for forskellige grupper af forbrugere.

Forslaget skal ses på baggrund af, at Konkurrenceankenævnet ved en kendelse af 20. september 1990 ophævede et pålæg af 5.

september 1989 fra Gas- og Varmeprisudvalget om udformning af vedtægterne i et forbrugerejet fjernvarmewærk.

Kendelsen fastslog, at der ikke i den gældende lov om varmeforsyning er hjemmel for Gas- og Varmeprisudvalget til at kunne gribe ind i forhold til den type af vedtægtsbestemmelser.

Kendelsen betyder, at forbrugerne er afskåret fra klagemuligheder i forhold til vedtægtsbestemmelser, som indebærer, at forskellige forbrugergruppers indflydelse ikke står i rimeligt forhold til det faktiske antal forbrugere og det faktiske varmeforbrug.

[...]

Lovforslaget sikrer den nødvendige hjemmel for prisudvalgene til at kunne gribe ind, når gældende vedtægter ikke sikrer forskellige grupper af forbrugere en ligelig indflydelse på linje med de bestemmelser, som gælder for priser og forskellige andre leveringsbetingelser.

[...]”

Af bemærkningerne til det lovforslag, som ligger til grund for § 21, stk. 4, i varmeforsyningsloven, jf. L 206 af 5. april 1979 (§ 27, stk. 4 i den oprindelige varmeforsyningslov), fremgår bl.a. følgende:

”[...]

Såfremt udvalget [nu Energitilsynet] finder, at priser eller betingelser er urimelige eller strider mod bestemmelserne i § 26, skal det gennem forhandling søge priserne eller betingelserne ændret, og hvis dette ikke kan ske ved forhandling, give pålæg herom. I denne forbindelse skal udvalget påse, at der ikke opkræves urimelige tilslutningsafgifter af forsyningsselskaberne.

[...]”

Energiklagenævnets bemærkninger

Det følger af varmeforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4, at Energitilsynet kan meddele pålæg om vedtægtsændringer i virksomheder, der ejer kollektive varmeforsyningsanlæg, såfremt tilsynet finder

- at vedtægterne er urimelige, og
- det urimelige forhold ikke gennem forhandling kan bringes til ophør.

Det er således ikke korrekt, når Energitilsynet i afgørelsen af 1. marts 2006 ved gengivelsen af § 21, stk. 4, i varmeforsyningsloven anfører, at Energitilsynet kan meddele pålæg, hvis tilsynet finder, at visse nærmere angivne betingelser er urimelige. Energitilsynet kan først meddele pålæg, hvis det ikke

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 7 af 9

gennem forhandling har vist sig muligt at bringe det urimelige forhold til ophør.

Energitilsynet har i afgørelse af 1. marts 2006 fundet, at vedtægterne for Vojens Fjernvarme a.m.b.a. er urimelige, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4, hvorfor tilsynet har anmodet Vojens Fjernvarme a.m.b.a. om at ændre vedtægterne senest inden den ordinære generalforsamling den 15. september 2006.

Vojens Fjernvarme a.m.b.a.'s klage angår alene tidsfristen for anmodningen om vedtægtsændringen. Energiklagenævnet lægger derfor til grund, at Vojens Fjernvarme a.m.b.a. anerkender, at de eksisterende vedtægter er urimelige, og at vedtægterne derfor skal ændres.

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Det fremgår ikke af varmemforsyningslovens § 21, stk. 4, eller denne bestemmelses forarbejder, hvilke nærmere krav der stilles til den forhandling, som ifølge bestemmelsen skal finde sted mellem Energitilsynet og den pågældende virksomhed forud for meddelelse af pålæg om vedtægtsændringer.

Side 8 af 9

Det følger derimod af varmemforsyningslovens § 21, stk. 4, at såfremt der ikke kan opnås enighed mellem tilsynet og den pågældende virksomhed, kan tilsynet ved en afgørelse meddele den pågældende virksomhed pålæg om at ændre vedtægterne, så det urimelige forhold herved bringes til ophør. En sådan afgørelse om pålæg kan påklages til Energiklagenævnet, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 1.

Energitilsynet har ved den påklagede afgørelse af 1. marts 2006 ikke givet noget pålæg om at ændre vedtægterne. Tilsynet har alene fremsat en anmodning om ændring af vedtægterne og anmodning om, at Vojens Fjernvarme a.m.b.a. orienterer tilsynet om, hvilke ændringer selskabet vil foretage i vedtægterne.

Da varmemforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4, ifølge sin ordlyd alene giver hjemmel til at træffe afgørelse i form af pålæg, og da forarbejderne til bestemmelsen ikke kan føre til en anden fortolkning, finder Energiklagenævnet, at Energitilsynets afgørelse af 1. marts 2006 efter sit indhold alene kan betragtes som en tilkendegivelse om, at tilsynet finder, at vedtægterne for Vojens Fjernvarme a.m.b.a. er urimelige og bør ændres.

Energiklagenævnet finder således ikke, at Energitilsynet har truffet afgørelse i sagen.

Det bemærkes, at Energiklagenævnet som rekursmyndighed ikke er bundet af 1. instans opfattelse af, om der er tale om en afgørelse.

På denne baggrund afviser Energiklagenævnet at behandle sagen, da Energiklagenævnet alene behandler klager over afgørelser, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 1.

Der er ikke ved denne afgørelse taget stilling til, om vedtægterne for Vojens Fjernvarme a.m.b.a. er urimelige, eller om forhandlingskravet i varmemforsyningslovens § 21, stk. 6, jf. stk. 4, er opfyldt. Energiklagenævnet tager stilling til disse forhold i forbindelse med en eventuel klage over et af Energitilsynet meddelt pålæg.

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Energiklagenævnets afgørelse

Side 9 af 9

Sagen afvises.

Sagen har været behandlet ved skriftlig votering i Energiklagenævnet.

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

Afgørelsen kan ikke indbringes for 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 den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. § 26, stk. 4, i lov om varmemforsyning.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

P.N.V.

Poul K. Egan
Nævnnsformand

/ Jeannette G. Spies
Specialkonsulent

26. februar 2007

J.nr.: 21-502

Eksp.nr.: 28482

JGS-EKN

Side 10 af 9