



Modregning – udbetaling af indskudskapital

Dato: 03.10.2011•Journalnr.: 4/0920-8901-0616

RESUMÉ

1. Sagen forelægges med henblik på tilsynets tilkendegivelse af, om modregning udløses i den situation, hvor et kommunalt § 60 selskab (affaldsforbrændingsanlæg) udbetaler hele eller dele af de deltagende kommuners indskudskapital til deltagerkommunernes forsyningsområde til nedbringelse af gebyrer på affald mv. Sagen har sin baggrund i en generel forespørgsel fra Deloitte.

2. Et kommunalt ”§ 60 selskab” henviser til den kommunale styrelseslov. Sådanne selskaber er I/S selskaber og betragtes som en art specialkommuner, der i forhold til de deltagende kommuner har en selvstændig offentligretlig kompetence til løsning af de opgaver, som de deltagende kommuner har overført til selskabet.

3. Energitilsynet har ikke tidligere taget stilling til spørgsmålet, hvorfor sagen forelægges. Sagen er af ren juridisk karakter, og der er derfor ikke taget stilling til det økonomiske omfang.

4. Det følger af varmforsyningslovens modregningsbestemmelser, at kommuner bl.a. skal registrere modtagne uddelinger fra 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. Affaldsforbrændingsanlæg er omfattet af bestemmelserne. Uddelinger omfatter enhver form for vederlag, der tilflyder kommuner, herunder udlodning ved kapitalnedsættelse. Registrering skal også foretages ved overførsel af kapital fra virksomheder omfattet af bestemmelsen til kommunens øvrige virksomhed.

5. Det følger endvidere af varmforsyningsloven, at der ikke må anvendes midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af bl.a. varmforsyningsloven til affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse. Håndtering af affald i medfør af lov om miljøbeskyttelse dækker ifølge lovbemærkningerne begrebsmæssigt alle de aktiviteter, kommuner kan varetage i relation til affald. Ved anvendelse af midler forstås ifølge lovbemærkningerne enhver anvendelse, herunder kapitalindskud m.m. Kommuner skal afgive denne erklæring, uanset om det affaldsfyrede kraftvarmeanlæg ejes direkte, eller det indgår i en koncernstruktur.

SEKRETARIATET FOR
ENERGITILSYNET

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Tlf. 4171 5400
post@energitilsynet.dk
www.energitilsynet.dk

6. Registreringen skal omfatte den dato, hvor uddelingen er til rådighed for kommunen. Varmeforsyningsloven indeholder ingen bestemmelser om, i hvilke situationer eller hvornår et vederlag er til rådighed for kommunen og dermed udløser modregning i kommunens statstilskud, det såkaldte bloktilskud.

7. Det fremgår imidlertid af lovbemærkningerne og Energistyrelsens bekendtgørelse til varmforsyningslovens modregningsbestemmelser, at rådighedsdatoen er den dato, hvor uddelingen er til rådighed for kommunen, og hvor kommunen har mulighed for at disponere over beløbet.

8. Hertil kommer et svar fra Økonomi- og Erhvervsministeren i forbindelse med lovbehandling om, at såfremt et kommunalt aktieselskab, omfattet af el - eller varmforsyningsloven, udbetaler udbytte til kommunen, vil det medføre en modregning i bloktilskuddet til kommunen. Om udtrykket "til rådighed" oplyste Ministeren, at en uddeling eller et vederlag i lovforslagets forstand må anses for at være "til rådighed" for en kommune eller en amtskommune fra det tidspunkt, hvor kommunen kan disponere over det pågældende beløb til andre formål end forsyningsformål; det vil sige fra det tidspunkt, hvor forsyningsområdets værdier er reduceret med det pågældende beløb og det økonomiske råderum i relation til kommunens øvrige aktiviteter, herunder de skattefinansierede, er tilsvarende forbedret.

9. Lægges ministersvaret til grund er afgørende for, om en overførsel af økonomisk værdi til kommuner udløser modregning, efter sekretariatets vurdering ikke alene, om overførslen sker til kommunens skattefinansierede område. Afgørende er derimod, om der er sket en forbedring af kommunens økonomi, herunder økonomi til andre områder end områder omfattet af el -, varme- og naturgasforsyningslovene, uanset om disse måtte være takstfinansierede.

10. Det er på den baggrund sekretariatets vurdering, at hvis deltagerkommunerne anvender indskudskapitalen fra § 60-selskabet til nedsættelse af takster på affaldsgebyrer, er der tale om uddelinger.

11. Det er i forlængelse heraf sekretariatets vurdering, at uddelingen vil kunne forbedre kommunens økonomi. Ved at oprette en konto uden for forsyningsområdet, hvor det frigjorte beløb (uddelingen) deponeres, fragår beløbet i forsyningsområdets økonomi og overgår til andre områder i kommunen. Der er derved tale om en forbedring af økonomien i den del af kommunen, som får tilført midler. At kommunen vælger at deponere beløbet ændrer ikke herpå, da der er tale om en disposition om midlerne, som derved har været til kommunens rådighed. Dermed udløses efter sekretariatets vurdering modregning.

TILKENDEGIVELSE

12. På baggrund af vedlagte sagsfremstilling og vurdering tilkendegav Energitilsynet:

- At det udløser modregning i kommunernes bloktilskud, hvis et kommunalt § 60 selskab (affaldsforbrændingsanlæg) udbetaler hele eller dele af de deltagende kommuners indskudskapital til deltagerkommunernes forsyningsområde til nedbringelse af gebyrer på affald mv., jf. varmforsyningslovens § 23m, stk. 3, jf. § 23l, stk. 1.
- At kommunen skal registrere uddelingen fra fremføringsanlægget, og indberette denne til tilsynet, jf. varmforsyningslovens § 23l, stk. 1 og 5.

SAGSFREMSTILLING

13. Deloitte har anmodet om Energitilsynets fortolkning af bestemmelserne i varmforsyningslovens § 23l og § 23m - konkret om tilsynets vurdering af, om der vil skulle ske anmeldelse og beregnes afgift, hvis et kommunalt § 60 selskab foretager uddeling af egenkapital til deltagerkommunernes forsyningsområde, det vil sige til hvile i sig selv området, når beløbene ikke benyttes til kommunale formål.

14. Deloitte har oplyst, at henvendelsen angår § 60- selskaber inden for affalds- og forbrændingssektoren, der i sin tid er startet ved, at deltagerkommunerne har indskudt kapital til finansiering af opstart og etablering af de pågældende virksomheder. Der er nu gennem årene gennem virksomhedernes drift (brugerfinansiering) oparbejdet tilstrækkelig kapital til den fortsatte virksomhed. Driftskapitalen er opstået som følge af indregning af afskrivninger på de aktiver, som indskudskapitalen blev indskudt for skabe likviditet til at anskaffe mv., i prisen på henholdsvis varme og affald (forenet produktion). Det overvejes derfor at udbetale hele eller dele af de deltagende kommuners indskudskapital til deltagerkommunernes pågældende forsyningsafdelinger til nedbringelse af taksterne. Ofte vil det ikke være varme, idet kommunerne ikke har denne del – og heller ikke havde da indskuddet blev betalt - men mere gebyrer på affald mv.

15. I praksis kunne foregå ved, at der oprettes en særskilt bankkonto, der tilhører forsyningsafdelingen. Derved er der udelukkende sket det, at det pågældende indskudsbeløb ikke længere står på §60-selskabets bankkonto men på kommunens forsyningsafdelings bankkonto. Begge hører under det brugerfinansierede område. På intet tidspunkt i forløbet er det pågældende beløb disponibelt for kommunen til brug for kommunale formål, eksempelvis til skoler etc. Det beløb, der er deponeret i forsyningsafdelingen, påtænkes derefter benyttet til nedsættelse af taksterne inden for det forbrugerfinansierede område, således at det deponerede beløb over en årrække opbruges i form af nedsatte takster.

16. Afslutningsvis har Deloitte bemærket, at da der ikke sker nogen overførsel fra det brugerfinansierede område til det skattefinansierede område, tilflyder der på intet tidspunkt kommunen - forstået som det skattefinansierede område - nogen afgiftspligtig værdi.

RETSGRUNDLAG

MODREGNINGSBESTEMMELSERNE

17. Bestemmelserne om modregning i kommuners bloktilskud er reguleret i varmforsyningslovens §§ 231 – 23n i kapitel 4 b om overdragelse af virksomhed, udskillelse af aktiviteter og forbrugerindflydelse. Bestemmelserne citeres i deres helhed i bilag 1 til dette notat.

18. Afgørende for vurderingen af sagens spørgsmål er varmforsyningslovens § 231, stk. 1, 3, 5 og 6, og § 23m, stk. 3 og 6. Afgørende for vurderingen er endvidere Energistyrelsens bekendtgørelse om kommuners indberetninger og erklæringer efter elforsyningslovens §§ 37 og 37a og varmforsyningslovens §§ 23 l og 23 m, jf. bekendtgørelse nr. 1297 af 15. december 2008 [herefter benævnt bekendtgørelsen]. Bekendtgørelsen er udstedt med hjemmel i varmforsyningslovens § 23 n, der citeres i bilag 1. Bekendtgørelsen vedlægges i sin helhed i bilag 2.

19. Bestemmelserne lyder:

§ 231. 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.

Stk. 2. [...]

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

Stk. 4. [...]

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 kommunens 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. 7-10. [...]

§ 23m. Kommuner må ikke uden tilladelse fra transport- og energiministeren bevare ejerandele i virksomheder omfattet af § 23 l, stk. 1, såfremt der i de pågældende virksomheder eller i virksomheder, som de direkte eller indirekte ejer andele i, påbegyndes væsentlige nye aktiviteter. Transport- og energiministeren kan stille vilkår for meddelelse af tilladelse, herunder om afståelse af ejerandele eller aktiviteter i en eller flere af de pågældende virksomheder eller om, at midler anvendt til sådanne nye aktiviteter skal betragtes som uddelinger efter § 23 l, stk. 1.

Afståelse efter 2. pkt. skal, medmindre særlige hensyn tilsiger andet, ske snarest. Dersom tilladelse ikke opnås, skal kommunen snarest afhænde samtlige ejerandele i de pågældende virksomheder.

Stk.2. [...]

Stk.3. I virksomheder omfattet af stk. 1 må der ikke anvendes midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af denne lov, lov om elforsyning, lov om kommunal fjernkøling eller lov om naturgasforsyning, til aktiviteter omfattet af § 2, stk. 1 eller 3, i lov om vandsektorens organisering og økonomiske forhold eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse.

Stk.4. [...]

Stk.5. [...]

Stk.6. Kommuner godtgør senest den 1. februar hvert år over for Energitilsynet ved erklæring afgivet i overensstemmelse med reglerne fastsat i medfør af § 23 n, at der ikke i det foregående kalenderår er anvendt midler i strid med stk. 3. Finder Energitilsynet, at en kommune må anses for at have anvendt midler i strid med stk. 3, betragtes de pågældende midler som uddelinger efter § 23 l, stk. 1. Energitilsynet fastsætter rådighedsdatoen, beløbsstørrelse og en beregnet forrentning i henhold til § 23 l, stk. 6. Kan en kommune ikke afgive erklæring i overensstemmelse med reglerne fastsat i medfør af § 23 n, giver Energitilsynet transport- og energiministeren meddelelse herom. Transport- og energiministeren træffer herefter afgørelse om hel eller delvis afståelse af aktiviteter eller ejerandele i virksomheder omfattet af stk. 1.

Stk.7. [...]

20. Bekendtgørelsen indeholder i kapitel 2 en række definitioner, herunder definitionen på et varmfremføringsanlæg, som er omfattet af modregningsbestemmelserne, jf. § 2, stk. 1, nr. 5:

Anlæg til distribution, dvs. levering af opvarmet vand eller damp til bygnings opvarmning og forsyning med varmt vand, samt anlæg til transmission, eksempelvis salg af varme fra et varmeproduktionsanlæg, herunder også affaldsforbrændingsanlæg, til en varmeleverandør. Varmefremføringsanlæg inden for den matrikel, som varmeproduktionsanlægget ligger på, betragtes som en del af varmeproduktionsanlægget, med mindre der er indgået kontrakt med transmissions- eller distributionsvirksomheden, om at leveringspunktet ligger inden for matriklen.

21. Fra bekendtgørelsen citeres følgende bestemmelser:

§ 3. Kommuner, der ejer eller har ejet andele i virksomheder omtalt i stk. 2, skal hvert år senest den 1. februar foretage en indberetning til Energitilsynet vedrørende registreringspligtige uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i sådanne virksomheder i det foregående kalenderår eller afgive erklæring om, at kommunen ikke har modtaget sådanne uddelinger eller vederlag.

Stk. 2. Kommunernes registreringspligt omfatter uddelinger fra eller vederlag ved afståelse af ejerandele i helt eller delvis kommunalt ejede virksomheder, jf. Bilag, herunder virksomheder, der indgår som en del af den kommunale forvaltning, som i perioden efter den 20. februar 2003

1. er eller har været omfattet af elforsyningslovens § 2, stk. 1,
2. ejer eller har ejet varmfremføringsanlæg,
3. direkte eller indirekte ejer eller har ejet andele i de i nr. 1) og 2) nævnte virksomheder, eller
4. helt eller delvist ejes, direkte eller indirekte, af de i nr. 1) til 3) nævnte virksomheder, og dermed indgår i en koncernstruktur.

