

[XX]

Frederiksborggade 15
1360 København KBesøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København KTlf. 3395 5785
Fax 3395 5799www.ekn.dk
ekn@ekn.dkAfgørelsen offentliggøre i anonymiseret form.**Afgørelse – Klage over Guldborgsund Kommunes pålæg af forblivelsespligt til Sakskøbing Fjernvarmeselskab a.m.b.a.****9. oktober 2012**

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Deres ref.

De har indbragt Guldborgsund Kommunes afgørelse af 7. august 2012 for Energiklagenævnet. Ved afgørelsen pålagde kommunen Deres ejendom forblivelsespligt til Sakskøbing Fjernvarmeselskab a.m.b.a. (herefter værket).

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet ophæver Guldborgsund Kommunes afgørelse af 7. august 2012, og sagen hjemvises til fornyet behandling i kommunen. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

De købte i 1977 en byggegrund i udstykningen [XX], som De efterfølgende byggede Deres ejendom på. I 2010 fik De indlagt fjernvarme i Deres ejendom, der er et parcelhus. Værket udarbejdede et projektforslag af 5. oktober 2011 om forblivelsespligt. Projektforslaget vedrørte 199 ejendomme, herunder Deres ejendom. Værket ansøgte Guldborgsund Kommune om godkendelse af projektforslaget. Kommunen er varmeplansmyndighed. Kommunen sendte projektforslaget i høring hos de berørte grundejere, og ved e-mail af 12. marts 2012 fremsendte De en indsigelse mod pålægget om forblivelsespligt. De anførte i den forbindelse bl.a., at da De i 2010 fik indlagt fjernvarme, var det med betingelse af en åremålt tilslutningspligt, og at disse betingelser efter Deres opfattelse ikke kunne ændres. Kommunen færdiggjorde herefter sagens behandling og traf den 7. august 2012 den påklagede afgørelse, hvor af bl.a. fremgår følgende:

”[...]

Meddelelse om forblivelsespligt til fjernvarmeforsyningen i Sakskøbing.

Foranlediget af Sakskøbing Fjernvarmeselskab a.m.b.a.'s ansøgning¹⁷¹ om forblivesespligt til fjernvarme af ca. 200 ejendomme, har Guldborgsund Kommune på byrådsmødet den 14. juni 2012

besluttet, at der skal meddeles forblivelsespligt på disse ejendomme til fjernvarmeforsyning.

Din/jeres ejendom/me pålægges derfor forblivelsespligt til Sakskøbing Fjernvarmeselskab a.m.b.a's fjernvarmeforsyning i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens¹⁷² § 2 og § 21.

Tinglysningen forventes at ske inden for et ca. 1 måned på din/jeres ejendom/me på nedenstående adresse/r:

[XX]; 4990 Sakskøbing

9. oktober 2012

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Du/ I kan klage over kommunens afgørelse til:

Energiklagenævnet, Frederiksborggade 15, 1360 København K,
Tlf. 33 95 57 85, ekn@ekn.dk.

Side 2 af 6

Klagen skal være indgivet skriftligt senest den 5. september 2012.

Energiklagenævnet orienterer kommunen, hvis der kommer klager.

Nævnets afgørelser kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Energiklagenævnet kan bestemme, at en klage skal have opsættende virkning, hvis formålet med klagen ellers forspildes.

Søgsmål til prøvelser af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter tilslutningsbekendtgørelsen, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at nævnets afgørelse er meddelt den pågældende.

Er afgørelsen offentlig bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra offentliggørelsens dato.

Du/I er velkomne til at kontakte Svend Allan Pedersen, Tlf. 54732004, sap@guldborgsund.dk, hvis du/I har spørgsmål eller kommentarer.

[...]

¹⁷¹ Ansøgningen af den 5. oktober 2011.

¹⁷² Bekendtgørelse om tilslutnings m.v. til kollektive varmeforsyningsanlæg nr. 690 af 21. juni 2011, Klima og Energiministeriet (tilslutningsbekendtgørelsen).

[...]”.

Guldborgsund Kommune har på Energiklagenævnets forespørgsel ved e-mail af 21. september 2012 oplyst, at afgørelsen af 7. august 2012 ikke var vedlagt yderligere bilag. Kommunen bemærkede i den forbindelse, at der i afgørelsen var henvist til byrådets beslutning og kommunens kontaktperson for yderligere oplysninger. Kommunen bemærkede endvidere, at dagsordener og referater med beslutninger kan findes på kommunens hjemmeside.

De har til støtte for Deres klage navnlig anført følgende:

- Baggrunden for købet af udstykningen i [XX] var bl.a. det forhold, at der ikke var tilslutningspligt til fjernvarme.
- Fjernvarme blev indlagt i ejendommen i 2010, da det blev tilbudt og nyetableret i området. Fjernvarmen blev indlagt med en aftale om åremålt tilslutningspligt. Derfor er det ikke muligt at ændre betingelserne med en tinglysning,
- Størrelsen på den faste afgift, der i øjeblikket alene er et mindre beløb pr. kvadratmeter, vil kunne blive ændret, hvis værket finder behov herfor.
- Inden etableringen af fjernvarmen i 2010 blev det på et informationsmøde oplyst, at kommunen ikke kunne pålægge åremåls tilslutningspligt eller forblivelsespligt.
- Værket fik på etableringstidspunktet leveret varme fra DONG's værk i Sakskøbing. Denne forsyningsenhed er efterfølgende solgt til REFA A/S, som kommunen har økonomiske interesser i. REFA A/S driver også affaldshåndtering. Der er derfor en risiko for, at vilkårene for varmeleveringen kommer til at ligne vilkårene i andre områder, hvor en meget dyr fjernvarmeafgift har bevirket, at ejendommene er blevet usælgelige på grund af forblivelsespligten.
- Forblivelsespligten hindrer muligheden for at følge med den energimæssige udvikling og indrette sig mere energibevidst.

9. oktober 2012

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Side 3 af 6

Kommunen har i forbindelse med fremsendelsen af sagens akter til Energiklagenævnet bl.a. udtalt følgende:

- I forhold til individuel varmemforsyning er der flere miljømæssige gevinster ved fælles fjernvarmeforsyning, som f.eks. bedre mulighed for udnyttelse af brændsler og andre teknologier og reducere af miljøpåvirkninger - også set i forhold til den fremtidige teknologiske udvikling.

- Kommunens gennemgang af ansøgningen viser, at de udregnede økonomiske scenarier for forbrugerøkonomi er foretaget på baggrund af kendte nøgletal og giver et realistisk billede af fjernvarmeøkonomien i forhold til varmpumpeteknologier.
- Fjernvarmen kan leveres billigt fra værket i mange år endnu set i forhold til den gennemsnitlige fjernvarmepris udregnet på baggrund af landets fjernvarmeforsyningsselskaber (Energitilsynets opgørelse marts 2012), hvor Sakskøbing ligger i den billige ende. Der er således ingen betydelige billigere individuelle alternativer til varmeforsyningen i Sakskøbing end den fælles fjernvarmeforsyning.

9. oktober 2012

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Retsgrundlaget

Retsgrundlaget for Energiklagenævnets afgørelse er vedlagt som bilag.

Side 4 af 6

Begrundelsen for Energiklagenævnets afgørelse

Ved afgørelsen af 7. august 2012 pålagde Guldborgsund Kommune Deres ejendom forblivelsespligt. En kommune kan efter reglerne i tilslutningsbekendtgørelsen¹ pålægge eksisterende bebyggelse, der allerede forsynes fra et kollektivt varmeforsyningsanlæg, at forblive tilsluttet (forblivelsespligt). Forblivelsespligten indebærer dog ikke en pligt til at aftage varme, men alene en pligt til at betale den faste afgift.

Guldborg Kommunes afgørelse af 7. august 2012 om pålæg af forblivelsespligt er en afgørelse i forvaltningsretlig forstand og skal dermed opfylde forvaltningslovens² bestemmelser herom. Det følger 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. De er i forbindelse med sagens behandling ved kommunen fremkommet med en indsigelse imod, at projektforslaget om forblivelsespligt blev gennemført. Afgørelsen giver Dem således ikke fuldt ud medhold i sagen. Afgørelse skal derfor være ledsaget af en begrundelse, der opfylder betingelserne i forvaltningslovens § 24, stk. 1.

Forvaltningsloven fastlægger i § 24, stk. 1, at begrundelsen for en afgørelse skal indeholde en henvisning til de retsregler, i henhold til hvilke afgørelsen er truffet. I det omfang afgørelsen beror på et administrativt skøn, skal begrundelsen tillige angive de hovedhensyn, der har været bestemmende for skønsudøvelsen.

¹ Bekendtgørelse nr. 690 af 21. juni 2011 om tilslutning m.v. til kollektive varmeforsyningsanlæg med senere ændringer.

² Lovbekendtgørelse nr. 1365 af 7. december 2007 med senere ændringer.

Guldborgsund Kommunes afgørelse indeholder en henvisning til tilslutningsbekendtgørelsens § 2 og § 21. Afgørelsen indeholder således en henvisning til de retsregler i henhold til hvilke, afgørelsen er truffet.

Kommunens afgørelse efter tilslutningsbekendtgørelsens § 2 om at pålægge en ejendom forblivelsespligt beror på et administrativt skøn. Det skal derfor fremgå af afgørelsen, hvilke hovedhensyn der har været bestemmende for kommunens skønsudøvelse.

Guldborgsund Kommunes afgørelse af 7. august 2012 er dog ikke ledsaget af en angivelse af de hovedhensyn, der har været bestemmende for kommunens skønsudøvelse. Afgørelsen er heller ikke vedlagt bilag, der indeholder en angivelse af disse hovedhensyn. Det fremgår heller ikke af afgørelsen, om kommunen har forholdt sig til Deres indsigelse vedrørende de eksisterende aftagevilkår mellem Dem og værket. Energiklagenævnet skal hertil bemærke, at det ikke er tilstrækkeligt, at modtageren af afgørelsen har kendskab til de faktuelle oplysninger, der indgår i sagen, f.eks. ved at projektforslaget og andre faktuelle oplysninger er sendt i høring, eller at den pågældende på anden måde efterfølgende er blevet bekendt med sådanne oplysninger. Det skal fremgå af selve afgørelsen, hvilke hovedhensyn der ligger til grund for afgørelsen, og hermed hvad kommunen er endt med at lægge vægt på ved den endelige beslutning om godkendelse af projektforslaget, jf. forvaltningslovens § 24, stk. 1, 2. pkt.

Den påklagede afgørelse lider derfor af en væsentlig mangel i form af mangelfuld begrundelse. Som det fremgår af bilaget til denne afgørelse om retsgrundlaget, er baggrunden for kravet om begrundelse i forvaltningsloven blandt andet, at en myndighed nødvendigvis må udvise grundighed i de forudgående undersøgelser og afvejninger, før en afgørelse træffes. Kravet om begrundelse har karakter af en garantiforskrift, og en mangelfuld begrundelse medfører derfor som udgangspunkt afgørelsens ugyldighed.

Energiklagenævnet finder, at denne sagsbehandlingsfejl er væsentlig, og at kommunens afgørelse derfor er ugyldig. Nævnet ophæver derfor afgørelsen og hjemviser sagen til fornyet behandling i kommunen. Nævnet har valgt ikke selv at reparere fejlen ved kommunens sagsbehandling. Det skyldes hensynet til, at De derved bevarer muligheden for at kunne klage over kommunens afgørelse, når den træffes på ny. Nævnet har herved lagt vægt på, at sagen kun har verseret kort tid ved nævnet. Da sagen hjemvises, har Energiklagenævnet ikke mulighed for at tage stilling til sagens realitet, og nævnet har derfor ikke taget stilling til, om projektforslaget opfylder tilslutningsbekendtgørelsens forudsætninger for, at det kan godkendes.

9. oktober 2012

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Side 5 af 6

Energiklagenævnets afgørelse

Guldborgsund Kommunes afgørelse af 7. august 2012 ophæves, og sagen hjemvises til fornyet behandling i kommunen.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 2 i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven (Lovbekendtgørelse nr. 1184 af 14. december 2011 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 pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 4.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

9. oktober 2012

J.nr. 1021-12-147-15

SSH-EKN

Side 6 af 6

for Poul K. Egan
Nævnnsformand

og i dennes fravær og efter bemyndigelse underskrevet af

Henrik Chieu
Sekretariatschef