

1. marts 2019

18/00253-4

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE

i sag om bortfald af forhåndstilsagn om dispensation fra kravet i elforsyningsloven om selskabsmæssig udskillelse af kommunal elproduktion ved solcelleanlæg

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra Fanø Kommune over Energinets¹ afgørelse af 3. marts 2017 om bortfald af forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse til kommunal elproduktion fra solcelleanlæg på adressen Midtbjergvej 2, 6720 Fanø.

Energiklagenævnet stadfæster Energinets afgørelse.

Nævnets sammensætning

Nævningsformand og dommer Peter Ulrik Urskov
Næstformand, professor, cand.jur. og ph.d. Bent Ole Gram Mortensen
Professor, cand.jur. og ph.d. Michael Gøtze
Direktør og cand.polyt. Poul Sachmann
Konsulent og civilingeniør Knut Berge

ENERGIKLAGENÆVNET

NÆVNEHUS

Toldboden 2

8800 Viborg

Tlf. 72 40 56 00

CVR-nr. 37 79 55 26

EAN nr. 5798000026070

ekn@naevneneshus.dk

www.naevneneshus.dk

1. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet har den 31. marts 2017 modtaget en klage fra Fanø Kommune (herefter klager) over Energinets afgørelse af 3. marts 2017.

Klager har klaget over Energinets afgørelse om bortfald af forhåndstilsagn om dispensation fra kravet i elforsyningsloven² om, at kommunal elproduktion, herunder kommunalt ejede solcelleanlæg, skal udøves i et selskab med begrænset ansvar. Afgørelsen er truffet med hjemmel i § 7, stk. 3, 2. pkt., jf. § 2 i bekendtgørelse nr. 260 af 21. marts 2014 om undtagelse af visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse med senere ændringer, jf. bekendtgørelse nr. 847 af 1. juli 2014 (herefter undtagelsesbekendtgørelsen), idet betingelserne for at få meddelt tilsagn om dispensation til selskabsmæssig udskillelse ikke er opfyldt.³

2. Sagens oplysninger

Den 31. marts 2014 ansøgte klager Energinet om forhåndstilsagn om dispensation fra kravet i elforsyningsloven om selskabsmæssig udskillelse for kommunalt ejede solcelleanlæg, jf. undtagelsesbekendtgørelsens § 5 og § 7, for et solcelleanlæg på adressen Midtbjergvej 2, 6720 Fanø med en installeret effekt på 70 kW.

Ved afgørelse af 7. april 2014 meddelte Energinet forhåndstilsagn om di-

¹ Energinets opgaver er pr. 1. januar 2018 overgået til Energistyrelsen.

² Jf. § 4, stk. 1 i lovbekendtgørelse nr. 418 af 25. april 2016 om lov om elforsyning, som var gældende på det tidspunkt, hvor Energinet traf afgørelse i sagen. Lovbekendtgørelsen er i dag erstattet af lovbekendtgørelse nr. 52 af 17. januar 2019 om lov om elforsyning.

³ Bekendtgørelsen, som var gældende på det tidspunkt, hvor Energinet traf afgørelse i sagen, er i dag erstattet af bekendtgørelse nr. 1137 af 13. september 2018 om undtagelse af visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse.

spensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse, jf. undtagelsesbekendtgørelsens § 7. I afgørelsen vejledte Energinet om de nærmere betingelser for at opnå tilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse, herunder at forhåndstilsagnet skulle konverteres til et endeligt tilsagn inden et år fra meddelelsen af forhåndstilsagnet.

Energinet har med henvisning til afgørelsen af 7. april 2014 om forhåndstilsagn om dispensation for selskabsmæssig udskillelse påset, om forhåndstilsagnet er blevet anvendt, og hvorvidt betingelserne for meddelelse af tilsagn om dispensation til selskabsmæssig udskillelse er opfyldt.

Det fremgår af stamdataregisteret, at det i sagen omhandlede solcelleanlæg blev nettilsluttet den 1. juli 2015.

3. Energinets afgørelse

Den 3. marts 2017 traf Energinet afgørelse om bortfald af forhåndstilsagnet om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse for kommunal elproduktion for solcelleanlægget med GSRN-nr. 571313134402409997 på adressen Midtbjergvej 2, 6720 Fanø.

Energinet begrundede afgørelsen med, at klager ikke havde opfyldt betingelserne for at få ændret forhåndstilsagnet til et tilsagn om dispensation til selskabsmæssig udskillelse, jf. § 6, idet de almindelige betingelser for nettoafregning – herunder at solcelleanlægget er nettilsluttet – ikke var blevet opfyldt inden for den i undtagelsesbekendtgørelsens fastsatte etårige frist fra forhåndstilsagnets meddelelse, jf. § 7, stk. 3, jf. § 2.

4. Klagers bemærkninger

Klager ønsker, at den påklagede afgørelse ændres, så klager opnår tilsagn om dispensation til selskabsmæssig udskillelse til det i sagen omhandlede solcelleanlæg.

Klager har til støtte for påstanden navnlig anført følgende:

- Klager har etableret et solcelleanlæg på Nordby Skole for at kunne reducere udgifterne til fjernvarme-opvarmning af skolen.
- Arbejdet med etableringen af solcelleanlægget blev færdigmeldt året efter udstedelsen af forhåndstilsagnet.
- Muligheden for at opnå tilsagn om dispensation for selskabsmæssig udskillelse bør ikke afhænge af en tidsfrist, idet en sådan betingelse synes ubegrundet og meningsløs særligt henset til, at klagers formål med projektet er at opnå en samfundsmæssig besparelse.
- Såfremt klager ikke opnår tilsagn om dispensation for kravet om selskabsmæssig udskillelse, vil det medføre forøgede udgifter, som vil gøre projektet urentabelt med den mulige konsekvens til følge, at

solcelleanlægget skal afmonteres.

5. Energinets bemærkninger

Energinet finder, at den påklagede afgørelse skal stadfæstes, idet Energinet har henvist til det i afgørelsen anførte.

6. Retsgrundlaget

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Det fremgår af elforsyningslovens § 4, stk. 1, 2. pkt., jf. § 2, stk. 1, at kommunal elproduktion, f.eks. ved solcelleanlæg, skal udøves i et selskab med begrænset ansvar (krav om selskabsmæssig udskillelse).

Efter elforsyningslovens § 2, stk. 4, kan energi-, forsynings- og klimaministereren bestemme, at visse mindre anlæg eller mindre omfattende aktiviteter, som er omfattet af loven, helt eller delvist skal undtages fra lovens bestemmelser. Ministeren kan således f.eks. undtage visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse af kommunale solcelleanlæg. Ministeren kan endvidere bestemme, at adgangen til at dispensere fra kravet om, at kommunal elproduktion ved solcelleanlæg skal udøves i selskaber med begrænset ansvar, begrænses eller stoppes.

Klima-, energi- og bygningsministeren⁴ har benyttet bemyndigelsesbestemmelsen i elforsyningslovens § 2, stk. 4, til at udstede undtagelsesbekendtgørelsen, der fastsætter, i hvilket omfang kommunale solcelleanlæg kan blive undtaget fra kravet i lovens § 4, stk. 1, om, at kommunal elproduktion skal udøves i et selskab med begrænset ansvar. Energinet yder efter ansøgning og inden for en pulje på 20 MW installeret effekt tilsagn og forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse for visse kommunalt ejede solcelleanlæg, jf. undtagelsesbekendtgørelsens § 5, jf. § 6 (ansøgning om dispensation) og § 7 (ansøgning om forhåndstilsagn om dispensation).

I henhold til undtagelsesbekendtgørelsens § 7, stk. 1, kan kommuner opnå forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse for planlagte kommunale solcelleanlæg, hvis betingelserne anført i bekendtgørelsens § 2 vil blive opfyldt.

Det fremgår af § 7, stk. 3, 1. pkt., at forhåndstilsagnet konverteres til et tilsagn om dispensation efter § 6, når betingelserne anført i § 2 er opfyldt, herunder kravet om at solcelleanlægget er nettilsluttet. Kravet om nettilslutning fremgår af § 2, nr. 1, jf. dagældende bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet § 3, stk. 3, jf. stk. 1 (herefter nettoafreg-

⁴ På det tidspunkt, hvor bemyndigelsesbestemmelsen i elforsyningslovens § 2, stk. 4 blev benyttet til at udstede bekendtgørelse nr. 260 af 21. marts 2014 om undtagelse af visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse, tilkom kompetencen klima-, energi- og bygningsministeren. Kompetencen tilkommer i dag energi-, forsynings- og klimaministereren.

ningsbekendtgørelsen).⁵ Det fremgår videre af § 7, stk. 3, 2. pkt., at det er en forudsætning, at betingelserne anført i § 2 er opfyldt senest et år efter meddelelsen af forhåndstilsagnet, idet forhåndstilsagnet ellers vil bortfalde.

Af undtagelsesbekendtgørelsens § 2, nr. 1 følger det, at tilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse, jf. § 6, forudsætter, at de almindelige betingelser for nettoafregning for elektricitet produceret på solcelleanlæg er opfyldt, jf. dagældende nettoafregningsbekendtgørelse.

Det fremgår af sagens oplysninger, at Energinet den 7. april 2014 meddelte klager forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse til kommunal elproduktion, samt at det i sagen omhandlede solcelleanlæg blev nettilsluttet den 1. juli 2015.

Energiklagenævnet lægger herefter til grund, at solcelleanlægget er nettilsluttet senere end et år efter forhåndstilsagnet blev meddelt klager, hvorfor klager ikke opfylder betingelserne for at få meddelt tilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse til kommunal elproduktion, jf. bekendtgørelsens § 7, stk. 3, jf. § 2. Forhåndstilsagnet er herefter bortfaldet.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energinets afgørelse af 3. marts 2017.

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 27. februar 2019.

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Energiklagenævnets afgørelse er truffet i henhold til § 11, stk. 1 i bekendtgørelse nr. 1137 af 13. september 2018 om undtagelse af visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 1.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Søgsmål til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter elforsyningsloven eller de regler, der udstedes efter loven, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 7.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på hjemmesiden www.naevneneshus.dk under menupunktet Nævnene > Energiklagenævnet > Tidligere afgørelser.

⁵ Bekendtgørelse nr. 1032 af 26. august 2013.

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævnensformand

Rasmus Bjerre Bach/
Fuldmægtig, cand. jur.

Afgørelsen er sendt til:

Fanø Kommune
Energistyrelsen

Bilag

Uddrag af lovbekendtgørelse nr. 418 af 25. april 2016 om lov om elforsyning:

”[...]

§ 2. Loven finder anvendelse på produktion, transport, handel og levering af elektricitet.

...

Stk. 4. Energi-, forsynings- og klimaministeren kan bestemme, at mindre anlæg eller mindre omfattende aktiviteter, som er omfattet af loven, helt eller delvist skal undtages fra lovens bestemmelser. Energi-, forsynings- og klimaministeren kan endvidere bestemme, at adgangen til dispensation fra kravet om, at kommunal elproduktion ved solcelleanlæg skal udøves i selskaber med begrænset ansvar, begrænses eller stoppes, herunder at denne administration varetages af Energinet.dk.

§ 4. En kommune kan varetage netvirksomhed med færre end 100.000 tilsluttede forbrugere og produktion af elektricitet ved afbrænding af affald. En kommune kan deltage i selskaber med begrænset ansvar, som varetager virksomhed, som er omfattet af § 2, stk. 1. En kommune kan deltage i elhandelsvirksomheder, som handler med CO₂-kvoter og CDM- og JI-kreditter, når det udelukkende sker med henblik på annullering i det danske kvoteregister, jf. lov om CO₂-kvoter, og i direkte forbindelse med salg af elektricitet.

...

[...]”

Uddrag af bekendtgørelse nr. 260 af 21. marts 2014 om undtagelse af visse kommunale solcelleanlæg fra kravet om selskabsmæssig udskillelse:

”[...]

§ 2. Undtagelse fra krav om selskabsmæssig udskillelse af solcelleanlæg efter § 3 eller ved dispensation inden for rammerne af §§ 4-6, er betinget af, at:

- 1) betingelserne for nettoafregning for elektricitet produceret på solcelleanlægget er opfyldt, jf. bekendtgørelse om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet, og
- 2) solcelleanlægget er anmeldt til det register, som er oprettet efter § 85 a, stk. 2, nr. 2, i lov om elforsyning (Stamdataregisteret).

§ 5. Energinet.dk yder inden for en pulje på 20 MW installeret effekt og inden for rammerne ad §§ 6 og 7 tilsagn og forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om

selskabsmæssig udskillelse for kommunalt ejede solcelleanlæg.

§ 6. En kommune kan producere elektricitet fra solcelleanlæg nettilsluttet efter den 28. juni 2013 uden opfyldelse af kravet om selskabsmæssig udskillelse af anlægget i medført af § 4, stk. 1, i lov om elforsyning, hvis kommunen efter ansøgning om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse har opnået tilsagn herom fra Energinet.dk, jf. § 9, stk. 2, inden for puljen nævnt i § 5, og betingelserne i § 2 er opfyldt.

...

§ 7. En kommune kan efter ansøgning opnå forhåndstilsagn om dispensation fra kravet om selskabsmæssig udskillelse for planlagte kommunale solcelleanlæg, som vil opfylde betingelserne i § 2, inden for puljen nævnt i § 5.

...

Stk. 3. Energinet.dk ændrer et forhåndstilsagn til et tilsagn efter § 6, når betingelserne i § 2, herunder at solcelleanlægget er nettilsluttet, er opfyldt. Et forhåndstilsagn bortfalder, hvis betingelserne i § 2 ikke er opfyldt senest et år efter, at forhåndstilsagnet er meddelt.

[...]"

Uddrag af bekendtgørelse nr. 1032 af 26. august 2013 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet:

"[...]

§ 3. Egenproducenter af elektricitet fra elproduktionsanlæg, som har en nominel effekt som nævnt i stk. 2, kan efter anmodning til Energinet.dk få nettoafregning, som opgøres på timebasis, hvorved producenten fritages for at betale beløb til dækning af pristillæg til miljøvenlig elektricitet i forhold til egetforbruget af elektricitet.

...

Stk. 3. Nettoafregning efter stk. 1 er betinget af, at elproduktionsanlægget er

- 1) tilsluttet til det kollektive elforsyningsnet og
- 2) 100 pct. ejet af forbrugeren, jf. dog stk. 5.

[...]"