

Advokatfirmaet Hviid & Frederiksen
Søndergade 26
7830 Vinderup

Frederiksborggade 15
1360 København K

Tlf 33 95 57 85
Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk
ekn@ekn.dk

**Vedr.: Klage over afgørelse truffet af Løgstør Kommune om forblivel-
sespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. - [...]**

30. juni 2006

J.nr.: 21-423
Eksp.nr.: 25433
BGJ-EKN

Energiklagenævnet traf den 4. og 5. juli 2005 afgørelser om at ophæve Løgstør Kommunes afgørelser af 3. marts 2005 om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a for en række ejendomme, bl.a. ejendommen [...]. Da det ikke af det til nævnet fremsendte materiale fremgik, at Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. havde udarbejdet et projektforslag, fandt nævnet, at der manglede en afgørende forudsætning for, at Løgstør Kommune gyldigt havde kunnet beslutte og meddele de omhandlede ejendomme forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. Energiklagenævnet ophævede derfor kommunes afgørelser.

Ved brev af 7. juli 2005 anmodede Løgstør Kommune Energiklagenævnet om at genoptage sagerne, idet Løgstør Kommune konstaterede, at der i bilagslisten, der var vedlagt de klager, som kommunen tidligere havde fremsendt til nævnet, havde manglet et bilag: "Projektforslag vedr. Vindblæs lossepladsgasanlæg".

Energiklagenævnet besluttede herefter at genoptage sagerne om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a., idet der var fremkommet væsentlige oplysninger, der ikke forelå for nævnet på tidspunktet for afgørelserne den 4. og 5. juli 2005.

Det fremgår af sagens akter,

- at Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a. - på baggrund af driftsaftale fra 2002 indgået mellem Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a. og Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. - forestår den daglige drift af Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a., herunder økonomisk og teknisk administration,
- at Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a. på vegne af Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. fremsendte et brev af 10. juni 2004 til Løgstør Kommune om forblivelses- og tilslutningspligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. Vedlagt brevet var et brev af 16. februar 2004 med bilag fra Energi styrelsen til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.

- at Løgstør Kommune ved brev af 24. august 2004 sendte Løgstør Fjernvarmeværks brev af 10. juni 2004 om forblivelses- og tilslutningspligt i høring hos de berørte grundejere,
- at Løgstør Fjernvarmeværks brev af 10. juni 2004 i høringsperioden var fremlagt til offentligt gennemsyn hos Løgstør Kommune,
- at Løgstør Kommune i november 2004 konstaterede, at Løgstør Fjernvarmeværks brev af 10. juni 2004 ikke opfyldte kravene i tilslutningsbekendtgørelsens § 3,
- at Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. i januar 2005 fik udarbejdet et projektforslag benævnt "Vindblæs lossepladsgasanlæg", der bl.a. indeholdte et afsnit om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. Af projektforslaget fremgik, at forslaget var udarbejdet i forbindelse med en undersøgelse af forholdene på Vindblæs Lossepladsgasanlæg, og at forslaget skulle danne baggrund for Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.'s beslutning om mulige nødvendige tiltag i forbindelse med driftsoptimering af lossepladsgasanlægget. Endvidere fremgik det, at forslaget kunne anvendes i forbindelse med Løgstør Kommunes godkendelse af Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.'s ansøgning om forblivelsespligt,
- at at kommunalbestyrelsen på et møde den 17. februar 2005 besluttede at godkende Vindblæs Kraftvarmes ansøgning om tilslutnings- og forblivelsespligt, dog kun for så vidt angår forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.,
- at Løgstør Kommune ved breve af 3. marts 2005 meddelte de berørte grundejere, at kommunen havde godkendt projektforslaget om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.,
- at 31 grundejere herefter klagede til Energiklagenævnet over kommunes afgørelser af 3. marts 2005 om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.,
- at Energiklagenævnet den 4. og 5. juli 2005 traf afgørelser om ophævelse af Løgstør Kommunes afgørelser af 3. marts 2005,
- at Løgstør Kommune ved brev af 7. juli 2005 anmodede Energiklagenævnet om at genoptage sagerne,
- at Energiklagenævnet ved brev af 25. oktober 2005 meddelte parterne, at nævnet havde besluttet at genoptage sagerne om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Side 2 af 8

Sagens dokumenter blev ved brev af 25. oktober 2005 sendt i høring hos Deres klient, [...]. De har herefter ved brev af 9. januar 2006 fremkommet med bemærkninger til sagen, hvorfra bl.a. citeres:

"[...]

Indledningsvist bemærkes, at det fremlagte projektforslag fortsat ikke ses at opfylde betingelserne for en gyldig beslutning om tilslutnings- og forblivelsespligt, idet projektforslaget ikke ses at indeholde oplysninger om tilslutnings- /forblivelsespligtens rets-

virksomheder for de berørte borgere ligesom der ikke er vedlagt nogen matrikelliste eller anden kortmateriale, der oplyser nærmere om forsyningsområdet og dermed de berørte ejendomme/borgere jfr. i øvrigt Energiklagenævnets afgørelse herom af 04.07.2005.

Det bemærkes i den forbindelse, at den fremsendte høringskrivelse af 24.08.2004 ikke kan tages til indtægt for, at borgerne er orienteret, idet skrivelsen hviler på et ufuldstændigt projekt jfr. at det projektforslag, som kommunalbestyrelsen i Løgstør Kommune reelt tager stilling til er dateret januar 2005.

De formelle gyldighedsbetingelser er således ikke til stede.

[...]

På baggrund af det ovenfor er det fortsat min opfattelse, at betingelserne for at pålægge tilslutnings-/forblivelsespligt på min klients ejendom ikke er opfyldte, hvorfor Energiklagenævnets afgørelse af 04.07.2005 skal fastholdes.

[...]"

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Side 3 af 8

Løgstør Kommune har ved brev af 22. februar 2006 hertil bl.a. bemærket følgende:

"[...]

Berørte ejendomme

I varmeværkets ansøgning om tilslutningspligt/forblivelsespligt (redegørelse/projekt udarbejdet af BDO og Energistyrelsen af den 10/6-2004) samt i Projektforslag vedr. Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. lossepladsgas anlæg, januar 2005 fremgår det, at der er tilsluttet 88 forbrugere, hvoraf 3 er storforbrugere.

Tilsluttede forbrugere i Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.s forsyningsområde (energidistrikt 3000) fremgår af Løgstør Kommunes BBR-register, og kommunen lavede på baggrund af udtræk fra registret en adresseliste omfattende de berørte ejendomme/borgere. Der har således ikke været tvivl om, hvilke ejendomme der har været berørt af projektet.

Retsvirkninger

Retsvirkningerne for borgerne fremgår tydeligt i både høringsbrevet af den 24/8-2004 og i brev af den 3/3-2005 vedr. meddelelse af forblivelsespligt.

Efter kommunens opfattelse er de formelle gyldighedsbetingelser tilstede.

[...]"

Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a., der efter det foreliggende må anses som repræsentant for Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a., har ikke fremkommet med bemærkninger til sagen.

Retsgrundlaget

Fra bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 2000 om tilslutning mv. til kollektive varmforsyningsanlæg (tilslutningsbekendtgørelsen) citeres:

”§ 2. Kommunalbestyrelsen kan pålægge såvel ny som eksisterende bebyggelse tilslutningspligt til et kollektivt varmforsyningsanlæg. Beslutning herom kan ikke træffes, før forudsætningerne herfor er belyst i et godkendt projekt. Beslutningen skal træffes samtidigt med eller umiddelbart efter godkendelsen af projektet.

§ 3. Ansøgning om godkendelse af et tilslutningsprojekt skal være skriftlig og ledsaget af følgende oplysninger i det omfang, som er nødvendigt for den godkendende myndigheds bedømmelse af ansøgningen:

- 1) den eller de ansvarlige for projektet,
- 2) forholdet til varmeplanlægningen, herunder forsyningsforhold samt lokalplaner,
- 3) tidsplan for tilslutningen,
- 4) fastlæggelse af forsyningsområder,
- 5) fortegnelse over ejendomme, der ifølge projektet påtænkes knyttet til anlægget ved påbud, tilslutningspligt eller bidragspligt til anlægget,
- 16) økonomiske konsekvenser for berørte lodsejere, herunder vilkår for tilslutning og tidspunkter for brugertilslutning m.v.,
- 7) eksempler på brugerøkonomi ved tilslutning til kollektiv forsyning i forhold til fortsat opvarmning med oliefyr, herunder ved forskellige husstørrelser,
- 8) retsvirkninger af tilslutningspligten,
- 9) hvilke eksisterende bebyggelser der ikke kan pålægges tilslutningspligt, og
- 10) dispensation.

§ 4. Kommunalbestyrelsen skal sikre, at grundejere, der efter projektet forudsættes pålagt tilslutningspligt eller bidragspligt til

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Side 4 af 8

¹ Energiklagenævnet bemærker, at nummereringen i bekendtgørelse nr. 581 af 22. juni 2000 som offentliggjort på Retsinformation ikke indeholder nummeret 6, men to af nummeret 8.

anlægget, underrettes skriftligt om projektforslaget med henblik på, at eventuelle bemærkninger kan blive fremsendt inden for 4 uger.”

Energistyrelsen har udarbejdet en vejledning til den tidligere tilslutningsbekendtgørelse (bekendtgørelse nr. 196 af 22. marts 1991 om tilslutning mv. til kollektive varmforsyningsanlæg). I denne vejledning er proceduren for høring over projektforslag samt retsvirkningerne af manglende høring beskrevet. Reglerne om høring over projektforslag fremgik ikke dengang af tilslutningsbekendtgørelsen, men af den dagældende projektbekendtgørelse (bekendtgørelse nr. 139 af 5. marts 1991 om varmeplanlægning og godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg) § 8, stk. 2, der var sålydende:

”Kommunalbestyrelsen skal endvidere sikre, at grundejere, der efter projektet forudsættes pålagt tilslutningspligt eller bidragspligt til anlægget, underrettes skriftligt om projektforslaget med henblik på eventuelle bemærkninger inden for 4 uger.”

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Side 5 af 8

Vejledningen udtaler om forståelsen af denne høringsbestemmelse, der er nærmest enslydende med høringsbestemmelsen i den nugældende tilslutningsbekendtgørelse § 4, og derfor fortsat kan finde anvendelse, følgende:

”3.3 Høringsprocedure, § 8, stk. 2 i projektbekendtgørelsen.

Når kommunalbestyrelsen har principgodkendt projektforslaget, skal det sendes høring hos de berørte parter, som har en frist på 4 uger til eventuelle indsigelser, jf. projektbekendtgørelsens § 8, stk. 2. Høringen skal være skriftlig. Kommunalbestyrelsen kan ikke nøjes med at orientere de berørte parter på borgermøde, ved annoncering eller lignende.

Manglende høring betragtes som en væsentlig formel fejl, fordi en ejendom, som ikke har været omfattet af høring, ikke kan pålægges tilslutningspligt. Kommunalbestyrelsen og forsyningselskaberne må igennem en helt ny procedure med ny projektgodkendelse og efterfølgende høring, hvis ejendomme, som blev overset i første omgang, efterfølgende ønskes pålagt tilslutningspligt.

[...]”

Energiklagenævnets praksis

Energiklagenævnet har ved afgørelse af 25. juli 2001 (j.nr. 97-2311-0029) ophevet en af Holmsland Kommune truffet beslutning om tilslutningspligt, da kommunen havde undladt at høre de berørte grundejere i overensstemmelse med projektbekendtgørelsen.

Energiklagenævnets afgørelse er gengivet på nævnets hjemmeside: www.ekn.dk, hvortil der henvises.

Litteratur

Af "Håndbog om tilslutningspligt", der er optrykt som bilag til "Varmeforsyningsloven med kommentarer" af Klavs V. Gravesen m.fl., 1. udgave, s. 271, fremgår om tilslutningsbekendtgørelsens § 4, om høring bl.a., at

"Manglende høring betragtes som en væsentlig formel fejl, fordi en ejendom, som ikke har været omfattet af høring, ikke kan pålægges tilslutningspligt. Viser det sig, at et projektforslag eller dele heraf, ikke har været i høring, betyder det, at kommunen og forsyningselskaberne må igennem en helt ny procedure med ny projektgodkendelse og efterfølgende høring."

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Energiklagenævnets bemærkninger

Kommunalbestyrelsen skal forud for sin stillingtagen til et projektforslag om forblivelses- og tilslutningspligt til et kollektivt varmforsyningsanlæg sende projektforslaget i høring hos de berørte grundejere, således at grundejerne inden for en frist på 4 uger kan fremkomme med eventuelle bemærkninger til projektforslaget, jf. tilslutningsbekendtgørelsen § 4. En kommune kan derfor ikke træffe beslutning om tilslutnings- og forblivelsespligt, hvis ikke der er foretaget en behørig høring over projektforslaget af de berørte grundejere.

Side 6 af 8

Energiklagenævnet har ved afgørelser af 4. og 5. juli 2005 vurderet, at Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a.'s brev af 10. juni 2004 med bilag om tilslutnings- og forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. ikke opfyldte betingelserne i tilslutningsbekendtgørelsen om projektforslag. Nævnet konstaterede således, at der ikke var udarbejdet et behørigt projektforslag, hvorfor kommunens afgørelser af 4. og 5. juli 2005 om forblivelsespligt blev ophævet.

På det for Energiklagenævnet nu oplyste grundlag er der i januar 2005 udarbejdet et projektforslag vedrørende Vindblæs lossepladsgasanlæg. Dette projektforslag indeholder bl.a. et afsnit om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.

Løgstør Kommune ses ikke at have sendt dette projektforslag fra januar 2005 i høring i overensstemmelse med projektbekendtgørelsens bestemmelser hos de berørte grundejere forud for kommunalbestyrelsens beslutning den 17. februar 2005 om at godkende Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.'s ansøgning om forblivelsespligt.

Projektforslaget fra januar 2005 adskiller sig markant fra Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a.'s brev af 10. juni 2004 med bilag til Løgstør Kommune om forblivelses- og tilslutningspligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. For så vidt angår kravene i tilslutningsbekendtgørelsens § 3 til indholdet af et projektforslag om tilslutnings- og forblivelsespligt omhandler det af Løgstør Fjernvar-

meværk A.m.b.a.'s brev af 10. juni 2004 med bilag kun de mulige økonomiske konsekvenser for brugerne i forskellige situationer. Derimod behandler det i januar 2005 udarbejdede projektforslag de fleste punkter i tilslutningsbekendtgørelsens § 3.

Energiklagenævnet kan således konstatere, at der ikke er identitet mellem indholdet af Løgstør Kommunes brev af 10. juni 2004 og det i januar 2005 udarbejdede projektforslag. Den af Løgstør Kommune foretaget høring af de berørte grundejere ved brev af 24. august 2004 kan derfor ikke betragtes som en høring over projektforslag fra januar 2005. Kommunen har efter det oplyste ikke foretaget en selvstændig høring over projektforslaget fra januar 2005 af de berørte grundejere forud for kommunens godkendelse den 17. februar 2005 af Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a.'s ansøgning om forblivelsespligt.

30. juni 2006

J.nr.: 21-423

Eksp.nr.: 25433

BGJ-EKN

Løgstør Kommunes afgørelse om forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. lider således af en væsentlig formel mangel. Kommunen har derfor ikke gyldigt kunnet beslutte og meddele forblivelsespligt til Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a., hvorfor kommunens afgørelse om forblivelsespligt må ophæves.

Side 7 af 8

Allerede som følge heraf har nævnet ikke taget stilling til øvrige fremsatte indsigelser mod Løgstør Kommunes afgørelse. Det bemærkes dog i den forbindelse, at der foreligger en længerevarende og forholdsvis fast nævnspraksis omkring grundejeres tilslutningspligt og forblivelsespligt ved kollektive varmforsyningsanlæg.

Energiklagenævnets afgørelse

Løgstør Kommunes afgørelse af 3. marts 2005 ophæves.

Afgørelsen er truffet af Energiklagenævnets formand i henhold til § 26 i lov om varmforsyning, jf. lovbekendtgørelse nr. 347 af 17. maj 2005 med senere ændringer om varmforsyning, samt § 5, stk. 2, i forretningsorden for Energiklagenævnet, jf. bekendtgørelse nr. 1297 af 13. december 2005.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er sendt til Løgstør Kommune, Vindblæs Kraftvarme A.m.b.a. samt Løgstør Fjernvarmeværk A.m.b.a.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

P. N. V.

Poul K. Egan
Nænsformand

/Brit Gotthard Jensen **30. juni 2006**
J.nr.: 21-423
Eksp.nr.: 25433
BGJ-EKN

Side 8 af 8