

Holstebro Kommune
Nupark 51
7500 Holstebro
Att.: Flemming Lehbort Sørensen

INDGÅET

19 MRS. 2009

Natur og Miljø
Mads Kobbør

Advokat

J.nr. 032788-0004 mko/lf

T +45 72 27 35 12
mko@bechbruun.com

17. marts 2009

MAABJERG BIOENERGY - KOMPENSATIONSKRAV FRA NATURGAS MIDT-NORD I/S**1. Indledning og sammenfatning**

Holstebro Kommune har den 29. januar 2009 sendt Maabjerg BioEnergy A/S' projektforslag i høring. Projektforslaget vedrører opførelsen af et produktionsanlæg for biogas (herefter kaldet Bioenergianlægget).

Biogassen fra Bioenergianlægget skal afsættes til Måbjergværket A/S og til Vestforsyning Spildevand A/S. Derudover skal Maabjerg BioEnergy A/S afsætte biogasvarme til Vinderup Varmeværk a.m.b.a., som skal produceres på et biogasbaseret kraftvarmeværk, som Maabjerg BioEnergy A/S etablerer i Vinderup.

Projektforslaget for opførelsen af Bioenergianlægget omfatter derfor også etablering af 3 biogasledninger. Derudover er der udarbejdet selvstændige projektforslag for opførelsen af det biogasbaserede kraftvarmeværk i Vinderup og for omstillingen fra Naturgas til biogas på Måbjergværket.

Naturgas Midt-Nord I/S har den 4. marts 2009 indleveret et høringssvar til projektforslagene. Heri fremsætter Naturgas Midt-Nord I/S ønske om en kompensation på kr. 10 mio. for de transportindtægter, Naturgas Midt-Nord I/S mister ved, at der med projektets gennemførelse årligt fortrænges 9,7 mio. m₃ naturgas. Naturgasfortrængningen vil ske på Måbjergværket og på Vinderup Varmeværk.

Jeg er blevet bedt om at vurdere, hvem et sådant kompensationskrav kan rettes imod. Med henblik herpå vil vi nedenfor redegøre for grundlaget for et eventuelt kompensationskrav. jeg har i den forbindelse fået bistand af min kollega, Agnete Nordentoft, der er specialiseret indenfor energiområdet.

Sammenfattende er det vores vurdering, at hverken Holstebro Kommune, Maabjerg BioEnergy A/S, Måbjergværket A/S eller Vinderup Varmeværk A.m.b.a. kan tilpligtes at betale kompensati-

on til Naturgas Midt-Nord I/S i anledning af en lovlig og gyldig projektkendelse, som medfører naturgasfortrængning og dermed mistede transportindtægter for Naturgas Midt-Nord I/S.

2. Projektbekendtgørelsen

2.1 Projektbekendtgørelsens anvendelsesområde

Godkendelsen af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg¹ er reguleret af Projektbekendtgørelsen.²

Det følger heraf, at projekter for kollektive varmforsyningsanlæg, der er omfattet af bilaget til bekendtgørelsen, skal forelægges kommunalbestyrelsen til godkendelse.

Etableringen af bioenergianlægget, kraftvarmeverket i Vinderup og biogasledningerne er utvivlsomt godkendelsespligtige projekter. Da Måbjergværket har en eleffekt på mere end 25 MW, er det derimod tvivlsomt, om omstillingen fra naturgas til biogas på Måbjergværket er godkendelsespligtig efter Projektbekendtgørelsen.³ Ifølge Energistyrelsens vejledning til Projektbekendtgørelsen er varmforsyningsdelen af et projekt for kraftvarmeanlæg på 25 MW og derover dog tillige godkendelsespligtigt efter Projektbekendtgørelsen, hvilket lægges til grund i det følgende.⁴

2.2 Kompensationskrav efter Projektbekendtgørelsen

Projektbekendtgørelsens § 6 og § 24 fastlægger de kriterier, som skal indgå ved kommunalbestyrelsens godkendelse af projektforslag. Det fremgår heraf, at kommunalbestyrelsen skal foretage en energimæssig, samfundsøkonomisk og miljømæssig vurdering af projektet, og at kommunalbestyrelsen ved vurderingen skal påse, at projektet er i overensstemmelse med varmforsyningsloven, herunder formålsbestemmelsen⁵, samt at projektet ud fra en konkret vurdering er det samfundsøkonomisk mest fordelagtige projekt.

For projekter for naturgasdistributionsnet og fjernvarmedistributionsnet, som ændrer områdeafgrænsningen mellem naturgasforsyningen og fjernvarmforsyningen, er det desuden en betin-

¹ Kollektive varmforsyningsanlæg er defineret i varmforsyningslovens § 2.

² Bekendtgørelse nr. 1295 af 13. december 2005 om godkendelse af projekter for kollektive varmforsyningsanlæg. Bekendtgørelsen er udstedt med hjemmel i varmforsyningslovens § 5, jf. § 4.

³ Projekter for kraftvarmeanlæg med en eleffekt på 25 MW og derover skal godkendes af Energistyrelsen, jf. bekendtgørelse nr. 493 af 12. juni 2003 om betingelser og procedurer for meddelelse af tilladelse til etablering af nye elproduktionsanlæg samt væsentlige ændringer i bestående anlæg (kraftværksbekendtgørelsen).

⁴ Jf. side 8 i vejledningen.

⁵ Varmeforsyningslovens formål er at fremme den mest samfundsøkonomiske og miljøvenlige anvendelse af energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand samt at formindske energiforsyningens afhængighed af olie, jf. varmforsyningslovens § 1.

gelse, at områdefgrænsningen kan ændres, uden at de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold forrykkes væsentligt, jf. Projektbekendtgørelsens § 7.

Baggrunden for denne bestemmelse er, at et forsyningsselskabs allerede foretagne investeringer ikke må udhules som følge af en ændring af områdefgrænsningen, dvs. ved at der lægges et fjernvarmedistributionsnet i et område, hvor der allerede er et naturgasdistributionsnet eller omvendt.

På den baggrund er der mulighed for, at fx et varmedistributionsselskab betaler en kompensation til naturgasdistributionsselskabet for at imødegå, at naturgasdistributionsselskabets økonomiske forhold forrykkes væsentligt. Hermed kan projektet godkendes, og compensationen kan efterfølgende indregnes som en nødvendig omkostning i varmepriserne.⁶

De konkrete projekter er **ikke** omfattet af bestemmelsen i Projektbekendtgørelsens § 7, og de berørte forsyningsselskabers økonomiske forhold indgår ikke i øvrigt som et kriterium ved godkendelsen af projekter efter Projektbekendtgørelsen.

Efter Projektbekendtgørelsens § 25, stk. 2, kan kommunalbestyrelsen knytte vilkår til en projektgodkendelse vedrørende anlæggets etablering og drift, fx om tidsfrist for påbegyndelse af anlægsarbejder og tidsbegrænsning af godkendelsen, forelæggelse inden for fastsatte frister af aftaler med anlægget om energileverancer og om salg af de i anlægget producerede ydelser (varme, el), opnåelse af et nærmere afgrænset varmegrundlag og lavtemperaturdrift.

Der er ikke hjemmel til, at kommunalbestyrelsen fastsætter det som et vilkår for projektgodkendelsen, at Maabjerg BioEnergy A/S eller andre af de involverede aktører betaler kompensation til Naturgas Midt-Nord I/S.

Der er heller ikke hjemmel i lovgivningen til, at Holstebro Kommune selv betaler Naturgas Midt-Nord I/S en kompensation.

Jeg finder ikke anledning til i den forbindelse at komme med et længere kommunalretligt indlæg, men skal alene henvise til, at det klare udgangspunkt er, at en kommune kun kan betale kompensation hvor der er udtrykkelig hjemmel hertil, herunder hvis der foreligger et erstatningsgrundlag i henhold til danske rets almindelige erstatningsretlige principper.

Følgelig kan Holstebro Kommune, ikke mødes med et kompensationskrav fra Naturgas Midt-Nord I/S, hvis projektgodkendelsen i øvrigt meddeles i overensstemmelse med reglerne i Projektbekendtgørelsen.

⁶ Jf. Energitilsynets tilkendegivelse af 23. februar 2009 vedr. VEKS.

Dette er også fastslået af Energiklagenævnet, som har udtalt følgende i en sag vedrørende projektgodkendelsen af et flisanlæg, som ville fortrænge naturgas som brændsel på et kraftvarmeværk:⁷

"Nævnet bemærker endvidere, at Helsingør Kommune alene kan godkende projektforslaget ud fra de rammer, der er fastlagt i varmemforsyningsloven, Projektbekendtgørelsen og den generelle forudsætningsskrivelse, der ikke giver mulighed for at fastsætte en kompensation.

Såfremt HNG I/S på andet grundlag, f.eks. en kontrakt, måtte have grundlag for at fastholde levering af naturgas i det pågældende forsyningsområde, falder dette uden for Energiklagenævnets kompetence og må derfor rejses som civil søgsmål for domstolene."

Et eventuelt kompensationskrav baseret på en kontrakt må rettes mod den relevante kontraktpart – konkret Måbjergværket A/S eller Vinderup Varmeværk A.m.b.a. Om der i Naturgas Midt-Nord I/S kontrakt med de pågældende aktører er bestemmelser, der giver Naturgas Midt-Nord I/S ret til kompensation i den foreliggende situation hvor der fortrænges gas, er et anliggende disse parter imellem og berører ikke Holstebro Kommune.

Det er således sammenfattende vores vurdering, at Holstebro Kommune (eller for den sags skyld Maabjerg BioEnergy A/S, Måbjergværket A/S eller Vinderup Varmeværk A.m.b.a.) **ikke** kan tilpligtes at betale kompensation til Naturgas Midt-Nord I/S i anledning af en lovlig og gyldig projektgodkendelse, som medfører naturgasfortrængning og dermed mistede transportindtægter for Naturgas Midt-Nord.⁸

Det bemærkes i øvrigt, at de regionale naturgasselskaber har garanti for indtægtsprovenuet fra transporttarifferne, jf. Skt. Hans-aftalen mellem DONG og HNG/Naturgas Midt-Nord I/S af 7. marts 2003. Dertil kommer, at de regionale naturgasselskaber er sikret omkostningsdækning gennem prisreguleringen på naturgasområdet. Grundlaget for et kompensationskrav er derfor under alle omstændigheder tvivlsomt.

Med venlig hilsen


Mads Kobberv

⁷ Energiklagenævnets afgørelse af 27. marts 2007 vedrørende Helsingør Fjernvarmeforsynings etablering af et flisanlæg. Se tilsvarende i Energiklagenævnets afgørelse af 19. december 2006 Jf. tillige Energiklagenævnets afgørelser af 8. april 2005 og Energiklagenævnets afgørelse af 18. maj 2005.

⁸ Vurderingen er en anden, hvis en projektgodkendelse ikke er lovlig. I så fald kan projektgodkendelsen indbringes for Energiklagenævnet, som herefter er rette sagsøgte ved en efterfølgende domstolsprøvelse, hvor der kan nedlægges påstand om ugyldighed eller erstatning.