

Advokatfirma Energi & Miljø
Att.: Advokat, Ph.D. Pernille Aagaard Truelsen
Åboulevarden 49, 4. sal
8000 Århus C

Frederiksborggade 15
1360 København K

Besøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København K

Tlf 3395 5785
Fax 3395 5799

www.ekn.dk
ekn@ekn.dk

Anmodning om genoptagelse af Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008 om ophævelse af godkendelse af projektforslag for etablering af biomassebaseret kedelanlæg og transmissionsledning til forsyning af Ullerslev Fjernvarme

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Energiklagenævnet har modtaget Nyborg Forsyning & Service A/S' brev af 24. marts 2009, hvorved advokat Pernille Aagaard Truelsen på vegne af Nyborg Forsyning & Service A/S (herefter benævnt Nyborg Forsyning) anmoder Energiklagenævnet om at genoptage nævnets afgørelse af 15. december 2008 (j.nr. 1021-9). Ved afgørelsen ophævede Energiklagenævnet Nyborg Kommunes afgørelse af 10. april 2008 om godkendelse af projektforslag for etablering af biomassebaseret kedelanlæg og transmissionsledning til forsyning af Ullerslev Fjernvarme. Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008 er offentliggjort på Energiklagenævnets hjemmeside: www.ekn.dk.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet imødekommer anmodningen om genoptagelse. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Ved afgørelse af 10. april 2008 godkendte Nyborg Kommune et projektforslag for etablering af et biomassebaseret kedelanlæg og transmissionsledning til forsyning af Ullerslev Fjernvarme. Ullerslev Fjernvarme ejes af Nyborg Forsyning & Service A/S og leverer varme til forbrugerne i Ullerslev by. Varmen produceres på Ullerslev Fjernvarmes naturgasbaserede decentrale kraftvarmeværk. Naturgas Fyn A/S er naturgasleverandør i forsyningsområdet og leverer naturgas til Ullerslev Fjernvarme.

Projektforslaget indebærer, at en del af den naturgasbaserede varme på fjernvarmeværket erstattes af varme baseret på CO₂-afgiftsfrit brændsel. Varmen skal produceres på virksomheden Ulsa Pack A/S ved afbrænding af virksomhedens restprodukter i en til lejligheden opført kedel.

Naturgas Fyn A/S påklagede ved brev af 9. maj 2008 Nyborg Kommunes afgørelse af 10. april 2008 til Energiklagenævnet.

Ved afgørelse af 15. december 2008 ophævede Energiklagenævnet Nyborg Kommunes afgørelse af 9. maj 2008. Energiklagenævnet fandt ved afgørelsen, at den varme, som skulle produceres ved afbrænding af restprodukter på virksomheden Ulsa Pack A/S, ikke kunne betegnes som overskudsvarme. Projektforslaget skulle således opfylde projektbekendtgørelsens¹ § 15, stk. 4, for at kunne godkendes, idet projektforslaget indebar, at den naturgasbaserede varme på fjernvarmeværket blev erstattet af varme baseret på CO₂-afgiftsfrit brændsel. Det var herefter en betingelse for godkendelsen af projektforslaget, at etableringen af den udvidede varmeproduktionskapacitet var nødvendig gjort af et øget varmebehov, samt at anlægget alene var dimensioneret til at dække det øgede varmebehov. Energiklagenævnet fandt, at projektbekendtgørelsens § 15, stk. 4, ikke var opfyldt. Energiklagenævnet lagde herved vægt på, at det ikke fremgik af projektforslaget, at der konkret var planlagt en fremtidig udvidelse af forsyningsområdet, og at der dermed var dokumenteret et fremtidigt øget varmebehov. Energiklagenævnet lagde endvidere til grund, at Ullerslev Fjernvarme havde den fornødne kapacitet til at forsyne værkets varmemeforbrugere med varme, herunder også de ca. 224 boliger som var blevet tilsluttet siden værkets opførelse.

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Side 2 af 6

Nyborg Forsynings bemærkninger

Til støtte for, at Energiklagenævnet bør genoptage afgørelsen af 15. december 2008, har Nyborg Forsyning navnlig anført følgende:

- Energiklagenævnet har i afgørelsen af 15. december 2008 lagt til grund, at Ullerslev Fjernvarme har den fornødne kapacitet til at forsyne værkets varmemeforbrugere. Under sagen var det ikke muligt for hverken Nyborg Forsyning & Service A/S eller Nyborg Kommune at fremskaffe oplysninger om værkets oprindelige dimensioneringsgrundlag. Nyborg Forsyning & Service A/S er imidlertid kommet i besiddelse af disse oplysninger i form af beregningsforudsætninger for Ullerslev Fjernvarme af 4. januar 1995. Det fremgår heraf, at de oprindelige beregningsforudsætninger tager udgangspunkt i et varmebehov i 1995 på 16.000 MWh. Dette beregningsgrundlag dækker planperioden på 20 år fra den 1. januar 1995 til 31. december 2014. I beregningsforudsætningerne blev der således taget udgangspunkt i samme antal solgte varmeeenheder i samtlige regnskabsår. Forudsætningen om et varmebehov i Ullerslev på 16.000 MWh var ligeledes udtryk for, at der ikke

¹ Bekendtgørelse nr. 1295 af 13. december 2005 om godkendelse af projekter for kollektive varmemeforsyningsanlæg.

ved etableringen af kraftvarmeværket i 1995 var forventninger til en forøgelse af det faktiske varmebehov i planperioden. På nuværende tidspunkt er der sket en væsentlig forøgelse af varmebehovet for det område Ullerslev Fjernvarme dækker, idet varmebehovet i dag kan opgøres til 19.000 MWh, jf. oplysningerne herom i projektforslaget. Forøgelsen på 3.000 MWh fra beregningsgrundlaget på 16.000 MWh til det aktuelle varmebehov på 19.000 MWh relaterer sig især til det forhold, at der til Ullerslev Fjernvarme er tilsluttet yderligere 224 boliger i tiden efter 1995. Ullerslev Fjernvarmes nuværende kapacitet har alene kunne forsyne værkets nuværende forbrugere ved at køre fuldlast på alle fyringsanlæggene, herunder på nød anlæggene. Alene på denne baggrund, og fordi vintrene de seneste år har været milde, har alle boliger kunne forsynes med varme. Ved nedbrud på et af anlæggene, ved særligt kolde døgn, eller længere kolde perioder, vil varmecentralen ikke kunne opretholde forsyningspligten. Reelt set har Ullerslev Fjernvarme således ikke haft spids- og reservelast kapacitet, idet hele fjernvarmens samlede kapacitet er brugt til grundlast. Som anført i projektforslaget og omtalt i projektgodkendelsen er det nye projektforslag etableret med henblik på at sikre forsyningssikkerheden for Ullerslev Fjernvarme også i kolde perioder og ved nedbrud.

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Side 3 af 6

- Energiklagenævnet har endvidere lagt til grund, at der ikke konkret er planlagt en fremtidig udbygning af forsyningsområdet. Dette er ikke korrekt. Nyborg Kommune har i kommuneplanen for 2009, som er under udarbejdelse, planlagt udbygninger i den fjernvarmeudlagte del af Ullerslev by. Det drejer sig om et boligområde med en rummelighed på ca. 120 boliger nord for Ullerslev by på begge sider af Kertemindevej samt et erhvervsområde med en rummelighed på ca. 10 hektar øst for Ullerslev by. Hertil kommer, at klima- og energiministeren ved brev af 26. januar 2009 netop har skrevet til landets kommuner og bedt kommunerne om at gennemføre projektforslag for konvertering af naturgasforsynede områder til fjernvarmeforsynede områder. På baggrund af ministerens brev er det således sandsynligt, at der i Ullerslevområdet vil ske yderligere udbygning med fjernvarme, idet en række af de nuværende naturgasforsynede områder eventuelt ved projektforslag konverteres til fjernvarme.
- Betingelserne for en genoptagelse er til stede, idet der er fremkommet væsentlige nye oplysninger af faktuel karakter, og idet disse nye oplysninger indebærer, at Energiklagenævnet i den oprindelige afgørelse har taget udgangspunkt i ufuldstændige og ikke retvisende forudsætninger. Det skal endvidere fremhæves, at hensynet til modparten ikke i denne sag taler imod genoptagelse. Naturgas Fyn A/S har ikke, som følge af liberalisering af gasmarkedet, kunne forvente fortsat at sælge

gas til fjernvarmecentralen i Ullerslev. Hertil kommer, at Naturgas Fyn A/S' net i Ullerslevområdet må anses som fuldt afskrevet. Endelig skal det fremhæves, at Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008 fortsat vil kunne indbringes for domstolene, hvorfor Naturgas Fyn A/S ikke har kunne indrette sig endeligt på retsstillingen. Der henvises særligt til, at Energiklagenævnet ifølge afgørelsens ordlyd netop tillagde det afgørende vægt, at Ullerslev Fjernvarme har den fornødne kapacitet til at forsyne værket forbrugere, ligesom Energiklagenævnet tillagde det afgørende vægt, at der ikke forelå en konkret planlagt fremtidig udbygning af forsyningsområdet. Afgørelsen hviler således på forkerte faktiske forudsætninger, som kun kan afhjælpes ved en genoptagelse af sagen.

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Naturgas Fyn A/S' bemærkninger

Naturgas Fyn A/S har anført, at Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008 ikke bør genoptages.

