

AFGØRELSE
(Varmeforsyning)

energi
KLAGENÆVNET

Frederiksborggade 15
1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA
AFGØRELSE FRA
OM

Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. over
Energitilsynets afgørelse af 6. juli 2006
undersøgelse af Hedensted Fjernvarme a.m.b.a.' budget-
ter og regnskaber

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

NÆVNETS
SAMMEN-
SÆTNING
I SAGEN

Nævnensformand, dommer Poul K. Egan
Fhv. direktør, cand.polyt. H. C. Mortensen
Direktør Per Søndergaard

NÆVNETS
AFGØRELSE

Sagen afvises.

Ved brev af 3. august 2006 har Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. klaget over Energitilsynets afgørelse af 6. juli 2006 vedrørende undersøgelse af fjernvarmeforsyningens budgetter og regnskaber. Klagen blev uddybet ved brev af 6. september 2006 fra H. Martinsen Statsautoriseret Revisionsaktieselskab.

Sagens problemstilling

Sagen drejer sig om, hvorvidt Energitilsynet – uden at give pålæg efter varmemeforsyningslovens § 21, stk. 4 – i afgørelsesform kan meddele Hedensted Fjernvarme a.m.b.a., at flere nærmere præciserede forhold anses for urimelige med hjemmel i varmemeforsyningslovens § 21, stk. 4.

Den påklagede afgørelse

Fra Energitilsynets afgørelse af 6. juli 2006 citeres:

**”Vedr.: Undersøgelse af fjernvarmeforsyningernes budget-
ter og regnskaber**

Ved brev af 26.01.06 modtog De meddelelse om at være omfattet af Energitilsynets undersøgelse af fjernvarmeforsyningernes budgetter og regnskaber.

[...]

Tilsynet har fundet, at værket har valgt en afskrivningsperiode ned til 3 år. Endvidere har over/underdækning for flere regnskabsår ikke været medtaget i budgettet for det efterfølgende varmeår. Endvidere har værket i et år henlagt midler, uden at have budgetteret hermed. Endelig har tilsynet fundet nogle uafklarede forhold vedr. dels værkets fornyelsesfond, dels værkets tilslutningsafgifter.

Generel orientering

Til generel orientering skal Energitilsynet henlede opmærksomheden på, at værket er omfattet af varmemforsyningslovens regler. Værkets prisfastsættelse skal således ske efter varmemforsyningslovens regler uanset om værket har valgt at aflægge regnskab efter reglerne i årsregnskabsloven eller efter andre regnskabsregler.

Efter varmemforsyningslovens § 20, stk. 1 og 2, kan fjernvarmeselskabet indregne nærmere fastsatte omkostninger i varmepriserne. Det drejer sig bl.a. om nødvendige udgifter til energi, lønninger og andre driftsomkostninger, efterforskning, administration og salg, omkostninger som følge af pålagte offentlige forpligtelser samt finansieringsudgifter ved fremmedkapital mv. Desuden kan indregnes driftsmæssige afskrivninger og med Energitilsynets tiltræden henlæggelser til nyinvesteringer og forrentning af indskudskapital, jf. afskrivningsbekendtgørelsen (nr. 175 af 18. marts 1991). Bekendtgørelsen findes på Energitilsynets hjemmeside www.energitilsynet.dk.

Energitilsynet har følgende specifikke bemærkninger vedr. Hedensted fjernvarme:

Over/underdækning

Den overdækning som følger af det anmeldte regnskab 2004/05 efter varmemforsyningsloven, fremgår ikke af det anmeldte budget for 2005/06. Det samme problem gælder samtidig flere af de øvrige varmeår siden 2000/01.

Værkets revisor oplyser i brev af 04.05.06, at det skyldes en fejl. Der henvises til, at overskuddet på 419.280 kr., jf. årsrapporten for 2004/05, bruges til dækning af et underskud på 283.338 kr. i 2005/06.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 2 af 10

Værkets revisor har endvidere den 16.05.06 telefonisk oplyst, at det er planen, at den resterende overdækning afvikles i det efterfølgende varmeår.

Endelig har værket ved e-post af 12.06.06 fremsendt en opdaterede anmeldelse vedr. værkets budgetterede og realiserede over/underdækning siden 2000/01.

Tilsynet finder, at den ukorrekte eller manglende angivelse af over/underdækning fra forrige regnskab, ved budgetlægning det efterfølgende år er urimelig efter varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Tilsynet kan oplyse, at den korrekte behandling af overdækning (underdækning) er, at den indregnes i det følgende års budgetterede fjernvarmepris som et fradrag (tillæg) i prisen. I særlige tilfælde kan overdækning (eller underdækning) med tilsynets tiltræden indregnes over flere varmeår.

Side 3 af 10

Værket anmodes på den baggrund om at stramme op på kontrol med angivelserne af den konstaterede overdækning (underdækning), og at efterleve ovennævnte krav til overdækning (underdækning) ved fremtidige anmeldelser af budgetter og regnskaber efter varmemforsyningsloven til Energitilsynet.

Afskrivninger

Tilsynet gør opmærksom på, at de anmeldte regnskaber, der anmeldes efter varmemforsyningsloven, som hovedregel skal indeholde samme årlige afskrivningsbeløb, som der angives i værkets anmeldte budgetter.

Tilsynet har noteret, at det regnskabsmæssigt efterviste afskrivningsbeløb siden 2000/2001 i alle årene har afvejet fra de budgetterede beløb. Idet at afvigelserne mellem de budgetterede og regnskabsmæssigt efterviste beløb virker relativt beskedne, agter tilsynet ikke at foretage videre, men skal henvise til reglerne herom, som gennemgået tidligere ovenfor.

I den anmeldte årsrapport for senest 2004/05 oplyses, at "Andre anlæg, driftsmateriel og inventar" afskrives med 3-5 år.

Idet en afskrivningsperiode ifølge afskrivningsbekendtgørelsen kun må andrage mellem 5 år (min.) og 30 år (max.), finder tilsy-

net, at den af værket anvendte afskrivningsperiode på under 5 år er urimelig, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

Værket anmodes derfor om at efterleve bekendtgørelsen ved fremtidige anmeldelser af afskrivninger efter varmemforsyningslovens bestemmelser, dvs. at de budgetterede afskrivninger som hovedregel skal modsvares ved, at samme beløb posteres i regnskabet anmeldt efter varmemforsyningsloven, og ved at der alene afskrives med mellem 5-30 år.

Henlæggelser

Af de efter varmemforsyningsloven anmeldte budget- og regnskabsskemaer fremgår, at værket (bortset fra varmeåret 2001/02), ikke anvender brug af henlæggelser.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 4 af 10

I værkets svar af 04.05.06 angives, at den realiserede - men ikke budgetterede - henlæggelse i 2001/02, efterfølgende er anvendt i året 2004/05, jf. note 8 i årsrapporten for 2004/05.

Tilsynet finder, at realisering af en henlæggelse som ikke har været budgetteret, er urimelig, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

Energitilsynet tager dog samtidig værkets oplysninger for det pågældende varmeår til efterretning, og foretager ikke videre desangående.

Tilsynet skal samtidig henvise til, at den korrekte behandling af henlæggelser er, at de planlægges i h.t. gældende henlæggelsesregler, jf. bek. nr. 175, og at de skal budgetteres som en omkostning i fjernvarmeprisen. Tilsynet skal endvidere anmode om, at værket fremover anmelder en henlæggelses- og investeringsplan, såfremt værket igen planlægger investeringer ved brug af henlæggelser. Som allerede gennemgået ovenfor, skal planen indeholde øremærkede investeringer for de efterfølgende min. 5 år.

Fornyelses- og reservefond

I værkets årsrapport for 2004/05 - og i de før liggende fire varmeår - er under egenkapitalen posteret en fornyelses- og reservefond, der udgør 1.860.065 kr.

Værkets revisor har fremsendt kopi af varmeregnskabet for 1981/82 og henviser samtidig til, at fonden består af henlæggelser foretaget frem til 1982.

Tilsynet kan meddele, at varmemforsyningslovens nugældende prisbestemmelser trådte i kraft pr. 01.03.81. Fondsbeløbet i varmeregnskabet 1981/82 udgør 1.814.613 kr.

Idet værket ikke har redegjort for forskellen mellem de 1.860.065 kr. (jf. årsrapport 2004/05) og 1.814.613 kr. (jf. regnskab 1981/82), finder tilsynet, at det alene er sidstnævnte beløb, som værket fremover kan henføre til den nævnte fond, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Endvidere finder tilsynet, at værket skal fremsende en opgørelse over hvor stor en andel af de 1.814.613 kr., som var indeholdt i fonden pr. 01.03.81, hvor varmemforsyningslovens prisbestemmelser som nævnt trådte i kraft.

Side 5 af 10

Eventuelt restbeløb som er indsat i fonden efter den 01.03.81, skal tilbageføres til forbrugerne. Værket anmodes derfor om samtidigt at fremsende en plan for denne tilbageførsel til tilsynet senest 15. august 2006, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

Energitilsynet kan endvidere overordnet meddele, at overførsel af overdækning til forskellige fonde (reserver) ikke er hjemlet i den nugældende varmemforsyningslov. Overdækning i et givet varmeår skal som anført tidligere indregnes i det følgende varmeårs budgetterede fjernvarmepris som et fradrag i prisen.

