



Afgørelse om tilbageførsel af tab på finansielle elmarkedsprodukter – Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a.

25. juni 2024

J.nr.: 24/00245
INAH

Resumé

Forsyningstilsynet har den 10. januar 2024 truffet afgørelse om, at Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. skulle tilbageføre til varmemeforbrugerne i alt 1.951.917 kr., som hidrører fra tab på finansielle elmarkedsaftaler.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. har herefter fremsendt forslag til, hvordan beløbet kan tilbageføres. Løsningsforslaget er baseret på, at Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. foretager en omkostningsfordeling mellem el- og varme, således at elforretningen fremover ikke indgår som en del af den samlede varmeforretning. Dette suppleres eller erstattes eventuelt af en udskillelse af to vindmøller som sideordnet aktivitet.

Forsyningstilsynet har været i dialog med Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. om det fremsendte forslag.

Forsyningstilsynet vurderer ikke, at vindmøllerne vil have den fornødne nære tilknytning til/naturlige sammenhæng med varmeforretningen, dersom de udskilles som en sideordnet aktivitet. Derfor kan denne del af løsningen ikke anvendes.

Forsyningstilsynet har herefter noteret sig, at Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. som en del af forhandlingsløsningen efter varmemeforsyningslovens § 21, stk. 4, ønsker at indføre en omkostningsfordeling, og at denne er anmeldt i prisanmeldelse den 29. april 2024. Forsyningstilsynet bemærker, at en sådan opdeling ikke kræver tilsynets godkendelse. Efter Forsyningstilsynets opfattelse kan opdelingen mellem el- og varme dog tidligst ske med virkning fra anmeldelsestidspunktet. For så vidt angår den konkrete omkostningsfordeling har tilsynet ikke med denne afgørelse afskåret sig fra senere at gribe ind, hvis delenøgler eller andet skulle resultere i urimelige varmepriser.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. har foreslået at tilbageførslen sker i regnskabsåret 2023/24. Forsyningstilsynet kan tiltræde dette forslag.

FORSYNINGSTILSYNET

Torvegade 10
3300 Frederiksværk

Telefon 4171 5400

Digital Post til os:
Send via virksomheder@virksomheder.dk
Send via borger@borger.dk

Afgørelse

Forsyningstilsynet imødekommer forslaget fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. om, at tilbageførslen sker i regnskabsåret 2023/24 med det samlede beløb på 1.951.971 kr.

Derudover træffer Forsyningstilsynet afgørelse om, at omkostningsfordelingen mellem el og varme tidligst kan have virkning fra det tidspunkt, hvor den er anmeldt til Forsyningstilsynet, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 1 og stk. 3.

Forsyningstilsynet afslår Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers anmodning om at drive to vindmøller som sideordnet aktivitet.

Afgørelsen er truffet i medfør af varmforsyningslovens § 21, stk. 4.

Sagens baggrund og begrundelsen for Forsyningstilsynets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagsfremstilling

Forsyningstilsynet traf den 10. januar 2024 afgørelse om, at Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. (herefter Sdr. Herreds Kraftvarmeværker) ikke kunne indregne de tab på handel med finansielle elmarkedsprodukter for perioden 2018-2022, som var opstået i forbindelse med aftaler indgået med Dansk Kraftvarme Kapacitet. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker havde i perioden 2018-2022 indregnet et nettobeløb til dækning af tabet på 1.951.917 kr. i priseftervisningen af varmepriserne. Ved indregning af disse nettobeløb i priseftervisningerne er der opstået en overdækning i Sdr. Herreds Kraftvarmeværker svarende til det samlede nettobeløb, som skal tilbageføres til forbrugerne. Forsyningstilsynet tilkendegav i afgørelsen af 10. januar 2024, at der ville blive indledt forhandling om, hvordan denne tilbageførsel skal finde sted, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 4.

