

(Elforsyning)

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

22. december 2014

J.nr. 1011-14-76-8

LNB-EKN

KLAGE FRA [XXX]
OVER Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014
OM afslag på årsbaseret nettoafregning af solcelleanlæg på adressen [XXX]

NÆVNETS Nævnnsformand, dommer Poul K. Egan
SAMMEN- Professor, cand.jur. & ph.d. Bent Ole Gram Mortensen
SÆTNING Konsulent, civilingeniør Knut Berge
I SAGEN

NÆVNETS Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014 ophæves, og sagen
AFGØRELSE hjemvises til Energinet.dk til fornyet behandling.

[XXX] (herefter klager) har klaget over Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014. Ved afgørelsen gav Energinet.dk afslag på, at der kunne opnås årsbaseret nettoafregning for egenproduceret elektricitet på solcelleanlæg GSRN nr. [XXX] på ejendommen beliggende [XXX]. Energinet.dk har begrundet afslaget med, at der ikke var indgået bindende aftale om køb af solcelleanlægget senest den 19. november 2012, jf. nettoafregningsbekendtgørelsens¹ § 16, stk. 1, nr. 2.

Sagens baggrund

[XXX] (herefter bygherren) opførte i 2013 som professionelt byggefirma ejendommen på [XXX] med henblik på videresalg til privat bolig. Af BBR² fremgår, at ejendommen er et række-, kæde-, eller dobbelthus på 137 m². Ejendommen var en del af et nybyg-projekt beliggende [XXX]. Med til ejendommenes

¹ Bekendtgørelse nr. 1032 af 26. august 2013 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet (nettoafregningsbekendtgørelsen). Bekendtgørelsen kan findes på www.retsinformation.dk

² Bygnings- og boligregisteret

standardløsning fulgte et solcelleanlæg med 6 solcellepaneler monteret på hver enkelt ejendom.

Bygherren rettede den 16. november 2012 henvendelse til solcellefirmaet [XXX] (herefter sælgeren) med henblik på bestilling/tilbud på levering og montering af solcelleanlæg på ejendommene beliggende [XXX]. Der blev lavet en bestilling for hver ejendom. Af brevet af 16. november 2012 fra bygherren til sælgeren vedrørende [XXX] fremgår følgende:

”[...]”
[XXX]

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Vedlagt fremsendes tegninger til ovennævnte byggesag, idet vi ønsker tilbud på levering og montering af 6 stk. solceller monteret ovenpå tagfladen.

Side 2 af 9

Pris for levering og montering ønskes oplyst særskilt.

Til orientering kan det oplyses at el-selskab[et] er Dong.

Levering ca. uge 4-2013, efter nærmere aftale med undertegnede. (indbygget = Tømrer + 2 uger/ovenpå = Efter tagdækker)
[...]”

Klager underskrev den 11. marts 2013 købsaftale angående ejendommen beliggende [XXX]. Bygherren underskrev købsaftalen den 13. marts 2013.

Klager anmodede herefter Energinet.dk om registrering af solcelleanlægget i gruppe 6 (årsbaseret nettoafregning). Klager fremsendte i den forbindelse købsaftalen for ejendommen.

Bygherren har til klager i brev af 19. december 2013 oplyst, at bygherren ikke modtog en ordrebekræftelse på bestillingen hos sælgeren, da det var kutyme i byggebranchen at lave årsaftaler. Det fremgår af bygherrens brev af 19. december 2013, at bygherren indgik en årsaftale med sælgeren i juni 2012.

Den 27. marts 2014 traf Energinet.dk afgørelse om at meddele afslag på årsbaseret nettoafregning for elektricitet produceret på klagers solcelleanlæg. Afslaget blev begrundet således:

”[...]”
Energinet.dk har modtaget og gennemgået købsaftale udarbejdet af [XXX] for ejendommen på adressen [XXX], som er nybyggeri inkl. solcelleanlæg. Købsaftalen er accepteret af køber, [XXX] og [XXX], den 11. marts 2013 og bygherre, [XXX], den 13. marts 2013.

Da købsaftalen, jf. ovenstående ikke opfylder betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, nr. 2 om, at bindende aftale om køb af elproduktionsanlægget skal være indgået senest den 19. november 2012, er anlægget ikke berettiget til årsbaseret nettoafregning og vi må afslå, at der kan opnås årsbaseret nettoafregning for solcelleanlægget på adressen [XXX] (GSRN nr. [XXX]).
[...]"

Klager indbragte herefter Energinet.dk's afgørelse for Energiklagenævnet.

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Side 3 af 9

Klagers synspunkter og bemærkninger

Klager ønsker, at den påklagede afgørelse ændres således, at solcelleanlægget bliver omfattet af overgangsordningen om årsbaseret nettoafregning for egenproduceret elektricitet frem til og med den 19. november 2032, jf. nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1.

Til støtte herfor har klager navnlig anført følgende synspunkter:

- Det er forkert, at Energinet.dk tager udgangspunkt i hvornår klager har underskrevet købsaftalen om ejendommen og ikke hvornår bygherren indgik aftale om solcelleanlægget, da solcelleanlægget er en integreret del af købet af ejendommen.
- Ovenstående er endvidere i modstrid med Energinet.dk's hjemmeside, hvoraf fremgår, at køber indtræder i sælgers rettigheder og pligter, som er knyttet til ejendommen, herunder solcelleanlægget, når en ejendom sælges.

Bygherrens synspunkter og bemærkninger

Bygherren er ikke fremkommet med bemærkninger.

Energinet.dk's udtalelse til sagen

Energinet.dk har haft følgende bemærkninger til klagen:

"[...]

[N]år en ejendom sælges indtræder køber som udgangspunkt i de rettigheder og pligter, som er knyttet til ejendommen – dette gælder også det installerede anlæg. Køberen kan derfor indtræde i retten til årsbaseret nettoafregning, jf. § 14, forudsat at de øvrige betingelser for årsbaseret nettoafregning fortsat er opfyldt. I nærværende tilfælde anses alle betingelser imidlertid ikke som værende opfyldt, da sælger af de nyopførte ejendomme, [XXX], som erhvervsdrivende bygherre, ikke opfylder betingelse nr. 1 i nettoafregningsbekendtgørelse nr. 1032, § 16.

[...]"

Retsgrundlaget

Bemyndigelsen til at udstede regler om, hvorledes elforbrug og elproduktion skal måles og opgøres, og bemyndigelsen til at undtage egenproducenter for visse betalingsforpligtelser m.v. fremgår af elforsyningslovens³ §§ 8 a, stk. 2, og 8 b:

”[...]

§ 8 a.

...

Stk. 2. Klima-, energi- og bygningsministeren kan fastsætte regler om, hvorledes elforbruget og elproduktionen skal måles og opgøres. Udgifterne til målingen afholdes af elproducenten.

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

§ 8 b. Klima-, energi- og bygningsministeren kan fastsætte regler om, at elforbrugerne ikke skal betale beløb til dækning af omkostninger ved gennemførelse af de offentlige forpligtelser som nævnt i § 8, stk. 1, der modsvarer den del af deres elforbrug, som de selv producerer på nærmere angivne elproduktionsanlæg med en begrænset eleffekt eller elproduktion. Ministeren kan fastsætte regler om betingelser for undtagelse fra betalingsforpligtelsen, herunder om grænser for størrelser af produktionsanlæg og produktioner.

Side 4 af 9

[...]”

I medfør af disse bemyndigelsesbestemmelser har Energistyrelsen udstedt nettoafregningsbekendtgørelsen. Af nettoafregningsbekendtgørelsen § 16 fremgår en række betingelser for, at visse mindre anlæg i en overgangsperiode fortsat kan opnå nettoafregning på årsbasis. Af § 16 fremgår følgende:

”[...]

§ 16. Endvidere kan en ejer af et elproduktionsanlæg ved anmodning til Energinet.dk få nettoafregning på årsbasis efter § 5 i bekendtgørelse nr. 804 af 28. juni 2010 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet frem til og med den 19. november 2032 på betingelse af

- 1) at ejeren opfylder betingelserne efter § 5, stk. 2, i bekendtgørelse nr. 804 af 28. juni 2010 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet,
- 2) at ejeren har indgået bindende aftale om køb af elproduktionsanlægget senest den 19. november 2012, jf. stk. 2,
- 3) at netvirksomheden senest den 20. december 2012 har modtaget anmeldelse af anlægget med henblik på registrering i Stamdataregisteret, og
- 4) at anlægget er nettilsluttet senest den 31. december 2013.

Stk. 2. Ved ejerens anmodning til Energinet.dk om nettoafregning skal ejeren ved købsfaktura eller lignende fremvise skriftlig dokumentation for, at elproduktionsanlægget er købt senest den 19. november 2012.

³ Lovbekendtgørelse nr. 1329 af 25. november 2013 om elforsyning med senere ændringer.

Stk. 3. En lejer af en bolig eller en ikkeerhvervsmæssigt benyttet bebyggelse kan indtræde i ejerens ret til nettoafregning på årsbasis efter stk. 1, hvis anlægget er tilsluttet lejerens forbrugsinstallation, og lejerens elforbrug afregnes individuelt, jf. § 5, stk. 2, nr. 3, i bekendtgørelse nr. 804 af 28. juni 2010 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet, som ændret ved bekendtgørelse nr. 1637 af 15. december 2010.

Stk. 4. Energinet.dk træffer afgørelse om, hvorvidt betingelserne for årsbaseret nettoafregning efter stk. 1 eller 3 er opfyldt.

Stk. 5. Afgørelser efter stk. 4 kan ikke påklages til anden administrativ myndighed end Energiklagenævnet, jf. § 12.

[...]"

Vedrørende betingelsen i § 16, stk. 1, nr. 1, fremgår følgende af den tidligere nettoafregningsbekendtgørelse⁴ § 5, stk. 2:

"[...]

Stk. 2. Ved nettoafregning efter stk. 1 skal følgende betingelser være opfyldt:

- 1) Egetforbruget skal være fremstillet på et eller flere elproduktionsanlæg, som alene anvender vedvarende energikilder, og som har en samlet nominel effekt på højst 6 kW pr. husstand. I ikkeerhvervsmæssigt benyttet bebyggelse som nævnt i nr. 2 svarer 100 m² bebygget areal til en husstand.
- 2) Pågældende anlæg skal være tilsluttet til egen forbrugsinstallation i boliger eller i ikkeerhvervsmæssigt benyttet bebyggelse.
- 3) Pågældende anlæg skal opfylde betingelserne for nettoafregning ifølge § 3, stk. 3.
- 4) Der må ikke til samme måler tillige være tilsluttet elproduktionsanlæg, som ikke alene anvender vedvarende energikilder.

[...]"

Energiklagenævnets praksis

Energiklagenævnet har i tidligere afgørelser behandlet spørgsmålet om vurderingen af ikke erhvervsmæssigt benyttet bebyggelse i relation til nettoafregningsbekendtgørelsen § 5, stk. 2, nr. 2. Der kan blandt andet henvises til Energiklagenævnets afgørelser af 24. september 2013 (j.nr. 1011-13-83 og 1011-13-88).

I den sidstnævnte sag afslog Energinet.dk årsbaseret nettoafregning, da Energinet.dk fandt, at en almen boligforening, der indeholdt viceværtsskontor og bestyrelseslokale udgjorde administration og derfor skulle betragtes som erhvervsmæssigt benyttet bebyggelse. Nettoafregningsbekendtgørelsens § 5, stk. 2, nr. 2, var derfor ikke opfyldt. Energinet.dk lagde endvidere vægt på, at

⁴ Bekendtgørelse nr. 804 af 28. juni 2010 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet. Bekendtgørelsen kan findes på www.retsinformation.dk

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Side 5 af 9

det af BBR fremgik, at der var tale om en erhvervsejendom. I det konkrete tilfælde fandt Energiklagenævnet, at der ikke skulle lægges afgørende vægt på, hvordan bygningen var registreret og kategoriseret i BBR-registeret. Energiklagenævnet udtalte, at de formål og aktiviteter, der varetages af en almen boligforening er af ikke erhvervsmæssig karakter i relation til spørgsmålet om nettoafregning efter nettoafregningsbekendtgørelsen. For så vidt angår den i sagen omhandlede bygning fandt Energiklagenævnet, at de aktiviteter, som fandt sted i bygningen, skete som et led i boligafdelingens almindelige drift, og at bygningens benyttelse omfattedes af de kerneaktiviteter, som sædvanligvis bliver udført i en boligafdeling i en almen boligforening. Efter en konkret vurdering fandt Energiklagenævnet, at solcelleanlægget i sagen var tilsluttet forbrugsinstallationen i en bygning, der måtte anses for ikke erhvervsmæssigt benyttet bebyggelse, da der skulle lægges vægt på bygningens faktiske anvendelse. Betingelsen i § 5, stk. 2, nr. 2, var derfor opfyldt.

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Side 6 af 9

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Nettoafregningsbekendtgørelsen indeholder i § 16, stk. 1, en opregning af de betingelser, der skal være opfyldte, for at en ejer af et elproduktionsanlæg (herunder et solcelleanlæg) kan få nettoafregning på årsbasis for anlæg nettilsluttet efter den 19. november 2012. Energiklagenævnet bemærker, at nettoafregningsbekendtgørelsen ikke indeholder mulighed for dispensation fra betingelserne i § 16, stk. 1. Energiklagenævnet og Energinet har derfor ikke mulighed for at dispensere fra betingelserne i § 16, stk. 1.

Betingelserne i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, skal fortolkes restriktivt. Det skyldes, at det drejer sig om en overgangsordning, der regulerer overgangen fra en gunstig til en mindre gunstig afregningsform for elektricitet, der er egenproduceret på visse mindre anlæg. Formålet med overgangsordningen er at beskytte visse dispositioner, som anlægsejeren havde foretaget, inden reglerne blev ændret og trådte i kraft den 20. november 2012.

En af betingelserne er, at der skal være indgået en bindende aftale om køb af elproduktionsanlægget (solcelleanlægget) senest den 19. november 2012, jf. § 16, stk. 1, nr. 2.

Energinet.dk har i den foreliggende sag ved vurderingen af, hvorvidt betingelsen i § 16, stk. 1, nr. 2, er opfyldt, taget udgangspunkt i, hvornår klager har underskrevet købsaftalen om ejendommen inklusiv solcelleanlæg. Da købsaftalen er underskrevet efter skæringsdatoen, lægger Energinet.dk til grund, at aftalen ikke var indgået senest den 19. november 2012.

Energinet.dk har imidlertid i sin udtalelse til sagen til Energiklagenævnet anført en anden begrundelse for afslaget. I udtalelsen henvises der til, at betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, nr. 1, ikke er opfyldt.

Betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, nr. 1, drejer sig om, at ejeren af solcelleanlægget skal opfylde betingelserne i § 5, stk. 2, i den tidligere gældende nettoafregningsbekendtgørelse (bekendtgørelse nr. 804 af 28. juni 2010 om nettoafregning for egenproducenter af elektricitet), jf. § 16, stk. 1, nr. 1. Efter § 5, stk. 2, gælder blandt andet, at det pågældende anlæg skal være tilsluttet til egen forbrugsinstallation i boliger eller i ikkeerhvervsmæssigt benyttet bebyggelse, jf. § 5, stk. 2, nr. 2.

Energiklagenævnet forstår Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014, sammenholdt med Energinet.dk's udtalelse til sagen, således, at Energinet.dk i realiteten har afslået årsbaseret nettoafregning med den begrundelse, at bygherren ikke har erhvervet en ret til årsbaseret nettoafregning, som klager kan indtræde i. Energinet.dk's synspunkt synes at være, at betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1, nr. 1, ikke er opfyldt, da bygherren er erhvervsdrivende og har opført erhvervsmæssig benyttet bebyggelse, hvorfor betingelsen i den tidligere nettoafregningsbekendtgørelses § 5, stk. 2, nr. 2, ikke er opfyldt. Energinet.dk finder på denne baggrund, at bygherren ikke har en ret til årsbaseret nettoafregning, som klager kan indtræde i ved anmodningen om ejerskifte.

Energiklagenævnet lægger til grund, at ejendommen er opført til beboelse. Det fremgår også af lokalplan [XXX]⁵, at området er blevet udlagt til boliger udført som villakvarter og tæt-lav bebyggelse.

Energiklagenævnet har i tidligere afgørelser⁶ udtalt, at det ved vurderingen af, om § 5, stk. 2, nr. 2, er opfyldt, er ejendommens faktiske benyttelse, der skal lægges til grund.

Af § 5, stk. 2, nr. 2, fremgår, at anlægget skal være tilsluttet til egen forbrugsinstallation i boliger eller i ikkeerhvervsmæssigt benyttet bebyggelse.

I en situation som den foreliggende, hvor det må lægges til grund, at en professionel bygherre har opført et enfamiliehus med henblik på videresalg og til benyttelse som bolig, finder Energiklagenævnet, at betingelsen i § 5, stk. 2, nr. 2, er opfyldt. Solcelleanlægget er således tilsluttet forbrugsinstallationen i et hus, der er opført med henblik på anvendelse som bolig og som også anvendes som bolig.

På tidspunktet for ansøgning om årsbaseret nettoafregning opfyldte bygherren dermed betingelsen i nettoafregningsbekendtgørelsen § 16, stk. 1, nr. 1. Energinet.dk's afgørelse ændres derfor på dette punkt.

⁵ Lokalplan [XXX]

⁶ Energiklagenævnets afgørelser af 24. september 2013 (j.nr. 1011-13-83 og 1011-13-88). Afgørelserne kan findes på www.ekn.dk under menupunktet "Afgørelser".

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Side 7 af 9

Køber kan derfor indtræde i bygherrens eventuelle ret til årsbaseret nettoafregning for elektricitet produceret på solcelleanlægget, forudsat at bygherren opfyldte de øvrige betingelser herfor, jf. nettoafregningsbekendtgørelsen § 16, stk. 1, nr. 1-4.

Energinet.dk har ved afgørelsen af 27. marts 2014 taget udgangspunkt i, hvornår klager har underskrevet købsaftalen om ejendommen inklusiv solcelleanlæg. Energinet.dk har ikke taget stilling til, om bygherren havde indgået bindende aftale om køb af det pågældende solcelleanlæg senest den 19. november 2012, jf. § 16, stk. 1, nr. 2.

Energinet.dk har heller ikke taget stilling til, hvorvidt betingelsen i § 16, stk. 1, nr. 3, (rettidig anmeldelse til netvirksomheden) og § 16, stk. 1, nr. 4, (anlægget nettilsluttet senest 31. december 2013) er opfyldt.

Alle betingelserne i nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 1 skal være opfyldte, for at en ejer af et solcelleanlæg kan opnå årsbaseret nettoafregning. Imidlertid har Energinet.dk afslået årsbaseret nettoafregning allerede fordi, at Energinet.dk ikke fandt, at betingelsen i § 16, stk. 1, nr. 2, var opfyldt.

Energiklagenævnet har overvejet, om nævnet skulle oplyse sagen yderligere for så vidt angår de øvrige betingelser. Energiklagenævnet finder det imidlertid ikke hensigtsmæssigt, at nævnet oplyser sagen og tager stilling hertil som 1. instans. Energiklagenævnet har herved navnlig lagt vægt på, at klager ikke bør miste retten til at få vurderingen efter nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, prøvet ved to instanser.

Energiklagenævnet ophæver på denne baggrund Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014, og sagen hjemvises til fornyet behandling til sagsoplysning og stillingtagen til betingelserne i § 16, stk. 1, nr. 1-4, idet Energinet.dk skal lægge til grund, at betingelsen i § 16, stk. 1, nr. 1, er opfyldt.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet ophæver Energinet.dk's afgørelse af 27. marts 2014, og sagen hjemvises til Energinet.dk til fornyet behandling.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 6. oktober 2014 og ved efterfølgende skriftlig behandling.

Energiklagenævnets afgørelse er truffet i henhold til § 16, stk. 5, jf. § 12, i bekendtgørelse nr. 1032 af 26. august 2013 om nettoafregning for egenproducerer af elektricitet, jf. lovbekendtgørelse nr. 1329 af 25. november 2013 om elforsyning med senere ændringer (elforsyningsloven) § 89, stk. 1.

22. december 2014

J.nr 1011-14-76-8

LNB-EKN

Side 8 af 9

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. nettoafregningsbekendtgørelsens § 16, stk. 5, jf. elforsyningslovens § 89, stk. 2, 1. pkt.

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

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. elforsyningsloven § 89, stk. 6.

22. december 2014
J.nr 1011-14-76-8
LNB-EKN

På nævnets vegne

Side 9 af 9

Poul K. Egan
Nævnensformand

/Louise Niemann Bedholm
Fuldmægtig, cand.jur.