

Energitilsynets møde den 27. november 2012

Dato: 27. november 2012

Sag: 12/13569
Sagsbehandler: /TBUH
Afd.: Ret og Administration

Modregning af vederlag ved salg af varmevirksomhed - Herning Kommune

Resumé

1. Denne sag drejer sig om, hvorvidt Herning Kommunes vederlag ved afståelse af (en del af) EnergiGruppen Jylland A/S (herefter "EGJ") skal ske efter tidligere modregningsbestemmelser i varmforsyningsloven eller efter lovens gældende modregningsbestemmelser. Dette spørgsmål har ikke tidligere været behandlet af Energitilsynet, hvorfor sagen forelægges for tilsynet.

Sekretariatet for
Energitilsynet

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Tlf. 41 71 54 00
Mail post@energitilsynet.dk
Web www.energitilsynet.dk

2. Ved aftale af 3. januar 2003 solgte Herning Kommune 64 % af aktierne i EGJ til DONG A/S (i dag DONG EGJ A/S og i det følgende benævnt "DONG Energy"). EGJ ejede, og ejer fortsat, 100 % af aktierne i EnergiGruppen Jylland Varme A/S (herefter "EGJ Varme").

3. På overdragelsestidspunktet fastlagde varmforsyningslovens modregningsbestemmelse, at kommuner ved salg af varmevirksomheder eller af virksomheder med ejerandele heri skulle indberette det for salget opnåede nettoprovenu og indskudskapitalen i varmevirksomheden til Energitilsynet. Kommunerne blev herefter modregnet i deres bloktilskud med det af Energitilsynet godkendte nettoprovenu, der blev opgjort som salgsprisen fratrukket indskudskapitalen. Den pågældende bestemmelse er ændret efter overdragelsesaftalens indgåelse, men før sagen om Herning Kommunes indberetning af salget er kommet til behandling i Sekretariatet for Energitilsynet (herefter "Sekretariatet").

4. Problemstillingen er herefter, om den del af vederlaget, der udgør betaling for Herning Kommunes afståelse af 64 % af aktierne i EGJ Varme skal behandles efter (a) den tidligere modregningsbestemmelse i varmforsyningsloven, som var gældende på tidspunktet for overdragelsesaftalens indgåelse, eller efter (b) varmforsyningslovens gældende modregningsbestemmelse.

5. Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapital for EGJ Varme i årene 2003-2010 indeholder en opgørelse af den regulatoriske indskudskapital i EGJ Varme.

6. Det er herefter nødvendigt at tage stilling til, om den regulatoriske indskudskapital i EGJ Varme også vil danne grundlag for vurderingen af den reduktion, der i medfør af varmforsyningsloven skal ske i Herning Kommunes bloktilskud.

7. Ændringsloven, der i juni 2003 indførte lovændring af den på tidspunktet for overdragelsesaftalens indgåelse gældende modregningsbestemmelse, foreskriver, at bindende dispositioner foretaget inden den 20. februar 2003 skal behandles efter den hidtil gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningsloven.

8. Overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 er bindende for begge parter og *dels* forpligter DONG Energy til at afholde en fremtidig betaling af vederlaget for aktierne i EGJ Varme, *dels* berettiger Herning Kommune til en sådan fremtidig betaling. Det er hermed Sekretariatets vurdering, at overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 udgør en bindende disposition, hvorfor Herning Kommunes vederlag, der udgør betaling for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme, skal behandles efter den på aftaletidspunktet gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningsloven.

9. I relation til opgørelsen af indskudskapitalen i EGJ Varme antages det i overensstemmelse med den i afgørelsen af 26. juni 2012 fastsatte praksis, at indskudskapitalen i varmevirksomheder, der er sat i drift før 1. marts 1981, skal opgøres som en virksomheds samlede værdi per 1. marts 1981 tillagt eller fratrukket eventuelle udlodninger og afskrivninger frem til opgørelsestidspunktet.

10. Det fremgår af forarbejderne til elforsyningsloven, der i forhold til varmforsyningsloven indeholdt en parallel modregningsbestemmelse, at hensigten bag den pågældende bestemmelse var, at den kapital, der er indskudt af kommunen, i overensstemmelse med hvile-i-sig-selv-princippet skal holdes ude ved beregningen af reduktionen af kommunens bloktilskud.

11. I relation til opgørelsen af indskudskapital er der hermed ikke grundlag for at fortolke den dagældende modregningsbestemmelse i varmforsyningsloven anderledes end lovens bestemmelse om forrentning af indskudskapital.

12. På denne baggrund er det Sekretariatets vurdering, at indskudskapitalen i denne sammenhæng skal opgøres som en regulatorisk indskudskapital, hvorfor den regulatoriske indskudskapital, der er lagt til grund i Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapital i EGJ Varme, også skal danne grundlag for vurderingen af Herning kommunes indberetning af salget af EGJ Varme.

13. Parterne har i forlængelse af Energitilsynets afgørelse af den 26. juni 2012 indgået forligsaftale om vederlaget for salget af aktierne i EGJ Varme.

Såfremt vederlaget kommer til udbetaling som forudsat i forligsaftalen antager Herning Kommunes vederlag for afståelse af 64 % af aktierne i EGJ Varme et mindre beløb end kommunens indskudskapital på overdragelsestidspunktet, hvormed Herning Kommunes nettoprovenu for salget udgør kr. 0.

Tilkendegivelse

14. Energitilsynet har på baggrund af vedlagte sagsfremstilling og begrundelse tilkendegivet følgende:

- At Herning Kommunes vederlag på kr. 224.335.528 til fyldestgørelse af punkt 3.5 i aftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy vedrørende salget af 64 % af aktierne i EGJ skal behandles efter varmemforsyningslovens § 23 e, som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000.
- At indskudskapitalen, der skal danne grundlag for vurderingen af den kommunale indberetning efter varmemforsyningslovens § 23 e, som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000, per 1. januar 2003 er en regulatorisk indskudskapital og dermed udgør kr. 607.359.000.
- At Herning Kommunes vederlag til fyldestgørelse af punkt 3.5 i aftalen mellem Herning Kommune og DONG Energy vedrørende salget af 64 % af aktierne i EGJ antager et mindre beløb end Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme på overdragelsestidspunktet, hvorved Herning Kommunes nettoprovenu for salget udgør kr. 0.

Sagsfremstilling

15. Ved aftale af 3. januar 2003 solgte Herning Kommune 64 % af aktierne i EGJ til DONG Energy. EGJ ejede, og ejer fortsat, 100 % af aktierne i EGJ Varme.

3.1 Sagens baggrund

16. På overdragelsestidspunktet fastlagde varmemforsyningslovens § 23 e¹, at kommuner ved salg af varmemvirksomheder eller af virksomheder med ejerandele heri skulle indberette det ved salget opnåede nettoprovenu og indskudskapitalen i varmemvirksomheden til Energitilsynet. Kommunerne blev herefter modregnet i deres bloktilskud med det af Energitilsynet godkendte nettoprovenu. Bestemmelsen er ændret efter overdragelsesaftalens indgåelse, men før sagen om Herning Kommunes indberetning af salget er kommet til behandling i Sekretariatet.

17. Energitilsynet har endnu ikke modtaget indberetning fra Herning Kommune om modtaget vederlag for afståelse af aktier i EGJ Varme², hvorfor sagen endnu ikke er kommet til behandling i Sekretariatet. Dette skyldes, at en opgørelse af EGJ Varmes indskudskapital er en nødvendig forudsætning for, at den del af vederlaget, der udgør betaling for aktierne i EGJ Varme, kommer til Herning Kommunes rådighed og dermed kan indberettes til Energitilsynet.

18. Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapital for EGJ Varme i årene 2003-2010 indeholder en opgørelse af den regulatoriske indskudskapital i EGJ Varme.

19. Energitilsynets stillingtagen til varmemforsyningslovens regler om indberetning af vederlag ved salg af varmemvirksomheder har derfor afventet denne afgørelse om forrentning af indskudskapitalen i EGJ Varme.

20. Herefter skal der tages stilling til (1) hvilken modregningsbestemmelse, der finder anvendelse på overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 – varmemforsyningslovens § 23 e, som var gældende på tidspunktet for aftalens indgåelse, eller den modregningsbestemmelse, der er gældende på tidspunktet for afgørelsen om Herning Kommunes indberetning af vederlag for afståelse af EGJ Varme – og (2) om den regulatoriske indskudskapital i EGJ Varme også vil danne grundlag for den pågældende vurdering af Herning Kommunes indberetning af modtaget vederlag for salg af EGJ Varme.

¹ Indsat ved ændringslov nr. 451 af 31. maj 2000.

² Korrekt er der tale om Herning Kommunes afståelse af aktier i EGJ, der er ejer af EGJ Varme. For overskuelighedens skyld refereres der i nærværende tilkendegivelse til det skete salg som Herning Kommunes salg af aktier i EGJ Varme.

21. Den del af vederlaget, som svarer til betaling for aktierne i EGJ Varme, udgøres af en variabel købesum, der er bundet op på Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme. Nærmere bestemt foreskriver overdragelsesaftalens punkt 3.5, at DONG Energy,

”når der foreligger en endelig afgørelse, enten ved et af Sælger accepteret forlig eller ved endelig myndigheds- eller domstolsafgørelse, af Fri Egenkapital Varme³ i henhold til Varmeforsyningslovens § 23 e, og når der foreligger en godkendelse fra den kompetente myndighed af, at den således opgjorte Fri Egenkapital Varme med virkning for varmeprisen kan forrentes med [REDACTED].”

skal betale 64 % af den opgjorte indskudskapital til Herning Kommune. Såfremt der træffes afgørelse om en lavere forrentning end [REDACTED], reduceres det beløb, DONG Energy skal betale til Herning Kommune forholdsmæssigt.

22. Ved aftalen af 3. januar 2003 forpligtede DONG Energy sig til at give de øvrige aktionærer i EGJ tilbud på køb af disses aktier på samme vilkår som for købet af de 64 % af aktierne fra Herning Kommune. Åskov Kommune, Trehøje Kommune, Aulum-Haderup Kommune, Karup Kommune, Videbæk Kommune, Skjern Kommune, Ikast Kommune og Egvad Kommune, der tilsammen ejede 1.616 % af aktierne i EGJ, accepterede det af DONG Energy fremsatte tilbud. DONG Energy tegnede sig herefter som ejer af 65,616 % af aktierne i EGJ.

23. I forbindelse med kommunesammenlægningen i 2007 blev Åskov Kommune, Trehøje Kommune og Aulum-Haderup Kommune sammenlagt med Herning Kommune, der herefter i dag står som sælger af 64,856 % af aktierne i EGJ.

24. Ved aftale af 26. juni 2008 solgte DONG Energy sine aktier i EGJ til EnergiMidt A/S (herefter ”EnergiMidt”).

25. Parterne aftalte, at vederlaget for aktierne i EGJ Varme skulle opgøres på tilsvarende vilkår som i aftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy. Således er det i aftalen af 26. juni 2008, punkt 4.4, bestemt, at EnergiMidt,

”når der foreligger en godkendelse fra den kompetente myndighed af, at den således opgjorte Fri Egenkapital Varme med virkning for varmeprisen kan forrentes med [REDACTED].”

³ Sælgers indskudskapital i EnergiGruppen Jylland Varme A/S er i aftalen defineret som ”Fri Egenkapital Varme”.

skal betale 65,616 % af den opgjorte indskudskapital til DONG Energy. Såfremt der træffes afgørelse om en lavere forrentning end [REDACTED], reduceres det beløb, EnergiMidt skal betale til DONG Energy forholdsmæssigt.

26. I forlængelse af Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 har Herning Kommune, DONG Energy og EnergiMidt indgået forligsaftale om vederlaget for salget af aktierne i EGJ Varme til fuld og endelig fyldestgørelse af punkt 3.5 i aftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy samt punkt 4.4 i aftalen af 26. juni 2008 mellem DONG Energy og EnergiMidt.

27. De relevante dele af forligsaftalen er citeret:

”EnergiMidt A/S betaler DKK 230.000.000 til Herning Kommune (...) Betalingen er til fuld og endelig afgørelse af ethvert mellemværende foranlediget af punkt 3.5 i aftale af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy (”2003 Aftalen”) og punkt 4.4 i aftale af 26. juni 2008 mellem DONG Energy og EnergiMidt A/S (”2008 Aftalen”).”

” [REDACTED] ”

”Nærværende aftale er (...) fra Herning Kommunes side betinget af, at Tilsynet tiltræder, at betalingen nævnt i punkt 4⁴ er en udmøntning af 2003 Aftalen og således at der ikke sker modregning i bloktilskuddet til Herning Kommune med dette beløb, helt eller delvist.”

3.2 Parternes anmodning om opgørelse af indskudskapital og nettoprovenu efter varmemforsyningslovens § 23 e

28. På vegne af Herning Kommune, DONG Energy og EnergiMidt anmodede advokatfirmaet Kromann Reumert den 5. september 2012 om følgende:

Anmodning (1)

”Energitilsynet tiltræder, at det således fastlagte vederlag til Herning Kommune skal og kan behandles i henhold til § 23 e i

⁴ DKK 230.000.000

varmeforsyningsloven således som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000”

Anmodning (2)

”Energitilsynet anmodes om at godkende, at Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme pr. 1. januar 2003 udgør DKK 607.359.000, jf. § 23 e i varmeforsyningsloven således som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000”

Anmodning (3)

”Det samlede vederlag for salget af de i alt 65,616 % heraf vil udgøre DKK 230.000.000 (...) 65,616 % af indskudskapitalen pr. 1. januar 2003 udgør DKK 398.524.681, og det kan herefter konstateres, at Herning Kommunes nettoprovenu udgør DKK 0, hvilket Energitilsynet hermed anmodes om at godkende, jf. § 23 e, stk. 5 således som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000”

29. Advokatfirmaet Kromann Reumert præciserede ved brev af 8. oktober 2012, at det synes mest hensigtsmæssigt om Energitilsynet ved besvarelse af de ovennævnte anmodninger alene tager stilling til Herning Kommunes salg af 64 % af aktierne i EGJ i henhold til aftalen af 3. januar 2003. Kromann Reumert korrigerede i overensstemmelse hermed beregningstallene for nettoprovenuet i Anmodning (3), således at der ved opgørelse af Herning Kommunes nettoprovenu alene skal tages udgangspunkt i den andel af det aftalte vederlag på kr. 230.000.000, der angår Herning Kommunes salg af 64 % af aktierne i EGJ Varme.

30. Nærværende tilkendegivelse vil hermed ikke behandle den andel af vederlaget på kr. 230.000.000, der vedrører Åskov Kommune, Trehøje Kommune og Aulum-Haderup Kommunes salg af 0,856 % af aktierne i EGJ Varme, og som følge af kommunesammenlægningen i 2007 tilfalder Herning Kommune.

3.3 Høring

31. Tilsynsnotatet har været i høring hos Herning Kommune. Sekretariatet modtog den 5. november 2012 meddelelse om, at Herning Kommune ikke har bemærkninger til notatet.

Lovgrundlag

32. I det følgende gennemgås de love og bekendtgørelser mv., der har relevans for de betragtninger og vurderinger, der fremgår i det efterfølgende kapitel, hvor sagsfremstillingens fakta vurderes i lyset af lovgrundlaget.

4.1 Varmeforsyningslovens modregningsbestemmelser

Varmeforsyningslovens § 23 e – lovekendtgørelse nr. 772 af 24. juli 2000

33. Varmeforsyningslovens modregningsmekanisme blev indført i lov nr. 772 af 24. juli 2000. Den nu ophævede § 23 e foreskrev at:

§ 23 e. En kommune skal i forbindelse med salg af en virksomhed, der ejer et anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp, eller af andele eller aktier mv. i en sådan virksomhed opgøre størrelsen af kommunens indskudskapital i virksomheden samt nettoprovenuet ved salget.

Stk. 2. Med salg, jf. stk. 1, sidestilles enhver form for hel eller delvis, direkte eller indirekte overdragelse eller lignende af

- 1) en virksomhed som nævnt i stk. 1,
- 2) direkte eller indirekte rådighed eller anden rettighed over en virksomhed som nævnt i stk. 1, eller
- 3) kapitalandele, som i en virksomhed som nævnt i stk. 1, besiddes direkte eller indirekte.

Stk.3. Opgørelsen indsendes til Energitilsynet fastsat efter regler af tilsynet.

Stk. 4. Bestemmelserne i stk. 1-3 gælder også, hvis sælgeren eller overdrageren er en virksomhed eller et selskab mv., som kommunen direkte eller indirekte har en kapitalandel i, eller hvis kommunen opnår et provenu gennem salg eller overdragelse mv. af en virksomhed eller et selskab, der ejer kapitalandele i en virksomhed som nævnt i stk. 1. Bestemmelserne i stk. 1-3 gælder endvidere, hvis kommunen på anden måde opnår et provenu gennem salg eller overdragelse mv. som nævnt i 1. pkt.

Stk. 5. Energitilsynet træffer afgørelse om, hvorvidt opgørelsen kan godkendes. Kan Energitilsynet ikke godkende denne, fastsætter tilsynet størrelsen af kommunens direkte eller indirekte andel af indskudskapitalen i en virksomhed som nævnt i stk. 1 samt nettoprovenuet ved salget, jf. stk. 1, 2 og 4.

Stk. 6. Energitilsynet giver senest den 1. juni hvert år Indenrigsministeriet meddelelse om størrelsen af det beløb, som en kommune, jf. stk. 5, direkte eller indirekte har opnået i nettoprovenu ved salg.

Stk. 7. Indenrigsministeriet reducerer herefter kommunens statstilskud efter bestemmelserne i § 10 i lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner og amtskommuner med et i stk. 6 nævnte beløb inklusive forrentning som nævnt i stk. 8.

Stk. 8. Indenrigsministeriet beregner en forrentning, som beregnes fra det tidspunkt, hvor kommunen får rådighed over provenuet fra salget eller overdragelsen, og indtil det år, hvor reduktionen i statstilskuddet til kommunen sker. Forrentningen beregnes af nettoprovenuet, jf. stk. 6, fraregnet den årlige tilskudsreduktion som nævnt i stk. 7. Renten fastsættes til Nationalbankens diskonto den 1. januar for det eller de år, for hvilken forrentningen skal beregnes.

34. Modregningsbestemmelsen i varmforsyningslovens § 23 e blev ved ændringslov nr. 451 af 31. maj 2000 indført for at opnå parallelitet med den tilsvarende daværende bestemmelse i § 37 i elforsyningsloven, der oprindeligt blev indsat som § 10 b i den gamle elforsyningslov⁵. I bemærkningerne til bestemmelsens lovforslag (LFF 1996-12-11 nr. 125) fremgår at:

[...]

Den del af kapitalen, som er indskudt af kommunen, skal i overensstemmelse med "hvile-i-sig-selv" tankegangen i elforsyningsloven holdes ude ved beregningen af den reduktion af statstilskuddet, som efter forslaget skal finde sted efter § 10 b, stk. 7.

Efter bestemmelsen i § 9, stk. 1, i elforsyningsloven kan der med Elprisudvalgets tiltræden beregnes en forrentning af indskudskapitalen.

Hvis en kommune eller en amtskommune i stedet for løbende at trække denne godkendte forrentning ud af selskabet har ladet denne indestå i selskabet, vil en sådan indestående kapital skulle medregnes til indskudskapitalen.

Indskudskapitalen omfatter således al kapital, som er investeret i selskabet.

[...]

Lov nr. 452 af 10. juni 2003 om ændring af varmforsyningsloven

35. Lov nr. 452 af 10. juni 2003, der indførte lovændring af varmforsyningslovens oprindelige § 23 e, indeholder i § 5 bestemmelse om ikrafttrædelsesreglerne af den nye modregningsordning.

36. Det fremgår af lovens § 5, *stk. 3*:

Stk. 3. Bindende dispositioner foretaget inden den 20. februar 2003 behandles efter de hidtil gældende bestemmelser i elforsyningslovens § 37, varmforsyningslovens § 23 e og § 10, stk. 6 og 7, og § 17, stk. 6, i lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner og amtskommuner, medmindre kommunen eller amtskommunen senest ved indberetningen til Energitilsynet anmoder om, at dispositionerne omfattes af bestemmelserne i § 1, nr. 5, 6 og 8, og §§ 3 og 4⁶ i denne lov.

Varmeforsyningsloven – lovbekendtgørelse nr. 1184 af 14. december 2011

37. Varmeforsyningslovens gældende modregningsbestemmelse er reguleret i lovens § 23 *l*:

§ 23 l. Kommuner registrerer modtagne uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder, der ejer eller i perioden efter den 20. februar 2003 har ejet anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp, eller virksomheder, der direkte eller indirekte ejer eller i perioden efter den 20. februar 2003 har ejet andele i sådanne virksomheder.

⁵ Lovbekendtgørelse nr. 632 af 1. juli 1996

⁶ Her refereres til lovændringen af varmforsyningslovens § 23 e, som indført ved lov nr. 452 af 10. juni 2003

Stk. 2. Selskabsmæssige omstruktureringer er ikke omfattet af stk. 1, når de ejere, der direkte eller indirekte har ejerandele i d virksomheder, der berøres af den selskabsmæssige omstrukturering, ikke opnår andet vederlag i forbindelse hermed end direkte eller indirekte ejerandele i samme indbyrdes forhold i den virksomhed eller de virksomheder, der består efter den selskabsmæssige omstrukturering. Dette er dog betinget af, at virksomheden eller virksomhederne er omfattet af stk. 1 eller, hvis det er en spaltning, § 2, stk. 1-3, i lov om kommuners afståelse af vandforsyninger og spildevandsforsyninger. Hvis en spaltning fører til, at en eller flere virksomheder alene bliver omfattet af § 2, stk. 1-3, i lov om kommuners afståelse af vandforsyninger og spildevandsforsyninger, er det yderligere en betingelse, at der i de udspaltede virksomheder ikke er anvendt eller medfulgt midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af denne lov, lov om elforsyning, lov om kommunal fjernkøling eller lov om naturgasforsyning. Kommunen afgiver i forbindelse med spaltninger omfattet af 3. pkt. i en erklæring til Energitilsynet i overensstemmelse med regler fastsat i medfør af § 23 n om, at der ikke i de udspaltede virksomheder er anvendt eller medfulgt midler i strid med 3. pkt. § 23 m, stk. 6, 2-5. pkt., finder tilsvarende anvendelse.

Stk. 3. Registreringen skal omfatte den dato, hvor uddelingen eller vederlaget er til rådighed for kommunen (rådighedsdatoen), og beløbets størrelse.

Stk. 4. Ved afståelse af ejerandele omfattet af stk.1 til en fond eller anden selvejende institution anses afståelsestidspunktet for rådighedsdato efter stk. 3, og der skal efter stk. 1 registreres et vederlag, som mindst svarer til markedsværdien af de pågældende ejerandele.

Stk. 5. Kommuner indberetter senest den 1. februar hvert år til Energitilsynet de registreringer, som kommunen har foretaget efter stk. 1, 3 og 4 i det foregående kalenderår, eller afgiver erklæring om, at der ikke er foretaget sådanne registreringer.

Stk. 6. Indberetningen skal angive det samlede beløb, der er blevet til rådighed i det foregående kalenderår (rådighedsbeløbet), og skal ledsages af dokumentation for størrelsen af de registrerede uddelinger og vederlag og for de registrerede rådighedsdatoer. Endvidere skal indberetningen angive en beregnet forrentning af rådighedsbeløbet fra de enkelte rådighedsdatoer og frem til den 1. november i indberetningsåret, hvor der efter stk. 10 sker reduktion i kommunes statstilskud efter lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner. Rentesatsen fastsættes til Nationalbankens diskonto den 1. januar i indberetningsåret. Finder tilsynet, at den ledsagende dokumentation er utilstrækkelig, kan tilsynet forlange yderligere dokumentation.

Stk. 7. Ved indberetningen efter stk. 5 kan kommunale ejere af aktieselskaber, der var børsnoterede den 20. februar 2003, i det samlede rådighedsbeløb inklusive beregnet forrentning fradrage et beløb svarende til det gennemsnitlige modtagne udbytte fra selskaber omfattet af stk. 1 i årene 1998-2002. Fradraget kan dog ikke overstige det samlede modtagne udbytte i det kalenderår, som indberetningen vedrører.

Stk. 8. Kommuner kan ved indberetning efter stk. 5 af vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder omfattet af stk. 1 fratække beløb, som i medfør af § 23 m, stk. 1 eller 6, har ført eller samtidig fører til reduktion af kommunens statstilskud i henhold til stk. 10. kommuner kan endvidere ved indberetning efter stk. 5 fratække

- 1) et nettoprovenu og en indskudskapital, som Energitilsynet har godkendt eller fastsat i medfør af § 35, stk. 5, jf. stk. 1 eller stk. 9, 2. pkt. i lov om naturgasforsyning, og som for nettoprovenuet har ført eller samtidig fører til reduktion af kommunens statstilskud i henhold til § 35, stk. 6-8, i lov om naturgasforsyning, og
- 2) beløb, som i medfør af § 2, stk. 3, eller § 7 i lov om kommuners afståelse af vandforsyninger og spildevandsforsyninger har ført eller samtidig fører til reduktion af kommunens statstilskud i henhold til § 6 i lov om kommuners afståelse af vandforsyninger og spildevandsforsyninger.

Stk. 9. Energitilsynet træffer afgørelse om, hvorvidt det indberettede rådighedsbeløb, rådighedsdatoer, den beregnede forrentning og eventuelle fradrag efter stk. 7 og 8 kan godkendes. Kan Energitilsynet ikke godkende disse, fastsætter tilsynet rådighedsbeløb, rådighedsdatoer, beregnet forrentning og størrelsen af eventuelle fradrag.

Stk. 10. Energitilsynet giver senest den 1. maj hvert år Økonomi- og Indenrigsministeriet meddelelse om de efter stk. 9 godkendte rådighedsbeløb inklusive beregnet forrentning og med eventuelle fradrag. Økonomi- og Indenrigsministeriet reducerer herefter kommunens statstilskud efter bestemmelserne i § 15, stk. 1-4, i lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner. Hvis beløbet efter 2. pkt. overstiger det modregnede beløb i det første modregningsår, beregner Økonomi- og Indenrigsministeriet en forrentning af restbeløbet fra den 1. november i indberetningsåret til den 1. juli i året efter indberetningsåret. Rentesatsen fastsættes til Nationalbankens diskonto den 1. januar i indberetningsåret.

Kommunal udligningslov – lovbekendtgørelse nr. 561 af 19. juni 2009

38. § 15, stk. 1-4 i lov om kommunal udligning, foreskriver at:

§ 15. De efter § 14 opgjorte tilskud for den enkelte kommune reduceres med et beløb svarende til 40 pct. af det af Energitilsynet meddelte rådighedsbeløb inklusive beregnet forrentning, jf. § 37, stk. 10 i lov om elforsyning og § 23 l, stk. 10, i lov om varmforsyning, hvis kommunen deponerer et beløb svarende til rådighedsbeløbet inklusive beregnet forrentning fratrukket tilskudsreduktionen. Deponeringen sker ved anbringelse af beløbet i overensstemmelse med reglerne i § 44 i lov om kommunernes styrelse. Frigivelse af depotet sker efter stk. 3. Denne bestemmelse gælder tilsvarende for rådighedsbeløbet inklusive beregnet forrentning, jf. stk. 6 i lov om kommuners afståelse af vandforsyninger og spildevandsforsyninger.

Stk. 2. Den i stk. 1 nævnte modregningsprocent ændres til 60 pct., hvis der ikke sker deponering.

Stk. 3. Det deponerede beløb frigives med en tiendedel årligt. Endvidere kan der hvert år i deponeringsperioden frigives de til de deponerede beløb tilskrevne renter. Det deponerede beløb kan med Indenrigs- og Sundhedsministeriets godkendelse reduceres ekstraordinært, såfremt kommunen ekstraordinært nedbringer sin gæld. Indenrigs- og sundhedsministeren kan fastsætte nærmere regler om deponering og frigivelse.

Stk. 4. Beløb efter stk. 1 og 2 modregnes i udbetalingen af statstilskuddet til den enkelte kommune fra oktober måned i det år, hvor rådighedsbeløb inklusive beregnet forrentning er meddelt af Energitilsynet. Hvis det beløb, som efter stk. 1 og 2 skal modregnes i statstilskuddet, overstiger statstilskuddet til den enkelte kommune for månederne oktober-december i dette år, reduceres statstilskuddet i de følgende år, indtil det fulde beløb er modregnet.

4.2 Forrentning af indskudskapital efter varmforsyningsloven

Varmeforsyningsloven – lovbekendtgørelse nr. 1184 af 14. december 2011

39. Varmeforsyningslovens § 20, stk. 2 giver Energitilsynet hjemmel til at godkende en rimelig forrentning af indskudskapital i varmevirksomheder:

§ 20. Kollektive varmforsyningsanlæg, industrivirksomheder, kraftvarmeanlæg med en effekt over 25 MW samt geotermiske anlæg m.v. kan i priserne for levering til det indenlandske marked af opvarmet vand, damp eller gas bortset fra naturgas med det formål at levere energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand indregne nødvendige udgifter til energi, lønninger og andre driftsomkostninger, efterforskning, administration, og salg, omkostninger som følge af pålagte offentlige forpligtelser, herunder omkostninger til energispareaktiviteter efter §§ 28 a, 28 b og 29, samt finansieringsudgifter

ved fremmedkapital og underskud fra tidligere perioder opstået i forbindelse med etablering og væsentlig udbygning af forsyningsystemerne, jf. dog stk. 7-17, § 20 a og § 20 b. 1. pkt. finder tilsvarende anvendelse på levering af opvarmet vand til andre formål fra et centralt kraft-varmeanlæg, jf. § 10, stk. 6, i lov om elforsyning.

Stk. 2. Klima- og energiministeren kan fastsætte regler om, at andre udgifter og omkostninger end de i stk. 1 nævnte kan indregnes i priserne, jf. dog stk. 7. Klima- og energiministeren kan endvidere fastsætte regler om indregning i priserne af kompensation ved et projekt til ændring af områdefægrænsningen og indregning af driftsmæssige afskrivninger, henlæggelser til nyinvesteringer og med Energitilsynets tiltræden forrentning af indskudskapital.

[...]

Stk. 7. Det vederlag, som betales ved hel eller delvis overdragelse af anlæg omfattet af stk. 1, må hverken direkte eller indirekte føre til, at priserne for ydelser fra anlæg omfattet af stk. 1 bliver højere, end de kunne være blevet, såfremt overdragelsen ikke havde fundet sted, herunder som følge af indregning af forøgede udgifter til finansiering ved fremmedkapital, driftsmæssige afskrivninger eller forrentning af indskudskapital.

Afskrivningsbekendtgørelsen – bekendtgørelse nr. 175 af 18. marts 1991

40. Afskrivningsbekendtgørelsens § 6, som er udstedt med hjemmel i varmforsyningslovens § 20, stk. 2, foreskriver, at:

§ 6. Gas- og Varmepreisudvalget [i dag Energitilsynet] kan tillade, at der i priser for levering af opvarmet vand, damp eller gas indregnes en rimelig forrentning af indskudskapital.

4.3 Energitilsynets praksis

41. Den 30. november 2009 traf Energitilsynet afgørelse om forrentning af indskudskapital for EGJ Varme for årene 2003-2009. Energitilsynet anerkendte i denne forbindelse den af EGJ Varme opgjorte indskudskapital på kr. 607.359.000.

42. Energiklagenævnet ophævede og hjemviste den 9. november 2010 Energitilsynets afgørelse af 30. november 2009 i forhold til selve spørgsmålet om forrentning af indskudskapitalen i EGJ Varme for 2003-2009. Hjemvisningen omfattede ikke opgørelsen af indskudskapitalen.

43. Herefter traf Energitilsynet den 26. juni 2012 ny afgørelse om forrentning af indskudskapitalen for EGJ Varme for årene 2003-2010. Til brug for afgørelsen anvendte Energitilsynet den i afgørelsen af 30. november 2009 anerkendte indskudskapital på kr. 607.359.000.

Begrundelse

44. I det følgende vil der først blive taget stilling til, om den andel af vederlagsbeløbet på kr. 230.000.000, der udgør betalingen for Herning Kommunes salg af 64 % af aktierne i EGJ Varme, skal behandles efter den på overdragelsestidspunktet gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 e.

45. Dernæst vil der blive taget stilling til, om Sekretariatet kan indstille, at indskudskapitalen i EGJ Varme per 1. januar 2003 kan opgøres til kr. 607.359.000 i henhold til den dagældende § 23 e i varmforsyningsloven.

46. Endelig vil der blive taget stilling til, om Sekretariatet kan indstille, at Herning Kommunes nettoprovenu ved salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme udgør kr. 0.

Anvendelse af den tidligere eller gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningsloven

47. Problemstillingen er, om den andel af vederlagsbeløbet i forligsaftalen mellem Herning Kommune, Dong Energy og EnergiMidt, der udgør betaling for Herning Kommunes salg af 64 % af aktierne i EGJ Varme, skal behandles efter (a) den tidligere modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 e, som var gældende på aftaletidspunktet for aftalen indgået mellem Herning Kommune og DONG Energy, eller (b) den gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 l.

48. Efter den på aftaletidspunktet gældende § 23 e i lov nr. 772 af 24. juli 2000 skulle kommuner ved afståelse af en varmevirksomhed eller af virksomheder med aktier heri indberette det opnåede nettoprovenu og indskudskapital. En kommune blev herefter modregnet i sit bloktilskud med 100 % af nettoprovenuet, som blev opgjort som salgsprisen fratrukket indskudskapitalen. Indskudskapitalen blev således holdt ude ved beregningen af reduktionen af bloktilskuddet.

49. Den 20. februar 2003 blev der fremsat lovforslag om ændring af varmforsyningslovens § 23 e.

50. Det fremsatte lovforslag blev vedtaget ved lov nr. 452 af 10. juni 2003. Hvor der tidligere skete fuldstændig modregning af nettoprovenuet, skulle en kommune nu modregnes i hele rådighedsbeløbet, men med en lavere procentsats⁷. Modregningsbestemmelserne er yderligere blevet ændret ved lovændringer i henholdsvis 2005⁸, 2006⁹, 2007¹⁰, 2008¹¹, 2009¹² og endelig ved lovændring i 2011¹³.

⁷ Jf. også den kommunale udligningslov § 10, stk. 6-9 i lov nr. 719 af 13. august 2003

⁸ Ændringslov nr. 293 af 27. april 2005,

51. Efter den gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 l skal kommuner indberette det samlede rådighedsbeløb opnået ved afståelse af varmevirksomheder eller af virksomheder med aktier heri. I medfør af § 15, stk. 1-4 i den kommunale udligningslov sker der herefter modregning i en kommunes bloktilskud med 40 % af det samlede rådighedsbeløb, mod at kommunen deponerer et beløb svarende til 60 % af rådighedsbeløbet.

52. Det har stor materiel betydning, om Herning Kommunes vederlag for afståelse af aktierne i EGJ Varme skal behandles efter den oprindelige modregningsbestemmelse i § 23 e eller efter varmforsyningslovens gældende modregningsbestemmelse i § 23 l.

53. Herning Kommunes andel af vederlaget på kr. 230.000.000 for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme udgør $((64/65,616) \times \text{kr. } 230.000.000)$ kr. 224.335.528.

54. Forudsat at den i Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 anvendte indskudskapital på kr. 607.359.000 kan lægges til grund ved vurderingen af den kommunale indberetning efter varmforsyningsloven, udgør vederlaget på kr. 224.335.528 et mindre beløb end Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme. Herning Kommune vil således ikke blive modregnet i sit bloktilskud med det modtagne vederlag for salget af aktierne i EGJ Varme, såfremt den oprindelige § 23 e i varmforsyningsloven finder anvendelse.

55. Skal det pågældende vederlag derimod behandles efter den gældende modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 l, vil Herning Kommune blive modregnet med 40 % af vederlagsbeløbet i sit bloktilskud, forudsat at kommunen indgår i en deponeringsordning med frigivelse af et beløb svarende til vederlagsbeløbet inklusiv beregnet forrentning fratrukket tilskudsreduktionen over en 10 årig periode. Ønsker Herning Kommune ikke at foretage en sådan deponering af salgsprovenuet, forhøjes modregningsprocenten til 60 %.

56. Lov nr. 452 af 10. juni 2003, der indførte lovændring af varmforsyningslovens oprindelige § 23 e, indeholder i § 5 bestemmelse om ikrafttrædelse af den nye modregningsordning. Konkret forskriver lovens § 5, stk. 3, at bindende dispositioner foretaget inden den 20. februar 2003 skal behandles efter de hidtil gældende bestemmelser i varmforsyningslovens § 23 e og §§ 10 og 17 i lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner, med mindre kommunen senest ved indberetningen til

⁹ Ændringslov nr. 520 af 7. juni 2006.

¹⁰ Henholdsvis ved lov nr. 534 af 6. juni 2007, lov nr. 548 af 6. juni 2007 og lov nr. 549 af 6. juni 2007.

¹¹ Ændringslov nr. 503 af 17. juni 2008.

¹² Ændringslov nr. 460 af 12. juni 2009.

¹³ Ændringslov nr. 466 af 18. maj 2011.

Energitilsynet anmoder om, at dispositionerne omfattes af den nye modregningsordning.

57. Afgørende for problemstillingens behandling er hermed på hvilket tidspunkt, der er foretaget en bindende disposition mellem Herning Kommune og DONG Energy.

58. Overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 er bindende for begge parter og *dels* forpligter DONG Energy til at afholde en fremtidig betaling af den variable købesum, når denne kan opgøres, *dels* berettiger Herning Kommune til en sådan fremtidig betaling af den variable købesum.

59. Det er hermed Sekretariatets vurdering, at overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy udgør en bindende disposition, hvorfor Herning Kommunes vederlag på kr. 224.335.528 for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme skal behandles efter den på aftaletidspunktet gældende § 23 e i varmforsyningsloven.

Anvendelse af den i afgørelsen af 26. juni 2012 anvendte indskudskapital

60. Idet den oprindelige modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 e finder anvendelse på aftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy, skal Energitilsynet i medfør af bestemmelsens stk. 5 godkende Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme.

61. Ved ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens prisbestemmelser den 1. marts 1981 blev alle eksisterende varmevirksomheder underlagt en prismæssig regulering, også kaldet hvile-i-sig-selv-princippet.

62. Princippet indebærer, at den pris, som varmforsyningerne opkræver hos forbrugerne, kun må dække de faktiske og nødvendige omkostninger forbundet med at producere og levere fjernvarme. Varmevirksomhederne har dog mulighed for at indregne forrentning af indskudskapitalen i varmepriserne.

63. Når der er tale om en varmevirksomhed, der er sat i drift før ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens prisbestemmelser den 1. marts 1981, opstår spørgsmålet om, hvordan virksomhedens indskudskapital skal opgøres.

64. Dette er særskilt behandlet i Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapital i EGJ Varme i årene 2003-2010 efter varmforsyningslovens § 20, stk. 2¹⁴.

65. I overensstemmelse med den i afgørelsen fastsatte praksis antages det, at indskudskapitalen i varmevirksomheder, der er sat i drift før 1. marts 1981, skal opgøres som en virksomheds samlede værdi per 1. marts 1981 tillagt eller fratrukket eventuelle udlodninger og indskud frem til opgørelses-tidspunktet.

66. For disse varmevirksomheder er der dermed tale om en regulatorisk indskudskapital, som ikke er identisk med de selskabsretlige begreber egenkapital og indskudskapital.

67. Spørgsmålet er herefter, om der er grundlag for at fortolke varmforsyningslovens tidligere gældende bestemmelse i § 23 e om indskudskapital ved opgørelse af nettoprovenu anderledes end varmforsyningslovens bestemmelse i § 20, stk. 2 om forrentning af indskudskapital, som indholdsmæssigt har været uændret siden den første varmforsyningslov af 1979¹⁵.

68. Ændringslov nr. 451 af 31. maj 2000, der indførte den nu ophævede modregningsbestemmelse i § 23 e i varmforsyningsloven, indeholder ikke en bestemmelse, der nærmere definerer begrebet ”indskudskapital”.

69. Modregningsbestemmelsen i varmforsyningslovens § 23 e blev indsat for at opnå parallelitet med den tilsvarende daværende bestemmelse i § 37 i elforsyningsloven, der oprindeligt blev indsat som § 10 b i den gamle elforsyningslov. Fra forarbejderne til bestemmelsen i elforsyningsloven citeres:

”Den del af kapitalen, som er indskudt af kommunen, skal i overensstemmelse med ”hvile-i-sig-selv” tankegangen i elforsyningsloven holdes ude ved beregningen af den reduktion af statstilskuddet, som efter forslaget skal finde sted efter § 10 b, stk. 7.

Efter bestemmelsen i § 9, stk. 1, i elforsyningsloven kan der med Elprisudvalgets tiltræden beregnes en forrentning af indskudskapitalen.

Hvis en kommune eller en amtskommune i stedet for løbende at trække denne godkendte forrentning ud af selskabet har ladet denne

¹⁴ Sammen med den tilhørende afskrivningsbekendtgørelse foreskriver varmforsyningslovens § 20, stk. 2, at der i varmepriserne kan indregnes en rimelig forrentning af indskudskapitalen.

¹⁵ Lov nr. 258 af 8. juni 1979.

indestå i selskabet, vil en sådan indestående kapital skulle medregnes til indskudskapitalen.

Indskudskapitalen omfatter således al kapital, som er investeret i selskabet.”

70. Det fremgår således af bemærkningerne, at hensigten bag varmforsyningslovens § 23 e var, at den kapital, der er indskudt af kommunen, i overensstemmelse med hvile-i-sig-selv-princippet skal holdes ude ved beregningen af reduktionen af kommunens bloktilskud.

71. Lovforslagets bemærkninger kan herefter sammenholdes med de overvejelser, der lå til grund for Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapitalen i EGJ Varme.

72. Som ovenfor nævnt blev alle eksisterende varmevirksomheder underlagt en prismæssig regulering, også kaldet hvile-i-sig-selv-princippet, ved ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens prisbestemmelser den 1. marts 1981.

73. Idet der ikke er grundlag for at antage, at varmforsyningsloven af 1979¹⁶ havde ekspropriativ karakter, er det i Energitilsynets praksis herefter lagt til grund, at i relation til opgørelse af indskudskapitalen i de varmevirksomheder, der på tidspunktet for reguleringens ikrafttrædelse havde anlæg i drift, anses værdien per 1. marts 1981 af disse varmevirksomheder som indskudt i de respektive ”hvile-i-sig-selv-selskaber”.

74. Nærmere bestemt kan varmevirksomheder sat i drift før ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens hvile-i-sig-selv-princip opgøre deres initiale indskudskapital på 2 forskellige måder: Enten på baggrund af et eksisterende revideret regnskab fra 1. marts 1981 eller på baggrund af Energitilsynets administrationsgrundlag med tilhørende komponentliste.

75. Det lægges til grund, at før prisbestemmelsernes ikrafttrædelse ”tilhørte” værdien af en kommunal energivirksomhed således kommunen efter de kommunalretlige regler herom¹⁷.

¹⁶ Varmeforsyningsloven af 1979 indeholdt i § 27 en bestemmelse om, at forrentning af indskudskapitalen kunne indregnes i varmepriserne efter regler fastsat af ministeren og efter Gas- og Varmeprisudvalgets [i dag Energitilsynets] tiltræden. Loven fastlagde dermed hvile-i-sig-selv-princippet, som dog først trådte i kraft ved ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens prisbestemmelser den 1. marts 1981.

¹⁷ Kommunale varmevirksomheder var før 1981 også omfattet af hvile-i-sig-selv-princippet i kommunalfuldmagtsreglerne. Ikrafttrædelsen af varmforsyningslovens prisbestemmelser lovfæstede derfor det hidtil gældende hvile-i-sig-selv-princip for de kommunalt ejede varmevirksomheder.

76. Når lovbemærkningerne til den nu ophævede § 23 e i varmforsyningsloven lægger vægt på, at hensigten er, at ”den kapital, der er indskudt af kommunen, i overensstemmelse med hvile-i-sig-selv-princippet skal holdes ude ved beregningen af reduktionen af kommunens bloktilskud”, finder Sekretariatet ikke grundlag for at fortolke den dagældende § 23 e anderledes i relation til opgørelsen af indskudskapital end efter varmforsyningslovens § 20, stk. 2.

77. På den baggrund er det Sekretariatets vurdering, at indskudskapitalen skal opgøres som en regulatorisk indskudskapital ved beregningen af en kommunes nettoprovenu efter de tidligere gældende regler.

78. Af afgørelsen af 26. juni 2012 citeres:

”185. Af tabel 1 nedenfor fremgår, at indskudskapitalen pr. 1. januar 2003 opgjort på denne måde er 607.359.000 kr.

Tabel 1

<i>Aktivers værdi 1/3 1981 (administrationsgrundlag)</i>	<i>649.218.000</i>
<i>Gæld 1/3 1981 (mellemløbskonto)</i>	<i>20.761.000</i>
<i>Indskudskapital 1/3 1981 (initiale indskudskapital)</i>	<i>628.457.000</i>
<i>Udlodning</i>	<i>21.098.000</i>
<i>Indskudskapital 1/1 2003 (forrentningsgrundlag)</i>	<i><u>607.359.000</u></i>

79. Den regulatoriske indskudskapital på kr. 607.359.000, der er lagt til grund i Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012 om forrentning af indskudskapitalen for EGJ Varme for årene 2003-2010, skal således også danne grundlag for vurderingen af den reduktion, der i medfør af den tidligere gældende § 23 e i varmforsyningsloven skal ske i Herning Kommunes bloktilskud.

Herning Kommunes nettoprovenu

80. Da den oprindelige modregningsbestemmelse i varmforsyningslovens § 23 e finder anvendelse på overdragelsesaftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy, skal Energitilsynet i medfør af bestemmelsens stk. 5 godkende Herning Kommunes opgørelse af kommunens nettoprovenu oppebåret for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme.

81. Nettoprovenuet skal opgøres som salgsprisen fratrukket indskudskapitalen.

82. I medfør af forligsaftalen indgået mellem Herning Kommune, DONG Energy og EnergiMidt udgør Herning Kommunes vederlag for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme kr. 224.335.528.

83. Den regulatoriske indskudskapital på kr. 607.359.000, der er anvendt i Energitilsynets afgørelse af 26. juni 2012, kan som ovenfor anført lægges til grund for opgørelsen af nettoprovenuet opnået ved salget af EGJ Varme. Hermed andrager Herning Kommunes indskudskapital i forhold til de 64 % af aktierne i EGJ Varme (64 % af kr. 607.359.000) kr. 388.709.760.

84. Såfremt vederlaget kommer til udbetaling som forudsat i forligsaftalen, antager Herning Kommunes vederlag for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme et mindre beløb end kommunens indskudskapital, hvorved Herning Kommunes nettoprovenu for salget udgør kr. 0. Dette vil have som konsekvens, at Herning Kommune ikke vil blive modregnet i sit bloktilskud som følge af salget af aktierne i EGJ Varme.

85. I relation til forholdet mellem Herning Kommunes salgspris på kr. 224.335.528 for salget af 64 % af aktierne i EGJ Varme og Herning Kommunes indskudskapital på kr. 388.709.760 skal det bemærkes, at indskudskapitalen ikke er et udtryk for markedsprisen – indskudskapitalen er derimod et regulatorisk begreb.

Nærmere omkring kommunernes indberetning om vederlag modtaget ved afståelse af varmekirksomheder eller virksomheder, der ejer andele i sådanne varmekirksomheder

86. Energitilsynet behandler hvert år indberetninger fra alle landets kommuner med registreringer af (1) værdier modtaget ved udlodninger eller ved afståelse af energikirksomhed eller (2) erklæringer om, at der ikke er modtaget sådanne værdier.

87. For hver kommune træffer Energitilsynet afgørelse om godkendte rådighedsbeløb inklusive beregnet forrentning og med eventuelle fradrag.

88. Energitilsynets afgørelse efter den nu ophævede modregningsbestemmelse i varmekirksomhedslovens § 23 e skal træffes i form af en meddelelse til Økonomi- og Indenrigsministeriet med angivelse af den godkendte indskudskapital og nettoprovenu. Ministeriet reducerer herefter bloktilskuddet til den enkelte kommune efter reglerne i lov om kommunal udligning.

89. Energitilsynet har endnu ikke modtaget indberetning fra Herning Kommune om modtagne uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i EGJ Varme.

90. Det bemærkes, at nærværende tilkendegivelse ikke kan træde i stedet for sådan indberetning

Tilkendegivelse

91. Energitilsynet har på baggrund af vedlagte sagsfremstilling og begrundelse tilkendegivet følgende:

- At Herning Kommunes vederlag på kr. 224.335.528 til fyldestgørelse af punkt 3.5 i aftalen af 3. januar 2003 mellem Herning Kommune og DONG Energy vedrørende salget af 64 % af aktierne i EGJ skal behandles efter varmforsyningslovens § 23 e, som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000.
- At indskudskapitalen, der skal danne grundlag for vurderingen af den kommunale indberetning efter varmforsyningslovens § 23 e, som denne var affattet ved lov nr. 772 af 24. juli 2000, per 1. januar 2003 er en regulatorisk indskudskapital og dermed udgør kr. 607.359.000.
- At Herning Kommunes vederlag til fyldestgørelse af punkt 3.5 i aftalen mellem Herning Kommune og DONG Energy vedrørende salget af 64 % af aktierne i EGJ antager et mindre beløb end Herning Kommunes indskudskapital i EGJ Varme på overdragelsestidspunktet, hvorved Herning Kommunes nettoprovenu for salget udgør kr. 0.