

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE

Stadfæstelse af Energitilsynets afgørelse af 7. april 2017 om afslag på ansøgning om genoptagelse

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra Hobro Varmeværk a.m.b.a (herefter klager) over Energitilsynets afgørelse af 7. april 2017 om afslag på ansøgning om genoptagelse af tidligere udmeldinger af varmtvandsprisloftet.

Energiklagenævnet stadfæster Energitilsynets afgørelse.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 3 i formandsbemyndigelse af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven.

ENERGIKLAGENÆVNET

NÆVNESENES HUS

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 modtog den 20. april 2017 en klage fra Hobro Varmeværk a.m.b.a. (herefter klager) over Energitilsynets¹ afgørelse af 7. april 2017. Ved afgørelsen afslog Energitilsynet klagers anmodning om genoptagelse af tidligere prisloftsudmeldinger, jf. § 20, stk. 1 og 4, og § 21, stk. 4 i lov om varmemforsyning² (herefter varmemforsyningsloven).

Sagen drejer sig om, hvorvidt Energitilsynet med rette har afvist at genoptage tidligere prisloftsudmeldinger.

2. Sagens oplysninger

Energitilsynet udmelder hvert år den 15. oktober et prisloft for fjernvarme fra affaldsforbrændingsanlæg, jf. § 5, stk. 3, i bekendtgørelse om fastsættelse af prislofter og maksimalpriser for fjernvarme fra affaldsforbrændingsanlæg³ (herefter prisloftbekendtgørelsen). Prisloftet gælder for det kommende kalenderår. Efter gældende regler blev prisloftet for 2014 udmeldt til 103

¹ Forsyningstilsynet har pr. 1. juli 2018 overtaget Energitilsynets opgaver.

² Lovbekendtgørelse nr. 1307 af 24. november 2014 af lov om varmemforsyning, der var gældende på tidspunktet for afgørelsen. Lovbekendtgørelsen er i dag erstattet af lovbe-
kendtgørelse nr. 64 af 21. januar 2019.

³ Bekendtgørelse nr. 1213 af 17. december 2012 om fastsættelse af prislofter og maksimalpriser for fjernvarme fra affaldsforbrændingsanlæg, der var gældende på tidspunktet for afgørelsen. Bekendtgørelsen er i dag erstattet af bekendtgørelse nr. 817 af 21. juni 2017.

kr./GJ, prisloftet for 2015 til 96 kr./GJ, prisloftet for 2016 til 75 kr./GJ og prisloftet for år 2017 til 85 kr./GJ. I henhold til prisloftbekendtgørelsens § 3, stk. 1, kan affaldsforbrændingsanlæg maksimalt opkræve en varmepris, der svarer til den laveste af henholdsvis den omkostningsbestemte pris, substitutionsprisen eller prisloftet.

Ved e-mail af 10. februar 2017 orienterede Energitilsynet affaldsforbrændingsanlæggene og deres varmeaftagere om, at tilsynet ville igangsætte en undersøgelse for at finde ud af, om der var grundlag for at genoptage tidligere udmeldte prislofter. Dette skyldes, at Energitilsynet i forbindelse med udmelding af prisloftet for 2017 var blevet opmærksomt på, at DONG Energy for H.C. Ørstedværket og Svanemølleværket ikke udelukkende havde anmeldt oplysninger vedrørende den vandbaserede varmeleverance til brug for beregningen af prisloftet for 2015, men tillige oplysninger vedrørende levering af damp. Det ændrede på prisloftet, fordi det viste sig, at værkets samlede leverance lå over 1.000 TJ og derfor ikke skulle indgå i beregningsgrundlaget. Det blev korrigeret i beregningsgrundlaget inden udmeldelse af det endelige prisloft for 2017. I anledning heraf spurgte Energitilsynet alle de centrale kraftvarmeværker, om de også i tidligere år havde anmeldt oplysninger vedrørende både varmtvands- og dampleverancer, og om der på den baggrund var grundlag for at genoptage de tidligere udmeldinger af varmtvandsprislofter. Undersøgelsen, som Energitilsynet foretog vedrørte de prislofter, som var udmeldt for 2014, 2015 og 2016.

Undersøgelsen viste, at varmtvandsprislofterne for 2015 og 2016 var fastsat for højt på grund af, at der blev taget udgangspunkt i varmeleverancer, der omfattede både varmt vand og damp, hvor alene varmtvandsleverancerne skulle have været lagt til grund. For 2015 ville en samlet korrektion ikke medføre en ændring af prisloftet. Prisloftet ville fortsat være 96 kr./GJ. For 2016 ville en korrektion medføre, at prisloftet skulle nedsættes med 2 kr./GJ, dvs. fra 75 kr./GJ til 73 kr./GJ

Klager anmodede den 10. marts 2017 Energitilsynet om at genoptage de tidligere udmeldinger af varmtvandsprisloftet.

3. Energitilsynets afgørelse

Energitilsynet gav den 7. april 2017 afslag på klagers anmodning om genoptagelse af tidligere prisloftudmeldinger.

Energitilsynet har begrundet afgørelsen med, at der ikke med de tidligere udmeldinger af varmtvandsprisloftet for 2014, 2015 og 2016 var sket ulovlighed eller grov fejl, som burde rettes, idet der ikke var tale om en hjemmelsmangel ved de af tilsynet udmeldte prislofter. Fejlen skyldtes en vildfarelse hos virksomhederne omkring de indberettede oplysninger. Derudover begrundede Energitilsynet afgørelsen med, at der var tale om en forholdsvis mindre fejl i beregningsgrundlaget, og at et eventuelt indgreb ville have væsentlige negative konsekvenser for de affaldsforbrændingsanlæg, der i 2016 havde afregnet efter prisloftet.

4. Klagers bemærkninger

Klager har til støtte for genoptagelse af varmeprisloftet for 2016 navnlig anført, at klager finder det urimeligt, at forbrugerne skal betale en overpris for deres varme pga. nogle indberetningsfejl til Energitilsynet. Klager bemærker derudover, at klager forventer, at varmeprisloftet til enhver tid er troværdigt, og at eventuelle fejl bliver rettet, således troværdigheden kan opretholdes.

5. Energitilsynets bemærkninger

Energitilsynet (nu Forsyningstilsynet) har henholdt sig til afgørelsen af 7. april 2017 og anfører, at klagen indeholder de samme punkter, som klager allerede har gjort gældende, da klager anmodede Energitilsynet om genoptagelse. De af klager anførte punkter indgik således i Energitilsynets overvejelser forud for afgørelsen af 7. april 2017. Energitilsynet har ikke yderligere bemærkninger til klagen.

6. Reno Nord I/S' bemærkninger

Reno Nord I/S er ikke fremkommet med bemærkninger til sagen.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Energiklagenævnet bemærker indledningsvist, at sagen drejer sig om, hvorvidt Energitilsynet med rette har afvist at genoptage tidligere udmeldte prislofter.

Det afgøres på baggrund af almindelige forvaltningsretlige grundsætninger, hvorvidt en borger eller virksomhed har adgang til at få genoptaget og genbehandlet en sag, hvor der i forbindelse med genoptagelsesanmodningen fremkommer nye faktiske oplysninger af så væsentlig betydning for sagen, at der er en vis sandsynlighed for, at sagen ville have fået et andet udfald, hvis oplysningerne havde foreligget i forbindelse med myndighedens oprindelige stillingtagen til sagen.

Heraf følger, at en myndighed i sager, hvor der er truffet afgørelse mellem to eller flere parter, skal afveje hensynene til parternes interesser. Følgende hovedhensyn kan bl.a. indgå i vurderingen af, om der kan ske tilbagekaldelse: Berettigede forventninger, indrettelsessynspunkter, tilbagekaldelsens forudberegnelighed, økonomiske interesser samt lighed og konsekvens i forvaltningen. Indgrebets intensitet for parterne må ligeledes vurderes. Jo mere intensivt indgrebet er, jo stærkere tilbagekaldelsesgrundlag kræves der.⁴

Energiklagenævnet bemærker hertil, at Energitilsynet ved e-mail af 10. februar 2017 blot har orienteret affaldsforbrændingsanlæggene og deres varmeaftagere om en undersøgelse om mulig grundlag for genoptagelse af tidligere udmeldte prislofter, som Energitilsynet har foretaget på baggrund af

⁴ Jf. Forvaltningsret, Niels Fenger (red), Jurist og Økonomforbundets forlag 2018, s. 1090, og Forvaltningsret, Almindelige Emner, Jurist- og Økonomforbundets Forlag, 6. udgave, 2016, side 520 ff.

nye oplysninger, der kom frem ved høring af prisloftet for 2017. Undersøgelsens resultat var dog, at der efter Energitilsynets vurdering ikke var grundlag for at genoptage tidligere udmeldte varmtvandsprislofter, idet Energitilsynet på baggrund af en afvejning af en række hensyn vurderede, at der ikke var sket en klar ulovlighed eller grov fejl, der burde rettes.

Energiklagenævnet finder, at Energitilsynet ved afgørelsen af 7. april 2017 har foretaget den fornødne afvejning af på den ene side hensynet til afgørelsens adressat (de berettigede forventninger), og på den anden side de modstående – normalt offentlige – interesser i at få afgørelsen ophævet. Energiklagenævnet kan således tilslutte sig Energitilsynets vurdering, idet der først og fremmest ved udmeldinger af varmtvandsprisloftet for affaldsforbrændingsanlæggene for 2014, 2015 og 2016 ikke var tale om en hjemmelsmangel, men en vildfarelse hos virksomhederne om de oplysninger, der skulle indberettes. Energiklagenævnet tilslutter sig endvidere også vurderingen af, at der med udmeldingerne ikke er sket en klar ulovlighed, fordi der er tale om en forholdsvis mindre fejl i beregningsgrundlaget, som ville have den konsekvens, at prisloftet for 2016 nedsættes fra 75 kr./GJ til 73 kr./GJ.

Da Energiklagenævnet ikke i øvrigt har fundet fejl og mangler ved Energitilsynets afgørelse af 7. april 2017, kan Energiklagenævnet tilslutte sig Energitilsynets vurdering. De af klager frembragte oplysninger giver således ikke anledning til at genoptage sagsbehandlingen med henblik på en ny realitetsbehandling af sagen, idet de nye oplysninger er blevet undersøgt og ikke gav anledning til rettelse af prisloftet.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energitilsynets afgørelse af 7. april 2017.

Afgørelsen er truffet efter § 26, stk. 1, i varmemforsyningsloven.⁵

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand, jf. Energiklagenævnets formandsbemyndigelse af 30. november 2009 efter varmemforsyningsloven punkt 3.

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Søgsmål til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter § 26, stk. 1, i varmemforsyningsloven, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt pågældende, jf. § 26, stk. 4, i varmemforsyningsloven. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen.

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

⁵ Nugældende lovbekendtgørelse nr. 1211 af 21. januar 2019 om varmemforsyning.

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævsformand

/Stine Bukdahl
Chefkonsulent, cand.jur.

Afgørelsen er sendt til:
Hobro Varmeværk a.m.b.a.
Forsyningstilsynet
Reno Nord I/S