

(Varmeforsyning)

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

KLAGE FRA Naturgas Fyn Distribution A/S
OVER Assens Kommune afgørelse af 19. februar 2010
OM Godkendelse af projektforslag om etablering af en transmissi-
onsledning fra Assens til Ebberup og Sønderby og udvidelse af
fjernvarmeforsyningen til dette område.

5. januar 2011
J.nr 1021-10-8-16
ALP –EKN

NÆVNETS Nævnformand, dommer Poul K. Egan
SAMMEN- Professor, dr.scient.adm. Ole Jess Olsen
SÆTNING Professor, dr.jur. Jens Fejø
I SAGEN Direktør Per Søndergaard
Professor, cand.jur. og Ph.D. Birgitte Egelund Olsen

NÆVNETS Assens Kommunes afgørelse af 19. februar 2010 stadfæstes.
AFGØRELSE

Energiklagenævnet har den 26. marts 2010 fra Assens Kommune modtaget Naturgas Fyn Distribution A/S' klage af 18. marts 2010 over kommunens afgørelse af 19. februar 2010. Ved afgørelsen godkendte Assens Kommune et af Assens Fjernvarme A.m.b.a. fremsendt projektforslag om etablering af en transmissionsledning fra Assens Fjernvarme til Ebberup og Sønderby og udvidelse af fjernvarmeforsyningen til dette område.

Assens Fjernvarme A.m.b.a. har under sagens skriftlige behandling ved Energiklagenævnet været repræsenteret af advokat Pernille Aagaard Truelsen, Energi og Miljø Advokatfirma.

Det bemærkes, at sagen tidligere har haft nævnets journalnummer (j.nr.) 1021-264, men at sagen har fået nyt j.nr. i oktober 2010 i forbindelse med en ny journalperiode. Sagen har nu j.nr. 1021-10-8.

Sagsfremstilling og den påklagede afgørelse

Assens Fjernvarme A.m.b.a (herefter benævnt Assens Fjernvarme) producerer fjernvarme på et biomassefyret (træflis/træpiller) decentralt kraftvarmeværk med en varmeeffekt på 15,0 MW, på en kedelcentral (gasolie) med en varmeeffekt på 5,0 MW og på to vekslercentraler, hvoraf den ene er forberedt til en 5 MW nødlastkedel. Endvidere har Assens Fjernvarme en aftale med Energi Fyn om at kunne få leveret 4 MW varme som nødlast fra Energi Fyns regulerkraftværk.

Assens Fjernvarme har efter det oplyste en uudnyttet kapacitet og overskydende varmeproduktion på sit biomassefyrede kraftvarmeværk, der skyldes øget elproduktion. Denne kapacitet ønsker man afsat i det ved Assens nærliggende område ved Ebberup og Sønderby, der ellers er udlagt i den lokale varmeplanlægning til et område, der skal forsynes med individuel naturgas.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 2 af 32

På denne baggrund udarbejdede Dansk Fjernvarmes Projektselskab A.m.b.a. på vegne af Assens Fjernvarme i juni 2008 et projektforslag om etablering af en transmissionsledning fra Assens til Ebberup og Sønderby, der er beliggende uden for Assens, og udvidelse af fjernvarmeforsyningen. Assens Fjernvarme fremsendte den 12. august 2008 projektforslaget til Assens Kommune som varmeplansmyndighed med henblik på godkendelse i overensstemmelse med varmeforsyningsloven og projektbekendtgørelsen. Projektforslaget samfundsøkonomiske vurdering var baseret på Energistyrelsens samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger fra februar 2008¹.

Efter at Naturgas Fyn Distribution A/S (herefter benævnt klager) i forbindelse med høring over projektforslaget havde gjort indsigelse med projektforslaget, idet klager ikke fandt, at samfundsøkonomiske forhold talte imod opretholdelse af områdeafgrænsningen i Ebberup og Sønderby mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarmeforsyning, antog kommunen firmaet Plan & Projekt A/S til at rådgive kommunen i sagen. Herefter foretog kommunen en nærmere sagsbehandling af projektforslaget med en korrespondance og nogle møder mellem parterne og kommunen. På et møde den 4. marts 2009 mellem kommunen og Assens Fjernvarme blev det aftalt, at der skulle udarbejdes et nyt projektforslag, der var baseret på Energistyrelsens nye samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger, der var blevet udsendt i februar 2009.

¹ Energistyrelsens notat: Forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet, februar 2008. I notatet præsenteres en række forudsætninger om fremtidige energipriser og andre faktorer, der er af betydning ved samfundsøkonomiske beregninger på energiområdet.

Energistyrelsen udsendte på ny opdaterede samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger i maj 2009². Af styrelsens notat fremgår det:

”[...]

1. Indledning

I dette notat præsenteres en række forudsætninger om fremtidige energipriser og andre faktorer, der er af betydning ved samfundsøkonomiske beregninger på energiområdet. Det omfatter priser på fossile og ikke-fossile brændsler, samt priser og emissionskoefficienter for el og fjernvarme.

Notatet er en revision af notatet Forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet, februar 2009. Her var priser og emissionskoefficienter for el og fjernvarme taget fra Energistyrelsens højprisscenario, som blev lavet i forbindelse med basisfremskrivningen juli 2008. Nu har Energistyrelsen gennemført en energifremskrivning med et nyt basisforløb, hvilket har medført en række ændringer:

Ændringerne i forhold til februar 2009-udgaven er følgende:

- Reviderede priser på kul, fjernvarme samt el.
- Reviderede emissionskoefficienter for el og fjernvarme.
- CO₂-kvoteprisen er ændret for årene 2009-2012
- Priser og emissionskoefficienter for el og fjernvarme er nu fremskrevet helt til 2030
- CO₂-emissionskoefficienten for affald er ændret

Priserne på de fossile brændsler er baseret på den seneste vurdering fra Det Internationale Energiagentur (IEA) i World Energy Outlook, november 2008. Priserne er omregnet til danske kroner med en forventet dollarkurs.

Biomassepriserne bygger på en særskilt konsulentundersøgelse, der er blevet opdateret i december 2008, bl.a. indregnet effekten af IEA's seneste udmeldinger for de fossile brændselspriser.

Der er opregnet til 2007 prisniveau.

[...]”

Assens Fjernvarme udarbejdede herefter og efter møde med kommunen og klager et revideret projektforslag, oktober 2009, der blev sendt til kommunen

² Energistyrelsen forskellige versioner af notater om forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet er offentliggjort på styrelsens hjemmeside: www.ens.dk.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 3 af 32

med henblik på godkendelse. Projektforslaget var baseret på Energistyrelsens beregningsforudsætninger fra maj 2009.

Projektforslaget, der vedlægges afgørelsen som **bilag 1**, omhandler etablering af en transmissionsledning fra Assens Fjernvarme i Assens by til området ved Ebberup og Sønderby, samt forsyningsledninger og stikledninger til bygningerne i området. Der forventes ifølge projektforslaget en tilslutning af ca. 460 forbrugere i området. Det svarer efter Assens Fjernvarmes oplysninger til en forventet tilslutningsgrad på 80 %. Området er i kommunens varmeplan udlagt til individuel naturgasforsyning og forsynes i dag med naturgas og ikke tillige med fjernvarme. Gennemførelse af projektforslaget vil derfor medføre en ændring af områdeafgrænsningen i Ebberup og Sønderby mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarmeforsyning. Der er ikke pålagt områdets ejendomme tilslutnings- og forblivelsespligt til naturgasforsyning. En række ejendomme i området forsynes således med individuelle oliefyr, elvarme og varmepumper. Projektforslaget pålægger heller ikke tilslutningspligt til fjernvarmeforsyningen.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 4 af 32

Projektforslagets samfundsøkonomiske analyse viste et samfundsøkonomisk overskud på 9,7 mio. kr. i nutidsværdi over 20 år. Assens Fjernvarme har dog den 25. november 2009 tilrettet projektforslaget således, at den samfundsøkonomiske analyse herefter udviser et samfundsøkonomisk overskud på 8,2 mio. kr. i nutidsværdi over 20 år. Af projektforslaget fremgår desuden, at der forventes et selskabsøkonomisk overskud i år 4, når der ikke regnes med kompensationsbetaling til klager udover 6.500 kr. pr. frakobling, og i år 8, hvis der skulle betales den af klager krævede kompensation på 9,3 mio. kr. for mistede distributionsindtægter frem til år 2025. Forbrugere, der tilslutter sig fjernvarmeforsyningen i år 1 forventes at opnå en årlig besparelse på ca. 3.500 til 4.500 kr. for henholdsvis gas- og olieforbrugere med et standardhus. For forbrugere, der slutter sig efter år 1, der skal betale tilslutningsafgift, forventes der at være en årlig brugerøkonomisk besparelse på 2.300 – 3.400 kr. for henholdsvis gas- og olieforbrugere. Desuden vil der ske en årlig reduktion af CO₂-emission på ca. 2.500 tons. Der pålægges ikke tilslutningspligt til fjernvarmeforsyningen.

Klager havde forinden fremsendelse af det reviderede projektforslag til kommunen - trods opfordring - ikke opgjort størrelsen af et eventuelt krav om kompensationsbetaling for projektforslagets ændring af områdeafgrænsningen mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarme.

Projektforslaget blev modtaget i kommunen den 21. oktober 2009 og blev straks sendt i høring hos klager, der distribuerer naturgas til ca. 35.000 kunder på Fyn, herunder i området ved Ebberup og Sønderby. Klager er et helejet

datterselskab under Naturgas Fyn A/S, der ejes af Naturgas Fyn I/S. Assens Kommune er interessent i Naturgas Fyn I/S.

I løbet af november 2009 indhentede kommunen yderligere oplysninger hos Assens Fjernvarme til brug for behandlingen af projektforslaget, herunder oplysninger om klagers kompensationskrav og størrelsen heraf. Assens Fjernvarme besvarede henvendelsen ved bl.a. at oplyse, at der ikke var indregnet et kompensationsbeløb til klager i projektforslaget udover et beløb på 6.500 kr. pr. naturgaskunde, som det koster klager at frakoble kunderne.

Klager afgav sit høringssvar den 19. november 2009 og oplyste i den forbindelse, at man vurderede, at en konvertering af naturgaskunder til fjernvarme i den takt, som projektforslaget forudsatte, ville medføre mistede distributionsindtægter på ca. 31.000 kr. pr. ejendom frem til år 2025. Klager oplyste endvidere, at en kompensationsbetaling størrelsesmæssigt skulle sikre, at en ændring af områdefrænsningen mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarmeforsyning i Ebberup og Sønderby ikke ville føre til stigning i distributionstarifferne for de tilbageværende naturgaskunder.

Den 25. november 2009 modtog kommunen fra Dansk Fjernvarmes Projektselskab A.m.b.a. på vegne af Assens Fjernvarme visse reviderede bilag til projektforslaget, hvor den samfundsøkonomiske analyse nu viste et samfundsøkonomisk overskud på 8,2 mio. kr. i nutidsværdi over 20 år. Af sagens bilag fremgår, at fremsendelsen skete efter aftale med kommunens rådgiver, Plan & Projekt A/S.

Assens Kommune indkaldte ved brev af 27. november 2009 Assens Fjernvarme og klager til møde den 14. december 2009 med henblik på, at parterne forinden havde indgået en aftale om kompensationsbetaling for den områdeændring, som projektforslaget indebar, og at parterne på mødet præsenterede aftalen og den selskabsøkonomiske betydning heraf.

Assens Fjernvarme meddelte ved brev af 3. december 2009 til kommunen, at man fandt det formålsløst at holde møde med klager og bad kommunen behandle sagen på det foreliggende grundlag. Assens Fjernvarme gjorde gældende, at der ikke var grundlag for betaling af kompensation til klager for eventuelle mistede distributionsindtægter. Der blev endvidere henvist til, at klager flere gange tidligere havde haft mulighed for at fremkomme med krav om og nærmere opgørelse af et eventuelt kompensationskrav, men at dette ikke var sket.

Ved brev af 9. december 2009 oplyste Assens Fjernvarme dog til kommunen, at man gerne deltog i mødet den 14. december 2009. Det blev oplyst, at der havde været en telefonisk drøftelse med klager, der forventede en kompensa-

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 5 af 32

tion som anført i klagers høringssvar den 19. november 2009, og at der ikke var enighed herom mellem parterne.

Ved e-mail samme dag tilkendegav klager, at man gerne deltog i mødet den 14. december 2009, hvis mødet blev opretholdt trods parternes uenighed om kravet om kompensationsbetaling ud over de 6.500 kr., som Assens Fjernvarme ville betale for udgifter til frakobling pr. husstand.

Da kommunen konstaterede, at parterne ikke havde indgået aftale om kompensationsbetaling, blev mødet den 14. december 2009 aflyst. Samtidig anmodede kommunen klager om at oplyse størrelsen af sit kompensationskrav og beregningsgrundlaget herfor.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Klager fremsendte ved brev den 14. december 2009 en prognose for kompensationsbetaling opgjort til 9.333.293 kr. for mistede distributionsindtægt frem til år 2025.

Side 6 af 32

Ved brev af 30. december 2009 til kommunen bestred Assens Fjernvarme på ny, at der var grundlag for betaling af kompensation til klager.

Efter det af kommunen oplyste blev sagen om godkendelse af projektforslaget herefter behandlet på kommunens Miljø- og Teknikudvalgs møde den 5. januar 2010, hvor indstillingen var, at godkendelse af projektforslaget ikke burde imødekommes, da der ikke var enighed mellem parterne om kompensationsbetaling.

Efter det af kommunen oplyste blev der den 15. januar 2010 afholdt møde mellem kommunen og Assens Fjernvarme, hvor Assens Fjernvarme henviste til et responsum om sagen, som man havde rekvireret hos professor, cand.jur. & Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen, Syddansk Universitet. Under henvisning hertil gjorde Assens Fjernvarme gældende, at der ikke efter gældende ret var retskrav hos klager på kompensationsbetaling, og at kommunen i forbindelse med behandlingen af projektforslaget måtte tage stilling til om berørte forsyningsselskabers økonomi blev forrykket væsentlig, hvis projektforslaget blev godkendt og gennemført. Det pågældende responsum blev fremsendt til kommunen ved brev af 19. januar 2010.

Kommunen anmodede herefter klager om oplysninger til brug for kommunens vurdering af, hvorvidt klagers økonomiske forhold ville blive forrykket væsentligt ved projektets gennemførelse. I den forbindelse anmodede kommunen klager uddybe begrundelsen for opgørelsen af sit indtægtstab sammenholdt med sparede omkostninger, samt redegøre for, i hvilket omfang klagers foretagne investeringer måtte antages at blive udhulet ved projektets gennemførelse, samt en redegørelse for klagers afskrivningspolitik.

Henvendelsen blev besvaret af klager ved brev af 26. januar 2010, som kommunen sendte til KPMG Statsautoriseret Revisionspartnerselskab (herefter benævnt KPMG), som rådgiver for kommunen, med henblik på vurdering af klagers kompensationskrav.

KPMG fremkom ved brev af 2. februar 2010 med sin vurdering, der opsummeredes således:

”[...]

Opsummering

For fastlæggelse af compensation ved overgang fra naturgas til fjernvarme er der ikke nærmere regelsæt, og der er stor uenighed herom mellem parterne i branchen.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 7 af 32

Den af Naturgas Fyn Distribution A/S anførte compensation er baseret på forudsætninger, som giver en større compensation end tilsvarende selskaber mener, er passende. Selskabet har med de afgivne oplysninger ikke givet Assens kommune et grundlag for at kunne vurdere de reelle regnskabsmæssige/driftsøkonomiske konsekvenser og påvirkninger.

Det er vores vurdering, at der med den foreliggende usikkerhed omkring opgørelsesmetoder samt sparsomme oplysninger fra Naturgas Fyn Distribution A/S ikke foreligger et tilstrækkeligt grundlag for at fastlægge en eventuel compensation.

[...]”

KPMG henviste dog til, at beregningen af en eventuel compensation ville kunne ske, hvis Naturgas Fyn Distribution A/S fremkom med oplysninger om:

”[...]

- Bogførte værdi af den del af distributionsnettet, der frakobles
- Direkte variable omkostninger, der bortfalder ved kundens afgang
- Omkostninger som kræver flere år at tilpasse

[...]”

På denne baggrund anmodede Assens Kommune ved brev af 3. februar 2010 klager om – om muligt samme dag - at fremkomme med de oplysninger, som KPMG havde anført.

Klager vendte tilbage samme dag pr. mail og oplyste følgende:

”[...]

Som lovet sender vi hermed supplerende oplysninger som følger:

1. Bogførte værdi af den del af distributionsnettet som frakobles.

Det er ikke umiddelbart muligt at opgøre andelen af den bogførte værdi i regnskab for 2008 relateret til distributionsnettet i Ebberup. Det skal bemærkes, at udover investeringer i distributionsnet i de forskellige forsyningsområder, er der afholdt meget store overordnede investeringer til forsyningsledninger, MR-stationer, kortlægning mv., som ikke er allokeret ud på de enkelte distributionsområder.

2. Direkte variable omkostninger som bortfalder ved kundens afgang.

De variable omkostninger som bortfalder ved kundens afgang er omkostningerne til drift, vedligeholdelse og afskrivning af kundens måler, samt administrationsomkostninger til aflæsning og fakturering af kunden. Disse omkostninger er dækket af måler- og administrationsgebyret, og er ikke medregnet i den mistede distributionsindtægt.

3. Omkostninger som kræver flere år at tilpasse.

Der er ikke umiddelbart besparelser i de faste omkostninger – heller ikke over en årrække. de faste omkostninger i Naturgas Fyn Distribution omfatter afdrag på den historiske gæld samt, drift, vedligeholdelse, overvågning og beredskab vedrørende ledningsnettet. Disse omkostninger vil forblive uændret.

Vi har desværre ikke mulighed for at sende mere fyldestgørende oplysninger indenfor den korte tidsfrist, men vi håber at ovennævnte er tilstrækkeligt til at belyse de nævnte forhold.

[...]"

Kommunen sendte klagers besvarelse til KPMG med henblik på en vurdering af, hvorvidt der måtte ske en væsentlig forrykkelse af klagers økonomiske forhold ved gennemførelse af projektforslaget. KPMG fremkom med sin vurdering ved brev af 4. februar 2010.

Det fremgår af sagens akter, at kommunens Miljø- og Teknikudvalg herefter indstillede, at projektforslaget blev godkendt.

Assens Kommune godkendte herefter Assens Fjernvarmes projektforslag ved afgørelse af 19. februar 2010. Af kommunens behandlingsark ved møde i byrådet den 17. februar 2010, hvor sagen blev behandlet, og hvor projektforslaget blev godkendt af kommunen, fremgår bl.a.:

"[...]

KPMG anfører i deres notat, at kommunen i henhold til lovgivningen skal vurdere, om de økonomiske forhold forrykkes væsentligt, men påpeger, at

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 8 af 32

der ikke er nogen yderligere fortolkning af, hvilket væsentlighedsbegreb, der her tænkes på.

KPMG vurderer, at indtægtsrammen for Naturgas Fyn Distribution A/S ikke vil blive påvirket ved evt. bortfald af forsyningen til Ebberup og Sønderby. Set fra en driftsøkonomisk og pengestrømsbaseret synsvinkel, er det KPMG's vurdering, at etablering af fjernvarme i området ikke vil have nogen direkte betydning for Naturgas Fyn Distribution A/S.

Notatet fra KPMG indeholder følgende opsummering:

- Driftsøkonomien i naturgasselskabet vil efter KPMG's vurdering være uændret – måske med en lille mulig fordel på kort sigt grundet regulering af indtægtsrammerne.
- Regnskabsmæssigt vil selskabet skulle foretage nedskrivning af anlægget. Beløbet kan Naturgas Fyn Distribution A/S ikke umiddelbart opgøre.
- Forbrugerne hos Naturgas Fyn Distribution A/S vil gennemsnitligt opleve prisstigninger på 0,6-0,8 %

[...]"

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 9 af 32

Kommunens afgørelse om at godkende projektforslaget af oktober 2009 blev fremsendt til parterne ved brev den 19. februar 2010 med en nærmere begrundelse. Af afgørelsen fremgår blandt andet følgende:

"[...]

Afgørelse

Byrådet har på mødet den 17. februar 2010 godkendt projektforslag for fjernvarmeforsyning af Ebberup og Sønderby, idet det vurderes, at projektet udviser en god samfundsøkonomi, der taler imod at opretholde områdeafgrænsningen, og at der ikke sker en væsentlig forrykkelse af de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold.

Det bemærkes, at man gerne imødeser, at parterne opnår enighed om, at der betales en kompensation jf. hensigterne i fællesbrev til Energistyrelsen fra Dansk Fjernvarme og naturgasdistributionsselskaberne.

Lovgivning

Projektforslaget er godkendt i henhold til Lov om Varmeforsyning nr. 347 af 17. maj 2005 samt Bekendtgørelse om godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg nr. 1295 af 13. december 2005.

Efter § 7, stk. 2 i Bekendtgørelse om godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg nr. 1295 af 13. december 2005, kan Kommunalbestyrelsen godkende projekter, der omfatter og ændrer områdeafgrænsningen, hvis samfundsøkonomiske hensyn taler imod at opretholde områdebegrænsningen, og hvis områdeafgrænsningen kan ændres, uden at de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold forrykkes væsentligt.

Baggrund

Assens Fjernvarme har den 21. oktober 2009 fremsendt et projektforslag vedrørende etablering af en transmissionsledning fra Assens til Ebberup og Sønderby, samt en ændring af forsyningsområdet fra et gasforsynet område til et fjernvarmeforsynet område. I det fremsendte er de samfundsøkonomiske forudsætninger ændret i forhold til det tidligere fremsendte projektforslag fra juni 2008. De anvendte forudsætninger er de nugældende fra maj 2009.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 10 af 32

Desuden har der i forløbet været diskuteret en række forskellige beregningsforudsætninger, som alle er tilrettede i det fremsendte, i overensstemmelse med det aftalte.

Begrundelse

Samfundsøkonomi

Det reviderede projektforslag, med de efterfølgende tilrettede beregninger, udviser et samfundsøkonomisk overskud på 8,2 mio. kr. i nutidsværdi.

Det vurderes, at projektet udviser et samfundsøkonomisk overskud som taler imod at opretholde den eksisterende områdeafgrænsning.

Selskabsøkonomi

Kommunalbestyrelsen kan godkende et projekt for ændring af områdeafgrænsning, hvis det kan gøres uden at de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold forrykkes væsentligt.

I de tilrettede beregninger fra Assens Fjernvarme er der angivet et selskabsøkonomisk overskud ved fjernvarme i år 4, når der ikke regnes med en kompensationsbetaling til Naturgas Fyn. Betales der fuld compensation, i henhold til Naturgas Fyns fremsendte beregnings svarende til ca. 9,33 mio. kr. samlet set, vil selskabsøkonomien først blive positiv i år 8.

Assens Kommune har til brug for vurderingen af de selskabsøkonomiske konsekvenser for naturgasselskabet blandt andet indhentet oplysninger fra Naturgas Fyn.

Det er vurderet, at indtægtsrammen fra Naturgas Fyn Distribution A/S ikke vil blive påvirket ved evt. bortfald af forsyningen til Ebberup og Sønderby. Set fra en driftsøkonomisk og pengestrømsbaseret synsvinkel, er det vurderingen, at etablering af fjernvarme i området ikke vil have nogen direkte betydning for Naturgas Fyn Distribution A/S.

Samlet set er det Byrådets vurdering, at der ikke sker en væsentlig forrykning af de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold.

Brugerøkonomi

Med de i beregningerne anvendte priser på olie, gas og fjernvarme som de så ud 17. august 2009 udviser beregningerne et overskud for forbrugerne, hvis de vælger fjernvarme. Hvis de vælger at få fjernvarme i år 1, skal de ikke betale tilslutningsafgift, men herefter skal de betale det samme som alle andre forbrugere. Hver forbruger der tilsluttes i år 1, opnår en årlig besparelse på ca. 3.500 til 4.500 kr. for henholdsvis gas og olieforbrugere.

CO₂-besparelse

Assens Fjernvarme A.m.b.a. er et biomasse kraftvarmeværk. Det fremgår af projektforslaget, at en konvertering af individuel olie- og gasopvarmning i Ebberup til opvarmning med biomassekraftvarme fra Assens Fjernvarme A.m.b.a. reducerer CO₂ emissionen med ca. 2.500 tons CO₂ årligt.
[...]"

Da kommunen traf afgørelse om at godkende projektforslaget var der ikke indgået aftale mellem klager og Assens Fjernvarme om kompensationsbetaling, og forhandlingerne var efter det oplyste indstillet, da klager via kommunen indbragte sagen for Energiklagenævnet.

Efter at Assens Kommune har truffet afgørelse i sagen den 19. februar 2010 og godkendt projektforslaget, og efter at klager har indbragt sagen for Energiklagenævnet, har Energistyrelsen i april 2010 udsendt nye, opdaterede samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger. Af styrelsen notat fremgår:

"[...]

1. Indledning

I dette notat præsenteres en række forudsætninger om fremtidige energipriser og andre faktorer, der er af betydning ved samfundsøkonomiske beregninger på energiområdet. Det omfatter priser på fossile og ikke-fossile brændsler, samt priser og emissionskoefficienter for el og fjernvarme.

Notatet er en revision af notatet Forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet, maj 2009.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 11 af 32

Priserne på de fossile brændsler er baseret på den seneste vurdering fra Det Internationale Energiagentur (IEA) i World Energy Outlook, november 2009. Priserne er omregnet til danske kroner med en forventet dollarkurs.

Der er ikke foretaget nogen selvstændig fremskrivning af biomassepriserne. De bygger fortsat på en særskilt konsulentundersøgelse, der er blevet opdateret i december 2008. Biomassepriserne er i forhold til forudsætningerne fra maj 2009 alene opregnet til 2008 prisniveau.
[...]"

Klagers synspunkter og bemærkninger

Klager mener ikke, at Assens Kommune har haft hjemmel til at godkende projektforslaget, da betingelserne herfor i projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, ikke er til stede. Klager gør således overordnet gældende, at samfundsøkonomiske hensyn ikke taler imod at opretholde områdefrænsningen i området, som projektforslaget omfatter, samt at ændringen af områdefrænsningen ved gennemførelse af projektforslaget ikke kan ske uden at klagers økonomiske forhold forrykkes væsentligt. Klager henviser i den forbindelse til, at den nuværende områdefrænsning for Ebberup og Sønderby mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarme bør opretholdes af hensyn til klagers afskrivningstakt af de afholdte investeringer i naturgasnettet og henset til, at klagers mistede indtægter for naturgasdistribution til området vil medføre forhøjelse af tarifferne for de tilbageværende naturgaskunder.

Vedrørende spørgsmålet om, hvorvidt samfundsøkonomiske hensyn taler imod at opretholde områdefrænsningen, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, har klager navnlig anført følgende:

- Projektforslaget er investeringstungt med investeringer på 41,3 mio. kr. og med samlede samfundsøkonomiske omkostninger over perioden på ca. 81 mio. kr. Projektforslaget viser en marginal positiv samfundsøkonomi på ca. 8-9 % og hviler derfor på et spinkelt samfundsøkonomisk grundlag, der kan ændre sig i negativ retning, så den samfundsøkonomiske gevinst forsvinder, da projektforslaget hviler på en række forudsætninger, som kan ændre sig. Der er betydelig usikkerhed forbundet med den forventede tilslutningstakt, og der er ikke foretaget følsomhedsanalyser, som belyser konsekvenserne, hvis den forudsatte tilslutning ikke opnås. Forudsætningerne for projektforslagets kundegrundlag er usikre. Der henvises i den forbindelse til den spørgeskemaundersøgelse, som Assens Fjernvarme har gennemført om interessen for projektet. I denne undersøgelse har 204 ejendomme tilkendegivet interesse for projektet. Men det betyder, at ca. 60 % af ejendommene i området ikke har tilkendegivet en positiv interesse for

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 12 af 32

projektet. Klager har undersøgt varmemeforbrugernes naturgasinstallationer i området og har konstateret, at ca. 40 % af de nuværende naturgasinstallationer er relativt nye, som det ikke vil være økonomisk rentabelt for varmemeforbrugerne at udskifte. Varmeforbrugerne i området har desuden ved en af Assens Fjernvarme gennemført spørgeskemaundersøgelse i februar 2009 oplyst et varmebehov, som er ca. 17 % lavere, end det varmebehov, som projektforslaget har lagt til grund.

- Projektforslaget fra Assens Fjernvarme, som er baseret på Energistyrelsens beregningsforudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet fra maj 2009, udviser en samfundsøkonomisk gevinst på 8,2 mio. kr. eksklusiv kompensationsbetaling. Energistyrelsen har udsendt opdaterede beregningsforudsætninger i april 2010, hvor blandt andet brændselspriser er opdateret. Ved klagers gennemregning af projektforslaget med disse nye forudsætninger, udviser projektforslaget en negativ samfundsøkonomi på 0,6 mio. kr.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 13 af 32

Vedrørende spørgsmålet om, hvorvidt klagers økonomiske forhold forrykkes væsentligt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, har klager navnlig anført følgende:

- En realisering af projektforslaget vil indebære mistede distributionsindtægter frem til år 2025 i størrelsesorden 9,3 mio. kr. i nutidsværdi, der vil påvirke klagers gældsafvikling og distributions-tariffer negativt. Projektforslaget vil derfor udhule en del af markedsgrundlaget for de allerede foretagne investeringer i naturgas-distributionsnettet, der er dimensioneret til også at forsyne det af projektforslaget omfattede område ved Ebberup og Sønderby. Klager har derfor fremsat krav om, at Assens Fjernvarme betaler klager en kompensationsbetaling på 9,3 mio. kr. for at bringe det økonomiske forhold i balance, som ellers forrykkes væsentligt ved gennemførelse af projektforslag. Opgørelsen af kravet er baseret på den forventede konverteringstakt i projektforslaget for husstandene i årene 2010 – 2014. Hertil kommer enkelte større kunder, hvor kompensationsbeløbet vil blive beregnet separat baseret på det faktiske varmemeforbrug.
- For så vidt angår tariffstigninger henvises til, at indtægterne fra området ved Ebberup og Sønderby sammen med øvrige indtægter fra de andre distributionsområder i klagers samlede distributionsområde skal sikre, at gælden afvikles frem til år 2025 Klagers økonomi er via Energitilsynets regulering planlagt således, at

gælden skal afvikles frem til år 2025. Derfor vil mistede indtægter fra området ved Ebberup og Sønderby medføre, at distributions-tarifferne til de resterende naturgaskunder i det samlede distri-butionsområde på Fyn stiger for at kunne opretholde denne af-skrivningstakt.

- For så vidt angår klagers gældsafvikling henvises til, at distribu-tionsnettet i området, der omfattes af projektforslaget, er et af de senest anlagte distributionsområder i klagers distributionsområ-de. Klagers fordelingsnet, distributionsnet og stikledninger af-skrives over 40 år fra år 2000, hvor klager overgik til at aflægge årsregnskab efter årsregnskabsloven, og hvor der skete en revur-dering af anlægsaktiverne i forhold til de hidtidige regnskabs-principper. Der er fortsat uafskrevne materielle anlægsaktiver i klagers samlede distributionsområde for 875 mio. kr., hvoraf di-stributionsområdet i Ebberup og Sønderby indgår med en andel.
- Klagers distribuerede gasmængder er i perioden 2004 til 2008 reduceret med 40 %. Hvis konsekvenserne af det enkelte projekt vurderes isoleret vil man måske vurdere effekten af det mistede marked som værende af marginal betydning. Hvis man ser på konsekvenserne af mistet marked på grund af realiseringen af mange projekter, bliver den samlede effekt af væsentlig betydning med betydelige økonomisk ulempe for de tilbageværende natur-gaskunder til følge.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 14 af 32

Assens Fjernvarmes synspunkter og bemærkninger

Assens Fjernvarme mener, at Assens Kommunes afgørelse af 19. februar 2010 bør stadfæstes. Samlet set er projektet såvel samfundsøkonomisk som miljømæssigt fordelagtigt og indebærer endvidere en række bruger- og sel-skabsøkonomiske fordele. Betingelserne i varmforsyningslovgivningen for at godkende projektforslaget, herunder projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, er opfyldte. Assens Fjernvarme gør overordnet gældende, at samfundsøkonomi-ske hensyn taler imod at opretholde områdefrænsningen i området, der er omfattet af projektforslaget, samt at områdefrænsningen kan ændres ved gennemførelse af projektforslaget, uden at klagers økonomiske forhold forryk-kes væsentligt.

Vedrørende spørgsmålet om, hvorvidt samfundsøkonomiske hensyn taler imod opretholdelse af områdefrænsningen, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, har Assens Fjernvarme navnlig anført følgende:

- Projektforslaget viser en samfundsøkonomisk gevinst på 9,5 mio. kr. inklusiv kompensationsbetaling på 6.500 kr. pr. husstand,

der frakobles naturgasnettet. Projektforslaget er udarbejdet på baggrund af samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger, som er udsendt af Energistyrelsen i maj 2009. Ved en følsomhedsberegning, hvor der anvendes en alternativ kalkulationsrente på 3 %, er den samfundsøkonomiske gevinst på 25,5 mio. kr. mens der, hvis de faktiske brændselspriser anvendes i følsomhedsberegningen, er en samfundsøkonomisk gevinst på 26,5 mio. kr. Samlet set er projektforslaget samfundsøkonomisk særdeles fordelagtigt og robust. Klagers synspunkt om, at den samfundsmæssige gevinst ved projektforslaget er spinkel, bestrides. Med hensyn til varmemeforbruget pr. husstand er der anvendt det varmemeforbrug, som fremgår af Energistirelsens beregningsforudsætninger. Med hensyn til den forventede tilslutningsgrad, der i projektforslaget er fastsat til 80 % af varmemeforbrugerne i området, er denne tilslutningsgrad skønnet ud fra kendskabet til forbrugernes nuværende installationer i form af oliefor og naturgasinstallationer. Endvidere er tilslutningsgraden skønnet ud fra en brugerundersøgelse, hvor 210 ud af 216 varmemeforbrugere i området ønskede, at Assens Fjernvarme skulle fortsætte med projektet.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 15 af 32

- Med hensyn til klagers beregning af projektforslagets samfundsøkonomi efter Energistirelsens nu foreliggende beregningsforudsætninger for samfundsøkonomiske analyser fra april 2010 har klager gjort gældende, at Energiklagenævnet som rekursmyndighed skal vurdere projektforslaget på det retlige grundlag, som forelå, da Assens Kommune den 19. februar 2010 traf afgørelse i sagen. Det forhold, at klager har fremsendt en ny samfundsøkonomisk beregning ud fra de beregningsforudsætninger, som Energistirelsen udmeldte i april 2010, har ikke indflydelse på Assens Kommunes afgørelse, som er truffet forud for disse beregningsforudsætninger. Energiklagenævnet har behandlet et lignende spørgsmål ved afgørelse af 27. marts 2007, journalnummer 21-464. Her slog Energiklagenævnet fast, at det var det retlige grundlag, som forelå på tidspunktet for kommunalbestyrelsens behandling af sagen, som skulle indgå ved nævnets behandling af sagen. De nye beregningsforudsætninger skal derfor ikke indgå i sagens behandling hos Energiklagenævnet.
- Såfremt Energiklagenævnet vælger at behandle sagen på grundlag af beregningsforudsætningerne fra april 2010, gøres det gældende, at projektet også i henhold hertil er samfundsøkonomisk fordelagtigt. Dansk Fjernvarmes Projektselskab, der bistår Assens Fjernvarme og har udarbejdet det omhandlede projektforslag, har foretaget beregninger på grundlag af Energistirelsens

nye beregningsforudsætningerne fra april 2010, der viser, at projektet med en markedsbaseret elpris ikke har nogen samfundsøkonomisk gevinst. Anvendes der derimod den elpris, som projektet faktisk vil kunne oppebære efter VE-loven³, det vil sige en markedsbaseret elpris plus tilskud, har projektet en væsentlig samfundsøkonomisk gevinst. Gevinsten er på 2.785.136 kr., hvis el afregnes efter VE-lovens § 45, stk. 2, og 3.938.067 kr., hvis el beregnes efter VE-lovens § 45, stk. 3. Baggrunden for, at VE-lovens § 45 kan anvendes, er, at fjernvarmen i de områder, der er omfattet af projektforslaget, skal leveres fra Assens Fjernvarmes eksisterende biomassebaserede kraftvarmeværk, der er omfattet af VE-lovens § 45. Assens Fjernvarme henviser i den forbindelse til et brev af 4. august 2010 fra Energinet.dk til Assens Fjernvarme, hvoraf fremgår, at værket i 2008 frivilligt skiftede til markedsvilkår og derfor ikke modtog pristillæg. På værkets anmodning har Energinet.dk genoptaget pristillægget, således at værket overgår til igen at modtage pristillæg.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 16 af 32

Vedrørende spørgsmålet om, hvorvidt klagers økonomiske forhold forrykkes væsentligt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, har Assens Fjernvarme navnlig anført følgende:

- Projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, tillægger kommunalbestyrelsen et vidt skøn med hensyn til, hvordan begrebet "forrykkes væsentligt" skal fortolkes og anvendes i den konkrete sag. Mindre ændringer i de økonomiske forhold hos det berørte forsyningsselskab er ikke til hinder for, at projektforslaget kan godkendes efter § 7, stk. 2.
- Klager har ikke fremlagt oplysninger om, hvornår det konkrete net i Ebberup og Sønderby er etableret, herunder om det konkret måtte være afskrevet. Assens Fjernvarme har indhentet oplysninger angående det konkrete net hos forbrugerne i områderne i form af kontrakt om naturgaslevering fra 1986. Af denne kontrakt fremgår det, at den er uopsigelig i 15 år, og at nettet som udgangspunkt afskrives i perioden, hvor kontrakten er uopsigelig. Nettet må på denne baggrund og med en almindelig afskrivningsprofil anses som fuldt ud afskrevet. Af Assens Kommunes delplanforslag fra maj 1984 vedrørende varmforsyning af Ebberup og Sønderby fremgår, at den individuelle naturgasforsyning af området i 1984 indebar anlægsudgifter på 6,8 mio. kr., der ville være afskrevet i 1995.

³ Lov nr. 1392 af 27. december 2008 om fremme af vedvarende energi med senere ændringer.

- Assens Kommune har under sagens behandling indhentet vurdering af spørgsmålet om, hvorvidt projektforslaget forrykker klagers økonomiske forhold væsentligt. KPMG konkluderede, at driftsøkonomien hos klager vil være uændret trods projektforslaget, måske med en lille fordel på kort sigt grundet indtægtsrammerne. KPMG konkluderede endvidere, at forbrugerne hos klager gennemsnitligt vil opleve en prisstigning på 0,6 % - 0,8 %, hvis projektforslaget godkendes.
- I det område, som projektforslaget omfatter, er der ikke tilslutningspligt eller forblivelsespligt til naturgas, og klager har dermed ikke kunnet forvente at kunne bibeholde de nuværende naturgaskunder i området, hverken aktuelt eller på længere sigt. Til støtte herfor har Assens Fjernvarme henvist til Energiklagenævnets afgørelse af 9. december 2004 (Energiklagenævnets j.nr. 21-237) og har fra afgørelsen citeret følgende uddrag: *"At der ikke er vedtaget tilslutningspligt til naturgas i forbindelse med at energidistrikt 13 blev udlagt til kollektiv varmforsyning, hvorfor der ikke foreligger en berettiget forventning hos Dong om at kunne forsyne alle ejendomme i distriktet med naturgas"*.
- Energiklagenævnet har tidligere i nævnets afgørelse af 19. december 2006 (j.nr. 21-526) fastslået, at mistede distributionsindtægter ikke i sig selv medfører en væsentlig forrykkelse af forsyningsselskabets økonomi. Til støtte herfor har Assens Fjernvarme henvist til Energiklagenævnets afgørelse af 19. december 2006 (nævnets j.nr. 21-526), og har fra afgørelsen citeret følgende uddrag: *"Naturgas Midt-Nord I/S har endvidere alene henvist til mistede distributionsindtægter som følge af distributionspligten, men har ikke opgjort et tab. Nævnet finder herefter ikke, at distributionspligten i sig selv er tilstrækkelig til at sige, at der ved godkendelse af projektforslaget foreligger en væsentlig forrykkelse af parternes økonomi"*.
- Energiklagenævnet har fortolket projektbekendtgørelsen således, at det afgørende er, om projektet umuliggør fortsættelsen af den eksisterende kollektive varmforsyningsvirksomhed. Til støtte herfor har Assens Fjernvarme henvist til Energiklagenævnet ved afgørelse af 9. december 2004 (nævnets j.nr. 21-237) og har fra afgørelsen citeret følgende uddrag: *"Nævnet fandt ikke, at der ved kommunens godkendelse af den konkrete projektansøgning forelå en sådan fare for udhulning af økonomien i naturgasnettet til skade for de resterende naturgaskunder, at kommunens godkendelse*

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 17 af 32

kunne underkendes efter en så generel bestemmelse som varmforsyningslovens § 1". Assens Fjernvarme mener, at nævnets afgørelse af 9. december 2004 må forstås således, at nævnet lægger vægt på, at projektforslag som de facto vil umuliggøre videreførelsen af den eksisterende kollektive varmforsyningsvirksomhed på et for brugere rimeligt grundlag, kan afvises med henvisning til projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2.

- Ved vurderingen af, om der sker en væsentlig forrykkelse af et berørt forsyningsselskabs økonomi, har Energiklagenævnet understreget, at tab af indtægter, som følge af manglende salg af gas, ikke kan tillægges betydning. Til støtte herfor har Assens Fjernvarme henvist til Energiklagenævnets afgørelse af 19. december 2006 (nævnets j.nr. 21-526) og har fra afgørelse citeret følgende uddrag: *"Med hensyn til Naturgas Midt-Nord I/S's interesse i fortsat at kunne levere naturgas til Hillerslev Kraftvarme, konstaterer nævnet, at alle naturgaskunder siden 1. januar 2004 har haft ret til valg af naturgasleverandør, jf. naturgasforsyningslovens § 7. Naturgas Midt-Nord I/S har således alene kunnet forvente, at gas til kraftvarmeværket blev leveret gennem Naturgas Midt-Nord I/S's net. Nævnet finder derfor ikke, at Naturgas Midt-Nord I/S på basis af varmforsyningsloven eller naturgasloven har en berettiget forventning om til stadighed at kunne levere naturgas til Hillerslev Kraftvarme."*
- Klager har under sagen være opfordret til at fremlægge dokumentation for manglende restafskrivning af naturgasnettet i området. Klager har dog alene fremsat et generelt krav om kompensation for mistede distributionsindtægter. Dette bør komme klager til skade i form af processuel skadevirkning.
- Med hensyn til spørgsmålet om kompensationsbetaling til klager for ændring af områdeafgrænsningen mellem individuel naturgasforsyning og fjernvarmeforsyning i området, bestrider Assens Fjernvarme, at projektforslaget indebærer, at klager har et krav på kompensation. Der sker ikke en væsentlig forrykkelse af klagers økonomiske forhold ved gennemførelse af projektforslaget, jf. ovenfor. Klager og Assens Fjernvarme har uden resultat forhandlet en kompensation til klager. Hverken varmforsyningsloven eller projektbekendtgørelsen tager stilling til kompensationsbetaling. Kompensationsbetaling er et anliggende udelukkende mellem Assens Fjernvarme og klager. Kommunen skal alene tage stilling til om betingelserne i projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, for en ændring af områdeafgrænsningen er til stede. Klager har

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 18 af 32

dermed ikke et retskrav på kompensation. Til støtte herfor har Assens Fjernvarme henvist til Energiklagenævnets afgørelse af 27. marts 2007 (nævnets j.nr. 21-464) og har fra afgørelse citeret følgende uddrag: *"Helsingør Kommune kan alene godkende projektforslaget ud fra de rammer, der er fastlagt i varmforsyningsloven, projektbekendtgørelsen og den generelle forudsætningsskrivelse, der ikke giver mulighed for at fastsætte en kompensation."*

Med hensyn til en samlet energimæssig, samfundsøkonomisk og miljømæssig vurdering af projektet, jf. projektbekendtgørelsens § 24, stk. 1, og varmforsyningslovens § 1, stk. 1, har Assens Fjernvarme navnlig anført følgende:

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 19 af 32

- Projektforslaget er såvel samfundsøkonomisk som miljømæssigt fordelagtigt og indebærer endvidere en række brugerøkonomiske og selskabsøkonomiske fordele. Brugerøkonomisk forventes en almindelige varmemeforbruger at kunne spare ca. 3.500 kr. ved at overgå til fjernvarme. Selskabsøkonomisk vil projektet være fordelagtigt efter 3 år.
- Projektforslaget indeholder endvidere en række miljømæssige fordele, herunder en nedbringelse af CO₂ udledningen, ligesom energien bliver produceret på en vedvarende energikilde.

Assens Kommunes udtalelse til sagen

Assens Kommune har henholdt sig til kommunens afgørelse i sagen og har ikke herudover fremkommet med bemærkninger til sagen.

Retsgrundlaget

Godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg samt valg af produktionsform og brændsel er nærmere reguleret i varmforsyningsloven⁴ og projektbekendtgørelsen⁵.

Varmeforsyningslovens § 4, stk. 1, fastslår, at kommunalbestyrelsen er godkendelsesmyndighed:

"[...]

§ 4. Kommunalbestyrelsen godkender projekter for etablering af nye kollektive varmforsyningsanlæg eller udførelsen af større ændringer i eksisterende anlæg.

[...]"

⁴ Lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 om varmforsyning.

⁵ Bekendtgørelse nr. 1295 af 13. december 2005 om godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg.

Kommunalbestyrelsens godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg er nærmere reguleret i projektbekendtgørelsen, der i bekendtgørelsens § 3, stk. 1, og det tilhørende bilag nærmere afgrænser, hvilke projekter, der skal forelægges for kommunalbestyrelsen til forudgående godkendelse:

”[...]

§ 3. Projekter for kollektive varmforsyningsanlæg, der er omfattet af bilaget til bekendtgørelsen, skal forelægges kommunalbestyrelsen til godkendelse. Tilsvarende gælder vedligeholdelses- og reparationsarbejder på et kollektivt varmforsyningsanlæg, der i væsentlig grad indebærer en forbedring af anlæggets drifts- og energioekonomi samt levetid.

[...]”

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 20 af 32

Af bilag 1 til projektbekendtgørelsen – Godkendelsespligtige projekter for kollektive varmforsyningsanlæg efter varmforsyningslovens kap. 2 fremgår bl.a. følgende:

”[...]

3) *Distributionsnet og forsyningsområder*

3.1.) Etablering, udvidelse, indskrænkning eller bortfald af distributionsnet eller forsyningsområder.

[...]”.

Projektbekendtgørelsens kapitel 3 indeholder en overordnet bestemmelse i § 6 om kommunens behandling af projekter:

”[...]

Kapitel 3

Forudsætninger for kommunalbestyrelsens godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg

§ 6. Kommunalbestyrelsen skal for projekter for kollektive varmforsyningsanlæg, der er omfattet af § 3, anvende forudsætningerne i dette kapitel, herunder bl.a. sørge for, at projektet, i overensstemmelse med varmforsyningslovens formålsbestemmelse, ud fra en konkret vurdering er det samfundsøkonomisk mest fordelagtige projekt, jf. § 24.

[...]”

Projekter for distributionsnet, herunder ændring af områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyning og fjernvarmforsyning, er reguleret i bekendtgørelsens § 7. Hovedreglen er, at områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyning og fjernvarmforsyning bør opretholdes. Kommunalbestyrelsen kan dog under nærmere omstændigheder godkende projekter for bl.a. fjernvarmedistributi-

onsnet, som i den foreliggende sag, som ændrer områdeafgrænsningen. Af projektbekendtgørelsens § 7, stk. 1 og 2, fremgår følgende:

”[...]

Projekter for distributionsnet og transmissionsnet

§ 7. Projekter for naturgasdistributionsnet og fjernvarmedistributionsnet kan kun godkendes af kommunalbestyrelsen, hvis projektet ud fra en konkret vurdering er samfundsøkonomisk fordelagtigt, og hvis projektet ikke ændrer områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyningen og fjernvarmeforsyningen, jf. dog stk. 2-3.

Stk. 2. Kommunalbestyrelsen kan, uanset stk. 1, dog godkende projekter, der er omfattet af stk. 1, og som ændrer områdeafgrænsningen, hvis samfundsøkonomiske hensyn taler imod at opretholde områdeafgrænsningen, og hvis områdeafgrænsningen kan ændres, uden at de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold forrykkes væsentlig, jf. dog stk. 3.

[...]”.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 21 af 32

Energistyrelsen har udarbejdet en vejledning til projektbekendtgørelsen⁶, hvor der om bekendtgørelsens § 7 fremgår følgende:

”[...]

Investeringer i forsyningsnet, hvad enten det er fjernvarme- eller naturgasnet, er langsigtede og relativt dyre investeringer. Det bestemmes derfor i § 7, at investeringerne kun må foretages, hvis det ud fra en samfundsøkonomisk betragtning er fornuftigt.

Ved ”områdeafgrænsning” forstås afgrænsning mellem to eller flere forsyningsområder, der har forskellig kollektiv forsyningsform. Et forsyningsområde er karakteriseret ved, at det fysisk dækkes af net for kollektiv varmesforsyning med undtagelse af transmissionsledninger, dvs. områder indenfor hvilke forbrugerne er tilsluttet eller kan nås blot ved etablering af stikledninger. Baggrunden for afgrænsningen er, at det er uøkonomisk at udlægge både naturgas- og kraftvarmeledninger i de samme områder (dobbeltforsyning). Det tilstræbes således, at der alene skal være ét kollektivt varmesforsynings-system indenfor et givet området.

Det fremgår af § 7, stk. 2, at kommunalbestyrelsens ændring af områdeafgrænsningen er betinget af, at ændringen kan ske uden at de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold forrykkes væsentlig. Et væsentligt hensyn i den sammenhæng er, at et forsyningsselskabs allerede foretagne investeringer ikke udhules som følge af ændringen af områdeafgrænsningen.

⁶ Vejledning om bekendtgørelse nr. 1295 af 13. december 2005 om godkendelse af projekter for kollektive varmesforsyningsanlæg, december 2007. Vejledningen er offentliggjort på Energistyrelsens hjemmeside: www.ens.dk.

Dette hensyn gør sig gældende, hvis området ikke kun er udlagt til kollektiv forsyning, men hvor der også er gennemført et projektforslag, hvorefter der er trukket et distributionsnet i området, dvs. der allerede er foretaget investeringer.

Hvis ejeren af en ejendom ønsker at gøre brug af f.eks. fjernvarme og ikke individuel naturgas i et område, der er udlagt til naturgasforsyning i et godkendt projekt, skal der udarbejdes og godkendes et projektforslag efter bekendtgørelsen for ændring af områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyningen og fjernvarmeforsyningen, såfremt der er tale om en ændring af distributionsnettet. Der skal ikke udarbejdes et sådant projektforslag, såfremt områdeafgrænsningen ikke medfører en ændring af distributionsnettet. Dette er eksempelvis tilfældet, hvis forsyningen af den pågældende ejendom kan klares ved alene at trække en stikledning.

[...]

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 22 af 32

For at kunne godkende projektforslaget, skal betingelserne i projektbekendtgørelsens § 24, stk. 1, også være opfyldte. Denne bestemmelse er sålydende:

[...]

§ 24. Forinden kommunalbestyrelsen kan meddele godkendelse, skal kommunalbestyrelsen foretage en energimæssig, samfundsøkonomisk og miljømæssig vurdering af projektet. Vurderingen skal ske på baggrund af planlægningen efter kapitel 2, de i kapitel 3 fastsatte forudsætninger og de i 21, stk. 1, nr. 10, nævnte samfundsøkonomiske analyser samt de efter § 23 modtagne bemærkninger. Kommunalbestyrelsen skal ved vurderingen påse, at projektet er i overensstemmelse med varmemforsyningsloven, herunder formålsbestemmelsen, samt at projektet ud fra en konkret vurdering er det samfundsøkonomisk mest fordelagtige projekt.

[...].

Det fremgår af projektbekendtgørelsens § 24, stk. 1, 3. pkt., at projektforslaget skal være i overensstemmelse med varmemforsyningsloven, herunder formålsbestemmelsen i § 1, stk. 1. Varmeforsyningslovens formålsbestemmelse var sålydende på tidspunktet for Assens Kommunes afgørelse i sagen:

[...]

Formål og definition

§ 1. Lovens formål er at fremme den mest samfundsøkonomiske og miljøvenlige anvendelse af energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand samt at formindske energiforsyningens afhængighed af olie.

Stk. 2. Tilrettelæggelsen af varmemforsyningen skal i overensstemmelse med de i stk. 1 nævnte formål ske med henblik på at fremme samproduktionen af varme og elektricitet mest muligt.

[...]"

Varmeforsyningslovens formålsbestemmelse er imidlertid ændret siden den påklagede afgørelse blev truffet med virkning fra 16. juni 2010⁷. Efter lovændringen er formålsbestemmelsen sålydende (Energiklagenævnets understregning):

"[...]

Formål og definition

§ 1. Lovens formål er at fremme den mest samfundsøkonomiske, herunder miljøvenlige, anvendelse af energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand og inden for disse rammer at formindske energiforsyningsafhængigheden af fossile brændsler.

Stk. 2. Tilrettelæggelsen af varmeforsyningen skal i overensstemmelse med de i stk. 1 nævnte formål ske med henblik på at fremme samproduktionen af varme og elektricitet mest muligt.

[...]"

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 23 af 32

Det fremgår af forarbejderne til ændringsloven at:

"[...]

"Formålsbestemmelsen har i konkrete sager givet anledning til tvivl om, hvorvidt de hidtil efter ordlyden sideordnede hensyn til samfundsøkonomien og miljøet skulle vurderes hver for sig. Med ændringen er det præciseret, at miljømæssige og forsyningsmæssige forhold indgår som en del af den samfundsøkonomiske vurdering af varmeprojekter, således som det også var forudsat i forarbejderne til den hidtidige formålsbestemmelse."

[...]"

Ved samme ændringslov blev varmeforsyningsloven § 20, stk. 2 blev også ændret, hvorved der blev indsat en bestemmelse, der bemyndiger Klima- og Energiministeren til at fastsætte nærmere regler om indregning i varmepri-
serne af udgifter til kompensationsbetaling ved ændring af områdefgrænsning. Det fremgår af ændringsloven, at § 20, stk. 2, affattes således:

"[...]

»Stk. 2. Klima- og energiministeren kan fastsætte regler om, at andre udgifter og omkostninger end de i stk. 1 nævnte kan indregnes i priserne, jf. dog stk. 7. Klima- og energiministeren kan endvidere fastsætte regler om indregning i priserne af kompensation ved et projekt til ændring af områdefgrænsningen

⁷ Ved lov nr. 622 af 11. juni 2010 om ændring af lov om elforsyning, lov om naturgasforsyning, lov om varmeforsyning og forskellige andre love samt om ophævelse af lov om udnyttelse af vedvarende energikilder m.v.

og indregning af driftsmæssige afskrivninger, henlæggelser til nyinvesteringer og med Energitilsynets tiltræden forrentning af indskudskapital.«

[...]"

Det fremgår af forarbejderne til ændringsloven, at (Energiklagenævnets understregning):

"[...]

Klima- og energiministeren vil endvidere med den foreslåede ændring have mulighed for at fastsætte regler for indregning af kompensation ved projekter for ændring af områdeafgrænsningen, jf. § 7 i bekendtgørelse nr. 1295 af 13. december 2005 om godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg (projektbekendtgørelsen). Projektbekendtgørelsen regulerer projekter for distributionsnet, herunder projekter til ændring af områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyningen og fjernvarmeforsyningen (også kaldet konverteringsprojekter). Af projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, fremgår det, at kommunalbestyrelsen kun kan godkende konverteringsprojekter, hvis: 1. samfundsøkonomiske hensyn taler imod at opretholde områdeafgrænsningen, og 2. de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold ikke forrykkes væsentligt.

Dette indebærer, at kommunalbestyrelsen ikke kan godkende et konverteringsprojekt, hvis der er tale om, at gasselskabernes økonomiske forhold forrykkes væsentligt ved konverteringen. Kompensation til gasselskaberne kan medføre, at kravet om balance i de økonomiske forhold alligevel bliver opfyldt. Kommunalbestyrelsen skal i dette tilfælde vurdere, om den pågældende forrykkelse bliver kompenseret, før projektet kan godkendes.

Energitilsynet har den 23. februar 2009 tilkendegivet, at kompensation ved konverteringsprojekter er indregningsberettiget, såfremt kommunalbestyrelsen har vurderet, at kompensationen er en forudsætning for gennemførelse af projektet. Energitilsynet vil således lægge den projektgodkendende myndigheds afgørelse til grund for vurderingen af, om omkostningen kan betragtes som et delelement i enten underskuddet i forbindelse med udbygningen af forsyningssystemerne, eller i anlægssummen. Forslaget giver klima- og energiministeren mulighed for at fastsætte nærmere regler for indregningsberettigede kompensationsbetalinger.

[...]"

Formålsbestemmelsen i varmforsyningslovens § 1, stk. 1, samt varmforsyningslovens § 20, stk. 2, er således ændret, efter at Assens Kommune har truffet afgørelse i sagen.

Energiklagenævnets praksis

Energiklagenævnet har i en tidligere afgørelse af 16. april 2004 (j.nr. 21-171) taget stilling til, hvilken betydning det har, at et projektforslag medfører dob-

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 24 af 32

beltforsyning af et område. Sagen drejede sig om et projektforslag for etablering af fjernvarme i et område, som allerede var forsynet med individuel naturgas. Energiklagenævnet fandt ved afgørelsen, at dobbeltforsyning af området ikke medførte så åbenbare økonomiske urimeligheder, at kommunens godkendelse af projektforslaget kunne anses for værende i strid med formålsbestemmelsen i varmemforsyningslovens § 1. Af nævnets afgørelse fremgår bl.a. følgende:

”[...]

Hvad angår HNG I/S’ andet anbringende om, at dobbeltforsyning er i strid med intentionerne i varmemforsyningsloven, bemærker nævnet, at det umiddelbart fremstår irrationelt med etablering af en forsyningsledning for fjernvarme, hvor der i forvejen er nedlagt en naturgasledning. Men når der hen ses til de af kommunen fremlagte beregninger om fjernvarme, medfører dobbeltforsyning ikke så åbenbare økonomiske urimeligheder, at Helsingør Kommunes skøn i denne sag kan underkendes efter en så generel bestemmelse som varmemforsyningslovens § 1.

[...]”

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 25 af 32

Energiklagenævnet har i en tidligere afgørelse af 9. december 2004 (j.nr. 21-237) behandlet spørgsmålet om, hvorvidt et naturgasselskab, som allerede forsyner et område, kan have en berettiget forventning om fortsat levering af naturgas. Sagen omhandlede et projektforslag for ændring af forsyningen fra naturgas til fjernvarme for en konkret ejendom. Der var ikke i området tilslutningspligt til naturgas. Energiklagenævnet fandt ved afgørelsen, at naturgasselskabet ikke kunne have en berettiget forventning om at kunne levere naturgas til alle ejendomme i området. Nævnet fandt endvidere, at der ikke ved godkendelse af projektforslaget forelå en fare for udhuling af økonomien i naturgasnettet til skade for de resterende kunder i området. Af nævnets afgørelse fremgår bl.a. følgende:

”[...]

Indledningsvist bemærker nævnet, at der ikke er vedtaget tilslutningspligt til naturgas i forbindelse med, at energidistrikt 13 blev udlagt til kollektiv varmemforsyning, hvorfor der ikke foreligger en berettiget forventning hos DONG om at kunne forsyne alle ejendomme i distriktet med naturgas.

...

Nævnet finder ikke, at der ved Sønderborg Kommunes godkendelse af den indsendte projektansøgning foreligger en sådan fare for udhuling af økonomien i naturgasnettet til skade for de resterende naturgaskunder, at Sønderborg Kommunes godkendelse kan underkendes efter en så generel bestemmelse som varmemforsyningslovens § 1.

[...]”

I Energiklagenævnets afgørelse af 19. december 2006 (j.nr. 21-526) har nævnet endvidere udtalt følgende om naturgasselskabets forventning om fremtidig levering af naturgas:

”[...]

Med hensyn til Naturgas Midt-Nord I/S's interesse i fortsat at kunne levere naturgas til Hillerslev kraftvarme, konstaterer nævnet, at alle naturgaskunder siden 1. januar 2004 har haft ret til valg af naturgasleverandør, jf. naturgasforsyningslovens § 7. Naturgas Midt-Nord I/S har således alene kunnet forvente, at gas til kraftvarmeværket blev leveret gennem Naturgas Midt-Nord I/S's net.

Nævnet finder derfor ikke, at Naturgas Midt-Nord I/S på basis af varmemeforsyningsloven eller naturgasloven har en berettiget forventning om til stadighed at kunne levere naturgas til Hillerslev Kraftvarme.

[...]”

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 26 af 32

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Energiklagenævnet lægger til grund, at området ved Ebberup og Sønderby, der omfattes af projektforslaget, er fuldt udbygget af klager til distribution af individuel naturgasforsyning, men at en del af varmemeforbrugerne varmemeforsyner sig på anden måde end med naturgasforsyning, f.eks. med oliefyr og el-varme. Projektforslaget anslår, at der ved etablering af et distributionsnet i området til fjernvarmemeforsyning af ca. 480 ud af ca. 600 mulige varmemefbrugere i området vil være anlægsinvesteringer for ca. 41,3 mio. kr. Vedtagelse af projektet betyder ikke, at varmemeforbrugerne forpligtes til at skifte fra deres nuværende varmemeforsyning til fjernvarme (tilslutningspligt). Omvendt er der heller ikke pålagt de af varmemeforbrugerne, der i dag forsynes med individuel naturgasforsyning, forblivelsespligt til denne forsyningsform, ligesom der heller ikke er pålagt ejendomme i området tilslutningspligt til naturgasforsyning. Ved projektet åbnes der derfor op for en konkurrerende, parallel kollektiv varmemeforsyning i området.

Ad Assens Kommunes sagsbehandling

Assens Kommune har ladet KPMG Statsautoriseret Revisionspartnerselskab udarbejde et notat fremsendt til kommunen ved brev af 4. februar 2010 med en vurdering af de økonomiske aspekter i sagen med henblik på kommunens afgørelse af, om projektforslaget burde godkendes. Notatet indgik som en del af kommunens beslutningsgrundlag ved kommunens vurdering af, hvorvidt projektet vil forrykke klagers økonomiske forhold væsentligt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2. I den påklagede afgørelse henvises til hovedkonklusionerne i KPMG's notat uden kildehenvisning. Men i kommunalbestyrelsens behandlingsark til brug for sagens behandling på byrådets møde den 17. februar 2010 omtales KPMG's notat og konklusioner heri, ligesom KPMG's

notat var vedlagt behandlingsarket som bilag. Notatet indgik således i kommunens sagsbehandling af projektforslaget.

Kan en part i en sag ikke antages at være bekendt med, at myndigheden er i besiddelse af bestemte oplysninger vedrørende sagens faktiske omstændigheder, må der ikke træffes afgørelse, før myndigheden har gjort parten bekendt med oplysningerne og givet denne lejlighed til at fremkomme med en udtalelse. Det gælder dog kun, hvis oplysningerne er til ugunst for den pågældende part og er af væsentlig betydning for sagens afgørelse, jf. forvaltningslovens⁸ § 19, stk. 1.

Energiklagenævnet finder, at kommunen ved KPMG's notat af 4. februar 2010 har indhentet en økonomisk sagkyndig kvalifikation af sagens faktiske oplysninger om klagers økonomiske forhold, der har karakter af at skulle supplere sagens bevismæssige grundlag og skaffe klarhed over, hvorvidt klagers økonomiske forhold ville blive forrykket væsentligt ved projektets gennemførelse. Dette gælder uanset, at den juridiske kvalifikation af oplysningerne i notatet blev foretaget af kommunen ved den påklagede afgørelse. Oplysningerne i notatet var til dels ugunstige for klager og var af væsentlig betydning for kommunens afgørelse af sagen, idet der i afgørelsen er henvist til notatets konklusion.

Assens Kommune burde på denne baggrund have partshørt klager over KPMG's notat af 4. februar 2010, forinden der blev truffet afgørelse i sagen.

Assens Kommune ses dog ikke i henhold til kommunens postliste i sagen at have partshørt klager over notatet. Der foreligger i øvrigt ikke oplysninger for Energiklagenævnet om, at der skulle være foretaget en partshøring heraf, hvorfor Energiklagenævnet på det foreliggende grundlag må lægge til grund, at kommunen ikke har partshørt klager over KPMG's notat af 4. februar 2010, forinden kommunen traf afgørelse i sagen.

Bestemmelsen i forvaltningslovens § 19, stk. 1, om partshøring er en garanti-forskrift. Manglende partshøring kan medføre, at kommunens afgørelse er ugyldig. Dette ville føre til, at kommunens afgørelse skulle ophæves, og at sagen skulle hjemvises til kommunen med henblik på fornyet behandling, herunder at kommunen skulle foretage den ovennævnte partshøring.

Klager har imidlertid i forbindelse med klagesagens behandling for Energiklagenævnet haft mulighed for at fremkomme med udtalelse til sagen og grundlaget for sagen, hvilket er sket. Klager har under klagesagen ligeledes kunnet gøre sig bekendt med KPMG's notat og komme med bemærkninger til notatet.

⁸ Lovbekendtgørelse nr. 1365 af 7. december 2007 af forvaltningsloven med senere ændringer.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP -EKN

Side 27 af 32

Henset hertil og under hensyntagen til sagsbehandlingstiden for kommunen og Energiklagenævnet, finder Energiklagenævnet, at kommunens sagsbehandlingsfejl i form af manglende partshøring må anses for repareret i forbindelse med sagsbehandlingen ved Energiklagenævnet. Notatet har endvidere ikke haft betydning for Energiklagenævnets vurdering af sagen. Energiklagenævnet finder derfor ikke tilstrækkelig anledning til at ophæve kommunens afgørelse som følge af denne sagsbehandlingsfejl.

Energiklagenævnet bemærker i øvrigt, at Assens Kommune forud for afgørelsen af sagen fra Assens Fjernvarme modtog en redegørelse for sagen (et responsum) udarbejdet for Assens Fjernvarme af professor, cand.jur & Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen, Syddansk Universitet, med en vurdering af sagen. Kommunen ses ikke at have partshørt klager over dette responsum, forinden kommunen traf afgørelse i sagen. Nævnet finder, at der er tale om et partsindlæg i form af et juridisk responsum. Nævnet finder ikke, at indholdet af det pågældende responsum giver anledning til, at der burde være partshørt i medfør af forvaltningslovens § 19, stk. 1. Da sagen til dels har karakter af en partstvist mellem klager og Assens Fjernvarme burde kommunen dog have sendt det juridiske responsum til klager til orientering, således at klager var bekendt med det samlede sagsmateriale i sagen. På baggrund af kommunens postliste i sagen og de for Energiklagenævnet foreliggende oplysninger ses dette ikke at være sket. Kommunens undladelse heraf er efter nævnets opfattelse dog ikke en væsentlig sagsbehandlingsfejl, der kan føre til, at kommunens afgørelse i sagen må anses for ugyldig af denne grund.

Ad Projektforslaget – samfundsøkonomiske forhold

Energiklagenævnet finder det rettest, at nævnet i en sag som den foreliggende som udgangspunkt træffer afgørelse på baggrund af det faktiske og retlige grundlag, der forelå, da Assens Kommune traf afgørelse i sagen. Nævnet finder ikke, at der gør sig sådanne forhold gældende, at dette udgangspunkt bør fraviges i den foreliggende sag.

Energiklagenævnet kan efter en konkret vurdering af sagen og af de af Assens Kommune anførte grunde tiltræde kommunens skøn med hensyn til, at projektet ud fra en samlet vurdering er samfundsøkonomisk fordelagtigt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 1, og at samfundsøkonomiske hensyn taler imod at opretholde områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyning og fjernvarmeforsyning i det af projektforslaget omfattede område, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2. Der er ikke under sagen fremkommet oplysninger for Energiklagenævnet, der kan føre til en ændring i vurderingen heraf. Energiklagenævnet har herved navnlig lagt vægt på, at projektforslaget udviser et samfundsøkonomisk overskud på 8,2 mio. kr. i nutidsværdi set over 20 år. Nævnet har endvidere lagt vægt på navnlig følgende:

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 28 af 32

Energistyrelsens notater om forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på energiområdet har vejledende karakter. De faktiske forudsætninger for den samfundsøkonomiske analyse kan til stadighed ændre sig, hvilket f.eks. er tilfældet med den forudsatte brændselspris. Desuden har analysen et 20-årigt perspektiv, der i sagens natur er usikkert og må antages at være en kvalificeret øjebliksvurdering på bestemte forudsætninger. For at give kommunen et så godt beslutningsgrundlag som muligt, så bør det projektforslag, som kommunen har til godkendelse, være opdateret i henhold til den seneste version af Energistyrelsens udmeldte forudsætninger for samfundsøkonomiske analyser på Energiområdet, hvis man vælger at basere projektforslagets samfundsøkonomiske analyse på disse forudsætninger. I den foreliggende sag er projektforslagets samfundsøkonomiske vurdering baseret på Energistyrelsens samfundsøkonomiske beregningsforudsætninger fra maj 2009, hvilket var de senest gældende beregningsforudsætninger på tidspunktet for kommunens afgørelse i sagen. Der kan således ikke lægges afgørende vægt på, at projektforslaget måtte udvise en anden og negativ samfundsøkonomisk analyse, hvis projektforslaget, som anført af klager, i stedet skal baseres på Energistyrelsens beregningsforudsætninger udstedt efter tidspunktet for kommunens afgørelse i sagen.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 29 af 32

Energiklagenævnet har ligeledes af samme grund ikke lagt vægt på det af Assens Fjernvarme oplyste om, at Assens Fjernvarme efter kommunens godkendelse af projektforslaget har fået genoptaget pristillæg efter § 45, stk. 2 eller § 45, stk. 3, i lov om fremme af vedvarende energi og derfor kan oppebære en højere afregningspris for elektricitet som følge af pristillæg.

Assens Fjernvarme har baseret den samfundsøkonomiske analyse af projektforslaget på en beregningsforudsætning om, at ca. 480 af 600 mulige varmemeforbrugere frivilligt skifter deres nuværende varmemeforsyning (baseret på en fordeling mellem 65 % naturgas og 35 % oliefyr) ud med fremtidig fjernvarmeforsyning. Konverteringstakten er anslået til 200 varmemeforbrugere i år 1, 50 i år 2, 50 i år 3, 100 i år 4 og 60 i år 5. Klager har gjort gældende, at den anvendte konverteringstakt er for optimistisk og ikke tilstrækkelig underbygget. Energiklagenævnet bemærker hertil, at det havde været hensigtsmæssigt af hensyn til kommunens beslutningsgrundlag, hvis der i projektforslaget var foretaget en følsomhedsanalyse baseret på en lavere konverteringstakt og tilslutningsgrad. Der er dog overladt kommunen som godkendelsesmyndighed et vidt skøn ved godkendelsen af projektforslag. Energiklagenævnet har vurderet, at de af klager fremkomne oplysninger om de nuværende naturgasinstallationers alder m.v., og varmekundernes interesse i projektet ikke er af en sådan beskaffenhed, at det er tilstrækkeligt sandsynliggjort, at projektet hviler på urealistiske forudsætninger med hensyn til tilslutningsgraden og konverteringstakten.

Ad Projektforslaget – klagers økonomiske forhold

Assens Kommune har ved den påklagede afgørelse vurderet, at områdeafgrænsningen mellem fjernvarmeforsyning og individuel naturgasforsyning kan ændres uden at klagers økonomiske forhold forrykkes væsentligt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2.

Energiklagenævnet kan efter en konkret vurdering af sagen tiltræde Assens Kommunes skøn med hensyn til, at områdeafgrænsningen mellem fjernvarme og individuel naturgasforsyning i det af projektforslaget omfattede område i Ebberup og Sønderby kan ændres, uden at klagers økonomiske forhold forrykkes væsentligt, jf. projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2. Energiklagenævnet har herved navnlig lagt vægt på følgende:

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Klager har oplyst, at man i en periode frem til år 2025, hvor distributionsnettet vil være afskrevet, vil miste distributionsindtægter på i alt ca. 9,3 mio. kr. Der er ikke oplyst nærmere om tabet ved en mistet distribution, når der også tages hensyn til eventuelle sparede omkostninger. Klager har heller ikke oplyst nærmere om, hvor stor en del af de uafskrevne anlægsinvesteringer i klagers samlede distributionsnet på Fyn, der angår distributionsnettet i Ebberup og Munkebo. Såfremt klagers oplysning om forventede mistede distributionsindtægter på i alt 9,3 mio. kr. over ca. 15 år i øvrigt lægges til grund, så finder nævnet under hensyntagen til beløbets størrelse sammenholdt med klagers samlede årlige omsætning, at klagers foretagne investeringer i det samlede distributionsnet ikke vil blive udhulet som følge af projektets områdeændring i Ebberup og Sønderby. Nævnet vurderer således, at projektets ændring af områdeafgrænsningen ikke forrykker klagers økonomiske forhold væsentligt.

Side 30 af 32

Nævnet bemærker i den forbindelse, at det er klagers økonomiske forhold og ikke Naturgas Fyn-koncernens moderselskabs, Naturgas Fyn A/S', økonomiske forhold, der skal vurderes i forhold til projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, hvilket kommunen også ses at have gjort. Nævnet bemærker endvidere, at projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, alene angår forrykkelse af de berørte forsyningselskabers økonomiske forhold, der skyldes det konkrete projektforslag. Det forhold, at klager efter det oplyste over nogle år har oplevet en nedgang i omsætningen som følge af andre projektforslag eller andre forhold kan således ikke inden for rammerne af den gældende bestemmelse i projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, tillægges betydning ved vurderingen af, om projektet vil forrykke klagers økonomiske forhold væsentligt.

Energiklagenævnet har ved vurderingen endvidere lagt vægt på, at der ikke er tilslutnings- og forblivelsespligt til individuel naturgasforsyning i området, og at klager derfor ikke har kunnet påregne til stadighed at distribuere gas i området eller i hvert fald ikke i det nuværende omfang. Energiklagenævnet har endvidere på baggrund af oplysningerne i varmeplanen fra 1984 om anlægs-

tidspunktet for naturgasdistributionsnettet i området lagt til grund, at anlægsudgiften burde kunne have været afskrevet på nuværende tidspunkt.

Kommunen har anført i afgørelsen, at man gerne imødeser, at parterne bliver enige om, at der betales en kompensation. Energiklagenævnet bemærker her til, at kompensationsbetaling angår den situation, hvor et projekt vil forrykke et berørt forsyningsselskabs økonomiske forhold væsentligt, således at en kompensationsbetaling bringer balance i den forventede væsentlige forrykkelse af de økonomiske forhold. Kommunalbestyrelsen skal i givet fald vurdere, om den pågældende forrykkelse ved betalingen bliver kompenseret i en sådan grad, at projektet kan godkendes efter projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2. Denne vurdering skal kommunalbestyrelsen foretage, før projektet kan godkendes. Der henvises til forarbejderne til varmforsyningslovens § 20, stk. 2, som affattet ved lov nr. 622 af 11. juni 2010, der er gengivet overfor under afsnittet om retsgrundlaget. Da Assens Kommune har vurderet, at projektet ikke vil forrykke klagers økonomiske forhold væsentligt, så vil en efterfølgende kompensationsbetaling fra Assens Fjernvarme til klager ikke kunne have til formål at genoprette en væsentlig forrykkelse af klagers økonomiske forhold. En eventuel aftale om kompensationsbetaling er i øvrigt et privatretligt anliggende mellem parterne.

Betingelserne i projektbekendtgørelsens § 7, stk. 2, for godkendelse af projektforslaget er således til stede.

Nævnet finder af samme grunde som ovenfor anført, og da projektet også fremstår som miljøvenligt, at betingelserne i projektbekendtgørelsens § 24, stk. 1, for godkendelse af projektforslaget er til stede. Det forhold, at varmforsyningslovens formålsbestemmelse i lovens § 1, stk. 1, er ændret efter at kommunen traf afgørelse i sagen, medfører ikke en ændret vurdering af sagen.

Herefter stadfæstes Assens Kommunes afgørelse af 19. februar 2010.

Energiklagenævnets afgørelse

Assens Kommunes afgørelse af 19. februar 2010 stadfæstes.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 20. december 2010 og senere.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnet i henhold til § 26 i lov om varmforsyning, jf. lovebekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 med senere ændringer.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 31 af 32

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 pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. § 26, stk. 4, i lov om varmemforsyning.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

På nævnets vegne

Poul K. Egan
Nævnnsformand

5. januar 2011

J.nr 1021-10-8-16

ALP –EKN

Side 32 af 32

/Henrik Chieu
Sekretariatschef