

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

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form

Klage over Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 om afslag på dispensation fra elopvarmningsforbud og fra tilslutningspligt til naturgas

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Energiklagenævnet har fra Tårnby Kommune den 5. maj 2009 modtaget [...] klage af 26. februar 2009 over Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009. Ved afgørelsen meddelte Tårnby Kommune afslag på [...]ansøgning om dispensation fra elopvarmningsforbud og fra tilslutningspligt til naturgas.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet hjemviser Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 for så vidt angår afslaget på dispensation fra forbudet mod elopvarmning til fornyet behandling. Energiklagenævnet afviser den del af klagen, der angår Tårnby Kommunes afslag på ansøgning om dispensation fra tilslutningspligten til naturgas i henhold til planlovgivningen. Denne del af klagen videresendes til behandling ved Naturklagenævnet, jf. forvaltningslovens § 7, stk. 2. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Det fremgår af sagens akter, at [...] i august 2003 ansøgte Tårnby Kommune om byggetilladelse til opførelse af en ny lagerhal på 600 m². Tårnby Kommune imødekom ansøgningen og meddelte byggetilladelse den 5. september 2003. Af byggetilladelsen fremgik bl.a., at det var en betingelse for tilladelsen, at bestemmelserne i lokalplan 47B "Kristinehøj Erhvervsområde" blev overholdt. Bygningsmyndigheden foretog et færdigsyn af lagerhallen og administrationen af [...] den 5. september 2005. På baggrund af synet bemærkede Tårnby Kommune ved brev af 9. september 2005 til [...] bl.a., at kontor og mandskabsrum ved tilsynet var el-opvarmet. Kommunen anførte i den forbindelse, at dette forhold var i strid med lokalplan 47B § 9.2 samt kommunens varmeplan, der kun tillader naturgas i området. Kommunen oplyste samtidig, at en eventuel dispensationsansøgning skulle indgives til kommunens varmemyndighed.

Ved brev af 11. april 2007 til [...] varslede Tårnby Kommune, at såfremt [...] ikke udbedrede manglerne, som fremgik af kommunens brev af 9. september

2005, ville kommunen udstede et påbud herom. Tårnby Kommune udstedte ved brev af 14. maj 2007 et påbud om, at byggeriet blev lovliggjort.

[....] ansøgte herefter ved brev af 24. maj 2007 Tårnby Kommune om dispensation fra elopvarmningsforbudet og fra tilslutningspligt til naturgas. Ansøgningen var begrundet i, at [....] fandt, at omkostningerne ved etableringen af naturgas var urimelige, og at [....] have erfaret, at andre virksomheder i området med langt større opvarmende arealer havde fået dispensation.

Tårnby Kommune meddelte ved afgørelse af 30. januar 2009 afslag på [....] ansøgning om dispensation fra elopvarmningsforbudet og tilslutningspligt til naturgas. Af afgørelsen fremgår følgende:

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

”[...]

Deres ansøgning om dispensation til anvendelse af elopvarmning har været til behandling i Tårnby Kommunes Teknik- og Miljøudvalg den 15.01.2009.

Side 2 af 7

Teknik- og Miljøudvalget har besluttet ikke at imødekomme Deres ansøgning om dispensation, idet udvalget ikke har fundet, at der foreligger en særlig begrundelse for at fravige bestemmelserne i kommunens Varmeplanlægningsgrundlag 2004, jf. hvilken elopvarmning ikke må finde sted i dette område.

Afgørelsen er truffet i kommunens egenskab af varmeplansmyndighed i henhold til Varmeforsyningsloven.

Afgørelsen kan påklages til Energiklagenævnet jævnfør vedlagte klagevejledning.

Der gøres opmærksom på klagefristen på 4 uger. Fristen regnes fra det tidspunkt, hvor De bliver gjort opmærksom på kommunens afgørelse.

De bedes fremsende en redegørelse for etablering af lovlig opvarmningsform **inden den 16. marts 2009.**

[...]”.

Ved brev af 26. februar 2009 klagede [....] over afgørelsen af 30. januar 2009. Klagen blev sendt direkte til Energiklagenævnet. Det fremgik ikke af klagen, på hvilken baggrund tilslutningspligten til naturgas var blevet pålagt. Ved brev af 3. marts 2009 henviste Energiklagenævnet klagen til Tårnby Kommu-

ne som rette myndighed, idet det følger af tilslutningsbekendtgørelsens¹ § 21, stk. 1, og 2, at klager over afgørelser truffet efter bekendtgørelsen skal indgives til kommunalbestyrelsen, der snarest sender klagen til Energiklagenævnet, ledsaget af en udtalelse og det materiale, som ligger til grund for kommunens afgørelse. Energiklagenævnet modtog herefter klagen m.v. fra Tårnby Kommune den 5. maj 2009. Tårnby Kommune beklagede i den forbindelse, at kommunen ved en fejl havde henvist [...] til at klage direkte til Energiklagenævnet.

Til støtte for klagen af 26. februar 2009 har [...] navnlig anført følgende:

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Side 3 af 7

- [...] talte den 5. november 2009² med Tårnby Kommune v/civilingeniør Rasmus Fristed, der lovede en afgørelse den 6. november 2008. Rasmus Fristed meddelte i den forbindelse, at det, henset til [...] forbrug, formentlig ikke var noget problem at forsætte med at opvarme ejendommen med elvarme.
- Kommunen har meddelt dispensation fra elopvarmningsforbudet til et nærliggende firma, der således kan opvarme ca. 150 m² ved hjælp af elvarme. Dispensationen gælder foreløbigt de næste otte år. Det er muligt, at firmaet opvarmer kontorpavilloner, men dette medfører næppe, at forbruget pr. m² er mindre. Det ser endvidere ikke ud som om, at pavillonerne ikke er stationære.
- Hos [...] er der tale om ca. 20 m² kontor og 6 m² vindfang/toilet. Derudover er der et mandskabsrum på 1. sal, som kun holdes frostfrit i vinterperioden, men som ellers ikke opvarmes. Det fremgår således af vedlagte bilag fra DONG Energy A/S, at [...] generelt har et beskedent forbrug.
- [...] finder det særdeles urimeligt at blive påtvunget en investering på ca. 100.000 kr. for indlæggelse af naturgas henset til, at andre ejendomme beliggende i samme område som [...] har fået dispensation.

Tårnby Kommune er ved brev af 30. april 2009, hvorved kommunen fremsendte kopi af sagens akter til Energiklagenævnet, fremkommet med bemærkninger til [...] klage. Tårnby Kommune anfører i den forbindelse navnlig følgende:

¹ Bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmeforsyningsanlæg.

² Energiklagenævnet lægger til grund, at [...] rettelig mener den 5. november 2008.

- Tårnby Kommune har den 5. november 2008 telefonisk lovet [...], at kommunen ville behandle sagen den 6. november 2008, hvilket den også blev. Tårnby Kommune tilkendegav dog i samtalen, at det ikke nødvendigvis ville blive et blankt afslag grundet omfanget af den oplyste anvendelse, men der blev ikke givet udtryk for, at [...] kunne forvente at fortsætte med anvendelsen af elvarme.
- Under telefonsamtalen den 5. november 2008 oplyste [...], at [...] opvarmede ca. 15 m². Under sagens behandling i kommunen blev det imidlertid konstateret, at [...] i henhold til ansøgningsmaterialet opvarmer 22 m² til 18 °C og 60, 5 m² til 15 °C. Tårnby Kommune har på denne baggrund vurderet, at der ikke er tale om et ganske ubetydeligt omfang.
- Under sagens behandling blev det endvidere konstateret, at der i lokalplansområdet alene er meddelt én dispensation fra bestemmelserne om opvarmning med naturgas. Denne dispensation blev meddelt i forbindelse med pavilloner på 134,5 m² og er tidsbegrænset til år 2012. Da denne dispensation er meddelt til midlertidige bygninger, er det Tårnby Kommunes vurdering, at den ikke kan sidestilles direkte med [...] situation, der omhandler en permanent bygning. Det er endvidere Tårnby Kommunes vurdering, at såfremt en permanent bygning får meddelt dispensation, kan det være præcedensdannende, hvilket ikke er ønskeligt.
- Ved opførelsen af bygningen burde [...] have været bevidst om, at der skulle etableres naturgas, idet dette fremgår af lokalplanen for området (47B, "Kirstinehøj, Erhvervsområde"). Det fremgik endvidere af byggetilladelsen, at lokalplanens bestemmelser skulle overholdes, samt at nærmere redegørelse vedrørende opvarmningen skulle fremsendes til kommunen.

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Side 4 af 7

Retsgrundlaget

Forvaltningsloven (lovbekendtgørelse nr. 1365 af 7. juli 2007) 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.

[...]"

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Side 5 af 7

Energiklagenævnets bemærkninger og afgørelse

For så vidt angår dispensation fra tilslutningspligt bemærker Energiklagenævnet, at tilslutningsbekendtgørelsen bl.a. regulerer kommunernes mulighed for at pålægge tilslutnings- og forblivelsespligt til kollektive varmforsyningsanlæg, samt muligheden for at meddele dispensation fra en allerede pålagt pligt. Tilslutningsbekendtgørelsen er udstedt med hjemmel i varmforsyningsloven. Bekendtgørelsen finder derfor ikke anvendelse, hvis tilslutningspligten er pålagt i medfør af anden lovgivning, f.eks. planloven³.

[...] er beliggende i et område, hvor tilslutningspligten er pålagt efter reglerne i planlovgivningen (lokalplan 47B "Kristinehøj Erhvervsområde"), og ikke efter varmforsyningsloven eller regler udstedt i medfør heraf (tilslutningsbekendtgørelsen). Det følger af planlovens § 15, stk. 2, nr. 11, at der i en lokalplan kan optages bestemmelser om tilvejebringelse af eller tilslutning til fællesanlæg i eller uden for det af planen omfattede område som betingelse for ibrugtagning af ny bebyggelse. Kommunalbestyrelsen kan dispensere fra bestemmelserne i en lokalplan, hvis dispensationen ikke er i strid med principperne i planen, jf. planlovens § 19, stk. 1. En kommunal beslutning herom kan, for så vidt angår de retlige spørgsmål, indbringes for Naturklagenævnet, jf. planlovens § 58, stk. 1, nr. 4. Kompetencen til at behandle [...] klage, vedrørende Tårnby Kommunes afslag på at meddele dispensation fra tilslutningspligten til naturgas tilkommer således ikke Energiklagenævnet, men Naturklagenævnet. Energiklagenævnet videresender på denne baggrund sagen for så vidt angår dette forhold til Naturklagenævnet som rette myndighed, jf. forvaltningslovens § 7, stk. 2.

Spørgsmål om udstedelse af forbud mod direkte elopvarmning samt om dispensation fra sådanne forbud afgøres efter tilslutningsbekendtgørelsens § 19. Ifølge tilslutningsbekendtgørelsens § 21, stk. 1, behandler Energiklage-

³ Bekendtgørelse nr. 1027 af 20. oktober 2008 af lov om planlægning med senere ændringer.

nævnet klager over afgørelser truffet af kommunalbestyrelsen efter denne bekendtgørelse.

Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 er en afgørelse i forvaltningsretlig forstand og skal dermed opfylde forvaltningslovens bestemmelser herom. Det fremgår af forvaltningslovens § 22, at en forvaltningsafgørelse skal være ledsaget af en begrundelse, når den meddeles skriftligt, medmindre afgørelsen giver den pågældende part fuldt ud medhold. Forvaltningsloven fastlægger endvidere i § 24, stk. 1, at begrundelsen for en afgørelse skal indeholde en henvisning til de retsregler, i henhold til hvilke afgørelsen er truffet, og i det omfang, afgørelsen beror på et administrativt skøn, skal begrundelsen til lige angive de hovedhensyn, der har været bestemmende for skønsudøvelsen.

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 indeholder ikke en henvisning til de retsregler, som afgørelsen er truffet i henhold til. Den er endvidere ikke ledsaget af en angivelse af de hovedhensyn, der ligger til grund for afgørelsen, herunder hvad der er blevet lagt vægt på i forbindelse med afslaget. Det skal fremgå af selve afgørelsen, hvilke hovedhensyn der ligger til grund for afgørelsen, og hermed hvad kommunen er endt med at lægge vægt på ved afslaget på ansøgningen om dispensation, jf. forvaltningslovens § 24, stk. 1, 2. pkt. Tårnby Kommune anfører i afgørelsen alene, at kommunen ikke har fundet, at der foreligger en særlig begrundelse for at fravige bestemmelserne i kommunens Varmeplanlægningsgrundlag. Det fremgår imidlertid ikke, hvorfor kommunen har vurderet, at der ikke foreligger en særlig begrundelse, ligesom det heller ikke fremgår, hvilke omstændigheder kommunen har inddraget i sin vurdering.

Side 6 af 7

Da Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 således ikke er ledsaget af en fyldestgørende begrundelse, hjemviser Energiklagenævnet kommunens afgørelse til fornyet behandling. Energiklagenævnet oplyser vejledende, at en hjemvisning indebærer, at det overlades til kommunen at træffe fornyet afgørelse i sagen. Kommunen skal således behandle sagen igen, og ikke blot reparere på afgørelsens mangler.

Herefter hjemvises Tårnby Kommunes afgørelse af 30. januar 2009 for så vidt angår afslaget på dispensation fra forbudet mod elopvarmning til fornyet behandling. Energiklagenævnet afviser den del af klagen, der angår Tårnby Kommunes afslag på ansøgning om dispensation fra tilslutningspligten til naturgas i henhold til planlovgivningen. Denne del af klagen videresendes til behandling ved Naturklagenævnet, jf. forvaltningslovens § 7, stk. 2.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 4 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 tilslutningsbekendtgørelsen (bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg) skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. § 26, stk. 4, i lov om varmforsyning.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

27. juli 2009

J.nr.: 1021-204

Eksp.nr.: 45659

SSH-EKN

Med venlig hilsen

Side 7 af 7

Poul K. Egan
Nævnnsformand