Tilslutningsafgifter

I årsrapporten for 2004/05 - og i de for liggende fire varmeår - er under egenkapitalen posteret tilslutningsafgifter på 3.005.877 kr.

Værkets revisor har fremsendt en kopi af varmeregnskabet for 1981/82 og henviser samtidig til, at tilslutningsafgifterne er modtaget frem til 1982, og derved udgør en del af egenkapitalen.

Energitilsynet finder på den baggrund, at værket skal fremsende en opgørelse over hvor stor en andel af tilslutningsafgifterne på 3.005.877 kr., som fandtes pr. 01.03.81, hvor varmemforsyningslovens prisbestemmelser trådte i kraft.

Eventuelt restbeløb som er indsat under posten tilslutningsafgifter efter den 01.03.81, skal tilbageføres til forbrugerne. Værket anmodes derfor samtidigt om at fremsende en plan for den-
ne tilbageførsel til tilsynet senest 15. august 2006, jf. varmeforsyningslovens § 21, stk. 4.

Tilsynet finder endvidere på baggrund af § 4 i værkets vedtægter, værkets tariffblad, samt værkets e-post af 06.07.06, at værkets tilslutningsafgifter udgør en pris i leveringsforholdet med forbrugerne. I den forbindelse finder tilsynet, at det i værkets vedtægter bør præciseres, at tilslutningsafgifter ikke skal betragtes som indskudskapital.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Afslutning

Side 6 af 10

Såfremt Hedensted Fjernvarme fremover retter op de nævnte forhold, som tilsynet har gennemgået og anmodet om ovenfor, agter Energitilsynet ikke på det foreliggende grundlag at foretage yderligere.

Det kan afslutningsvis oplyses, at tilsynet er ved at udfærdige en ny vejledning om henlæggelser og afskrivninger.

Værket er velkommen til at kontakte undertegnede, hvis der ønskes yderligere oplysninger.

[...]"

Klagen

Af klagen ved brev af 6. september 2006 fremgår:

"[...]

Vedr.: Energitilsynets undersøgelse af Hedensted Fjernvarmes budgetter og regnskaber

På vegne af Hedensted Fjernvarme påklages den af Energitilsynet i brev af 06.07.2006 truffede afgørelse om tilbagebetaling til forbrugerne af tidligere foretagne henlæggelser til fornyelses og reservefond samt krav om dokumentation af indbetalinger af tilslutningsafgifter pr. 01.03.1981.

Fornyelses- og reservefond

Fornyelses - og reservefonden udgør i regnskabet pr. 30/6 2006 kr. 1.860.065

Ifølge regnskabet for 1981/82 udgjorde fornyelses og reservefonden 1.814.613. Forskellen på kr. 45.452 er mindre reguleringer i de efterfølgende år.

Hedensted Fjernvarme er blevet pålagt at dokumentere, hvor stor en andel af fornyelses og reservefonden der var indeholdt i fonden pr. 01.03.1981, samt tilbagebetale de kr. 45.452 til brugerne.

Vi skal til ovenstående anføre, at der ikke opbevares regnskabs materialer tilbage fra 1981, hvorfor det er et urimeligt krav at anmode om opsplitning af regnskabet pr. 01.03.81.

Det er vor opfattelse, at den almindelige forældelsesfrist på 5 år må gælde for såvel opbevaring af regnskabsmateriale som krav om tilbagebetaling.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 7 af 10

Tilslutningsafgifter

Tilslutningsafgifter opført som egenkapital udgør i regnskabet pr. 30/6 2006 kr. 3.005.877 Ifølge regnskabet for 1981/82 udgjorde tilslutningsafgifter ligeledes kr. 3.005.877.

Hedensted Fjernvarme er blevet pålagt at dokumentere, hvor stor en andel af tilslutningsafgifterne der var indeholdt i fonden pr. 01.03.1981.

Vi må ligeledes her anføre, at der ikke opbevares regnskabs materialer tilbage fra 1981, hvorfor det er et urimeligt krav at anmode om opsplitning af regnskabet pr. 01.03.81.

Det er ligeledes her vor opfattelse, at den almindelige forældelsesfrist på 5 år må gælde for såvel opbevaring af regnskabsmateriale som eventuelle krav om tilbagebetaling.

Henlæggelse i 2001/02

I Energitilsynets skrivelse er det ligeledes anført, at henlæggelsen i 2001/02 på kr. 500.000 ikke er budgetteret, samt at realisering af en henlæggelse som ikke har været budgetteret, er urimelig.

Vi må her gøre opmærksom på, at Hedensted Fjernvarme har ansøgt om tilladelse til at foretage henlæggelsen hos Energitilsynet, jf. vedlagte skrivelse.

[...]"

Energitilsynet har ved e-mail af 24. oktober 2006 fremsendt bemærkninger til klagen.

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.”

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 8 af 10

Af bemærkningerne til det lovforslag, som ligger til grund for § 21, stk. 4, i varmemforsyningsloven, jf. L 206 af 5. april 1979 (§ 27, stk. 4 i den oprindelige varmemforsyningslov), 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.

[...]”

Energiklagenævnet har i flere sager truffet afgørelse om, hvorledes bestemmelsen i varmemforsyningslovens § 21, stk. 4, skal forstås.

Efter denne praksis giver bestemmelsen Energitilsynet hjemmel til ved afgørelse at meddele pålæg til virksomheder, der ejer kollektive varmemforsyningsanlæg, om at bringe urimelige forhold til ophør. Derimod er Energitilsynets tilkendegivelser til virksomhederne om, at visse forhold er urimelige, uden at tilsynet samtidig meddeler virksomheden pålæg om at bringe de urimelige forhold til ophør, ikke afgørelser, der kan påklages til Energiklagenævnet.

Der henvises til nævnets afgørelser i sagerne j.nr. 21-502 (Vojens Fjernvarme a.m.b.a.), j.nr. 21-552 (Videbæk Energiforsyning) og j.nr. 21-553 (Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a.). Afgørelserne er offentliggjort på nævnets hjemmeside www.ekn.dk.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 9 af 10

Energiklagenævnets bemærkninger

Det følger af varmemforsyningslovens § 21, stk. 4, at Energitilsynet kan meddele virksomheder, der ejer kollektive varmemforsyningsanlæg, pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser, såfremt tilsynet finder

- at tarifferne m.v. er urimelige, og
- det urimelige forhold ikke gennem forhandling har kunnet bringes til ophør.

Energitilsynet har ved den påklagede afgørelse af 6. juli 2006 ikke meddelt Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser. Tilsynet har alene konstateret, at flere regnskabsmæssige forhold m.v. må anses for urimelige. Tilsynet har i den forbindelse anmodet Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. om at ændre disse forhold samt fremsende planer for tilbageføring af eventuelt restbeløb i fornyelses- og reservefonden og under posten tilslutningspligt til forbrugerne.

Da varmemforsyningslovens § 21, stk. 4, efter sin ordlyd alene giver hjemmel til at træffe afgørelse i form af pålæg om at bringe et urimeligt forhold til ophør, og da forarbejderne til bestemmelsen ikke kan føre til en anden fortolkning, finder Energiklagenævnet, at Energitilsynets afgørelse af 6. juli 2006 efter sit indhold alene kan betragtes som en tilkendegivelse om, at tilsynet finder, at Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. bør ændre de forhold, som tilsynet finder urimelige.

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

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

Det bemærkes endvidere, at det er en forudsætning for, at Energitilsynet kan meddele Hedensted Fjernvarme a.m.b.a. et pålæg om at bringe urimelige forhold til ophør, at der har fundet en forudgående forhandling sted mellem tilsynet og virksomheden, jf. varmemforsyningslovens § 21, stk. 4.

Såfremt der ikke gennem en forhandling kan opnås enighed mellem Energitilsynet og Hedensted Fjernvarme a.m.b.a., hvorved urimelige forhold bringes til ophør, kan tilsynet ved en afgørelse meddele virksomheden pålæg om at ændre tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser, således at det urimelige forhold herved bringes til ophør. En sådan afgørelse om pålæg kan påklages til Energiklagenævnet, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 1.

2. juli 2007

J.nr.: 21-530

Eksp.nr.: 30524

SSH-EKN

Side 10 af 10

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 de af Energitilsynet anførte forhold er urimelige, eller om forhandlingskravet i varmemforsyningslovens § 21, stk. 4 er opfyldt. Energiklagenævnet tager stilling til disse forhold i forbindelse med en eventuel klage over et af Energitilsynet senere meddelt pålæg til Hedensted Fjernvarme a.m.b.a.

Energiklagenævnets afgørelse

Sagen afvises.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 2. juli 2007.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 26, stk. 1, i lov om varmemforsyning, jf. lov-bekendtgørelse nr. 377 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
Nævnformand

/ Signe Sara Hildebrandt
Fuldmægtig 21-530
Eksp.nr.: 30524
SSH-EKN

Side 11 af 10