Forhandling

Den 14. februar 2024 blev der afholdt et møde mellem Sdr. Herreds Kraftvarmeværker og Forsyningstilsynet vedr. tilbageførelsen. I forlængelse af mødet indsendte Sdr. Herreds Kraftvarmeværker den 26. februar 2024 løsningsforslag til, hvordan overdækningen kan afvikles via en fremadrettet reduktion i varmepriserne. Den 4. april 2024 blev der med blandt andre Sdr. Herreds Kraftvarmeværker repræsenteret ved advokatpartnerselskabet Energi & Miljø afholdt et møde som led i forhandlingen efter § 21, stk. 4. Den 19. april 2024 fremsendte advokatpartnerselskabet Energi & Miljø supplerende oplysninger i forlængelse heraf. Desuden har Sdr. Herreds Kraftvarmeværker indsendt supplerende mails vedr. bl.a. deres løsningsforslag henholdsvis den 25. marts 2024 og den 22. april 2024. Der har dog ikke gennem forhandling kunnet opnås fuld enighed mellem Forsyningstilsynet og Sdr. Herreds Kraftvarmeværker om en endelig plan for tilbageførsel.

Løsningsforlag fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker

I det følgende beskrives det indsendte løsningsforslag fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker indsendt den 26. februar 2024 suppleret i efterfølgende mails, ved mødet den 4. april 2024 samt i brev af den 19. april 2024.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker beskriver i sit løsningsforslag en tidsplan for tilbageførsel, hvor tilbageførslen sker samlet i forbindelse med årsafslutningen for 2023/24 ved at reducere den underdækning, som selskabet har fra tidligere år. Hermed kan tilbageførslen via priseftersvisningen ske fuldt ud i 2023/24, dvs. den er afsluttet pr. 30. juni 2024.

Løsningsforslaget er bl.a. baseret på to elementer.

For det første foreslås en omkostningsfordeling mellem el- og varme, således at elforretningen fremover ikke indgår som en del af den samlede varmeforretning.

For det andet har Sdr. Herreds Kraftvarmeværker oplyst, at selskabet ejer to vindmøller med en kapacitet på samlet 450 KWh. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker købte vindmøllerne i 2016 med sigte på, at de skulle producere strøm til drive en varmepumpe som led i varmeproduktionen. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har videre oplyst, at det som følge af at de lovgivningsmæssige rammer vedrørende etablering af direkte linjer mellem elproduktionsanlæg og forbrugsanlæg ikke som ønsket blev muligt at anvende strømmen fra vindmøllerne som led i varmeproduktionen. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har som en del af forhandlingsløsningen efter varmforsyningslovens § 21, stk. 4, anmodet om, at selskabets vindmøller kan drives som sideordnet aktivitet.

Beløbet, som tilbageføres, fremkommer herefter via implementering af et fordelingsregnskab mellem varme- og elsiden i selskabet i eventuel kombination med udskillelse af vindmøllerne i sideordnet aktivitet. Forslaget fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har udviklet sig undervejs i forhandlingen, men kan på nuværende tidspunkt sammenfattende summeres som følgende:

- Der laves et fordelingsregnskab, hvor varme- og elsiden opdeles via en anmeldt fordelingsnøgle.
- Der anvendes fordelingsnøgler, som afspejler konkrete aflæsninger og almindeligt kendte principper for brændselsallokering.
- De hidtil planlagte afskrivningsprofiler på elaktiver ændres ikke som følge af indførsel af fordelingsregnskabet.
- Der udskilles to vindmøller i en sideordnet aktivitet, hvor elindtægterne kan gå til tilbagebetaling af tabet. Vindmøllerne er fuldt afskrevet og driftsomkostningerne til vindmøllerne er kendte i forbindelse med en ønsket udskillelse.
- Tilbageførsel til varmeforbrugerne sker via reduktion af selskabets underdækning ultimo 2023/24.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har under forhandlingen givet udtryk for, at værket foretrækker implementering af en opdeling mellem el og varme gennemføres med virkning fra primo det indeværende regnskabsår 2023/24, dvs. med start 1. juli 2023. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har den 29. april 2024 anmeldt et nyt budget, hvor der indføres en omkostningsfordeling mellem el og varmesiden med start 1. juli 2023.

Til støtte for en opdeling mellem el og varme i 2023 har advokatpartnerselskabet Energi & Miljø i brevet af 19. april 2024 anført, at Forsyningstilsynet i afgørelse af 5. april 2024 vedrørende Bornholms El-Produktions priser (j.nr.: 21/00714) har tilladt, at en underdækning kan medtages i en prisetervisning og indregnes i varmeprisen på trods af, at der ikke forud var budgetteret med de pågældende omkostninger.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker foreslår, at tilbageførslen af det uberettiget opkrævede sker med prisetervisningen ultimo 2023/24 med i alt 1.951.917 kr. ekskl. moms. Herefter er det fulde tab tilbageført.

Forsyningstilsynet vurderer, at ovenstående ændringer ikke vil give en direkte effekt på varmepriserne i forhold til det anmeldte budget for 2024 for et standardhus. Dette skyldes, at selskabet har oparbejdet en underdækning – i form af et tilgodehavende ved forbrugerne - hvor i beløbet kan fratrækkes. Effekten, hvis beløbet skulle udbetales til varmekunderne ville være på 16-18% i 2023/24. Denne beregning er baseret på et budget for forbrugsafregningen, som ligger i intervallet 10.500.000 kr. årligt op til 12.200.000 kr. årligt.

Udviklingen i varmeprisen for et standardhus inkl. moms er for 2023/24 anmeldt til at ligge på først 18.062 kr. årligt i budget fra 29. juni 2023 og senere 21.092 kr. årligt i budget fra 29. april 2024. Udviklingen består af tre effekter, for det første tilbageførsel af tabet til varmekunderne på 1.952 t.kr., for det andet opkrævning af en andel af den tidligere underdækning ved forbrugerne på 5.097 t.kr. og for det tredje udskillelse af elforretningen. Denne afgørelse behandler alene spørgsmålet om tilbageførsel af tabet fra de finansielle elmarkedsaftaler.

Sagens parter

Forsyningstilsynet har vurderet, at kun Sdr. Herreds Kraftvarmeværker a.m.b.a. (CVR nr. 16964638) er part i sagen.

Høring

Den 28. maj 2024 sendte Forsyningstilsynet udkast til afgørelse i partshøring hos Sdr. Herreds Kraftvarmeværker.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har den 21. juni 2024 oplyst, at de ikke har bemærkninger til udkastet til afgørelse, idet det dog anføres, at man gerne havde set, at man kunne have indført et fordelingsregnskab mellem el og varme fra 1. juli 2023. Sdr. Herreds Kraftvarmeværker tager argumentationen fra Forsyningstilsynet til efterretning.

Det indsendte høringssvar har ikke givet Forsyningstilsynet anledning til at ændre i afgørelsen.

Retsgrundlag

– VARMEFORSYNINGSLOVEN (LOVBEKENDTGØRELSE NR. 124 AF 2. FEBRUAR 2024 OM VARMEFORSYNING)

Det følger af varmforsyningslovens § 21, stk. 1 og 3, at en omkostningsfordeling på anlæg med forenet produktion skal anmeldes til Forsyningstilsynet, og at anmeldelsen er en gyldighedsbetingelse.

§ 21 [...]. Tariffer, omkostningsfordeling på anlæg med forenet produktion og andre betingelser for ydelser omfattet af §§ 20 eller 20 b skal anmeldes til et tilsyn, der er nedsat af klima-, energi- og forsyningsministeren (Forsyningstilsynet), med angivelse af grundlaget herfor efter regler fastsat af tilsynet. Anmeldelse efter 1. pkt. for overskudsvarme, der er omfattet af regler udstedt i medfør af § 20, stk. 19, foretages af den varmforsyningsvirksomhed, som overskudsvarmen leveres til. Forsyningstilsynet kan fastsætte regler om formen for anmeldelse og om, at anmeldelse skal foretages elektronisk. Forsyningstilsynet kan fastsætte regler om, at anmeldelse skal ledsages af erklæring afgivet af en registreret revisor, statsautoriseret revisor eller kommunens revisor. Forsyningstilsynet kan give pålæg om anmeldelse.

Stk. 2. [...]

Stk. 3. Tariffer, omkostningsfordeling på anlæg med forenet produktion og andre betingelser, der ikke er anmeldt som foreskrevet efter stk. 1, er ugyldige.

Derudover giver varmforsyningslovens § 21, stk. 4, Forsyningstilsynet beføjelse til at give pålæg til en varmforsyningsvirksomhed, hvis et ulovligt eller urimeligt forhold ikke efter forhandling kan bringes til ophør.

Stk. 4. Finder Forsyningstilsynet, at tariffer, omkostningsfordeling eller andre betingelser er urimelige eller i strid med bestemmelserne i §§ 20, 20 b eller 20 c eller regler udstedt i henhold til loven, giver tilsynet, såfremt forholdet ikke gennem forhandling kan bringes til ophør, pålæg om ændring af tariffer, omkostningsfordeling eller betingelser.

Praksis for afvikling af overdækninger

Af Energitilsynets vejledning nr. 9297 af 1. juni 2009 om Energitilsynets praksis for afvikling af over- eller underdækning fremgår bl.a. følgende om afvikling af overdækninger:

"[...]

Hvis varmforsyningen har flere realiserede indtægter end realiserede omkostninger, har forsyningen en *overdækning*.

[...]

A: Hovedregel

Hvis det ved slutningen af varmeåret konstateres, at varmforsyningen har en over/underdækning, skal denne efter Energitilsynets praksis tilbageføres til forbrugerne ved indregning i priserne i det efterfølgende regnskabsår. Varmeforsyningsloven bygger her på en fremadrettet regulering, der sikrer balance mellem tilbageførelser af over- og underdækninger.

Hovedreglen er således:

En *overdækning* skal som hovedregel opkræves i varmepriserne for det år, der følger umiddelbart efter det år, som overdækningen vedrører. En uforholdsmæssig stor overdækning kan, som en undtagelse fra hovedregler, efter skriftlig aftale med sekretariatet indregnes i priserne over en periode.

[...]

Energitilsynet kan i henhold til varmforsyningsloven give pålæg om indregning af over/underdækning i de fremadrettede priser. Energitilsynet kan derimod ikke give en varmforsyning pålæg om at ændre priserne med tilbagevirkende kraft og tilbagebetale den opnåede overdækning til de

historiske forbrugere. Energitilsynet kan heller ikke pålæg om at øge priserne med tilbagevirkende kraft for på den måde at få dækket en underdækning.

B: Undtagelse vedrørende overdækning

Hovedreglen er således, at over/underdækningen skal indregnes i priserne i det næst følgende regnskabsår. Imidlertid kan store over/underdækninger, som anført ovenfor, efter skriftlig aftale med sekretariatet, indregnes over flere år for at undgå, at varmepriserne svinger unødigt.

Energitilsynet har derudover accepteret, at en varmeforsyning efter afvejning af forskellige hensyn kan vælge at tilbageføre en **overdækning** "bagudrettet" til forbrugerne som et engangsbeløb i forbindelse med en årsafregning frem for at indregne overdækningen i det følgende varmeårs priser.

Baggrunden for at Energitilsynet har accepteret denne undtagelse fra hovedreglen er, at det for meget opkrævede beløb (overdækningen) derved kommer hurtigere tilbage til forbrugerne, end hvis overdækningen blev tilbageført fremadrettet gennem priserne.

Udgangspunktet varmeforsyningsloven bygger på er fremadrettet regulering. Der er ikke bestemmelser i loven, der fastlægger en bestemt metode til "bagudrettet" at tilbageføre overdækningen eller som kræver, at tilbagebetalingen skal komme fraflyttede forbrugere til gode.

Loven tager heller ikke stilling til de øvrige problemer, der kan opstå i forlængelse af en bagudrettet tilbagebetaling. Som eksempel på en sådan problemstilling kan nævnes, hvis en udlejer, der er direkte kunde hos varmeforsyningen, undlader at tilbageføre det beløb, udlejer har fået tilbagebetalt af forsyningen, til de lejere, udlejeren har videredistribueret varmen til. Et andet eksempel kan være spørgsmålet, om varmeforbrugere, der modtager varnehjælp fra kommunen, vil være forpligtet til at betale en forholdsmæssig del af denne hjælp tilbage, hvis de efterfølgende modtager en tilbagebetaling.

Med hensyn til omkostningerne til en bagudrettet tilbageførelse er det Energitilsynets vurdering, at der ikke er tale om en omkostning, der kan indregnes fremadrettet i priserne. I stedet må omkostningerne til tilbageførelsen fragå i den oparbejdede overdækning.

Hvis den bagudrettede tilbageførsel generelt giver urimelige virkninger, vil sekretariatet kunne påtale dette i henhold til den almindelige bestemmelse i loven. F.eks. vil dette være tilfældet, hvis tilbageførslen sker på en måde, hvor omkostningerne ved tilbageførslen er så høje, at den økonomiske fordel for forbrugerne ved tilbageførslen samlet set forsvinder.

Afslutningsvis skal det understreges, at en varmeforsyning ikke kan vælge at tilbageføre en underdækning. Underdækninger vil altid skulle opkræves fremadrettet. Når varmeåret er omme, og forbrugeren har betalt sin varmeregning til varmeforsyningen, skal forbrugeren ikke efterfølgende leve med den usikkerhed at kunne blive opkrævet beløb.

Hvis en varmeforsyning vælger at tilbageføre en overdækning bagudrettet herunder til fraflyttede forbrugere i stedet for fremadrettet efter hovedreglen, skal forsyningen gøre sig klart, at den dermed vælger at indføre en asymmetrisk behandling af sine forbrugere.

Asymmetrien giver sig udslag i, at hvis der er tale om en *overdækning* (forbrugerne har betalt for meget) vil forsyningens tidligere forbrugere få penge tilbage, hvis der derimod er tale om en *underdækning* (forbrugerne har betalt for lidt) vil tidligere forbrugere ikke blive pålagt at betale.

En ny forbruger vil således skulle betale en underdækning uden at kunne få glæde af tilbageførelsen af en overdækning.

[...]"

Praksis fra Energiklagenævnet om anmeldelse af omkostningsfordeling på anlæg med forenet produktion

Energiklagenævnet har i en afgørelse fra af 31. august 2016 (j.nr 1021-15-133-66) eksplicit forholdt sig til spørgsmålet om tidspunktet for indførelse af en omkostningsfordeling mellem el og varme. I en afgørelse, som blev påklaget til Energiklagenævnet, havde Energitilsynet truffet afgørelse om, at en ændring af fordelingen af el-indtægter fra en fællesomkostning til en særømkostning var en ændring af omkostningsfordelingen og derfor først kunne foretages fra det tidspunkt, hvor den blev anmeldt til Energitilsynet. Energiklagenævnet udtalte i sin afgørelse bl.a. følgende:

"Energiklagenævnet finder i lighed med Energitilsynet, at en ændring af el-indtægten fra en fællesomkostning til en særømkostning er en ændring af omkostningsfordelingen. Ændringen kan først finde anvendelse fra det tidspunkt, hvor den er anmeldt til Energitilsynet, jf. varmeforsyningslovens § 21, stk. 1, medmindre den tidligere beregningsmetode og dermed omkostningsfordeling var fejlbehæftet og har ført til urimelige priser, jf. varmeforsyningslovens § 21, stk. 4.

Energiklagenævnet kan tilslutte sig Energitilsynets vurdering af, at den tidligere beregningsmetode ikke var fejlbehæftet eller har ført til urimelige priser. [...] Beregningsmetoden og omkostningsfordelingen kan derfor ikke ændres med tilbagevirkende kraft.

Energiklagenævnet er derfor enig med Energitilsynet i, at en ændring af beregningsmetoden for el-indtægten først kan ske fra det tidspunkt, hvor der sker anmeldelse til Energitilsynet.”

Sideordnet aktivitet

Varmeforsyningsloven indeholder ikke bestemmelser om, hvorvidt kollektive varmforsyningsvirksomheder af Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers karakter kan beskæftige sig med andet end bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand. Spørgsmålet indgik dog i forbindelse med Folketinges behandling af lovforslag L 121, fremsat 29. januar 2014, som senere blev til lov nr. 345 af 8. april 2014 om ændring af lov om fremme af besparelser i energiforbruget, lov om varmforsyning, lov om kommunal fjernkøling og forskellige andre love (Implementering af EU's energieffektivitetsdirektiv m.v.). Af lovforslagets almindelige bemærkninger fremgår følgende:

”Det er ikke udtrykkeligt reguleret i varmforsyningsloven hvilke aktiviteter, der kan udøves i samme juridiske enhed som et kollektivt varmforsyningsanlæg. Efter Energitilsynets praksis kan sideordnede aktiviteter med en nær tilknytning til varmeproduktion og levering af varmt brugsvand udøves i varmforsyningsvirksomheden på vilkår af, at der er en regnskabsmæssig adskillelse. Af hensyn til beskyttelse af forbrugerne fortolkes begrebet ”nærtstående sideordnet aktivitet” i forhold til prisreguleringen indskrænkende, da der trods regnskabsmæssig adskillelse fortsat er en vis risiko for økonomisk belastning af forbrugerne ved at drive andre aktiviteter i samme juridiske enhed som det kollektive varmforsyningsanlæg. Aktiviteter, der ikke har en naturlig sammenhæng med varmeaktiviteten skal derfor efter Energitilsynets praksis udskilles i et særligt selskab.”

Forsyningstilsynets begrundelse for afgørelsen

Sagen drejer sig om, hvordan Sdr. Herreds Kraftvarmeværker skal tilbageføre 1.951.917 kr. til forbrugerne.

Med udgangspunkt i Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers senest anmeldte budget samt oplysningerne angivet i Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers løsningsforslag af den 26. februar 2024 suppleret i efterfølgende mails ved mødet den 4. april 2024 samt i brev af den 19. april 2024 har Forsyningstilsynet ikke bemærkninger til værkets ønske at indføre en omkostningsfordeling mellem el og varmesiden med henblik på at skaffe midler til tilbageførslen. En sådan opdeling kræver ikke en godkendelse fra Forsyningstilsynet. Forsyningstilsynet er hermed ikke afskåret fra efterfølgende at gribe ind, hvis delenøgler m.v. skulle resultere i urimelige priser for varmesiden.

Efter Forsyningstilsynets vurdering kan en sådan opdeling dog ikke få effekt tilbage i tid fra primo 2023/24, dvs. 1. juli 2023, således som det er ønsket af Sdr. Herreds Kraftvarmeværker.

Det fremgår således af varmforsyningslovens § 21, stk. 1, og stk. 3, at bl.a. omkostningsfordelinger skal anmeldes til Forsyningstilsynet, og at anmeldelsen er en gyldighedsbetingelse. Der henvises i denne henseende til Energiklagenævnets afgørelse af den 31. august 2016, som er omtalt under retsgrundlaget.

I afgørelsen tilkendegav Energiklagenævnet, at en ændring af en omkostningsfordeling først kan finde anvendelse fra det tidspunkt, hvor den er anmeldt til Energitilsynet, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 1, medmindre den tidligere beregningsmetode og dermed omkostningsfordeling var fejlbehæftet og har ført til urimelige priser, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 4. Energiklagenævnet tilkendegav hertil, at en omkostningsfordeling derfor ikke kan ændres med tilbagevirkende kraft.

Der er ikke i det foreliggende tilfælde tale om en åbenlys fejl eller korrektion, men derimod om et ønske om at ændre en forretningsmæssig beslutning om gennem en årække ikke at omkostningsfordele mellem el og varme på baggrund af en afgørelse om tilbageførsel. Omkostningsfordelingen mellem el og varme kan dermed tidligst få virkning fra det tidspunkt, hvor den bliver anmeldt til Forsyningstilsynet, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 1 og 3.

Af de anførte grunde kan det anførte vedrørende Forsyningstilsynets afgørelse af 5. april 2024 vedrørende Bornholms El-Produktions priser (j. nr.: 21/00714) ikke give anledning til et andet resultat. I det omfang afgørelsen kan tages som udtryk for, at en underdækning kan medtages i en priseftervisning og indregnes i varmeprisen, uden at der forudgående var budgetteret med de pågældende omkostninger, vil dette være uden betydning, idet en omkostningsfordeling mellem el og varme som nævnt under alle omstændigheder tidligst kan få virkning fra det tidspunkt, hvor den bliver anmeldt til Forsyningstilsynet, jf. varmforsyningslovens § 21, stk. 1 og 3.

Forsyningstilsynet har derudover i lyset af forhandlingerne efter § 21, stk. 4, overvejet muligheden for at dispensere fra regelgrundlaget med henblik på at give den ønskede omkostningsfordeling effekt fra regnskabsårets start 2023/24, dvs. med virkning fra et tidspunkt, hvor omkostningsfordelingen endnu ikke var anmeldt til Forsyningstilsynet.

En administrativ myndighed kan imidlertid ikke dispensere fra bestemmelser i en lov, men antages i almindelighed at kunne dispensere fra regler i en bekendtgørelse, som den selv har udstedt.

På denne baggrund ville Forsyningstilsynet som udgangspunkt kunne dispensere fra regler i bekendtgørelse nr. 951 af 22. juni 2022 om anmeldelse af tariffer, omkostningsfordelinger og andre betingelser for levering af fjernvarme samt varmeproduktionsomkostninger til brug for fastsættelse af prisloft m.v., som Forsyningstilsynet har udstedt i medfør af varmforsyningsloven. En sådan mulighed for at dispensere i særlige tilfælde følger også direkte af bekendtgørelsens § 10. Det er imidlertid i alle tilfælde en forudsætning, at en afgørelse om dispensation ikke er i strid med bestemmelser i selve bemyndigelsesloven. Da Energiklagenævnet i sin afgørelse af 31. august 2016, jf. ovenfor, eksplicit henviser til varmforsyningslovens § 21, stk. 1, som direkte grundlag for, at en ændring af en omkostningsfordeling først kan finde anvendelse fra det tidspunkt, hvor den er anmeldt, finder Forsyningstilsynet ikke at have fornøden hjemmel til at meddele en dispensation af den omhandlede karakter.

For så vidt angår tilbageførselsperioden behandler Forsyningstilsynet det pågældende beløb som en overdækning, idet Sdr. Herreds Kraftvarmeværker har opkrævet mere, end varmforsyningslovens prisbestemmelser tillader. Som det fremgår af retsgrundlaget, er udgangspunktet, at en overdækning (og underdækning) skal indregnes i priserne

i det næstfølgende regnskabsår. Tilsynets praksis i forhold til tilbageførsel over flere år er restriktiv.

Ved vurderingen af over hvor lang en årrække Sdr. Herreds Kraftvarmeværker skal tilbageføre overdækningen, har Forsyningstilsynet foretaget en konkret vurdering af størrelsen på det uretmæssigt opkrævede beløb samt en vurdering af, om det er rimeligt at tilbageføre beløbet over en flerårig periode i modsætning til udgangspunktet for overdækninger, der som nævnt indebærer, at overdækning skal tilbageføres til forbrugerne året efter, at overdækningen er konstateret.

Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers løsningsforslag lægger op til, at der sker tilbageførsel af overdækningen til forbrugerne med årsafregningen for 2023/24. Dette vurderes at være inden for Forsyningstilsynets praksis om, at tilbageførslen skal ske i året umiddelbart efter, den er opstået. Forsyningstilsynet kan derfor godkende denne del af forslaget fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker.

Konkret har Sdr. Herreds Kraftvarmeværker anført, at man vil føre beløbet tilbage til varmemeforbrugerne ved at foretage en reduktion i den underdækning, som man har til gode ved forbrugerne i tidligere års priseftervisninger. Primo 2023/24 var selskabets underdækning på 5.067.442 kr., denne reduceres med det skyldige beløb på 1.951.917 kr.

I forbindelse med den relativt store underdækning hos Sdr. Herreds Kraftvarmeværker understreger Forsyningstilsynet, at en over- eller underdækning i udgangspunktet skal udlignes året efter den er opstået, ønskes det at bibeholde mulighed for en længere afviklingsperiode kan dette alene ske efter ansøgning ved Forsyningstilsynet.

Det er således Forsyningstilsynets vurdering, at forslaget fra Sdr. Herreds Kraftvarmeværker, om at det vil være rimeligt at tilbageføre overdækningen på 1.951.917 kr. i 2023/24 godkendes.

Set i forhold til påvirkningen af varmeprisen, er det Forsyningstilsynets vurdering, at en påvirkning af varmeprisen med 16-18%, jf. sagsfremstillingen, ligger inden for det niveau, som er rimeligt.

Overdækningens størrelse tilsiger således ikke en længere tilbageførselsperiode, når der henses til hensynet til forbrugerne, de prismæssige konsekvenser af tilbageførslen og prisens indvirkning på hensynet til samfundsmæssig og varmemeforbrugsmæssig fornuftig adfærd.

Forsyningstilsynet bemærker, at tilbageførslen kan ske ved, at Sdr. Herreds Kraftvarmeværker foretager den foreslåede løsning med en reduktion af underdækningen med 1.951.917 kr., når der udarbejdes priseftervisning for regnskabsåret 2023/24. Hermed er tilbageførslen fuldt gennemført pr. 30. juni 2024.

Udskillelse af vindmøller

Med hensyn Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers anmodning om, at selskabets to vindmøller drives som sideordnet aktivitet bemærkes indledningsvis, at en varmforsyningsvirksomhed som led i sin hovedvirksomhed som udgangspunkt kan anvende vindmøller til direkte elforsyning af anlæggets varmeproduktionsenheder.

Forsyningstilsynet har noteret oplysningen om, at dette ikke er tilfældet for Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers vedkommende, idet eventuelle spørgsmål om, hvorvidt vindmøllerne på den baggrund kan drives som led i selskabets hovedvirksomhed dog ikke behandles yderligere i regi af nærværende sag.

Som det fremgår af afsnittet vedrørende retsgrundlaget, er hovedkriteriet efter praksis for at drive en aktivitet sideordnet, at den pågældende aktivitet har nær tilknytning til/naturlig sammenhæng med varmforsyningsvirksomheden. Det fremgår endvidere, at der i praksis skal anlægges en indskrænkende fortolkning. Uanset, at de to vindmøller blev erhvervet til et andet formål end produktion og salg af strøm, dvs. konkret med henblik på at producere strøm til varmforsyningen, vil imødekommelse af Sdr. Herreds Kraftvarmeværkers forslag være, at de to vindmøllers formål udelukkende vil være at producere strøm til salg på elnettet. Det er Forsyningstilsynets vurdering, at en sådan egentlig produktion og salg af strøm, ikke vil have den fornødne nære tilknytning til/naturlige sammenhæng med varmforsyning, idet der reelt blot vil være tale om at drive el-forretning for el-forretningens skyld, dvs. et selvstændigt og fra varmeproduktion helt løsrevet forretningsområde.

Forsyningstilsynets afsluttende bemærkninger

Forsyningstilsynet bemærker som tidligere omtalt, at der ikke med denne afgørelse om tilbageførsel er taget stilling til selve fordelingsregnskabet mellem varme og elside eller om spørgsmål om, hvorvidt vindmøllerne kan drives som led i selskabets hovedvirksomhed. Som ligeledes nævnt er tilsynet således ikke afskåret fra på et senere tidspunkt på baggrund af en klage, en henvendelse eller på eget initiativ at tage disse spørgsmål op til bedømmelse.

Forsyningstilsynet forhåndsgodkender ikke fordelingsnøgler, men Sdr. Herreds Kraftvarmeværker kan implementere disse i henhold til gældende regler og vejledninger. I den forbindelse henledes opmærksomheden særligt på, at tabet på de finansielle elmarkedsprodukter skal finansieres fuldt af elsidens del af økonomien, jf. afgørelsen af 10. januar 2024. Det betyder, at et eventuelt lån hertil skal holdes ude af varmesidens priseftervisning og kunne dokumenteres fuldt tillagt selskabets elside.

Orientering om offentliggørelse af afgørelsen

Afgørelsen vil blive offentliggjort på Forsyningstilsynets hjemmeside <https://afg.forsyningstilsynet.dk/>.

Klagevejledning

Der er mulighed for at klage til Energiklagenævnet over Forsyningstilsynets afgørelse.

Klagen skal være indgivet skriftligt til Energiklagenævnet inden 4 uger efter, at Forsyningstilsynets afgørelse er meddelt.

Klagen kan indgives til Energiklagenævnet i Nævnenes Hus gennem klageportalen på kpo.naevneshus.dk. Alternativt kan klagen indgives pr. e-mail til ekn@naevneshus.dk eller pr. post til Energiklagenævnet, Nævnenes Hus, Toldboden 2, 8800 Viborg.

Yderligere vejledning om klage fremgår på Energiklagenævnets hjemmeside www.ekn.dk eller kontakt Energiklagenævnet på tlf.: 72 40 56 00.

Reglerne om klage fremgår af § 26 i varmforsyningsloven, jf. lovbekendtgørelse nr. 124 af 2. februar 2024.

Med venlig hilsen

Henriette Bytoft Flügge
Kontorchef