

[...]

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 Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008 om tilslutnings- og forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a., Deres j.nr. 66-71681 PEA/EMJ.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Energiklagenævnet har den 23. marts 2009 fra Odder Kommune modtaget Deres klage af 26. november 2008, hvori De på vegne af [...] 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 Deres klient. 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 be-

kendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmemforsyningsanlæg. 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.

[...]

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 værket 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 Deres klient, 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. Deres klient har ikke fremsendt indsigelser i høringsperioden.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 2 af 8

Ved brev af 26. november 2008 påklagede De på vegne af Deres klient kommunens afgørelse af 17. november 2008. I brev af 20. april 2009 har De til Energiklagenævnet endvidere fremsendt supplerende bemærkninger. Til brevet af 20. april 2009 har De vedlagt kopi af generelle ejendomsoplysninger vedrørende Deres klients ejendom, udskrift fra BBR-registret, grundrids af Deres klients ejendom og kopi af overslagspris i forbindelse med etablering af fjernvarme på Deres klients ejendom. De har anført, at Deres klients ejendom er fritaget fra tilslutnings- og forblivelsespligt. Til støtte herfor har De navnlig anført følgende:

- Ejendommen benyttes primært til fabrikation og lagervirksomhed i forbindelse med Deres klients virksomhed (primært importvirksomhed af tasker). Endvidere anvendes et begrænset areal som kontor/udstilling. Deres klients bygninger er derfor ikke beregnet til at være konstant opvarmede, jf. tilslutningsbekendtgørelsen § 15, nr. 5.
- Deres klients ejendoms offentlige vurdering pr. 1. oktober 2008 var 1.150.000 kr., heraf grundværdi 368.600 kr. I henhold til overslagspris fra A.D. Teknik ApS, Arne Damgaard Sørensen, vil det koste 293.750 kr. at etablere fjernvarme i Deres klients ejendom. Omkostningerne, ud over selve fjernvarmestikket, i forbindelse med installation af fjernvarme i Deres klients ejendom vil således udgøre næsten 30 % af ejendommens offentlige vurdering. Omstillingen til fjernvarme vil derfor blive uforholdsmæssigt bekostelig, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1, da bygningerne ikke er beregnet til at være konstant opvarmede.

Kommunen har ved dokument nr. 1130670 af 29. januar 2009 i forbindelse med fremsendelse af klagen til Energiklagenævnet anført, at den til kommunen fremsendte dokumentation vedrørende Deres klients ejendom ikke tilstrækkeligt beviser, at det vil være uforholdsmæssigt bekosteligt at omstille ejendommen til fjernvarme, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1. Kommunen har endvidere ikke taget stilling til, om Deres klients ejendom bør fritages fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 5, der omhandler bygninger, som ikke beregnede til at være konstant opvarmede i fyringssæsonen. Kommunen har ikke ladet Deres bemærkninger i brev af 26. november 2008 indgå i sagsbehandlingen for den endelige vedtagelse af projektforslaget, da disse ikke er indgivet i høringsperioden. Kommunen har således ved fremsendelsen af Deres klage til Energiklagenævnet fastholdt afgørelsen af 17. november 2008 om at pålægge Deres klients ejendom tilslutningspligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 3 af 8

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 § 10:

”[...]

§ 10. Eksisterende bebyggelse kan kræves tilsluttet et kollektivt varmeforsyningsanlæg med en frist på 9 år, jf. dog § 15. Fristen regnes fra det tidspunkt, hvor ejendommens ejer har modtaget kommunalbestyrelsens meddelelse om, at ejendommen er pålagt tilslutningspligt.

[...]”

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 4 af 8

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 varmeforsyningsanlæg:

- 1) bygninger, hvor omstilling til kollektiv varmeforsyning 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.

[...]"

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.

[...]"

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 5 af 8

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelse

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.

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.

For så vidt angår spørgsmålet, om Deres klients ejendom konkret kan fritages fra tilslutnings- og forblivelsespligten til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1 og/eller nr. 5, bemærker Energiklagenævnet indledningsvist, at Deres klient først har gjort kommunen opmærksom på de forhold, som eventuelt kunne fritage Deres klients ejendom fra tilslutningspligten, efter at kommunen traf beslutningen af 17. november 2008 om indførelse af tilslutningspligt. Energiklagenævnet finder derfor, at kommunen ikke havde anledning til at undersøge Deres klients

forhold nærmere forinden kommunens afgørelse af 17. november 2008. Energiklagenævnet finder imidlertid, at det på baggrund af sagens oplysninger kan lægges til grund, at disse forhold var til stede på tidspunktet for kommunens afgørelse om pålæggelse af tilslutnings- og forblivelsespligt til Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a. den 17. november 2008. Deres klient vil derfor fortsat kunne kræve sig fritaget fra tilslutningspligt, hvis betingelserne herfor er opfyldte, jf. tilslutningsbekendtgørelsen § 15.

Kommunen har i forbindelse med fremsendelse af klagen til Energiklagenævnet anført, at den til kommunen fremsendte dokumentation vedrørende Deres klients ejendom ikke tilstrækkeligt beviser, at det vil være uforholdsmæssigt bekosteligt at omstille ejendommen til fjernvarme. Kommunen har ikke ladet de bemærkninger, der blev fremsendt efter høringsperioden, indgå i sagsbehandlingen for den endelige vedtagelse af projektforslaget. Kommunen har således ikke foretaget en vurdering af de af bemærkninger vedrørende eventuel fritagelse fra tilslutningspligten i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1, som De har fremsendt i breve af 26. november 2008 og 20. april 2009, inden kommunen traf afgørelsen af 17. november 2008.

Energiklagenævnet bemærker, 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. Der kan læses mere om officialprincippet i blandt andre bogen "Forvaltningsret", 2. udgave 2002, s. 447 ff., af Hans Gammeltoft-Hansen m.fl.

Odder Kommune burde således, i forbindelse med fremsendelsen af klagen til Energiklagenævnet, have indhentet de oplysninger, som måtte anses for nødvendige og relevante for, at kommunen kunne træffe afgørelse om en eventuel fritagelse af Deres klients ejendom på baggrund af, at omstillingen til fjernvarme ville blive uforholdsmæssig bekostelig, og at ejendommen ikke var beregnet til at være konstant opvarmede i fyringssæsonen, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1 og 5. Kommunen kunne for eksempel have foretaget nærmere undersøgelser af eller indhentet oplysninger om, hvilke tiltag der er nødvendige for, at Deres klients ejendom kunne tilsluttes Hundslund-Oldrup Kraftvarmeværk a.m.b.a., og om disse tiltag vil være uforholdsmæssigt bekostelige. Kommunen kunne ligeledes have indhentet oplysninger om, hvor-

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 6 af 8

for Deres klient mente, at hans ejendom ikke var beregnet til at være konstant opvarmet.

I forbindelse med fremsendelse af klagen til Energiklagenævnet har kommunen endvidere ikke taget stilling til, hvorvidt Deres klients ejendom kan anses for en ejendom, der ikke er beregnet til konstant opvarmning i fyringssæsonen og derfor er fritaget fra tilslutningspligt i medfør af tilslutningsbekendtgørelsen § 15, nr. 5.

På denne baggrund finder Energiklagenævnet, at det er mest hensigtsmæssigt at hjemvise Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008 for så vidt angår spørgsmålet om fritagelse, således at kommunen som første instans kan tage stilling til, hvorvidt Deres klient er berettiget til fritagelse fra tilslutningspligt i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 15, nr. 1 og 5. Kommunens afgørelse heraf kan indbringes for Energiklagenævnet, såfremt betingelserne herfor er opfyldte.

For så vidt angår Odder Kommunes fornyede behandling af sagen, bemærker Energiklagenævnet, at kommunens afgørelse af fritagelsesspørgsmålet skal opfylde kravene i forvaltningslovens §§ 22 og 24 om begrundelse. 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 bestemmer endvidere i § 24, stk. 1, at begrundelsen for en afgørelse skal indeholde en henvisning til de retsregler, herunder henvisning til konkrete stk.'er, i henhold til hvilke afgørelsen er truffet. Energiklagenævnet bemærker, at Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008 ikke er ledsaget af en fyldestgørende begrundelse, da der ikke er henvist til de relevante retsregler og stk.'er i tilslutningsbekendtgørelsen, jf. forvaltningslovens § 24, stk. 1.

I forbindelse med Odder Kommunes fremtidige behandling af sagsbehandling, bemærker Energiklagenævnet, at formålet med tilslutningsbekendtgørelsens § 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.

Energiklagenævnet hjemviser Odder Kommunes afgørelse af 17. november 2008.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Side 7 af 8

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.

29. januar 2010

J.nr.: 1021-134

Eksp.nr.: 48318

MEK-EKN

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

Side 8 af 8

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand