

Fra: Kim Kirk Kaiser <kik@bdo.dk>

Sendt: 30. september 2020 10:58

Til: Jens Otto Kromann <jens.otto.kromann@svendborg.dk>

Emne: SV: Ollerup Fjernvarme - Garantiprovision

Hej Jens Otto,

Notatet fra Energi & Miljø ændrer som udgangspunkt ikke vores opfattelse.

Kommissionens meddelelse fra 2016 om begrebet statsstøtte i artikel 107, stk. 1 er ganske rigtigt en meddelelse som nærmere definerer hvornår der kan foreligge statsstøtte, hvor meddelelsen fra 2008 har karakter af en vejledning i fastsættelsen af garantiprovisionen.

I notatet fra Energi & Miljø lægges til grund, at en kommune lovligt kan stille en vederlagsfri garanti for en fjernvarme forsyning, da fjernvarmeforsyninger efter advokatens fortolkning af Kommissionens meddelelse fra 2016 udgør et naturligt monopol, hvortil der lovligt kan ydes støtte. Der argumenteres i notatet for at det naturlige monopol er bundet op på projektbekendtgørelsen:

”Når et projekt for fjernvarmeforsyning er godkendt indtræder der en forsyningspligt for fjernvarmeselskabet fra det tidspunkt, hvor stik er ført frem til ejendommen. I tillæg hertil har fjernvarmeselskabet en pligt til at føre stik frem til en ejendom senest 5 år efter projektgodkendelsen. Fjernvarmeselskabers forsyningsforpligtigelse er modstykket til, at fjernvarmeselskabet er et naturligt monopol.”

Det er imidlertid vores opfattelse, at en fjernvarmeforsyning ikke kan anses at udgøre et naturligt monopol, herunder allerede fordi fjernvarmen eksisterer sideordnet til en række individuelle varmeløsninger, eksempelvis men ikke udelukkende el, sol- og jordvarme. Endvidere må det lægges til grund, at der ikke længere kan pålægges forbrugere tilslutnings- eller forblivelsespligt til fjernvarmeforsyninger. En nyetableret fjernvarmeforsyning kan således efter vores opfattelse ikke anses at udgøre et ”naturligt monopol”. Fjernvarmeforsyningen kan imidlertid - i det omfang den er det prisbilligste alternativ - i visse tilfælde anses at udgøre et ”naturligt valg” for den enkelte forbruger. I tilknytning til foranstående bemærkes at der, efter vores opfattelse, kan være tale om konkurrenceforvridning såfremt en fjernvarmeforsyning bliver det prisbilligste alternativ når den etableres med afsæt i en ikke-markedskonform finansieringsmulighed.

Det skal videre bemærkes, at Kommissionens meddelelse fra 2016, pkt. 7.2.3 indeholder en række sektor specifikke angivelser af hvornår der efter Kommissionens opfattelse kan være tale om støtte. Kommissionen har konkret behandlet energi, samt vand- og spildevand. Der er ikke taget stilling til fjernvarme.

217. **Energiinfrastruktur** ⁽¹²⁰⁾ anvendes til at levere energitjenester mod betaling, hvilket udgør en økonomisk aktivitet. Energiinfrastruktur er i vidt omfang bygget af markedsaktører, hvilket er bevis for en betydelig markedsfinansiering, og den finansieres gennem brugerbetaling. Offentlig finansiering af energiinfrastruktur begunstiger således en økonomisk aktivitet, og det er sandsynligt, at den påvirker samhandelen mellem medlemsstaterne, hvorfor den i princippet er underlagt statsstøttereglerne ⁽¹²¹⁾.

221. Driften af **vandforsynings- og spildevandsnet** ⁽¹²²⁾ udgør en økonomisk aktivitet, men opførelsen af et omfattende vandforsynings- og spildevandsnet i sig selv opfylder typisk betingelserne i punkt 211, og finansieringen af den fordrejer derfor typisk ikke konkurrencevilkårene og påvirker ikke samhandelen mellem medlemsstaterne. For at sikre at ingen dele af finansieringen af et bestemt projekt er omfattet af statsstøttereglerne, skal medlemsstaterne også sikre, at betingelserne i punkt 212 er opfyldt.

I notatet fra Energi & Miljø opfordres til at Svendborg Kommune afklarer hvorvidt Ankestyrelsen vil være af den opfattelse, at Svendborg Kommune vederlagsfrit kan stille garanti for Ollerup Vester Skjærning Ulbølle Fjernvarmeforsyning A.m.b.a.

Vi skal henvise til at Ankestyrelsen den 2. oktober 2017 tog stilling til Ærø Kommune ikke kunne stille vederlagsfri garanti for en række forbrugerejede fjernvarmeforsyninger
<https://ast.dk/filer/tilsynet/7.pdf>

Resumé

Det er Ankestyrelsens vurdering, at Ærø Kommune - ved at stille garantier for forsyningsselskaber uden at kræve garantiprovision - har ydet støtte til forsyningsselskaberne i strid med det kommunalretlige hvile i sig selv-princip.

Det er desuden Ankestyrelsens vurdering, at Ærø Kommune har handlet i strid med gennemførelsesforbuddet i TEUF artikel 108, stk. 3, 3. pkt., ved at stille garantier for fjernvarmeselskaber uden at kræve garantiprovision.

Vi skal videre henvise til Ankestyrelsens vurdering i Mariagerfjord-sagen fra 1. september 2017
<https://ast.dk/filer/tilsynet/6.pdf>, som hviler på den samme forudsætning, nemlig at Ankestyrelsen lægger til grund, at der ikke lovligt kan stilles en vederlagsfri garanti

Ankestyrelsen har endvidere bemærket, at de omhandlede forsyningsselskaber tillige anerkender, at EU-reglerne om forbud mod statsstøtte indebærer, at kommunen ikke må stille vederlagsfri garantier til selskaberne.

Som sagen foreligger oplyst, finder Ankestyrelsen således, at det må lægges til grund, at der - for så vidt angår de eksisterende vederlagsfrie garantier - var tale om ulovlig statsstøtte, og at kommunen med de nævnte tiltag har bestræbt sig på at bringe forholdene i overensstemmelse med lovgivningen.

Med venlig hilsen
KIM KIRK KAISER
Partner, Skat
Mobil: +45 26 31 81 21
kik@bdo.dk

BDO Statsautoriseret revisionsaktieselskab
Kystvejen 29
DK-8000 Aarhus C
Tlf.: +45 89 30 78 00
www.bdo.dk

BDO Statsautoriseret revisionsaktieselskab, danskejet rådgivnings- og revisionsvirksomhed, er medlem af BDO International Limited - et UK-baseret selskab med begrænset hæftelse - og del af det internationale BDO netværk bestående af uafhængige medlemsfirmaer. BDO er varemærke for både BDO netværket og for alle BDO medlemsfirmaerne. BDO i Danmark beskæftiger mere end 1.300 medarbejdere, mens det verdensomspændende BDO netværk har ca. 90.000 medarbejdere i mere end 165 lande.

Denne e-mail og enhver vedhæftet fil er fortrolig. Hvis du ikke er rette modtager, bedes du venligst omgående underrette os og derefter slette e-mailen og enhver vedhæftet fil uden at beholde kopi og uden at videregive oplysninger om indholdet.

Tænk på miljøet - er det nødvendigt at printe mailen ud?

Fra: Jens Otto Kromann <jens.otto.kromann@svendborg.dk>

Sendt: 30. september 2020 07:33

Til: Kim Kirk Kaiser <kik@bdo.dk>

Cc: Kim Hast <kim.hast@svendborg.dk>
Emne: Ollerup Fjernvarme - Garantiprovision

Kære Kim

På baggrund af vedlagte bedes I vurdere om det giver anledning til justering af jeres tidligere fremsendte notat om garantiprovision.

Venlig hilsen

Jens Otto Kromann
Stabschef

Svendborg Kommune
Staben

Ramsherred 5
5700 Svendborg

Tlf: +4562233210
Mobil: +4524886222
Email: jens.otto.kromann@svendborg.dk



Fra: Svendborg Fælles Mail <svendborg@svendborg.dk>
Sendt: 8. september 2020 10:50
Til: Økonomi Fælles Mail <okonomi@svendborg.dk>; Jens Otto Kromann <jens.otto.kromann@svendborg.dk>
Emne: VS: Att: Jens Otto Kromann - Vores sagsnr. 14654 - Garantiprovision

Venlig hilsen

Marianne Wolff Andersen
Adm. Specialist

Svendborg Kommune
Kommunaldirektør
Direktionssekretariat

Ramsherred 5, indgang B, 1. th
5700 Svendborg

Tlf: +4562233131

Email: Marianne.Wolff.Andersen@svendborg.dk



Fra: Pernille Aagaard Truelsen [<mailto:paa@eom.dk>]

Sendt: 8. september 2020 10:03

Til: Svendborg Fælles Mail <svendborg@svendborg.dk>

Emne: Att: Jens Otto Kromann - Vores sagsnr. 14654 - Garantiprovision

Se venligst vedlagte.

Med venlig hilsen

Pernille Aagaard Truelsen

Indehaver, advokat (H), ph.d. 

+45 25 29 08 40

www.eom.dk



Info vedrørende drift hos Advokatfirmaet Energi & Miljø og **COVID-19**: Kontoret har åbent som sædvanligt, men møder vil så vidt muligt blive gennemført via Teams, Skype og telefon. Kontakt os derfor fortsat gerne.

Kontoret holder sommerferielukket uge 29-30.

Følg os på LinkedIn

Advokatfirmaet Energi & Miljø udgiver hver måned et **nyhedsbrev** med de seneste juridiske nyheder inden for energi- og miljøsektoren. Tilmeld dig vores nyhedsbrev [her](#) og hold dig opdateret med juridisk viden om energi og miljø.

Advokatfirmaet Energi & Miljø afholder følgende gratis morgenmøder 2020:

- 8. september 2020: Nyheder om planlægning, vindmøller og solcelleanlæg
- 15. september 2020: Juridiske nyheder på vand- og spildevandsområdet – Aarhus
- 15. september 2020: Juridiske nyheder på vand- og spildevandsområdet (webinar)
- 16. september 2020: Nyheder inden for kommunalret med særligt fokus på affaldssektoren
- 16. september 2020: Nyheder inden for kommunalret med særligt fokus på affaldssektoren (webinar)
- 1. oktober 2020: Nyheder inden for varmeforsyning – Hvidovre
- 2. oktober 2020: Nyheder inden for varmeforsyning – Aarhus
- 2. oktober 2020: Nyheder inden for varmeforsyning (webinar)
- 26. november 2020: Nyheder om planlægning
- 26. november 2020: Nyheder om planlægning (webinar)