

[...]

Frederiksborggade 15
1360 København KBesøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København KTlf 3395 5785
Fax 3395 5799www.ekn.dk
ekn@ekn.dkAfgørelsen offentliggøres i anonymiseret form**Klage over Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008 om tilslutnings- og forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a.****12. oktober 2009**

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Energiklagenævnet har den 23. marts 2009 fra Odder Kommune modtaget Deres klage af 20. november 2008, hvori De klager over ovennævnte afgørelse af 17. november 2008.

Energiklagenævnets afgørelse

Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008 hjemvises. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Odder Kommunes byråd (herefter benævnt kommunen) godkendte den 10. november 2008 projektforslag om tilslutnings- og forblivelsespligt for ejendomme i Hundslund og Oldrup til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. Ved brev af 17. november 2008 blev byrådets beslutning meddelt de berørte grundejere, herunder Dem. Af afgørelsen fremgår blandt andet følgende:

”[...]

Påbudsskrivelse vedrørende tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarmen – Hundslund-Oldrup kraftvarmeværk.

Byrådet har ultimo august 2008 fremsendt Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværks projektforslag om ”Indførelse af tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarmen” for at høre, om du havde kommentarer til forslaget.

Efter at forslaget har været i høring i 4 uger, har byrådet endeligt godkendt projektet på møde den 10. november 2008. Dermed er der truffet beslutning om at pålægge din ejendom på ovennævnte adresse tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarmen efter bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg. Under den afsluttende vurdering af

projektforslaget har byrådet inddraget de bemærkninger m.v., der er indkommet under høringen af projektforslaget.

[...]

Klageadgang

Du kan klage over de beslutninger og pålæg, der er indeholdt i denne skrivelse. F.eks. hvis du mener, at din ejendom falder under de nævnte bebyggelser, der ikke er omfattet af tilslutningspligten. En evt. klage skal rettes til Energiklagenævnet og indsendes til Odder Byråd, Rådhusgade 3, 8300 Odder. Klagen skal være modtaget på Rådhuset inden 4 uger efter du har modtaget dette brev. Klagen videresendes til Energiklagenævnet ledsaget af en udtalelse og det materiale, som har ligget til grund for byrådets afgørelse.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 2 af 8

[...]

Kommunens afgørelse af 17. november 2008 er vedlagt notat nr. 1087347 af 4. september 2008 vedrørende "Indsigelser og bemærkninger til tilslutnings- og forblivelsespligt – Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk", hvortil der henvises i afgørelsen. Notatet er en systematisk opremsning af samtlige indsigelser mod pålæggelsen af tilslutnings- og forblivelsespligt samt Odder Kommunes konkrete bemærkninger til de enkelte indsigelser. Af side 8 i notatet fremgår blandt andet, at:

[...]

Hundslund-Oldrup kraftvarmeværk har med nærværende projektforslag rejst ønske om, at værket understøttes ved at indføre forblivelses- og tilslutningspligt. Dette er gjort for på sigt, at bedre værkets økonomi, da det ikke ses som en løsning at nedlægge et værk, som mange ejendomme er afhængige af.

[...]"

Ved brev af 25. august 2008 fra kommunen blev berørte grundejere, herunder Dem, hørt i forbindelse med projektforslag for indførelse af tilslutnings- og forblivelsespligt til fjernvarmen til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. Høringsfristen var oprindeligt den 24. september 2008, men da projektforslaget blev revideret i høringsperioden, blev fristen forlænget til den 29. september 2008. Ved brev af 28. august 2008 meddelte De kommunen, at De havde fået installeret fastbrændselsfyur istedet for oliefyr, og at De havde fået

bekræftet, at BBR-meddelelsen var blevet ændret i overensstemmelse hermed. De afmeldte samtidig Deres olietank.

Ved brev af 20. november 2008 påklagede De kommunens afgørelse af 17. november 2008 om tilslutningspligt på Deres ejendom. De har til støtte for Deres klage anført, at Deres ejendom er opvarmet af et pillefyr og en pillebrændeovn, og at Deres ejendom derfor er fritaget fra tilslutnings- og forblivelsespligt, jf. tilslutningsbekendtgørelsen § 15, nr. 2. Som dokumentation herfor har De fremsendt kvittering af 12. august 2008 for køb af pillefyr af mærket KL2 Stokeranlæg T/Tryk 15 kW og reklame for pillefyret, hvoraf fremgår, hvilke former for brændsel pillefyret kan fyre med. De har endvidere anført, at årsagen til, at De ikke oplyste dette til kommunen inden for den oprindelige høringsfrist, var, at De på daværende tidspunkt forventede at beholde Deres oliefyr. Efter en større ombygning viste det sig imidlertid mere hensigtsmæssigt at erstatte olietanken med et pillefyr. Dette meddelte De kommunen ved brev af 28. august 2008.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 3 af 8

Kommunen har fastholdt afgørelsen af 17. november 2008 om at pålægge Deres ejendom tilslutningspligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. Kommunen har til støtte herfor navnlig anført, at det ikke fremgår af det materiale, som De har fremsendt, hvilken type pillefyr der er installeret på Deres ejendom, og at det derfor ikke kan vurderes, om der er tale om et opvarmningsanlæg, som medfører fritagelse fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2. Kommunen har endvidere anført, at pillebrændeovne som opvarmningsanlæg ikke kan fritage eksisterende bebyggelse fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsen § 15, nr. 2. Kommunen har ikke ladet Deres bemærkninger indgå i sagsbehandlingen for den endelige vedtagelse af projektforslaget, da De ikke har indgivet indsigelse i høringsperioden.

Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. er ikke kommet med bemærkninger til sagen.

Retsgrundlaget

Retsgrundlaget for tilslutningspligt fremgår overvejende af reglerne i tilslutningsbekendtgørelsen (bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg). Følgende fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 10:

”[...]

§ 10. Eksisterende bebyggelse kan kræves tilsluttet et kollektivt varmforsyningsanlæg med en frist på 9 år, jf. dog § 15. Fristen regnes fra det tidspunkt, hvor ejendommens ejer har modta-

get kommunalbestyrelsens meddelelse om, at ejendommen er pålagt tilslutningspligt.

[...]"

Visse former for bebyggelse kan ikke pålægges tilslutningspligt. De former for bebyggelse, der er undtaget, fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 15:

"[...]

Eksisterende bebyggelse, der ikke kan kræves tilsluttet

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

- 1) bygninger, hvor omstilling til kollektiv varmforsyning på grund af nødvendige, større installations- eller bygningsmæssige ændringer efter kommunalbestyrelsens skøn vil være uforholdsmæssig bekostelig,
- 2) bygninger, der er indrettet med solvarmeanlæg, varmepumper, vindmøller, biogasanlæg, komposteringsanlæg, vandkraftanlæg, træfyr eller halmfyr, og hvor anlægget – eller anlæggene tilsammen – efter kommunalbestyrelsens skøn har en kapacitet, som kan dække mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand,
- 3) bygninger, hvor overskudsvarme fra produktionsvirksomhed efter kommunalbestyrelsens skøn dækker mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand,
- 4) bygninger, der påregnes nedrevet inden for en kortere årække,
- 5) bygninger, der ikke er beregnet til at være konstant opvarmet i fyringssæsonen, og
- 6) eksisterende lavenergibygninger, jf. § 1, nr. 2, litra a og b.

[...]"

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 4 af 8

Når kommunen har truffet afgørelse om tilslutningspligt, og klagefristen på 4 uger regnet fra denne afgørelse er udløbet, er afgørelsen bindende for de berørte borgere. Man kan ikke senere kræve sig fritaget for tilslutningspligt efter bestemmelserne i tilslutningsbekendtgørelsens § 15, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 16, der er sålydende:

"[...]

§ 16. Ejere af ejendomme, der er pålagt tilslutningspligt til et kollektivt varmforsyningsanlæg, kan ikke senere kræve sig fritaget for tilslutningen under henvisning til bestemmelserne i § 15 i denne bekendtgørelse, jf. dog § 17, stk. 1 og 2.

[...]"

Energistyrelsen har i august 1998 udsendt en vejledning til den dagældende tilslutningsbekendtgørelse. Til den dagældende tilslutningsbekendtgørelses § 12, stk. 1, nr. 2, der i indhold svarer til den nugældende § 15, nr. 2, om bygninger, der er indrettet med vedvarende energianlæg, herunder træfyr, fremgår bl.a.:

"(...)

For at præcisere, hvilke træfyr der kan berettige til fritagelse for tilslutningspligt, har Energistyrelsen udsendt en "Positivliste for træfyrede anlæg, oktober 1993, revideret november 1997"
(...).

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Positivlisten er ikke revideret siden. Positivlisten angiver, hvilke betingelser der skal være opfyldte, for at det pågældende anlæg er omfattet af den nugældende tilslutningsbekendtgørelses § 15, nr. 2, om bygninger indrettet med træfyrede anlæg. Positivlisten har karakter af en vejledning. Det fremgår af positivlisten, at et træfyr er et fyringsanlæg, der er konstrueret til og alene kan anvendes til fyring med træ, f.eks. træflis, træpiller eller helt træ. Herom fremgår det af positivlisten:

Side 5 af 8

(...)"

Et træfyr er et fyringsanlæg, der er konstrueret til og **alene** kan anvendes til fyring med træ, f.eks. træflis, træpiller eller helt træ.
(...)"

Af positivlisten fremgår to typer anlæg, der kan begrunde fritagelse fra tilslutningspligt efter § 15, nr. 2, hvis de er koblet på et centralvarmeanlæg: brændekedler med omvendt (inverteret) forbrænding og automatisk fyrede stokeranlæg. Af listen fremgår endvidere bl.a., at anlæg installeret efter den 1. april 1997 yderligere skal være anført på Informationssekretariatet for Vedvarende Energis liste over typegodkendte og tilskudsberettigede biobrændselsanlæg, og at anlægget skal være typegodkendt af Prøvestationen for mindre biobrændselskedler og være tilskudsberettiget ifølge Energistyrelsens bekendtgørelse nr. 180 af 5. marts 1997 om statstilskud til anlæg, der anvender vedvarende energi. Positivlisten indeholder en ikke-udtømmende liste over de fabrikater og typer af træfyr, som pr. november 1997 opfyldte de opstillede krav.

Kopi af positivlisten er vedlagt som bilag 1 til dette brev.

Energiklagenævnets bemærkninger og afgørelse

Tilslutningspligt indebærer, at forsyningsselskabet fra forsyningstidspunktet kan pålægge en ejendoms ejer at betale den tilslutningsafgift og de afgifter,

som ifølge selskabets anmeldelse til Energitilsynet er gældende for de ejendomme, som tilsluttes anlægget. Endvidere kan forsyningsselskabet etablere stikledninger frem til bygningen, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 7, stk. 1. Tilslutningstidspunktet indtræder, når der er forsyningsmulighed fra anlægget, og ejendommen er krævet tilsluttet. Tilslutningspligten indebærer ikke en pligt til at aftage varme eller til at indrette varmesystemet herpå, men alene en pligt til at betale den faste afgift og tilslutningsafgiften.

Odder Kommune traf den 17. november 2008 beslutning om at indføre tilslutnings- og forblivelsespligt for ejendomme i Hundslund og Oldrup til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. Energiklagenævnet har ved en række tidligere afgørelser fastslået, at kommunens generelle beslutning om indførelse af tilslutnings- og forblivelsespligt er i overensstemmelse med tilslutningsbekendtgørelsens regler. For så vidt angår den nærmere baggrund herfor henvises til Energiklagenævnets afgørelse af 21. september 2009 (j.nr. 1021-144), der vedlægges som bilag 2.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 6 af 8

For så vidt angår spørgsmålet, om Deres ejendom konkret kan fritages fra denne tilslutnings- og forblivelsespligt, finder Energiklagenævnet, at det på baggrund af sagens oplysninger kan lægges til grund, at De installerede Deres pillefyr og afmeldte Deres olieforbrændingsfyr, inden kommunen traf afgørelse om pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt den 17. november 2008. Energiklagenævnet finder endvidere, at det kan lægges til grund, at De gav kommunen meddelelse herom ved brev af 28. august 2008.

Energiklagenævnet bemærker herefter, at kommunen som forvaltningsmyndighed er underlagt officialprincippet. Det betyder, at det påhviler kommunen at fremskaffe de fornødne oplysninger om sagen, således at kommunen kan træffe afgørelse på et tilstrækkeligt oplyst grundlag. Dette kan ske ved, at kommunen selv eller i samarbejde med andre myndigheder fremskaffer oplysningerne, eller at kommunen foranlediger, at sagens parter medvirker til, at oplysningerne fremskaffes. Officialprincippet gælder på ulovbestemt grundlag og har karakter af en garantiforskrift. Såfremt afgørelsen er truffet på et utilstrækkeligt grundlag kan det således bl.a. medføre, at afgørelsen må tilside-sættes som ugyldig. De kan læse mere om officialprincippet i blandt andre bogen Forvaltningsret, 2. udgave 2002, s. 447 ff. af Hans Gammeltoft-Hansen m.fl.

Kommunen har anført, at kommunen, ud fra de oplysninger, som De har fremsendt, ikke har kunnet vurdere, om der er tale om et opvarmningsanlæg, der kan fritage ejendommen fra tilslutningspligten i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2. Kommunen har på den baggrund pålagt Deres ejendom tilslutnings- og forblivelsespligt. Kommunen har ikke i forbindelse med modtagelsen af Deres klage genoptaget sagsbehandlingen.

Som nævnt ovenfor finder Energiklagenævnet, at det kan lægges til grund, at kommunen var i besiddelse af oplysninger om, at De havde installeret fastbrændelsesfyr, da kommunen traf afgørelse om pålæggelse af tilslutningspligt på Deres ejendom. Energiklagenævnet finder derfor, at kommunen i medfør af officialprincippet burde have indhentet de oplysninger, som kommunen måtte anse for nødvendige og relevante for at kunne træffe afgørelse om en eventuel fritagelse af Deres ejendom, herunder f.eks. ved at præcisere overfor Dem, hvilke oplysninger som var nødvendige for at behandle Deres sag. Ved ikke at have indhentet disse oplysninger har kommunens sagsoplysning været mangelfuld.

Energiklagenævnet hjemviser på denne baggrund kommunens afgørelse af 17. november 2008 vedrørende det konkrete fritagelsesspørgsmål for Deres ejendom til fornyet behandling, således at kommunen som første instans kan tage stilling til, hvorvidt De på baggrund af Deres installerede fastbrændelsesfyr er berettiget til fritagelse fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2. Kommunens afgørelse heraf kan indbringes for Energiklagenævnet. Energiklagenævnet skal i den forbindelse henlede opmærksomheden på, at kommunens afgørelse af fritagelsesspørgsmålet skal opfylde kravene i forvaltningslovens §§ 22 og 24 om begrundelse. Energiklagenævnet skal endvidere henlede opmærksomheden på nævnets afgørelse af 16. juli 2009 (j.nr. 1021-106), hvorved Energiklagenævnet har udtalt sig nærmere om betydningen af Energistyrelsens positivliste. Afgørelsen vedlægges som bilag 3.

Energiklagenævnet hjemviser herefter Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1, litra c, i formandsbemyndigelsen af 24. juni 2004 efter varmemforsyningsloven (lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 med senere ændringer). Bemyndigelsen er offentliggjort på Energiklagenævnets hjemmeside: www.ekn.dk.

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, jfr. § 26, stk. 4, i lov om varmemforsyning.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 7 af 8

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-133

Eksp.nr.: 46738

MEK-EKN

Side 8 af 8