

[...]

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.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Energiklagenævnet har den 23. marts 2009 fra Odder Kommune modtaget Deres klage af 11. december 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.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Side 2 af 7

[...]

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. De har ikke fremsendt indsigelser i høringsperioden.

Ved e-mail af 11. december 2008 påklagede De kommunens afgørelse af 17. november 2008. I e-mail af 21. april 2009 har De til Energiklagenævnet endvidere fremsendt supplerende bemærkninger. De har anført, at Deres ejendom er fritaget fra forblivelsespligt. Til støtte herfor har De navnlig anført følgende:

- De har den 18. oktober 2008 ibrugtaget 2 varmepumper af mærket Mitsubishi SRK/SRC-25ZGX-SA, som tilsammen dækker over halvdel af Deres ejendoms energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2. De har endvidere oplyst, at kommunen har registreret Deres anmeldelse af varmepumperne den 31. oktober 2008.
- De har den 13. juli 2008 sendt opsigelse af fjernvarmeaftale til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. De regner med at opsigelsen stadig er gældende således at De kan udtræde af aftalen den 30. juni 2010.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Side 3 af 7

Kommunen har fastholdt afgørelsen af 17. november 2008 om at pålægge Deres ejendom forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. Kommunen har til støtte herfor anført, at De har modtaget påbudsskrivelsen om forblivelsespligt inden for opsigelsesperioden, hvor ejendommen fortsat forsynes med fjernvarme. Kommunen har ikke taget stilling til, om Deres ejendom bør fritages fra forblivelsespligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2.

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 varmeforsyningsanlæg). Følgende fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 11:

”[...]

§ 11. Kommunalbestyrelsen kan pålægge en ejendom, som allerede forsynes fra et kollektivt varmeforsyningsanlæg, at forblive tilsluttet dette.

Stk. 2. Det kan ikke pålægges en ejer af en ejendom, som pålægges tilslutningspligt efter stk. 1, at betale den i § 7, stk. 1, omtalte tilslutningsafgift.

[...]”

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.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Side 4 af 7

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.

[...]”

Energiklagenævnets bemærkninger og afgørelse

Det følger af tilslutningsbekendtgørelsens § 11, at kommunalbestyrelsen kan pålægge en ejendom, som allerede forsynes fra et kollektivt varmemforsyningsanlæg, at forblive tilsluttet anlægget (forblivelsespligt). Eftersom ejendommen allerede er tilsluttet anlægget, kan der ikke opkræves tilslutningsafgift på baggrund af pålægget. Derimod kan de eventuelle faste afgifter, som ifølge varmeværkets anmeldelse til Energitilsynet gælder for ejendomme, der tilsluttes anlægget, opkræves. Forblivelsespligt indebærer dog ikke en pligt til fortsat at aftage varme, men alene en pligt til at betale den faste afgift.

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 1.

For så vidt angår spørgsmålet, om Deres ejendom konkret kan fritages fra denne tilslutnings- og forblivelsespligt, bemærker Energiklagenævnet, at det på baggrund af sagens oplysninger kan lægges til grund, at De den 13. juli 2008 opsigde Deres fjernvarmeaftale med Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a., og at opsigelsen af aftalen træder i kraft den 30. juni 2010. Inden udløbet af denne periode traf kommunen den 17. november 2008 afgørelse om at pålægge Deres ejendom forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. En ejendom er pålagt forblivelsespligt, såfremt kommunalbestyrelsen vedtager forblivelsespligten inden udløbet af fristen for opsigelsen af aftalen mellem forbrugeren og forsyningsselskabet. De kunne således pålægges forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a., uanset at De den 13. juli 2008 meddelte Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a., at De ønskede at udtræde af aftalen. Der kan herved henvises til bogen "Varmeforsyningsloven med kommentarer" af Klavs V Gravesen m.fl., Jurist- og Økonomforbundets Forlag, 1. udgave (2004), side 90 ff. samt side 281 ff.

Det kan imidlertid tillige lægges til grund, at De installerede varmepumper på Deres ejendom, inden kommunen traf afgørelse om pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt den 17. november 2008. De vil derfor fortsat kunne fritages fra tilslutnings- og forblivelsespligt i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2, såfremt betingelserne herfor er opfyldte. Kommunen har imidlertid ikke vurderet, om der er tale om et opvarmningsanlæg, som kan fritage Dem fra forblivelsespligt i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Side 5 af 7

Energiklagenævnet finder det på denne baggrund rettest at hjemvise kommunens afgørelse af 17. november 2008 vedrørende det konkrete fritagelses-spørgsmål for Deres ejendom til fornyet behandling, således at kommunen som første instans kan tage stilling til, hvorvidt De på baggrund af Deres varmepumper er berettiget til fritagelse fra forblivelsespligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 2. Kommunens afgørelse heraf kan indbringes for Energiklagenævnet.

Energiklagenævnet skal i forbindelse med kommunens fornyede behandling af sagen henlede opmærksomheden på, at kommunens afgørelse af fritagelses-spørgsmålet skal opfylde kravene i forvaltningslovens §§ 22 og 24 om begrundelse.

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Energiklagenævnet skal endvidere bemærke, at formålet med tilslutningsbekendtgørelsen § 21, stk. 2, hvorefter klager over afgørelser om tilslutningspligt indgives til kommunen, som efterfølgende sender klagen m.v. til Energiklagenævnet, blandt andet er, at kommunen får mulighed for at gennemgå og vurdere sagen igen, herunder eventuelle nye oplysninger. Kommunen kan i den forbindelse vælge at ændre sin afgørelse. Såfremt kommunen efter en fornyet gennemgang fastholder sin afgørelse, fremsendes sagen til Energiklagenævnet. Energiklagenævnet skal derfor henstille, at Odder Kommune i fremtidige sager foretager en sådan fornyet gennemgang af indkomne klagesager, forinden de eventuelt videresendes til Energiklagenævnet.

Side 6 af 7

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.

Søgsmaal 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.

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand

12. oktober 2009

J.nr.: 1021-142

Eksp.nr.: 46937

MEK-EKN

Side 7 af 7