

[...]

Frederiksborggade 15
1360 København KBesøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København KTlf 3395 5785
Fax 3395 5799www.ekn.dk
ekn@ekn.dk*Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form***Klage over Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009 om afslag på ansøgning om dispensation fra tilslutningspligt til naturgas****29. januar 2010**

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Energiklagenævnet har fra Tønder Kommune den 1. april 2009 modtaget Deres klage af 10. marts 2009 over kommunens afgørelse af 17. februar 2009. Ved afgørelsen meddelte kommunen afslag på Deres ansøgning om dispensation fra tilslutningspligten til naturgas.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Tønder Kommune meddelte ved brev af 21. januar 1987 de berørte grundejere, at kommunen havde godkendt et projektforslag for naturgasanlæg og pålæg af tilslutningspligt til anlægget for en række ejendomme i nogle nærmere angivne områder i kommunen, herunder Deres ejendom beliggende [...]. De opførte huset på Deres ejendom i 1988.

Ved brev af 28. november 2008 ansøgte De Tønder Kommune om fritagelse for tilslutningspligten til naturgasforsyningen. De begrundede ansøgningen med, at Deres nuværende gasfyr stod for en udskiftning, hvorfor De i stedet for opvarmning med naturgas ønskede at installere en luft/vand-varmepumpe.

Tønder Kommune meddelte ved brev af 17. februar 2009 afslag på Deres ansøgning. Tønder Kommunes afgørelse ses at være truffet af en ansat i Tønder Kommunes forvaltning.

Tønder Kommunes afgørelse

Følgende fremgår af Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009:

”[...]

Afgørelse:

Hermed meddeles afslag på din ansøgning af 28. november 2008 om fritagelse for tilslutningspligt for naturgas, jf. § 17 i Bek. nr 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg.
[...]"

Deres bemærkninger og synspunkter

De har ved brev af 10. marts 2009 klaget over Tønder Kommunes afslag på Deres ansøgning om fritagelse for tilslutningspligt til naturgas. De har til støtte for Deres klage navnlig anført følgende:

- De er i gang med at ændre Deres hus til et lavenergihus for derved at formindske Deres CO₂-udslip. De ønsker udover den i ansøgningen anførte luft/vand-varmepumpe til erstatning for Deres udskiftningstjenlige gasfyr at installere et solvarmeanlæg til supplerende opvarmningskilde til brugsvand. En fortsat pligt til at aftage naturgas vil hindre etableringen af en mere energivenlig opvarmningsform.
- Til det i afgørelsen anførte om, at en ændring af varmforsyningsforholdene for [...] vil være til skade for naturgasprojektet og dermed de øvrige naturgasforbrugere, bemærker De, at ud af [...] 27 husstande er 16 i forvejen ikke naturgaskunder, hvorfor De ikke mener, at Deres ejendom skal være underlagt forsyningspligt.
- Da Deres ejendom er beliggende i umiddelbar tilknytning til et nyt område, hvor grundejerne selv kan vælge opvarmningsform, må De have tilsvarende valgmuligheder.

Tønder Kommunes bemærkninger og synspunkter

Tønder Kommune har ved e-mail af 30. juni 2009 meddelt, at kommunen ikke har bemærkninger til sagen, men henviser vedrørende sagens fakta til det fremsendte materiale.

Til klagers bemærkning om, at andre husstande på [...] ikke er pålagt tilslutningspligt til naturgas, oplyser kommunen, at de ejendomme, der er opvarmet ved andet end naturgas, er opført før kommunens påbud om tilslutningspligt af 21. januar 1987, og at tilslutningspligten ikke er tinglyst på disse ejendomme.

Tønder Kommune har ikke kunnet fremskaffe en udskrift af kommunens afgørelse om godkendelse af projektet om tilslutningspligt, da disse er indskrevet i håndskrevne protokoller, som kommunen ikke længere har umiddelbar adgang til.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Side 2 af 7

Ifølge Tønder Kommunes beslutningskompetenceplan for kommunens tekniske forvaltning ligger beslutningskompetencen for godkendelser af projekter hos Miljø- og Teknikudvalget, mens den tekniske chef, fagchefen og sagsbehandlerne alene kan afgive indstilling om en sags afgørelse til fagudvalget. Kommunens planchef, Bente Nielsen, oplyser, at forvaltningen er tillagt kompetence til at træffe afgørelse i sager om tilslutningspligt på vegne af udvalget, og at dette hviler på en stiltiende delegation.

DONG's bemærkninger og synspunkter

DONG har ved e-mail af 4. august 2009 meddelt, at selskabet ikke har yderligere bemærkninger til sagen.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Ved Tønder Kommunes sagsbehandling afgav DONG ved e-mail af 15. januar 2009 sine bemærkninger til sagen og bemærkede i den forbindelse navnlig følgende:

Side 3 af 7

- Tilslutningsbekendtgørelsen giver ikke umiddelbart adgang til fritagelse med henvisning til, at et udtjent gasfyr ønskes udskiftet med en luft/vand-varmepumpe. Eventuel dispensation må ske efter bekendtgørelsens § 17, stk. 1.
- Da selskabet ikke har en tarif for de ejendomme med tilslutningspligt og som ikke er tilsluttet naturgasnettet, vil en dispensation ikke have nogen betydning.
- En ændring af varmemforsyningsforholdene for den tilsluttede ejendom [...] vil være til skade for naturgasprojektet og dermed for de øvrige naturgasforbrugere. At få afbrudt naturgasforsyningen ved overgang til anden varmemforsyning vil medføre udgifter for ejeren.

Retsgrundlaget

Retsgrundlaget for tilslutningspligt fremgår overvejende af reglerne i tilslutningsbekendtgørelsen (bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmemforsyningsanlæg). Tilslutningspligt pålægges efter reglerne i tilslutningsbekendtgørelsen, hvoraf også reglerne om muligheden for at få dispensation fra pligten fremgår. Det fremgår bl.a. af bekendtgørelsen:

”[...]

Eksisterende bebyggelse, der ikke kan kræves tilsluttet

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

- 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 bygningsens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand,

[...]

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

§ 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.

[...]

Side 4 af 7

Dispensation

§ 17. Kommunalbestyrelsen kan i særlige tilfælde efter ansøgning beslutte, at ny eller eksisterende bebyggelse, der er pålagt tilslutningspligt, skal fritages for tilslutning, ligesom der i særlige tilfælde kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen, jf. stk. 10.
[...]"

Forvaltningsloven regulerer bl.a., hvornår en forvaltningsretlig afgørelse skal være ledsaget af en begrundelse, samt hvilke krav der stilles til begrundelsen. Af forvaltningslovens §§ 22 og 24 fremgår følgende:

"[...]

Begrundelse m.v.

§ 22. En afgørelse skal, når den meddeles skriftligt, være ledsaget af en begrundelse, medmindre afgørelsen fuldt ud giver den pågældende part medhold.
[...]

§ 24. En begrundelse for en afgørelse skal indeholde en henvisning til de retsregler, i henhold til hvilke afgørelsen er truffet. I det omfang, afgørelsen efter disse regler beror på et administrativt

skøn, skal begrundelsen tillige angive de hovedhensyn, der har været bestemmende for skønsudøvelsen.

Stk. 2. Begrundelsen skal endvidere om fornødent indeholde en kort redegørelse for de oplysninger vedrørende sagens faktiske omstændigheder, som er tillagt væsentlig betydning for afgørelsen.

[...]"

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Energiklagenævnet lægger på baggrund af kommunens oplysninger til grund, at Deres ejendom ved Tønder Kommunes afgørelse af 21. januar 1987 blev pålagt tilslutningspligt til Naturgas Syd I/S (nu DONG Gas Distribution A/S).

Deres ansøgning om dispensation afgøres efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009 fremstår som truffet af en byggesagsbehandler i den kommunale forvaltning, Byg og Plan.

Energiklagenævnet bemærker hertil, at kompetencen til at meddele dispensation efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, tilkommer kommunalbestyrelsen. Kompetencen kan dog delegeres fra kommunalbestyrelsen til kommunens administration efter de almindelige forvaltningsretlige regler om lovlig delegation.

På baggrund af kommunens oplysninger til Energiklagenævnet om kommunens beslutningskompetenceplan og praksis for delegation internt i kommunen, lægger Energiklagenævnet til grund, at kommunalbestyrelsen stiltiende har delegeret beslutningskompetence i sager om dispensation efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, til den kommunale forvaltning, Byg og Plan, der således på kommunens vegne træffer afgørelse i denne type sager.

Tønder Kommune har over for Energiklagenævnet oplyst, at kommunen agter at revidere beslutningskompetenceplanen, således at den stiltiende bemyndigelse til forvaltningen til at træffe afgørelser vedrørende dispensation fra tilslutningspligt fremover udtrykkeligt fremgår af planen. Energiklagenævnet tager dette til efterretning.

Det fremgår af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, at kommunalbestyrelsen i særlige tilfælde efter ansøgning kan beslutte, at ny eller eksisterende bebyggelse, der er pålagt tilslutningspligt, skal fritages for tilslutning, ligesom der i særlige tilfælde kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen. Tønder Kommune har vide rammer for skønnet om, hvorvidt der kan meddeles di-

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Side 5 af 7

spensation, så længe der foretages en reel og konkret vurdering af hver enkelt ansøgning.

Betingelsen for dispensation er, at der foreligger et særligt tilfælde. De særlige tilfælde er ikke nærmere definerede eller begrænsede i tilslutningsbekendtgørelsen. Kommunen kan dispensere under hensyn til såvel varmforsyningsmæssige som andre grunde, herunder personlige og økonomiske forhold for ansøgeren, hvis kommunen vurderer, at der foreligger et særligt tilfælde. Kommunen kan f.eks. give dispensation fra tilslutningspligten i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, hvis der ønskes etableret en af de i § 15, nr. 2, anførte varmforsyningsformer, herunder luft/vand-varmepumpe, som De har oplyst, at De ønsker at installere. De har i klagen endvidere anført, at De tillige agter at etablere et solvarmeanlæg. De har dog ikke et retskrav på dispensation.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Side 6 af 7

Kommunen må udøve et konkret skøn over ansøgningen om overgang til andre varmforsyningsformer sammenholdt med hensynet til at sikre den eksisterende kollektive varmforsynings investeringer i naturgasprojektet.

Tønder Kommune traf afgørelsen af 17. februar 2009 på baggrund af oplysninger, De havde anført i Deres ansøgning af 28. november 2008 om, at Deres nuværende gasfyr stod for en udskiftning, hvorfor De ønskede at installere en luft/vand-varmepumpe.

Energiklagenævnet kan tilslutte sig Tønder Kommunes skøn, hvorefter Deres ønske om at etablere luft/vand-varmepumpe til erstatning af Deres nuværende gasfyr, der skal udskiftes, ikke er et forhold, der vægtes tungere end hensynet til at sikre den eksisterende kollektive varmforsynings investering i naturgasprojektet. Energiklagenævnet har herved lagt vægt på, at kommunen har et vidt skøn i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, og at kommunen i den konkrete situation har haft det fornødne faktuelle grundlag at træffe afgørelsen på. Energiklagenævnet bemærker i den forbindelse, at tilslutningspligten ikke medfører en pligt til at aftage naturgas.

En mulighed for dispensation på grund af eventuelle særlige økonomiske forhold, for eksempel størrelsen af udgifterne til udskiftning af Deres nuværende gasfyr, ses ikke at have indgået i sagen. Eventuel dispensation på baggrund af Deres økonomiske forhold forudsætter, at De indgiver en ny ansøgning herom til Tønder Kommune, begrundet i disse forhold, således at kommunen som første instans har lejlighed til at tage stilling hertil.

Forvaltningslovens § 24, stk. 1, indeholder kravene til en begrundelse. Således skal en begrundelse for en afgørelse indeholde en henvisning til de retsregler, i henhold til hvilke afgørelsen er truffet med angivelse det relevante

stykke, og i det omfang, afgørelsen beror på et administrativt skøn, skal begrundelsen tillige angive de hovedhensyn, der har været bestemmende for skønsudøvelsen.

Tønder Kommunes begrundelse for afgørelsen angiver ikke, hvilket stykke i tilslutningsbekendtgørelsens § 17, som afgørelsen er truffet efter. Energiklagenævnet bemærker, at begrundelsen burde have indeholdt en præcis henvisning til § 17, stk. 1. Energiklagenævnet bemærker dog samtidig, at den manglende angivelse af det relevante stykke ikke kan føre til hjemvisning til af sagen.

Energiklagenævnet stadfæster herefter Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-148

Eksp.nr.: 47073

RAK-EKN

Energiklagenævnets afgørelse

Side 7 af 7

Tønder Kommunes afgørelse af 17. februar 2009 stadfæstes.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1, litra c, i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 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.

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand