

AFGØRELSE

(Elforsyning)

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	Energinet.dk over
AFGØRELSE FRA	Energitilsynet af 26. marts 2007
OM	Energinet.dk's overskudsdisponering for regnskabsåret 2005

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

NÆVNETS	Nænsformand, dommer Poul K. Egan
	Næstformand, professor, dr. polit. Chr. Hjorth-Andersen
SÆTNING	Professor, dr.scient.adm. Ole Jess Olsen
I SAGEN	Professor, cand.jur og Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen
	Konsulent, civilingeniør Knut Berge
	Civilingeniør Jens Packness
	Direktør Povl Asserhøj

NÆVNETS	Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007 stadfæstes
AFGØRELSE	

Ved e-mail af 24. april 2007 har Energinet.dk påklaget Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007 vedrørende Energinet.dk's overskudsdisponering for regnskabsåret 2005.

Energiklagenævnet har ved afgørelse af 10. juli 2007 afslået at imødekomme en anmodning om at tillægge klagen opsættende virkning. Afgørelsen af 10. juli 2007 er truffet af Energiklagenævnets formand på nævnets vegne i medfør af § 6, stk. 3, i Energiklagenævnets forretningsorden (bekendtgørelse nr. 664 af 19. juni 2006).

Sagsfremstilling

Energinet.dk, der er 100 pct. statsejet, er et såkaldt "nonprofit selskab". Selskabet er dannet som følge af, at de systemansvarlige el- og gasaktiviteter skulle samles under én selvstændig offentlig virksomhed. De systemansvarlige el- og gasaktiviteter var tidligere fordelt på fire virksomheder: Elkraft System, Elkraft Transmission, Eltra og Gastra. Energinet.dk består nu af mo-

derselskab og to datterselskaber, Gastransmission.dk A/S og Eltransmission A/S, der driver og vedligeholder el- og gastransmissionsnettene.

Den 6. juni 2005 blev selskabsskatten nedsat fra 30 pct. til 28 pct. med virkning fra og med indkomståret 2005. Denne nedsættelse betød, at Energinet.dk's hensættelse til udskudt skat blev formindsket med 2 procentpoint, hvilket svarer til, at mellemværendet med skattevæsenet blev reduceret med 131 mio. kr. Den regnskabsmæssige post for udskudt skat dækker både Energinet.dk's el- og gasafdelinger. Reguleringen på de 131 mio. kr. er således fordelt med 82 mio. kr. på gasafdelingen, 36 mio.kr. på el øst afdelingen og med 13 mio. kr. på el vest afdelingen.

Energinet.dk's årsrapport for 2005 udviste et resultat på ca. 555 mio. kr. Heraf stammede 131 mio. kr. fra en regulering af posten for udskudt skat som følge af, at selskabsskatten i løbet af regnskabsåret var blevet nedsat fra 30 pct. til 28 pct.

Det fremgår af Energinet.dk's årsrapport for 2005, at selskabet ønsker en konsolidering på baggrund af de 131 mio. kr. (forøgelse af egenkapitalen). Energitilsynet har imidlertid ved afgørelse af 26. marts 2007 meddelt Energinet.dk påbud om korrektioner til årsrapporten for 2005, således at den påtænkte konsolidering på 131 mio. kr. skal indgå i årets resultat og udbetales til forbrugerne via lavere priser.

Af Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007 fremgår bl.a.:

"[...]

Det afgøres,

...

13. **at** Energitilsynet meddeler Energinet.dk korrektioner til årsrapporten 2005 mht. Energinet.dk's konsolidering af ekstraordinær indtægt opnået ved nedsættelse af selskabsskatten fra 30 pct. til 28 pct. Det tiltænkte beløb til konsolidering på 131 mio. kr., som Energinet.dk har opnået ved nedsættelsen af selskabsskatten afvikles snarest muligt og senest i regnskabsåret 2008, jf. §§ 7, stk. 1 og 2, og 11, stk. 4, i bekendtgørelsen nr. 965 af 21. september 2006 om økonomisk regulering af Energinet.dk .

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 2 af 10

[...]"

Spørgsmålet er således, hvorvidt reguleringen af udskudt skat kan anvendes til konsolidering, eller om reguleringen skal afvikles som overdækning via en reduktion af priserne, jf. § 7 i bekendtgørelse nr. 965 af 21. september 2006 om økonomisk regulering af Energinet.dk.

Energinet.dk's synspunkter og bemærkninger

Ved e-mail af 24. april 2007 har Energinet.dk klaget til Energiklagenævnet over Energitilsynets afgørelse. Energinet.dk har anført, at Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007 bør tilsidesættes, og at der bør gives Energinet.dk tilladelse til at konsolidere sig med 131 mio. kr. gennem en forøgelse af egenkapitalen som følge af nedsættelse af selskabsskatten fra 30 pct. til 28. pct.

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 3 af 10

Energinet.dk har til støtte for klagen navnlig anført følgende synspunkter:

- Nedsættelse af skatteprocenten – og dermed reguleringen af den hensatte forpligtelse udskudt skat – ikke skal betragtes som en indtægt, men som tilbageførsel/regulering af den oprindelige skatteomkostning. Skat er altid en omkostning, og ved regulering af omkostninger skal reguleringen føres på samme regnskabslinje som den oprindelige omkostning, hvilket betyder, at den omhandlede regulering bliver tilbageført i årsrapportens resultatopgørelse.
- Da en regulering af udskudt skat betragtes som regulering/tilbageførsel af en omkostning, er det §§ 2 og 3 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk, der er afgørende for, om reguleringen kan indregnes i priserne. Ifølge § 2 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk kan Energinet.dk i priserne for de aktiviteter, der varetages i medfør af § 2, stk. 2 og 3, i lov om Energinet Danmark, indregne nødvendige omkostninger ved effektiv drift og nødvendig forrentning af kapital. De omkostninger, der kan indregnes i priserne, er beskrevet i bekendtgørelsens § 3. Det fremgår af § 3, nr. 9, at kun betalte skatter kan indregnes i tarifferne.
- Da den regnskabsmæssige skat i årsrapporten kun kan opdeles i betalte skatter (aktuel skat) og regulering af udskudt skat, har Transport- og Energiministeriet i forbindelse med udarbejdelse af bekendtgørelsen truffet beslutning om, at regulering af udskudte skatter ikke skal indgå i tariffberegningen. Årsagen hertil er, at forbrugerne kun skal belastes af betalte skatter, når disse forfalder til betaling, og kun når saldoen for udskudt skat er afviklet, jf. § 13 i bekendtgørelse om

økonomisk regulering af Energinet.dk. Energinet.dk kan derfor ikke løbende indregne skatteomkostningen i tarifferne.

- Energitilsynet har ikke hjemmel til at behandle en bestemt regulering af den udskudte skat forskelligt fra posten udskudt skat generelt. Da udskudt skat ikke generelt kan indregnes i tarifferne, jf. bekendtgørelsens § 3, nr. 9, og § 13, kan en regulering af udskudt skat heller ikke indregnes.
- Hovedparten af den oprindelige skatteomkostning (1,9 mia. kr.) har ikke tidligere været indregnet som omkostning i tarifferne. Den oprindelige skatteomkostning er opstået som bortfald af underskudsførelse i forbindelse med dannelsen af Energinet.dk (0,4 mia. kr.) samt ved overtagelse af en udskudt skatteforpligtelse fra DONG i forbindelse med dannelse af Gastra (1,2 mia. kr.). Det er således alene 0,3 mia. kr., der tidligere har været indregnet i eltarifferne. Den af Energitilsynet påbudte tilbageførsel vil derfor medføre, at gastarifferne og eltarifferne skal sænkes med et beløb på ca. 84 mio. kr. henholdsvis 47 mio. kr., som for hovedparten ikke tidligere har været indregnet som omkostninger i tarifferne. Dette er i strid med § 13 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk, hvoraf fremgår, at betalt skat først kan indregnes i priserne, jf. § 3, nr. 9, når saldoen for udskudt skat, som tidligere er indregnet i priserne for Eltra, Elkraft System, Elkraft Transmission og Gastra, jf. de nævnte virksomheders årsrapporter pr. den 31. december 2004, er afviklet. Hvis Energitilsynet fastholder, at reguleringen skal tilbageføres til forbrugerne, skal det alene være, hvad der forholdsmæssigt relaterer sig til den del af de oprindelige skatteomkostninger, som tidligere har været indregnet i eltarifferne (0,3 mia. kr.). Dette svarer til et beløb på ca. 22 mio. kr.
- Udskudt skat skal ikke betragtes som en del af konsolideringen, men i stedet som en del af posten andre reserver under egenkapitalen. Andre reserver vil hvert år efter behov blive reguleret op eller ned i takt med udviklingen i posten udskudt skat og andre poster, som ikke indgår i konsolideringen. Bestyrelsen eller Transport- og Energiministeren kan vælge at opløse de andre reserver og overføre disse til overunderdækning, hvis det vurderes, at størrelsen på andre reserver bliver for høj, og at reserven ikke længere tjener et formål. Hvis Energitilsynet finder, at de 131 mio. kr. skal tilbageføres som overdækning via tarifferne, bør dette være begrundelsen for tilsynets afgørelse.

