

AFGØRELSE

energi

KLAGENÆVNET

(Elforsyning)

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA NCC Construction Danmark A/S, Hellerup over
AFGØRELSE FRA Energitilsynet af 9. juli 2004
OM Investeringsbidrag

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

**NÆVNETS
SAMMEN-
SÆTNING
I SAGEN** Nævnensformand, professor, cand.jur. Christen Boye Jacobsen
Konsulent, civiling., Knut Berge
Direktør, cand.polyt. Poul Sachmann

**NÆVNETS
AFGØRELSE** Energitilsynets afgørelse stadfæstes med en ændret begrundelse

Ved brev af 29. juli 2004 indbragte NCC Construction Danmark A/S over Energitilsynets afgørelse af 9. juli 2004 for Energiklagenævnet. Ved afgørelsen havde Energitilsynet givet netselskabet Thy-Mors Energi A/S, Nykøbing Mors, medhold i et krav om investeringsbidrag ud fra tariffen for tæt/lav bebyggelse. Klageren fandt, at investeringsbidrag burde beregnes ud fra tariffen for etage-ejendomme.

Det af Thy-Mors Energi A/S beregnede investeringsbidrag andrager kr. 405.840,40 excl. moms, mens det af klageren beregnede bidrag udgør kr. 282.320,40 excl. moms.

Energitilsynet er under sagen fremkommet med en udtalelse af 13. august 2004, som har været forelagt klageren og Thy-Mors Energi A/S.

Den påklagede afgørelse

Fra Energitilsynets afgørelse af 9. juli 2004 citeres:

"Ved brev af 17. februar 2004 har De klaget over Thy-Mors Energi A/S' beregning af investeringsbidrag ved tilslutning af 64 af NCC Construction Danmark A/S nyopførte plejeboliger.

De har oplyst, at Thy-Mors Energi A/S har opkrævet investeringsbidrag efter tariffen for tæt/lav bebyggelse. Det er derimod

Deres opfattelse, at tilslutningen skulle være sket efter tariffen for etageejendomme. I den forbindelse peger De på, at der alene er ført én stikledning til hver enkelt boligblok og herfra fordeler til de enkelte boliger i blokken.

Sagen har været forelagt for Thy-Mors Energi A/S. De har tidligere modtaget kopi af sagens akter. Det fremgår i den forbindelse, at den konkrete udformning af tilslutningen er sket i overensstemmelse med Deres fremsatte anmodninger.

Thy-Mors Energi A/S har til Energitilsynets offentlige register anmeldt "Tilslutningsbestemmelser for el-levering", januar 1995. Bestemmelsernes § 4.1.2 lyder: "Tæt/lav bebyggelse kan være paralleltliggende rækkehuse eller rækker af ensartede kædehuse og gårdhuse med en eller to etager. Tæt/lav bebyggelse har et mindre ubebygget areal, 20-30 boliger pr. ha. mod ca. 10 for parcelhusbebyggelse." § 4.1.3. lyder: "Boliger i bygninger med mere end to etager."

Energitilsynets overordnede opgave er at regulere monopolselskaberne på energiområdet. Energitilsynet fungerer også som klageinstans fra bl.a. forbrugere.

Som elforsyningsloven, herunder især dennes § 77, stk. 1, er formuleret, har Energitilsynet pligt til at gribe ind over for priser og leveringsbetingelser, hvis tilsynet finder, at priser og leveringsbetingelser må anses for at være i strid med bestemmelserne i elforsyningsloven. Tilsynet kan desuden give pålæg om, at elforsyningerne foretager ændring af priser og leveringsbetingelser.

Energitilsynet har således også kompetence til at gribe ind i Deres tvist med Thy-Mors Energi A/S om tilslutningsvilkårene for de 64 plejeboliger.

Energitilsynet afgørelse er, at der ikke kan rettes indvendinger mod, at Thy-Mors Energi A/S har indplaceret boligerne i kategorien tæt/lav bebyggelse og rækkehuse, jf. lovens § 77, stk. 1.

Energitilsynet lægger vægt på, at de medsendte tegninger viser, at der er tale om boliger i to etager.

Tilsynet lægger videre vægt på, at investeringsbidraget er et engangsbeløb, som betales til dækning af det leveringsomfang, som den nytilsluttede bebyggelse opnår. De anmeldte investeringsbidrag er tariferet ud fra gennemsnitbetragtninger for forskellige boligtyper i overensstemmelse variationer i forhold til de relevante udgiftsposter.

Endelig lægger tilsynet vægt på, at den konkrete tilslutning – herunder antallet af stikledninger – er udformet efter aftale med NCC."

Klagen til Energiklagenævnet

Fra NCC Construction Danmark A/S' klage af 29. juli 2004 citeres:

"Sagen omhandler beregningsgrundlaget for investeringsbidrag vedrørende tilslutning af 64 af NCC nyopførte plejeboliger.

Thy-Mors Energi A/S har rubriceret de opførte boliger som tæt/lav bebyggelse og afregnet investeringsbidraget i overensstemmelse hermed, jf. Tilslutningsbestemmelser for el-levering §

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 2 af 9

4.1.2, vedlagt i kopi. NCC er af den opfattelse, at bebyggelsen skal rubriceres som etagebyggeri i henhold til Thy-Mors Energi A/S's tilslutningsbestemmelser, jf. § 4.1.3, herunder særligt bilag 2.C.

Da der mellem Thy-Mors Energi A/S og NCC Construction Danmark A/S ikke kunne opnås enighed om beregningsgrundlaget for betaling af investeringsbidraget, indbragte NCC sagen for Energitilsynet den 17. februar 2004. Energitilsynet traf afgørelse i sagen den 9. juli 2004. Til Energitilsynets afgørelse gøres følgende bemærkninger:

Energitilsynet har tilsyneladende ikke forholdt sig til, at det aktuelle byggeri for så vidt førelsen og antallet af stikledninger svarer nærmest til det i Tilslutningsbestemmelserne bilag 2c angivne eksempel.

Energitilsynet anfører endvidere, at investeringsbidraget er et engangsbeløb, som betales til dækning af det leveringsomfang, som den nytilløbte bebyggelse opnår. Denne præmis ses ikke at have relevans for afgørelsen af, hvorledes beregningen skal foretages.

Endelig bestrides det, at der mellem parterne skulle være indgået en aftale om beregningen af investeringsbidraget.

Klager nedlægger følgende

Påstand: Indklagede Thy-Mors Energi A/S tilpligtes at anerkende, at beregningen af investeringsbidraget for de i sagen omhandlede opførte boliger skal beregnes på baggrund af Tilslutningsbestemmelserne for el-levering af januar 1995, § 4.1.3 - etagebyggeri.

Ud fra en formålsfortolkning af de til bestemmelserne hørende bilag, må det lægges til grund, at det aktuelle opførte byggeri bedst er sammenligneligt med § 4.1.3, i det man ved det aktuelle byggeri på samme måde som ved lejligheder, alene fører en stikledning ind til hver enkelt boligblok, og herfra fordeler til de enkelte boliger i blokken. Der etableres således ikke en ledningsførelse ind til hver enkelt bolig i stueplan.

Således gøres det til støtte for den nedlagte påstand gældende,

- at* det aktuelle byggeri ud fra en byggeretlig terminologi kan karakteriseres som etagebyggeri,
- at* de i tilslutningsbestemmelserne med tilhørende bilag 2.A-2.E angivne kategorier af boligtyper ikke ses at være entydigt og klart afgrænset,
- at* indklagede som koncipist bærer enhver risiko for uklarheder i tilslutningsbestemmelserne,
- at* de udførte boliger ud fra en formålsfortolkning af tilslutningsbestemmelserne svarer bedst til etagebyggeri for så vidt førelsen og antallet af stikledninger,
- at* det rette grundlag for beregning af investeringsbidrag derfor er tilslutningsbestemmelserne § 4.1.3 eller en analogi heraf."

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 3 af 9

Ved brev af 13. august 2004 bemærkede Energitilsynet over for nævnet:

"Energitilsynet har følgende bemærkninger til NCC Construction Danmark A/S' klage til nævnet:

1. NCC Construction A/S anfører: *"Energitilsynet har tilsyneladende ikke forholdt sig til, at det aktuelle byggeri for så vidt forelsen og antallet af stikledninger svarer nærmest til det i Tilslutningsbestemmelserne bilag 2c angivne eksempel."*

Efter de af Thy-Mors Energi A/S anmeldte tilslutningsbestemmelser fremgår, at der sondres mellem på den ene side tæt/lav bebyggelse med én eller to etager og på den anden side boliger i bygninger med mere end to etager. Selskabets tilslutningsbestemmelser svarer til de af brancheorganisationen ELFOR udarbejdede standardbestemmelser.

Investeringsbidraget er et engangsbeløb, der betales for et leveringsomfang ved en installations tilslutning til det kollektive net samt ved forøgelse af et eksisterende leveringsomfang. Betalingen giver ret til et bestemt leveringsomfang. Investeringsbidragene skal dække de udgifter, som netselskabet påføres i forbindelse med udbygning og forstærkning af nettet som følge af nye kunder og af eksisterende kunders behov for større leveringsomfang. Øvrige udgifter til nettet, fx vedligeholdelse, kabellægning af luftledning, betales af alle kunder via nettariffen.

Forskellen i tilslutningsbestemmelsernes investeringsbidrag for parcelhuse, tæt/lav bebyggelse, etageejendomme mv. afspejler gennemsnits-beregninger af de relevante omkostningsposter for de enkelte boligtyper.

I den konkrete sag er der tale om byggeri i to etager. Tilsynet finder det derfor i overensstemmelse med elforsyningsloven, at investeringsbidraget beregnes som tæt/lav bebyggelse. Det afvises, at ledningsføringen og antallet af stikledninger har betydning for boligernes belastning af nettet.

2. NCC Construction A/S anfører: *"Energitilsynet anfører endvidere, at investeringsbidraget er et engangsbeløb, som betales til dækning af det leveringsomfang, som den nyttilsluttede bebyggelse opnår. Denne præmis ses ikke af have relevans for afgørelsen af, hvorledes beregningen skal foretages."*

Der henvises til tilsynets bemærkninger ovenfor. Det er relevant for afgørelsen, hvad det beløb, der klages over, tilsigter at skulle dække. Stikledningernes antal og ledningsførelsen indgår ikke i beregningerne af investeringsbidraget.

3. NCC Construction A/S anfører endeligt: *"Endelig bestrides det, at der mellem parterne skulle være indgået en aftale om beregningen af investeringsbidraget."*

Det, der henvises til i afgørelsen, er, at selve den konkrete fysiske udformning af tilslutningen med få eller mange stikledninger er udformet efter aftale mellem energiselskabet og NCC Construction A/S. Hvis NCC havde ønsket en anden ledningsførelse eller et andet antal stikledninger, ville dette efter det oplyste have været muligt."

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 4 af 9

Ved brev af 16. august 2004 bemærkede Thy-Mors Energi A/S over for nævnet, at selskabet ikke havde bemærkninger til det af Energitilsynet anførte.

NCC Construction Danmark A/S har ikke ytret sig over for nævnet i anledning af Energitilsynets bemærkninger af 13. august 2004.

Supplerende oplysninger

Investeringsbidraget for tæt/lav bebyggelse er kr. 7.600,-, mens det for lejligheder er kr. 5.100,-.

Ved brev af 18. januar 2005 sendte NCC Energiklagenævnet folderen "Plejecenter MORSØ" (udateret). Deraf fremgår, at de 64 boligers samlede areal er 4.200 m². Folderen indeholder computerskabte tegninger af byggeriet. NCC har over for Energiklagenævnet telefonisk bekræftet, at byggeriet ser ud som angivet i folderen. Fra folderen citeres:

"Der er således tale om en randbebyggelse med 4 selvstændige hjørnehuse og en centralt placeret centerbygning med fælles faciliteter.

Hvert af de fire hjørnehuse opføres i 2 plan og indeholder 16 plejeboliger, som danner udgangspunkt for et rekreativt område med private haver og fælles udearealer."

Retsgrundlag

Fra elforsyningsloven citeres, jf. lovbekendtgørelse nr. 151 af 10. marts 2003 om elforsyning med senere ændringer, herunder lov nr. 494 af 9. juni 2004:

"§ 6, stk. 4. Kollektive elforsyningsvirksomheder samt forsyningspligtige virksomheder, for så vidt angår deres forsyningspligtighed, skal stille deres ydelser til rådighed for forbrugerne på gennemsnitlige, objektive, rimelige og ikkediskriminerende vilkår."

Fra de for Thy-Mors Energi A/S gældende "Tilslutningsbestemmelser for levering" af januar 1995, citeres:

" § 4. *Investeringsbidrag*

Definition af kategorier § 4.1.

[...]

Tæt/lav bebyggelse, rækkehuse § 4.1.2.

Tæt/lav bebyggelse kan være parallelliggende rækkehuse eller rækker af ensartede kædehuse og gårdhuse med en eller to etager.

Tæt/lav bebyggelse har et mindre ubebygget areal, ca. 20-30 boliger pr. ha. mod ca. 10 for parcelhusbebyggelse.

Lejligheder

§ 4.1.3.

Boliger i bygninger med mere end to etager.

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

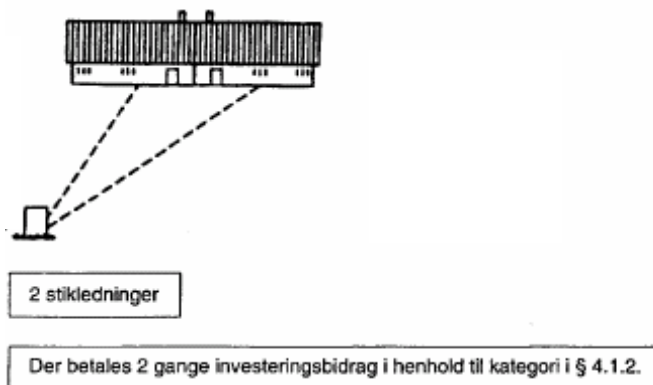
Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 5 af 9

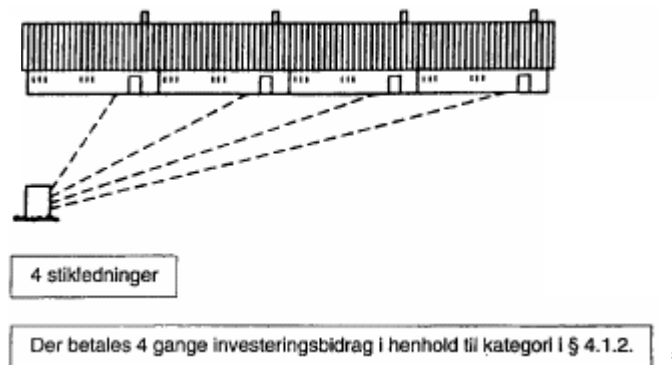
Fra tilslutningsbestemmelsernes bilag 2.A.: "Boligbebyggelse" gengives:

3) Doppelthuse (Tæt/lav bebyggelse)



[...]

4) Rækkehuse (Tæt/lav bebyggelse)



11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

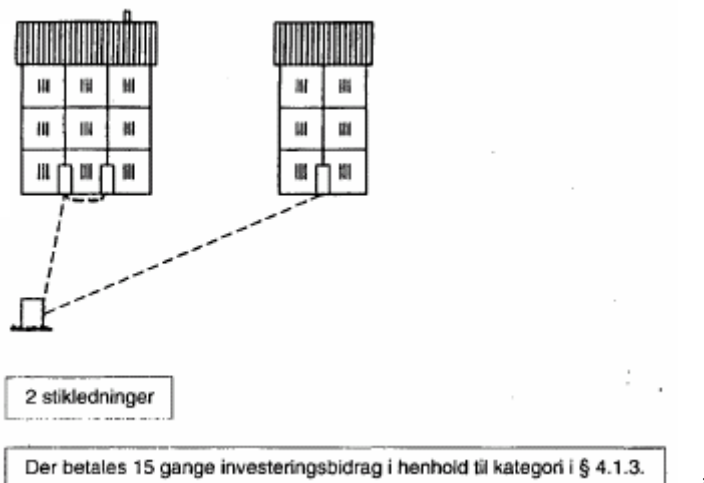
Side 6 af 9

Fra tilslutningsbestemmelsernes bilag 2.C.: "Etagebyggeri" gengives:

"Etagebyggeri (boligblokke) kan forsynes gennem fælles stikledning. Dog mindst én stikledning pr. boligblok.

Eksempler:

1) Etagebyggeri over 2 etager
15 lejligheder



Konkurrenceankenævnets og Energiklagenævnets praksis

I en afgørelse af 22. december 1997 bemærkede Konkurrenceankenævnet bl.a.:

”NESA’s investeringsbidrag er tariferet ud fra gennemsnitsbetragtninger. Det er differentieret efter boligtype i overensstemmelse med praktisk skønnede variationer i forhold til de relevante udgiftsposter på en måde, som i øvrigt gør indplaceringen af den enkelte bolig simpel og dermed billig at administrere. Efter det oplyste om baggrunden herfor og det i øvrigt foreliggende finder Ankenævnet efter elforsyningslovens § 10, stk. 4, intet urimeligt heri.

Det er ubestridt, at der for bebyggelsen er betalt det da anmeldte standardinvesteringsbidrag for det ved ibrugtagningen indrettede antal boliger, og at der da skulle have været betalt for yderligere 55, hvis de da havde været udskilt som selvstændige boliger fra starten. Da det i henseende til de udgifter, som investeringsbidraget vedrører, er uden betydning, om de 55 boliger blev etableret oprindeligt eller udskilt senere, finder Ankenævnet efter elforsyningslovens § 10, stk. 4, intet urimeligt i, at der ved en senere opdeling af en bolig i flere boliger, skal betales yderligere investeringsbidrag.

NESA’s tariferingsystem indebærer, at der skal betales efter boligtype uanset størrelse og anvendelse. Efter det foreliggende har Ankenævnet ikke grundlag for efter elforsyningslovens § 10, stk. 4, at fastslå, at dette princip medfører urimelige konsekvenser ved indretning af særlige, små boligheder, og det er da heller ikke indgået i grundlaget for den påklagede afgørelse, om der ved indretning af sådanne boligtyper foreligger særlige forhold, der kan bære en yderligere differentiering (ungdomsboliger, ældreboliger m.v.).

[...]”

I en afgørelse af 1. april 2004 (j.nr. 11-100) bemærkede Energiklagenævnet bl.a.:

”Energiklagenævnet bemærker, at der findes bestemmelser om investeringsbidrag i Tilslutningsbestemmelser for el af 10. november 2000, som er anmeldt til Energitilsynet af NRGi. Disse må derfor lægges til grund for en vurdering af sagen, medmindre en eller flere bestemmelser generelt, eller deres anvendelse i nærværende sag, findes at være i strid med bestemmelserne i elforsyningsloven, jf. § 77, stk. 1.

Energitilsynet har til sagen oplyst, at Elprisudvalget tidligere har taget en tarifiering til efterretning svarende til NRGi’s i forbindelse med behandlingen af Danske Elværkers Forenings ”Vejledning i tarifiering af Investeringsbidrag”.

Det bemærkes, at denne vejledning ikke er en del af retsforholdet mellem NRGi og klageren.

Vedrørende Konkurrenceankenævnets kendelse af 22. december 1997 i sagen j.nr. 97-28.944, NESA A/S ctr. Elprisudvalget bemærker nævnet, som også anført af klageren, at en bestemmelse

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 7 af 9

svarende til § 5.5 i nærværende sag ikke var del af retsforholdet mellem forsyningsselskabet og slutbrugeren. Det er Energitilsynets opgave og beføjelse at vurdere elselskabers priser, betingelser og aktiviteter, jf. § 77, stk. 1, i elforsyningsloven. Energitilsynet har ikke i den påklagede afgørelse taget stilling til betydningen af nævnte § 5.5 for retsforholdet mellem klageren og NRGi Net A/S, som er klagerens væsentligste begrundelse for klagen.

[...]

Det bemærkes, at der med leveringsomfang menes den maksimale trækingsret, som forsyningsselskabet forpligter sig til at levere uden opkrævning af yderligere investeringsbidrag. Det er således uden betydning i denne sammenhæng, om den omhandlede taglejlighed, konkret eller ud fra en gennemsnitsbetragtning, vurderes at have et faktisk forbrug, der ikke udnytter det leveringsomfang, som der, for den pågældende boligtype, opkræves betaling for.

[...].”

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 8 af 9

Energiklagenævnets bemærkninger

Spørgsmålet i sagen er, om plejeboligerne i Nykøbing Mors skal henføres under ”tæt/lav bebyggelse” eller ”etagebyggeri”, og dermed, om Thy-Mors Energi A/S’ skøn, hvorefter der foreligger en ”tæt/lav bebyggelse”, er en urimelig beslutning, der bør tilsidesættes efter elforsyningslovens § 6, stk. 4.

Som det fremgår af Energiklagenævnets praksis, jf. afgørelse af 1. april 2004 (j.nr. 11-100), må netselskabets tilslutningsbestemmelser lægges til grund for en vurdering af sagen, medmindre disse i strid med elforsyningsloven, hvilket nærværende sag ikke giver grund til at antage. Thy-Mors Energi A/S har rubriceret de opførte boliger som tæt/lav bebyggelse efter tilslutningsbestemmelsernes pkt. 4.1.2. og bilag 2.A., mens NCC er af den opfattelse, at bebyggelsen skal rubriceres som etagebyggeri efter tilslutningsbestemmelsernes pkt. 4.1.3 og bilag 2.C. NCC har til støtte for klagen bemærket, at antallet af stikledninger og disses førelse svarer til bilag 2.C, at det ikke er relevant, at investeringsbidrag er et engangsbeløb til dækning af leveringsomfanget, og at der ikke eksisterer nogen aftale mellem NCC og Thy-Mors Energi A/S.

Tilslutningsbestemmelserne lægger vægt på antallet af etager, idet bebyggelse med ”en eller to etager” er lav bebyggelse, mens ”mere end to etager” er etagebyggeri (lejligheder). Tilslutningsbestemmelsernes ordlyd lægger derimod ikke vægt på antallet af stikledninger. I lyset af tilslutningsbestemmelsernes klare ordlyd kan nævnet ikke tillægge eksempeltegningerne i bilagene afgørende vægt.

Nævnet konstaterer, at byggeriet kun har to etager, og at det ikke er urimeligt at hævde, at byggeriet fremstår som tæt/lav bebyggelse. Nævnet tiltræder derfor, at investeringsbidraget beregnes efter tilslutningsbestemmelsernes

pkt. 4.1.2. og bilag 2.A. Nævnet tiltræder endvidere, at stikledningernes antal og ledningsførelsen ikke indgår i beregning af investeringsbidraget.

Nævnet finder derefter hverken grundlag for at tilsidesætte tilslutningsbestemmelsernes klare ordlyd eller Thy-Mors Energi A/S' beslutning som urimelig efter elforsyningsloven.

Energiklagenævnets afgørelse

Energitilsynets afgørelse af 9. juli 2004 stadfæstes.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 10. marts 2005.

Denne afgørelse er truffet i medfør af elforsyningslovens § 89, jf. lovbekendtgørelse nr. 151 af 10. marts 2003 om elforsyning med senere ændringer.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er sendt til NCC Construction Danmark A/S, Energitilsynet og Thy-Mors Energi A/S.

11. marts 2005

J.nr.: 11-221

Eksp.nr.: 19175

TAT-EKN

Side 9 af 9

P. N. V.

Christen Boye Jacobsen
Nævnnsformand

/ Thomas Andersen Thrane
Fuldmægtig