

[XXX]

Frederiksborggade 15
1360 København KBesøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København KTlf. 3395 5785
Fax 3395 5799www.ekn.dk
ekn@ekn.dkAfgørelsen offentliggøres i anonymiseret form**Afgørelse – Klage over afslag på ansøgning om dispensation fra tilslutningspligt****12. juli 2012**

J.nr. 1021-11-57-17

SSH-EKN

Deres ref.

Energiklagenævnet har den 9. december 2011 modtaget Ikast-Brande Kommunes brev af 17. november 2011, hvorved kommunen fremsendte Deres klage af 27. juni 2011 over ovennævnte afgørelse. Ved afgørelsen meddelte Ikast-Brande Kommune afslag på Deres ansøgning om dispensation fra tilslutningspligt til Ikast El- og Varmeværk A.m.b.A. (herefter værket).

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Ikast-Brande Kommunes afgørelse for så vidt angår spørgsmålet om, hvorvidt en omstilling til fjernvarme vil være uforholdsmæssig bekostelig. Energiklagenævnet videresender sagen til Ikast-Brande Kommune for så vidt angår ansøgningen om dispensation som følge af træfyret.

Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Retsgrundlaget for Energiklagenævnets afgørelse er vedlagt som bilag.

Sagens baggrund

Ikast Kommune¹ godkendte i 1990 Engesvang-Moselund Varmeværks projektforslag om tilslutningspligt i specifikke områder i Engesvang. Ikast Kommune sendte projektforslaget i høring hos berørte grundejere ved breve af 2. august 1989. Ikast Kommune meddelte efterfølgende ved brev af 26. juli 1990 de berørte grundejere, at kommunen havde godkendt projektforslaget om tilslutningspligt. Tilslutningspligten blev vedtaget med en tilslutningsfrist på 9 år. Tilslutningspligten blev tinglyst på de berørte ejendomme ved deklaration af 12. juli 1991, herunder Deres ejendom. Tilslutningsfristen fremgår ikke af deklarationen. De købte ejendommen i 1991 med skødedato 9. september 1991. Ikast-Brande Kommune har ikke kunnet finde en kopi af selve projekt-

¹ P. 1. juli 2007 Ikast-Brande Kommune.

forslaget om tilslutningspligt. Kopi af høringsbrevet af 2. august 1989 er dog vedlagt et uddrag af projektforslaget.

Deres ejendom blev ikke tilsluttet værket. Ved brev af 11. april 2011 oplyste værket Dem om, at Ikast Værkerne Varme A/S² i forbindelse med en strategisk energiplan med formålet at sænke CO₂-udslippet i kommunen havde besluttet at håndhæve tilslutningspligten. Værket oplyste endvidere, at De på denne baggrund var forpligtet til at lade Deres ejendom tilslutte i henhold til den tinglyste deklaration. Værket fastsatte i den forbindelse en frist for tilslutning til udgangen af 2012. Inden for fristen er det muligt at få 50 pct. rabat på tilslutningsbidraget. Tilslutningen af en ejendom på 120 m² og en stikledning på 15 m ville ifølge værket med rabat koste 17.663 kr. i tilslutningsbidrag. Værket oplyste endvidere, at der var mulighed for at ansøge kommunen om en dispensation fra tilslutningspligten.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 2 af 9

De ansøgte ved brev af 10. maj 2011 kommunen om dispensation fra tilslutningspligten. Til støtte for Deres ansøgning anførte De følgende:

- Siden 2006 er der fyret med flis på ejendommen.
- Det vil medføre store omkostninger at blive tilsluttet værket, da alle installationer i ejendommen i så fald skal udskiftes. De henviste i den forbindelse til § 15, stk. 1, i tilslutningsbekendtgørelsen³.
- Det blev i 2001/2002 telefonisk aftalt, at der ikke skulle foretages yderligere i sagen, hvorfor flisfyret blev installeret i 2005/2006. Det forhold, at Deres ejendom stadig står registeret som opvarmet med oliefyr i BBR-registeret⁴, må således bero på en fejl.

Kommunen meddelte ved afgørelse af 9. juni 2011 afslag på Deres ansøgning om dispensation fra den pålagte tilslutningspligt. Af afgørelsen fremgår bl.a. følgende:

”[...]

På mødet i Teknik og Miljøudvalget den 7. juni 2001 blev ansøgningen behandlet og et flertal i udvalget besluttede flg:

- at der ikke gives dispensation fra tilslutningspligten på [XXX]

² Værket overtog driften af Engesvang-Moselund værket i 2006. Værket er et af tre aktieselskaber under et holdingselskab, der er ejet af Ikast El- og Varmeværk A.m.b.A.

³ Nugældende bekendtgørelse nr. 690 af 21. juni 2011 om tilslutning m.v. til kollektive varmeforsyningsanlæg med senere ændringer.

⁴ Bygnings- og Boligregistret.

Dette begrundes med

- At udvalget ønsker at fastholde deklarationen og det økonomiske grundlag for forsyningsselskabet.
- At den kollektive varmforsyning skal bevares og udbygges på sigt, samt
- at forudsætningerne for at give dispensation ikke er opfyldt.

Tilslutningsbekendtgørelsen § 16 støtter denne begrundelse med argumentet om, at når en ejendom først har en tinglyst tilslutningspligt, kan ejendommen ikke senere fritages for pligten.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Der er dog to undtagelser fra § 16 i tilslutningsbekendtgørelsen, det er § 17, stk. 2 og 3.

Side 3 af 9

Dispensation kan gives, hvis ejeren er folkepensionist, eller hvis ejendommen opfylder reglerne i gældende bygningsreglement om lavenergihuse. Betingelserne for dispensation er ikke opfyldt.

Udvalgets beslutning omhandler kun forsyningsselskabets ret til at opkræve tilslutningsbidrag på ejendommen.

Beslutningen har ingen indflydelse på, om ejendommen vil eller ikke vil aftage fjernvarme fra forsyningsselskabet i fremtiden.

[...].

Afgørelsen var vedlagt kopi af beslutningsprotokol fra møde i Teknik- og Miljøudvalget den 7. juni 2011.

Ved brev af 27. juni 2011 klagede De til kommunen over afslaget på Deres ansøgning om dispensation. Til støtte for klagen anførte De bl.a. følgende:

- Tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, og 2, synes at berettige Dem til fritagelse fra tilslutningspligten.
- Ejendommen er bygget i 1955, hvorfor etableringen af nye installation vil kræve større omkostninger til både selve rørinstallationerne, men også til reparation af gulve, vægge m.m.
- De sidste 5-6 år er hele ejendommen inklusiv varmt vand opvarmet med træflis.

Kommunen anmodede Dem herefter ved brev af 19. juli 2011 om at fremsende et prisoverslag fra en håndværker på den samlede udgift til omlægning til fjernvarme i hele ejendommen.

Ved brev af 24. august 2011 oplyste De til kommunen, at De havde modtaget et tilbud fra en håndværker på omlægning til fjernvarme på 55.250 kr. Hertil kom et beløb på ca. 6.000 kr. til dækning af reparation af gulve, vægge m.m., det vil sige i alt 61.250 kr. Endvidere skal der betales et tilslutningsbidrag på ca. 15.000 kr. Udgifterne til omlægning til fjernvarmeforsyning vil således alt i alt være ca. 76.250 kr.

Kommunen sendte herefter sagen til Energiklagenævnet ved brev dateret den 17. november 2011. Brevet er imidlertid først poststempelt i Brande den 8. december 2011 og modtaget i Energiklagenævnet den 9. december 2011. Af brevet fremgår, at kommunen fastholder afgørelsen af 9. juni 2011. Kommunen udtaler i brevet bl.a. følgende:

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

- Prisen på 76.250 kr., der dækker over udgifter til håndværker, reparation af gulve m.v. samt tilslutningsbidrag, er ikke uacceptabel høj. Afgørelsen herom er truffet i administrationen og ikke i udvalget. Udvalgets afgørelse af 9. juni 2011 fastholdes således.
- Afgørelsen er truffet med det formål for øje, at klager skal betale tilslutningsbidrag til værket, da kommunen gerne vil understøtte den fremtidige udbygning af den kollektive varmeforsyning i området.
- Det er lagt til grund for afgørelsen, at klager har erhvervet ejendommen efter tilslutningspligten er pålagt og tinglyst. Klager var derfor ved erhvervelsen af ejendommen bekendt med tilslutningspligten.
- Der er i afgørelsen endvidere lagt vægt på, at klager ikke har ansøgt om dispensation ved installeringen af flisfyret i ejendommen.

Side 4 af 9

I forbindelse med indhentning af sagens akter ved kommunen i december 2011 spurgte Energiklagenævnet bl.a. kommunen om oplysninger om, hvilke fysiske og juridiske personer kommunen havde inddraget i sagen (partshøring) samt om, hvorvidt kommunen havde foretaget en vurdering af sagen i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1 (dispensation som følge af særlige grunde). Kommunen fremsendte besvarelsen herpå ved e-mail af 31. januar 2012. Kommunen oplyste i den forbindelse bl.a. følgende:

- Der er ikke foretaget partshøring udover brevvekslingen med klager.
- Tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, er ikke relevant, da klager har erhvervet ejendommen efter pålægget af tilslutningspligten. Klager er derfor ikke omfattet af § 16 i bekendtgørelsen. Det følger af § 16, at man ikke efterfølgende kan blive omfattet af dispensationsreglerne i bekendtgørelsens § 15, hvis pålægget om tilslutningspligt er trådt i

kraft. Derfor er klagers argument om, at ejendommen er opvarmet med flis, som ville give klager en dispensation i forhold til § 15, ikke relevant. På denne baggrund er det vurderet, at alene § 17, stk. 2, og stk. 3, var relevante.

Hverken De eller værket er fremkommet med bemærkninger under sagens behandling ved Energiklagenævnet.

Retsgrundlaget

Retsgrundlaget for Energiklagenævnets afgørelse er vedlagt som bilag.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 5 af 9

Tilslutningsbekendtgørelsen indeholder i § 15 en oversigt over, hvilke typer af bebyggelse, der ikke kan kræves tilsluttet et kollektivt varmemforsyningsanlæg, mens bekendtgørelsens § 17, stk. 1-3, indeholder regler om, hvornår kommunalbestyrelsen kan meddele dispensation fra en pålagt tilslutningspligt. Forskellen mellem § 15 og § 17 er således, at ejendomme omfattet af bestemmelsen i § 15 slet ikke kan pålægges tilslutningspligt og derfor helt er fritaget fra pligten. § 15 giver således ejeren af en ejendom, der er omfattet af bestemmelsen, retskrav på at være undtaget fra tilslutningspligten, hvis bestemmelsens betingelser er opfyldte på det tidspunkt, hvor tilslutningspligten pålægges. § 17, stk. 1, finder derimod anvendelse i tilfælde, hvor tilslutningspligten kan pålægges/er blevet pålagt, men hvor kommunen på grund af særlige omstændigheder, f.eks. på grund af ejeren af ejendommens personlige og økonomiske forhold efter en konkret vurdering vælger at fritage ejendommen fra tilslutningspligten (dispensation). Derudover kan der gives dispensation, når ejeren af ejendommen er folkepensionist (§ 17, stk. 2), eller når der er tale om et lavenergihus (§ 17, stk. 3). Det er kommunalbestyrelsen, der beslutter, om der kan gives dispensation efter § 17. Ansøgere efter § 17, stk. 1, har ikke retskrav på at få den ønskede dispensation. Ansøgere efter § 17, stk. 2, og 3, har, såfremt betingelserne herfor er opfyldte, et retskrav på at få den ønskede dispensation.

Kommunalbestyrelsen kan således i særlige tilfælde efter ansøgning meddele dispensation fra tilslutningspligten i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1. Der kan endvidere i medfør af samme bestemmelse gives forlængelse af tilslutningsfristen. Som beskrevet i bilaget "Retsgrundlaget for Energiklagenævnets afgørelse" fortolker Energiklagenævnet tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, således, at de hensyn, der efter tilslutningsbekendtgørelsens § 15 kan føre til, at en ejendom ikke kan kræves tilsluttet, som udgangspunkt kan indgå i vurderingen af, om der foreligger et sådant særligt tilfælde, der kan føre til, at en ejendom, som er pålagt tilslutningspligt, alligevel kan opnå dispensation efter § 17.

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Ad omkostningerne ved omstilling til fjernvarme

Det fremgår af § 1 i tilslutningsbekendtgørelse nr. 98, der var gældende på tidspunktet for Ikast Kommunes behandling af projektforslaget om tilslutningspligt, at beslutning om pålæggelse af tilslutningspligt først kan træffes, når forudsætningerne herfor er belyst i et godkendt projekt. På baggrund af sagens oplysninger finder Energiklagenævnet, at det kan lægges til grund, at den tidligere Ikast Kommune ved byrådets møde den 19. juni 1990 har godkendt projektforslaget om tilslutningspligt. Ud over kravet i § 1 i den dagældende tilslutningsbekendtgørelse nr. 98 om et godkendt projektforslag, er det endvidere ifølge bekendtgørelsens § 17 en betingelse for pålæggelse af tilslutningspligt, at godkendelsen af projektet skal meddeles skriftligt til ejeren af den ejendom, der pålægges tilslutningspligt, samt at beslutningen skal tinglyses på ejendommen. Kravet om et godkendt projektforslag og kravet om direkte meddelelse til de berørte ejere må anses for gyldighedsbetingelser for pålæggelse af tilslutningspligt. Kravet om tinglysning er derimod ikke en gyldighedsbetingelse, men har alene oplysende karakter.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 6 af 9

Energiklagenævnet har ikke i forbindelse med sagens behandling været i besiddelse af projektforslaget om tilslutningspligt, da Ikast-Brande Kommune har ikke kunne finde en kopi heraf. Kommunen har dog fremlagt kopi af bl.a. et høringsbrev af 2. august 1989, der var vedlagt et uddrag af projektforslaget, ligesom kommunen har fremlagt kopi af det brev, der den 26. juli 1990 blev sendt til de berørte grundejere med meddelelse om pålæg af tilslutningspligt. Energiklagenævnet lægger på denne baggrund og på baggrund af sagens oplysninger i øvrigt til grund, at tilslutningspligten er pålagt i overensstemmelse med de dagældende regler ved afgørelsen af 26. juli 1990.

Energiklagenævnet bemærker, at såfremt en ejendom pålægges tilslutningspligt, indebærer det, at forsyningsselskabet fra forsyningstidspunktet og efter udløbet af 9 års fristen kan pålægge ejendommens ejer at betale den tilslutningsafgift og de afgifter, som selskabet har anmeldt til Energitilsynet som gældende for de ejendomme, som tilsluttes anlægget. Forsyningsselskabet kan endvidere etablere stikledninger frem til bygningen, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 7, stk. 1. Tilslutningspligten indebærer imidlertid 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.

De har til støtte for Deres ansøgning om dispensation anført, at det vil være uforholdsmæssigt bekosteligt, hvis Deres ejendom skal tilsluttes værket, og at De siden 2005/2006 har anvendt et flisfyr til at opvarme ejendommen og vand.

Efter Energiklagenævnets opfattelse skal vurderingen af, om en omstilling til fjernvarme er uforholdsmæssig bekostelig i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, jf. princippet i § 15, stk. 1, nr. 1, foretages i forhold til de omkostninger, der vedrører den fysiske omstilling. Efter Energiklagenævnets opfattelse skal omkostningerne til en eventuel tilslutningsafgift således ikke indgå i vurderingen. Efter oplysningerne i sagen vil den fysiske installation af radiatorer m.v. i Deres ejendom koste ca. 61.000. Energiklagenævnet tilslutter sig efter en konkret vurdering Ikast-Brande Kommunes vurdering af, at en udgift på ca. 61.000 kr. til omstilling til fjernvarmeforsyning for en ejendom opført i midten af 1950'erne ikke er uforholdsmæssigt bekostelig. Energiklagenævnet stadfæster således Ikast-brand Kommunes afgørelse for så vidt angår dette forhold. Energiklagenævnet har herved endvidere lagt vægt på, at kommunalbestyrelsen er tillagt et vidt skøn, og at kommunalbestyrelsen ikke ses at have inddraget usaglige eller ulovlige forhold i vurderingen. Energiklagenævnet bemærker i den forbindelse, at såfremt De som følge af økonomiske eller andre personlige forhold ikke mener at være i stand til at dække udgifterne ved omstillingen til fjernvarme, har De i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, mulighed for at søge Ikast-Brand Kommune om en dispensation under henvisning hertil.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 7 af 9

Ad træfyret

Tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, vedrører bygninger, der er indrettet med bl.a. træfyr, og hvor træfyret efter kommunalbestyrelsens skøn har en kapacitet, som kan dække mere end halvdelen af bygningens energiforbrug til opvarmning og forsyning med varmt vand. De har efter oplysningerne i sagen i 2005/2006 installeret et træpillefyr. Tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, giver kommunalbestyrelsen mulighed for at meddele dispensation fra tilslutningspligten, når der installeres et vedvarende energianlæg, som nævnt i § 15, stk. 1, nr. 2, efter, at tilslutningspligten er pålagt. Man har dog ikke noget retskrav på at få en dispensation, og kommunalbestyrelsen er tillagt et vidt skøn ved vurderingen af, om der bør meddeles dispensation. Kommunalbestyrelsen kan lægge vægt på hensynene i tilslutningsbekendtgørelsens § 15 samt andre saglige og lovlige kriterier. Kommunalbestyrelsen kan bl.a. inddrage lokale forhold, herunder miljøforhold. Kommunalbestyrelsen skal dog ved hver enkelt dispensationssag foretage en konkret vurdering af sagens forhold.

Ikast-Brand Kommune har i afgørelsen af 9. juni 2011 givet afslag på dispensation fra tilslutningspligten under henvisning til, at kommunen ønsker at fastholde det økonomiske grundlag for forsyningsselskabet. Kommunen har endvidere lagt vægt på, at den kollektive varmeforsyning skal bevares og udbygges på sigt. På baggrund af Deres klage af 27. juni 2011 anmodede Ikast-Brand Kommune Dem om yderligere oplysninger vedrørende omkostningerne ved omstilling til fjernvarme. I Deres klage henviser De i henhold til

tilslutningsbekendtgørelsens § 15, stk. 1, nr. 2, imidlertid også til, at De de sidste 5-6 år har opvarmet hele Deres ejendom inklusiv varmt vand med træflis, samt, at De mener at bestemmelsen berettiger Dem til fritagelse fra tilslutningspligten. Energiklagenævnet forstår Dem således, at De ligeledes på baggrund af Deres træfyr ansøger om en dispensation fra tilslutningspligten. Ikast-Brande Kommune ses dog ikke at have foretaget en vurdering af, om De kan meddeles dispensation i medfør af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, jf. princippet i § 15, stk. 1, nr. 2, om vedvarende energianlæg, herunder træfyr.

Energiklagenævnet finder, at Ikast-Brande Kommune som første instans bør foretage denne vurdering. Energiklagenævnet har herved lagt vægt på, at De ikke bør miste retten til at få sagen prøvet ved to instanser. Energiklagenævnet finder det derfor rettest, at kommunen oplyser sagen og træffer afgørelse på ny for så vidt angår træfyret. Det forhold, at fyret allerede er installeret, fører efter Energiklagenævnets vurdering ikke til, at Ikast-Brande Kommune ikke bør foretage en konkret vurdering af fyret, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1. Kommunen bør således indhente nærmere oplysninger om Deres træfyr, herunder for så vidt angår fyrets konstruktion, og foretage en vurdering af, hvorvidt der kan meddeles en dispensation fra tilslutningspligten på baggrund af Deres træfyr, jf. bekendtgørelsens § 17, stk. 1, jf. princippet i § 15, stk. 1, nr. 2. Energiklagenævnet videresender således sagen til behandling ved Ikast-Brande Kommune som rette myndighed for så vidt angår Deres træfyr, jf. forvaltningslovens⁵ § 7, stk. 2. Af bestemmelsen i forvaltningslovens § 7, stk. 2, fremgår, at såfremt en forvaltningsmyndighed modtager en skriftlig henvendelse, som ikke vedrører dens sagsområde, videresendes henvendelsen så vidt muligt til rette myndighed.

Energiklagenævnet stadfæster herefter Ikast-Brande Kommunes afgørelse af 9. juni 2011 for så vidt angår spørgsmålet om, hvorvidt en omstilling til fjernvarme vil være uforholdsmæssig bekostelig. Energiklagenævnet videresender i medfør af forvaltningslovens § 7, stk. 2, sagen til kommunen til behandling af ansøgningen om dispensation, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, jf. bekendtgørelses § 15, stk. 2, for så vidt angår træfyret.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1, litra c 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.

⁵ Lovbekendtgørelse nr. 1365 af 7. december 2007 med senere ændringer.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 8 af 9

Afgørelsen er truffet i henhold til varmemforsyningslovens⁶ § 26, stk. 1, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 21, stk. 1.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Søgsmål ved domstolene til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter tilslutningsbekendtgørelsen skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jfr. tilslutningsbekendtgørelsens § 21, stk. 5.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

12. juli 2012

J.nr 1021-11-57-17

SSH -EKN

Side 9 af 9

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand

⁶ Lovbekendtgørelse nr. 1184 af 14. december 2011 om varmemforsyning.