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 4 af 10

Energitilsynets synspunkter og bemærkninger

Energitilsynet har anført, at tilsynets afgørelse af 26. marts 2007 bør stadfæstes. Energitilsynet har navnlig anført følgende synspunkter:

- Det er ikke tilladt Energinet.dk, der er et "non profit-selskab" at oparbejde reserver, der hverken er lovbundne eller som ikke direkte kan begrundes i hensynet til en effektiv drift. Enhver forøgelse af selskabets kapital kan kun ske gennem nødvendig forrentning eller som yderligere konsolidering, der er nødvendig til sikring af en effektiv drift, jf. § 4 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk. En forøgelse af egenkapitalen påvirker den forrentning, der udregnes af egenkapitalen. Selskabet har på intet tidspunkt bestridt, at reguleringen af den udskudte skat medfører en forøgelse af årets resultat.
- Energinet.dk har en misforstået opfattelse af sagens realitet og dermed af indholdet af Energitilsynets afgørelse. Energitilsynet har ikke taget stilling til præsentationen af reguleringen af udskudt skat i årsrapporten, men forholdt sig til, hvorledes denne regulering påvirker selskabets egenkapital og dermed den såkaldte nødvendige forrentning, jf. §§ 2 og 7 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk. At Energitilsynet er bemyndiget til en sådan stillingtagen fremgår af § 11, stk. 3 og 4, i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk.
- Regulering af udskudt skat – som følge af en nedsættelse af selskabsskatten – skal efter tilsynets opfattelse betragtes som en indtægt. Dermed omfattes reguleringen af udskudt skat hverken af §§ 3 eller 13 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk.
- § 13 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk regulerer ikke behandlingen af udskudt skat, men alene hvornår betalt skat kan indregnes i priserne som en nødvendig omkostning.
- Da det centrale i sagen er overskudsdisponering, er det ikke afgørende om en regulering af udskudt skat i regnskabsteorien defineres som en reduceret omkostning eller som en indtægt. Energitilsynet har alene for så vidt angår dette spørgsmål givet udtryk for tilsynets opfattelse af regnskabsreglerne (årsregnskabslovens § 49).
- Da sagen drejer sig om overskudsdisponering har Energinet.dk alene mulighed for at konsolidere sig i henhold til § 7, stk. 3, eller § 4 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk. Eftersom indtægten på 131 mio. kr. hverken er opstået som følge af en reduktion af Energinet.dk's omkostninger ved rationaliseringsforanstaltninger eller lignende, jf. § 7, stk. 3, eller Energinet.dk har redegjort fyldestgørende for behovet for nødvendig konsolidering, jf. § 4, skal indtægten indgå i

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 5 af 10

selskabets overdækning og som følge heraf afvikles i overensstemmelse med § 7 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk

- Det har ikke været muligt at verificere Energinet.dk's påstand om, at Transport- og Energiministeriet – i forbindelse med udarbejdelse af bekendtgørelsen – skulle have truffet beslutning om, at regulering af udskudte skatter ikke skal indgå i tariffberegningen. I den konkrete sag vil reguleringen – i overensstemmelse med den regnskabsretlige regulering – indgå i årets resultat og dermed i resultatdisponeringen.
- I årsrapporten for 2005 findes ikke en post, der hedder andre reserver. I årsrapporten er nedsættelsen i udskudt skat posteret under årets resultat og som forrentning af egenkapitalen. Hvis posten andre reserver fandtes i selskabets årsrapport, ville den i øvrigt ikke kunne holdes udenfor en opgørelse af selskabets samlede kapital.
- Energitilsynet har understreget, at det alene er reguleringen af den udskudte skat som følge af skattenedsættelsen med 2 procentpoint, som tilsynet har taget stilling til, og ikke hele saldoen for udskudt skat.

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 6 af 10

Retsgrundlag

Bekendtgørelse nr. 965 af 21. september 2006 indeholder regler om den nærmere økonomiske regulering af Energinet.dk. Bekendtgørelsen er udstedt med hjemmel i bl.a. elforsyningslovens § 71, stk. 2, § 78, stk. 3, og § 98, samt naturgasforsyningslovens § 37 d, stk. 2, og § 54.

Af bekendtgørelsen fremgår følgende bl.a.:

"[...]

§ 2. Energinet.dk kan i priserne for de aktiviteter, der varetages i medfør af § 2, stk. 2 og 3, i lov om Energinet Danmark, indregne nødvendige omkostninger ved effektiv drift og nødvendig forrentning af kapital.

...

§ 3. Nødvendige omkostninger vil især vedrøre:

- 1) Indkøb af energi.
- 2) Lønninger.
- 3) Tjenesteydelser.
- 4) Administration.

- 5) Vedligeholdelse.
- 6) Andre driftsomkostninger, som eksempelvis:
 - a) Til demontering og bortskaffelse af teknisk forældede net i forbindelse med f.eks. kabellægning.
 - b) Som følge af krav pålagt af offentlige myndigheder.
- 7) Afskrivninger som nævnt i § 5.
- 8) Nedskrivninger, der udløses af teknisk værdiforringelse af aktiver.
- 9) Betalte skatter og afgifter.
- 10) Renter af fremmedkapital og øvrige finansielle omkostninger.

...

§ 4. Forrentningen af kapitalen i Energinet.dk skal alene muliggøre overholdelse af virksomhedens gældsforpligtelser samt den yderligere konsolidering, der er nødvendig for en effektiv drift af Energinet.dk, jf. stk. 2 og 3.

Stk. 2. Størrelsen af forrentningen efter stk. 1, bestemmes med udgangspunkt i den forrentning, der er nødvendig for at fastholde realværdien af nettoaktiverne opgjort separat for Energinet.dk's elektricitets- og naturgasrelaterede aktiviteter, jf. § 10, stk. 1, nr. 1. Realværdien af de pågældende nettoaktiver er den værdi, hvorved nettoaktiverne uanset eventuel selskabsopdeling indgår i åbningsbalancen for Energinet.dk pr. 1. januar 2005 reguleret med det i § 8 fastlagte prisindeks.

Stk. 3. Den efter stk. 2 bestemte forrentning reguleres til den forrentning, som er nødvendig for en effektiv drift henset til kapitalbehovet, blandt andet som følge af nyinvesteringer, opgjort separat for Energinet.dk's elektricitets- og naturgasrelaterede aktiviteter.

Stk. 4. Energinet.dk udarbejder separat for henholdsvis de elektricitets- og naturgasrelaterede aktiviteter langsigtede investerings- og finansieringsplaner. Ved udarbejdelse af investerings- og finansieringsplanerne skal Energinet.dk så vidt muligt sikre en jævn prisudvikling. Planerne anmeldes årligt til Energitilsynet som led i tilsynets kontrol med overholdelsen af stk. 1-3, jf. § 11.

...

§ 7. Såfremt der i regnskabsåret opstår en difference mellem realiserede indtægter og summen af de nødvendige omkostninger og forrentningen, jf. §§ 2-4, skal differencen afvikles snarest muligt og senest i det næstfølgende regnskabsår, jf. dog stk. 3. Afviklingen sker i overensstemmelse med den regnskabsmæssige adskillelse, jf. § 10.

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 7 af 10

Stk. 2. Ved betydelige differencer kan Energitilsynet tillade en længere afviklingsperiode med henblik på at sikre en jævn prisudvikling.

Stk. 3. I det omfang Energinet.dk formår at bringe omkostningerne længere ned end hvad, der kan indregnes i priserne som omkostninger ved en effektiv drift, vil virksomheden kunne beholde det overskud, der opstår herved, jf. § 13, stk. 1, i lov om Energinet.dk. Et således opnået overskud i datterselskaber ejet af Energinet.dk kan anvendes til konsolidering eller udloddes som overskud til Energinet.dk. Et overskud i Energinet.dk kan anvendes til konsolidering eller tilbageføres til de respektive forbrugergrupper som dividende.

...

§ 11. Energinet.dk indsender hvert år senest den 1. juni til Energitilsynet årsrapport og øvrige regnskaber for det foregående regnskabsår, jf. §§ 9 og 10, samt årsrapporter fra helejede datterselskaber.

Stk. 2. Energinet.dk indsender årligt investerings- og finansieringsplaner, jf. § 4, stk. 4, til Energitilsynet. Ved ændringer indsendes en revideret plan.

Stk. 3. Energinet.dk redegør samtidig med indsendelse af regnskaber og investerings- og finansieringsplaner efter stk. 1 og 2 for konstateret difference mellem realiserede indtægter og nødvendige omkostninger og forrentning for det pågældende regnskabsår. Endvidere redegør Energinet.dk for den planlagte afvikling af konstaterede differencer i overensstemmelse med § 7.

Stk. 4. Energitilsynet meddeler senest 4 måneder efter modtagelsen af regnskaber og investerings- og finansieringsplaner efter stk. 1 og 2 eventuelle korrektioner til den af Energinet.dk konstaterede difference mellem realiserede indtægter og nødvendige omkostninger og forrentning, jf. stk. 3. Inden for samme frist kan Energitilsynet pålægge Energinet.dk en ændret afvikling af konstateret difference.

Stk. 5. Energitilsynet kan til brug for tilsynets afgørelser efter stk. 4 pålægge Energinet.dk at fremkomme med yderligere oplysninger. Fristen i stk. 4 regnes i så fald fra modtagelsen af de pågældende oplysninger.

...

§ 13. Betalt skat kan først indregnes i priserne, jf. § 3, nr. 9, når saldoen for udskudt skat, som tidligere er indregnet i priserne for

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 8 af 10

Eltra, Elkraft System, Elkraft Transmission og Gastra, jf. de nævnte virksomheders årsrapporter pr. den 31. december 2004, er afviklet.

[...]"

Energiklagenævnets bemærkninger

Energiklagenævnet bemærker, at Energinet.dk er et såkaldt "non profit selskab", og at forøgelse af selskabets kapital derfor alene kan ske ved nødvendig forrentning eller yderligere konsolidering, der må anses for nødvendig af hensyn til en effektiv drift af selskabet, jf. § 4 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk.

Nedsættelse af selskabsskatten for 2005 med 2 procentpoint medførte, at den regnskabsmæssige post for udskudt skat blev reduceret med 131 mio. kr. Uafhængig af, om denne regulering af udskudt skat i regnskabsmæssig henseende skal betegnes som en indtægt eller en reduceret omkostning, medførte reguleringen, at årets resultat blev forøget med 131 mio. kr. At reguleringen medførte en forøgelse af årets resultat, er ikke blevet bestridt under sagen.

Sagen drejer sig således om overskudsdisponering, og Energinet.dk har i sådanne tilfælde alene mulighed for at konsolidere sig i henhold til § 7, stk. 3, eller § 4 i bekendtgørelse om økonomisk regulering af Energinet.dk. Betingelserne for konsolidering i § 7, stk. 3, er efter Energiklagenævnets opfattelse ikke opfyldt, ligesom Energinet.dk ikke har redegjort for behovet for nødvendig konsolidering i henhold til § 4. De omhandlede 131 mio. kr. af årets resultat må derfor betegnes som overdækning.

Under henvisning hertil samt til de af Energitilsynet anførte grunde stadfæster Energiklagenævnet Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007. Det af Energinet.dk anførte kan ikke føre til andet resultat.

Energiklagenævnets afgørelse

Energitilsynets afgørelse af 26. marts 2007 stadfæstes

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 25. februar 2008.

Afgørelsen er truffet efter § 89 i lov om elforsyning (lovbekendtgørelse nr. 1115 af 8. november 2006) og § 51 i lov om naturgasforsyning (lovbekendtgørelse nr. 1116 af 8. november 2006 med senere ændringer).

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Søgsmål ved domstolene til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 9 af 10

efter lov om elforsyning 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. § 89, stk. 5, i lov om elforsyning, og § 51, stk. 4, i lov om naturgasforsyning.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

P.N.V.

Poul K. Egan
Nænsformand

25. februar 2008

J.nr.: 11-495

Eksp.nr.: 34726

UJO-EKN

Side 10 af 10

/Ulla Østergaard
Specialkonsulent