Side 4 af 6

Til støtte herfor har Naturgas Fyn A/S navnlig anført følgende:

- Det fremgår af projektforslaget, at en realisering af projektet vil indebære en fortrængning af varme produceret på det nuværende decentrale varmekværk og fra den kommende transmissionsledning til forsyning med overskudsvarme. Den fremtidige arealdisposition i den kommuneplan, som er under udarbejdelse, udgør ikke et tilstrækkeligt grundlag for et dokumenteret fremtidigt øget varmebehov.
- Nyborg Forsyning & Service A/S er i gang med at realisere det godkendte projektforslag om etablering af en transmissionsledning til transport af overskudsvarme til forsyning af Ullerslevs fjernvarmesystem. Realiseringen af projektet indebærer, at de eksisterende varmeproduktionsenheder på Ullerslev Fjernvarmes decentrale kraftvarmekværk ændres til et spids- og reservelastanlæg med en meget stor varmekapacitet. Projektforslaget ses således fortsat ikke at opfylde projektbekendtgørelsen bestemmelser om etablering af et biomassebaseret varmeproduktionsanlæg.

Retsgrundlaget

En myndighed kan i visse tilfælde genoptage behandlingen af en sag. Det gælder navnlig i tilfælde, hvor der i forbindelse med en anmodning om genoptagelse fremkommer nye faktiske oplysninger af så væsentlig betydning for sagen, at der er en vis sandsynlighed for, at sagen ville have fået et andet udfald, hvis oplysningerne havde foreligget i forbindelse med myndighedernes oprindelige stillingtagen til sagen. Derudover kan sagen bl.a. genoptages, hvis der er mangler ved den oprindelige afgørelse, herunder ikke uvæsentlige sags-

behandlingsfejl. Reglerne om genoptagelse følger af almindelige forvaltningsretlige grundsætninger og er beskrevet nærmere i den forvaltningsretlige litteratur. Nævnet kan bl.a. henvise til Hans Gammeltoft-Hansen m.fl., Forvaltningsret, Jurist- og Økonomforbundets forlag, 2. udgave (2002), side 915 ff.

Energiklagenævnets bemærkninger og afgørelse

Nyborg Forsyning har ved anmodningen om genoptagelse fremsendt beregningsforudsætninger for Ullerslev Kraftvarmeværk, herunder oplysninger om kraftvarmeværkets kapacitet, samt oplyst om, at Nyborg Kommune i kommuneplanen for 2009 har planlagt en udbygning af forsyningsområdet i den del af Ullerslev by, som er udlagt til fjernvarme.

Energiklagenævnet lagde ved afgørelsen af 15. december 2008 vægt på, at det ikke fremgik af projektforslaget, at der konkret var planlagt en fremtidig udvidelse af forsyningsområdet. Det fremgik endvidere ikke af sagens oplysninger i øvrigt, at der var konkrete planer herom. Energiklagenævnet fandt på denne baggrund, at der dermed ikke var dokumenteret et fremtidigt øget varmebehov. For så vidt angår Ullerslev Fjernvarmes kapacitet var det ikke muligt for Nyborg Forsyning at fremskaffe oplysninger om kraftvarmeværkets oprindelige dimensioneringsgrundlag og kapacitet i forbindelse med Energiklagenævnets behandling af sagen. Oplysningerne forelå således ikke på tidspunktet for Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008. På baggrund af sagens oplysninger i øvrigt lagde Energiklagenævnet til grund, at Ullerslev Fjernvarme havde den fornødne kapacitet til at forsyne værkets varmemeforbrugere med varme, herunder også de ca. 224 boliger som var blevet tilsluttet siden værkets opførelse.

Nyborg Forsyning har i forbindelse med anmodningen om genoptagelse fremlagt oplysninger om Ullerslev Fjernvarmes oprindelige dimensioneringsgrundlag samt kapacitet. Nyborg Forsyning har endvidere oplyst, at Nyborg Kommune i kommuneplanen for 2009 har planlagt en udvidelse af Ullerslev Fjernvarmes forsyningsområde. Nyborg Forsyning har således fremlagt oplysninger om faktiske forhold, som ikke forelå på tidspunktet for Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008. Energiklagenævnet finder, at disse nye oplysninger om faktiske forhold er af så væsentlig betydning for sagen, at der er en vis sandsynlighed for, at sagen ville have fået et andet udfald, hvis oplysningerne havde foreligget i forbindelse med Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008.

Energiklagenævnet imødekommer herefter Nyborg Forsynings anmodning om genoptagelse af nævnets tidligere afgørelse af 15. december 2008 (j.nr. 1021-9). Nævnet vil herefter behandle sagen på ny.

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Side 5 af 6

Afgørelsen vedrørende genoptagelse af Energiklagenævnets afgørelse af 15. december 2008 er truffet af Energiklagenævnets formand på vegne af nævnet efter konkret bemyndigelse af 18. maj 2009, jf. § 6, stk. 5, i Energiklagenævnets forretningsorden (bekendtgørelse nr. 664 af 19. juni 2006).

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 på Energiklagenævnets hjemmeside.

27. maj 2009

J.nr.: 1021-146

Eksp.nr.: 45599

TML-EKN

Side 6 af 6

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand