

[XXX]

Sendt pr. e-mail til [XXX]

Frederiksborggade 15
1360 København KBesøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København KTlf. 3395 5785
Fax 3395 5799www.ekn.dk
ekn@ekn.dk**Anonymiseret****Afgørelse – afslag på forlængelse af tilslutningsfrist og genoptagelse af
Energiklagenævnets afgørelse af 20. december 2012****28. maj 2014**

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

I har klaget til Silkeborg Kommune over kommunens afgørelse af 19. juni 2013. Silkeborg Kommune har videresendt klagen til Energiklagenævnet.

Silkeborg Kommune traf den 19. juni 2013 afgørelse om forlængelse af tilslutningsfristen til Silkeborg Varme A/S (herefter Silkeborg Varme). Kommunen gav afslag på jeres anmodning om, at fristen for tilslutning til Silkeborg Varme blev forlænget efter tilslutningsbekendtgørelsens¹ § 17, stk. 1. Det var Silkeborg Kommunes vurdering, at jeres naturgasfyr, herunder fyrets alder og omkostningerne til anskaffelsen af fyret, ikke udgjorde et særligt tilfælde efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Silkeborg Kommunes afgørelse af 19. juni 2013 om afslag på forlængelse af fristen for tilslutning til fjernvarme. Energiklagenævnet kan ikke imødekomme anmodningen om genoptagelse af nævnets afgørelse af 20. december 2012 om pålæg af tilslutningspligt til Silkeborg Varme. Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Silkeborg Kommunes byråd godkendte den 27. februar 2012 et projektforslag fra Silkeborg Varme om tilslutningspligt for Funder, Lysbro og Funder Kirkeby. På den baggrund pålagde kommunen ved afgørelse af 6. marts 2012 Deres ejendom tilslutningspligt til Silkeborg Varme. I klagede ved brev af 3. april 2012 til Silkeborg Kommune over kommunens afgørelse af 6. marts 2012. Silkeborg Kommune videresendte ved e-mail af 4. april 2012 jeres klage til Energiklagenævnet.

¹ Bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmeanlægsanlæg, nugældende bekendtgørelse nr. 690 af 21. juni 2011.

Energiklagenævnet traf den 20. december 2012 afgørelse i sagen (j.nr. 1021-12-35)². Energiklagenævnet stadfæstede Silkeborg Kommunes afgørelse af 6. marts 2012 for så vidt angik kommunens generelle godkendelse af projektforslaget om pålæggelse af tilslutningspligt. Energiklagenævnet videresendte endvidere sagen til Silkeborg Kommune til videre foranstaltning for så vidt angik jeres ansøgning om forlængelse af tilslutningsfristen, jf. forvaltningslovens³ § 7, stk. 2.

Sagens baggrund er nærmere beskrevet i Energiklagenævnets tidligere afgørelse af 20. december 2012. Der henvises således til denne tidligere afgørelse.

Silkeborg Kommune traf den 19. juni 2013 afgørelse for så vidt angik jeres ansøgning om forlængelse af tilslutningsfristen. Af kommunens afgørelse fremgår bl.a. følgende:

”[...]

Vurdering

I marts 2021, når tilslutningsfristen udløber, vil jeres fyringsanlæg være ca. 10 år gammelt. Silkeborg Kommune mener ikke at anlægget nødvendigvis skal være udtjent inden tilslutningen til fjernvarme, men at de 9 år er en periode, hvor man som ejendomsejer har mulighed for at forberede sig på overgangen til fjernvarme.

At anlægget vil være godt 10 år på tidspunktet for tilslutningspligtens udløb og derfor sandsynligvis ikke er udtjent, tillægger Silkeborg kommune ikke at være et særligt forhold, der alene berettiger til, at tilslutningsfristen på 9 år forlænges.

I har dokumenteret at udgifterne til naturgasfyret inkl. installering har været 45.487,44 kr. Beløbet vurderes at ligge indenfor, hvad udgifterne til sådan et fyringsanlæg inkl. installation normalt er og det vurderes derfor ikke at være et særligt forhold.

I mener, at jeres husstand bringes i en uhensigtsmæssig urimelig situation, hvis Silkeborg Kommune fastholder tilslutningsfristen på 9 år. Vi går ud fra at den urimelige situation er af økonomisk karakter. Vi kan først vurdere om et afslag på fristforlængelse bringer jer i en urimelig økonomisk situation, ved 9-års fristens udløb, da jeres økonomiske forhold kan være ændret væsentligt på

² Energiklagenævnets afgørelse er offentliggjort på Energiklagenævnets hjemmeside www.ekn.dk under menupunktet ”Afgørelser”.

³ Lovbekendtgørelse nr. 988 af 9. oktober 2012. Af bestemmelsen i forvaltningslovens § 7, stk. 2, fremgår, at modtager en forvaltningsmyndighed en skriftlig henvendelse, som ikke vedrører dens sagsområde, videresendes henvendelsen så vidt muligt til rette myndighed.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Side 2 af 9

det tidspunkt. Derfor kan vi på nuværende tidspunkt ikke give jer en fristforlængelse på grund af jeres økonomiske situation.

I skal derfor søge igen umiddelbart inden 9-årsfristen udløber, hvis I på det tidspunkt fortsat mener, at tilslutningen til fjernvarme bringer jer i en økonomisk uhensigtsmæssig situation. En ansøgning skal være bilagt dokumentation, der redegør for jeres økonomiske situation på det tidspunkt.

Afslag på forlængelse af tilslutningsfristen

Samlet set vurderer Silkeborg Kommune ikke, at jeres anlæg er et særligt tilfælde og vi giver derfor afslag efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17 stk. 1, på jeres ansøgning om forlængelse af tilslutningsfristen ud over de 9 år, som er angivet i påbuddet.

[...]"

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Side 3 af 9

I påklagede herefter kommunens afgørelse til Energiklagenævnet.

Under denne sags behandling ved Energiklagenævnet har I anmodet om, at advokat Jørgen Christian Dan-Weibels, Sagførerne, brev af 25. oktober 2013 til Silkeborg Kommune på vegne af Foreningen SilkeborgModFjernvarmeTvang skal inddrages i jeres sag. Energiklagenævnet forstår jeres anmodning herom således, at I anmoder om, at Energiklagenævnets tidligere afgørelse af 20. december 2012 – hvor kommunens pålæg om tilslutningspligt blev stadfæstet – genoptages.

Jeres synspunkter og bemærkninger

Det er jeres opfattelse, at der er grundlag for at give dispensation fra tilslutningspligten efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1. I købte jeres naturgasfyr i december 2010 og betalte mere end 45.000 kr. for fyret samt installation. Naturgasfyret har en levetid på ca. 20 år, hvilket der bør tages hensyn til i forhold til tilslutningsfristen.

Energiklagenævnet forstår endvidere jeres klage således, at I anmoder om, at nævnets tidligere afgørelse af 20. december 2012 genoptages. Til støtte herfor henviser I til advokat Jørgen Christian Dan-Weibels brev af 25. oktober 2013, hvori følgende synspunkter anføres:

Inhabilitet:

- Silkeborg Kommune ejer Silkeborg Forsyning A/S. Der er personsammenfald mellem værkets bestyrelsesmedlemmer og kommunens byrådsmedlemmer for seks personer. Der gælder derfor et krav om skærpet omhu. Projektforslagets godkendelse er ugyldig på baggrund af inhabilitet.

Manglende hjemmel i varmemforsyningsloven:

- Det værk, som der er pålagt tilslutningspligt til (Silkeborg Varme), er reguleret af elforsyningsloven, da værket har en eleffekt på mere end 25 MW, jf. varmemforsyningslovens⁴ § 2, stk. 1, nr. 3, jf. stk. 4. Kommunen kan derfor ikke godkende projektforslaget om tilslutningspligt med hjemmel i varmemforsyningsloven. Godkendelsen er på denne baggrund ugyldig på grund af manglende hjemmel.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Projektforslagets brugerøkonomiske beregninger:

- De brugerøkonomiske beregninger i projektforslaget lider af en række mangler. De anførte mangler er følgende:
 - Formålet med pålæg af tilslutningspligt er at gøre varmemforsyningen i kommunen CO₂-neutral. Værket kan imidlertid alene anvende fyringsolie og naturgas. En lang række af investeringer venter derfor i form af biogasanlæg, vindmøllepark og/eller ombygning af det eksisterende værk, for at værket kan blive CO₂-neutralt. Projektforslaget om udvidelse af forsyningsområdet rummer ingen af disse anlægsudgifter.
 - Projektforslaget om tilslutningspligt mangler udgifter til nedlægning af fjernvarmerør i de brugerøkonomiske beregninger.
 - Forbrugs- og tilslutningspriserne, som lå til grund for kommunens godkendelse, er indhentet efter udarbejdelsen af projektforslaget og er derfor misvisende.

Side 4 af 9

Kommunen har tilsidesat sin vejledningspligt for så vidt angår mulighederne for fritagelse og dispensation:

- Kommunen har ikke vejledt borgerne om mulighederne for at opnå fritagelse/dispensation inden godkendelse af projektforslaget om tilslutningspligt. En ren henvisning til de gældende paragraffer er ikke nok. Forvaltningslovens § 7 er dermed tilsidesat.

⁴ Lovbekendtgørelse nr. 1184 af 14. december 2011 om varmemforsyning.

Beslutning om igangsættelse af høringsrunde:

- Kommunalbestyrelsen har ikke givet Plan-, Miljø,- og Klimaudvalget bemyndigelse til at sætte høringen af projektforslaget om tilslutningspligt i gang. Projektforslaget er derfor ugyldigt.

Silkeborg Varmes bemærkninger

Silkeborg Varme er ikke fremkommet med bemærkninger til sagen.

Silkeborg Kommunes udtalelse

Silkeborg Kommune er ikke kommet med en udtalelse til sagen.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Retsgrundlaget

Fristforlængelse

Reglerne om tilslutningspligt fremgår bl.a. af tilslutningsbekendtgørelsen⁵. Kommunen har i henhold hertil mulighed for i særlige tilfælde og efter ansøgning at meddele dispensation fra en pålagt tilslutningspligt samt forlænge tilslutningsfristen for en ejendom, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1. Af bestemmelsen fremgår følgende:

Side 5 af 9

”[...]

Dispensation

§ 17. Kommunalbestyrelsen kan i særlige tilfælde efter ansøgning beslutte, at ny eller eksisterende bebyggelse, der er pålagt tilslutningspligt, skal fritages for tilslutning, ligesom der i særlige tilfælde kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen, jf. § 10.

...

[...]”

Genoptagelse

En myndighed kan i visse tilfælde genoptage behandlingen af en sag. Det gælder navnlig i tilfælde, hvor der i forbindelse med en anmodning om genoptagelse 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 myndighedernes oprindelige stillingtagen til sagen. Derudover kan sagen bl.a. genoptages, hvis der er mangler ved den oprindelige afgørelse, herunder ikke uvæsentlige sagsbehandlingsfejl. Reglerne om genoptagelse følger af almindelige forvaltningsretlige grundsætninger og er beskrevet nærmere i den forvaltningsretlige litteratur. Nævnet kan bl.a. henvise til Hans Gammeltoft-Hansen m.fl., For-

⁵ Bekendtgørelse nr. 31 af 29. januar 2008 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg, nugældende bekendtgørelse nr. 690 af 21. juni 2011.

valtningsret, Jurist- og Økonomforbundets forlag, 2. udgave (2002), side 915 ff.

Energiklagenævnets begrundelse

Ad fristforlængelse

Af tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1 fremgår, at der kan meddeles forlængelse af tilslutningsfristen.

Af Energistyrelsens vejledning fra august 1998⁶ fremgår i den forbindelse bl.a., at når særlige individuelle forhold gør det rimeligt at fravige den generelle tilslutningsfrist på 9 år, kan kommunalbestyrelsen forlænge tilslutningsfristen. Energiklagenævnet tiltræder fortolkningen i Energistyrelsens vejledning. Energiklagenævnet finder på denne baggrund, at der i hver enkelt sag skal foretages en konkret vurdering af, om der foreligger sådanne særlige forhold, der gør, at tilslutningsfristen kan forlænges. Det fremgår imidlertid ikke nærmere af bestemmelsen i tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, eller Energistyrelsens vejledning, hvad der forstås ved særlige individuelle forhold. Energiklagenævnet finder på denne baggrund, at kommunalbestyrelsen er tillagt et vidt skøn ved vurderingen af, om der bør meddeles forlængelse af tilslutningsfristen.

Tilslutningsbekendtgørelsen er udstedt i medfør af bl.a. varmforsyningslovens § 12, stk. 2. Bestemmelsen i § 12 er en videreførelse af § 19 i den oprindelige varmforsyningslov fra 1979⁷. Af forarbejderne til den oprindelige lov fremgår bl.a., at bestemmelsen betyder, at varmeforbrugere med individuelle opvarmningssystemer kan blive udsat for, at dele af deres opvarmningssystem vil blive unyttiggjort ved tilslutning til det kollektive forsyningsanlæg. Af forarbejderne fremgår endvidere, at bestemmelsen skal administreres således, at det geografisk og tidsmæssigt sikres, at en overgang til det kollektive varmforsyningssystem falder sammen med den naturlige udskiftning af det individuelle forsyningssystem, så overgangen til den kollektive forsyning kan ske uden, at væsentlige dele af de individuelle anlæg unyttiggøres.

Energiklagenævnet finder på denne baggrund, at tidspunktet for installeringen af det individuelle forsyningssystem, omkostningerne herved, omkostningerne ved tilslutningspligten og den forventede restlevetid for det individuelle system er omstændigheder, som kan udgøre et særligt forhold, der kan medføre en forlængelse af tilslutningsfristen efter tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1. Energiklagenævnet finder derfor, at der ved vurderingen af, om der

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Side 6 af 9

⁶ "Vejledning til Energiministeriets bekendtgørelse nr. 196 af 22. marts 1991 om tilslutning m.v. til kollektive varmforsyningsanlæg", Energistyrelsen, August 1998. Vejledningen er offentliggjort på Energistyrelsens hjemmeside: www.ens.dk → "El-, naturgas- og varmforsyning" → "Regulering" → "Tilslutningspligt".

⁷ Lov nr. 258 af 8. juni 1979.

skal ske en forlængelse af tilslutningsfristen, kan lægges vægt på, om der i den konkrete ejendom er installeret et individuelt forsyningssystem, der skønnes at have en restlevetid, der er væsentlig længere end fristen på de 9 år. Energiklagenævnet finder endvidere, at der kan lægges vægt på, om det individuelle forsyningssystem først blev installeret efter varslingen af pålægget om tilslutningspligt, det vil sige om klager har været eller burde have været opmærksom på muligheden for pålægget.

Energiklagenævnet bemærker, at tilslutningsbekendtgørelsens § 17, stk. 1, ikke giver ansøgeren et retskrav på at modtage en dispensation eller forlængelse af tilslutningsfristen. Dette betyder, at en grundejer ikke har krav på at modtage en forlængelse af fristen, alene fordi grundejerens individuelle forsyning (naturgasfyr) er installeret få år forinden, at tilslutningspligten blev pålagt. Kommunen er således tillagt et vidt skøn ved vurderingen af, om tilslutningsfristen skal forlænges på baggrund heraf.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Side 7 af 9

Silkeborg Kommune har foretaget en konkret vurdering af jeres naturgasfyr og fundet, at der ikke var grundlag for, at fristen for tilslutning blev forlænget. Energiklagenævnet kan på nuværende tidspunkt tilslutte sig Silkeborg Kommunes vurdering. Energiklagenævnet bemærker dog, at den nuværende vurdering er behæftet med en vis usikkerhed, da der stadig er ca. 7 år til tilslutningsfristen udløber (marts 2021). De faktiske forhold kan således ændre sig før tilslutningsfristen udløber. Energiklagenævnet finder som følge heraf, at det ikke kan udelukkes, at der vil være faktiske forhold f.eks. omkring naturgasfyrets restlevetid, som eventuelt i sig selv eller sammen med andre forhold vil kunne tale for, at tilslutningsfristen på dette tidspunkt vil kunne forlænges. Det er på den baggrund Energiklagenævnets opfattelse, at De – når tilslutningspligten er nært foranstående – på ny vil kunne ansøge Silkeborg Kommune om, at fristen for tilslutning til værket forlænges. Silkeborg Kommunes afgørelse herom vil kunne påklages til Energiklagenævnet, såfremt betingelserne herfor er opfyldte.

For så vidt angår det forhold, at tilslutningspligten stiller jer i en urimelig økonomisk situation, kan Energiklagenævnet tilslutte sig det af Silkeborg Kommune anførte. En ansøgning herom skal således indgives til Silkeborg Kommune umiddelbart inden tilslutningsfristen udløber.

Energiklagenævnet kan vejledende oplyse, at kommunen ved vurderingen af om man stilles i en urimelig økonomisk situation skal udøve et konkret skøn over ejerens økonomiske forhold sammenholdt med udgiften til at skifte til fjernvarme (tilslutningsafgiften) og/eller de løbende, faste udgifter. Det konkrete skøn i tilknytning til, om en ansøger bringes i en økonomisk urimelig situation, bør ifølge Energiklagenævnets opfattelse blandt andet baseres på

økonomiske oplysninger, som indhentes fra ansøger. De økonomiske oplysninger bør i hvert fald omfatte følgende:

- Samtlige indtægter og udgifter i husstanden
- Samtlige aktiver og passiver
- Forskudsopgørelser og årsopgørelser for relevante år
- Evt. andre økonomiske oplysninger af betydning for vurderingen

Energiklagenævnet bemærker i den forbindelse, at tilslutningspligt ikke indebærer en pligt til at aftage varme eller til at indrette varmesystemet herpå, men alene en pligt til at betale de faste afgifter og tilslutningsafgiften. Det vil derfor som udgangspunkt alene være de øgede udgifter hertil, der vil skulle indgå i vurderingen af, om ansøgeren på grund af tilslutningspligten stilles i en urimelig økonomisk situation.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Side 8 af 9

Energiklagenævnet stadfæster på den baggrund Silkeborg Kommunes afgørelse af 19. juni 2013.

Ad genoptagelse

Energiklagenævnet har i en anden afgørelse af 28. maj 2014 (j.nr. 1021-13-129) behandlet advokat Jørgen Christian Dan-Weibels brev af 25. oktober 2013 til Silkeborg Kommune med indsigelser mod kommunens godkendelse af projektforslaget om tilslutningspligt mv. For Energiklagenævnets nærmere vurdering heraf henviser nævnet til begrundelsen i denne afgørelse. Afgørelsen er vedlagt som bilag.

Energiklagenævnet finder under henvisning til ovennævnte afgørelse, at de oplysninger, som I er fremkommet med i forbindelse med anmodningen om genoptagelse, ikke er nye oplysninger om faktiske forhold, som er 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 Energiklagenævnets afgørelse af 20. december 2012. Energiklagenævnet finder endvidere, at der ikke er mangler eller væsentlig sagsbehandlingsfejl ved afgørelsen af 20. december 2012.

Energiklagenævnet finder på denne baggrund, at der ikke er grundlag for at genoptage nævnets tidligere afgørelse af 20. december 2012 (j.nr. 1021-12-35).

Afgørelsen er truffet i henhold til tilslutningsbekendtgørelsens § 22, stk. 1, jf. varmeforsyningslovens § 26, stk. 1.

Afgørelsen om tilslutningspligt er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 1 i formandsbemyndigelsen af 30. november 2009 efter varmeforsy-

ningsloven. Afgørelsen om genoptagelse er truffet af Energiklagenævnets formand efter punkt 4 i samme formandsbemyndigelse. Bemyndigelsen er offentliggjort på Energiklagenavnets hjemmeside: www.ekn.dk under menu-punktet "Forretningsorden".

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, jf. tilslutningsbekendtgørelsens § 22, stk. 5, jf. varmemforsyningslovens § 26, stk. 4.

28. maj 2014

J.nr. 1021-13-87-12

TML-EKN

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form på Energiklagenævnets hjemmeside.

Side 9 af 9

Med venlig hilsen

Poul K. Egan
Nævnnsformand

I dennes fravær og efter bemyndigelse underskrevet af

Henrik Chieu
Sekretariatschef