Stk. 3. Registreringspligtige uddelinger fra eller vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder omfatter enhver form for økonomisk værdi, der tilflyder kommunen, herunder kontante beløb, udbytte, udlodning ved kapitalnedsættelse, kapitalandele, aktier, fysiske aktiver, andre økonomiske fordele, fordringer, konvertible obligationer mv. samt serviceydelse, støtte til kommunale aktiviteter eller til anden kommunal interessevaretagelse. Registreringspligten omfatter tillige uddelinger til kommunens øvrige virksomhed samt til fonde og ikke kommunalt ejede virksomheder. Registreringspligten omfatter kommunens forholdsmæssige andel af uddelinger fra delvist kommunalt ejede virksomheder.

Stk. 4. [...]

Stk. 5. [...]

§ 4. Kommuner skal hvert år senest den 1. februar afgive en erklæring til Energitilsynet om, hvorvidt der i det foregående kalenderår i virksomheder omfattet af stk. 2, har været anvendt midler, der stammer fra aktiviteter omfattet af lov om elforsyning, lov om varmforsyning, lov om kommunal fjernkøling eller lov om naturgasforsyning til aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning, eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse.

Stk. 2. Kommunernes pligt til at afgive erklæring, jf. stk. 1, omfatter virksomheder, som kommunen har ejet helt eller delvis i det foregående kalenderår, og som er omfattet af elforsyningslovens § 2, stk. 1, eller som ejer varmfremføringsanlæg, eller som direkte eller indirekte ejer andele i de nævnte virksomheder. Erklæringspligten indtræder, såfremt de pågældende virksomheder tillige varetager aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse. Erklæringspligten indtræder endvidere, såfremt de pågældende virksomheder indgår i en koncernstruktur, der tillige varetager aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse, jf. Bilag.

§ 6. [...]

Stk. 4. Rådighedsdatoen er den dato, hvor uddelingen eller vederlaget ved afståelse er til kommunens rådighed, og hvor kommunen har mulighed for at disponere over beløbet. Beløbet regnes eksempelvis for at være til kommunens rådighed, når det indgår på en kommunal konto, jf. dog § 7, stk. 2.

Ved uddelinger, som ikke registreres i det kommunale regnskab, til kommunens øvrige virksomhed samt til fonde og ikke kommunalt ejede virksomheder, anses uddelingstidspunktet for rådighedsdatoen. Ved afståelse til fonde anses afståelsestidspunktet for rådighedsdatoen.

[...]

§ § 9. Kommuner skal, jf. § 4, stk. 1, ved erklæring godtgøre, at der ikke er anvendt midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af elforsyningsloven, varmforsyningsloven, lov om kommunal fjernkøling eller naturgasforsyningsloven til aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller til aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse. Som grundlag for erklæringen skal kommunen sikre:

- 1) at de virksomheder, der er omfattet af § 4, stk. 2, organiseres som anført i elforsyningslovens § 37 a, stk. 4 og 5, eller varmforsyningslovens § 23 m, stk. 4 og 5, og
- 2) at bogholderiet i virksomhederne tilrettelægges som anført i §§ 8 og 9.

22. Af bilag til bekendtgørelsen fremgår bl.a.:

Kommunernes indberetningspligt omfatter registreringspligtige uddelinger fra eller vederlag ved afståelse af virksomheder, fra helt eller delvis kommunalt ejede virksomheder, herunder virksomheder, der indgår som en del af den kommunale forvaltning, som i perioden efter den 20. februar 2003

1. er eller har været omfattet af elforsyningslovens § 2, stk. 1, dvs. virksomheder, der beskæftiger sig med produktion, transport, handel og levering af elektricitet,
2. ejer eller har ejet varmfremføringsanlæg,
3. direkte eller indirekte ejer eller har ejet andele i de i nr. 1) og 2) nævnte virksomheder, eller
4. helt eller delvist ejes, direkte eller indirekte, af de i nr. 1) til 3) nævnte virksomheder og dermed indgår i en koncernstruktur.

Der er ingen krav i loven til, hvorledes de berørte virksomheder skal organiseres. Der kan være tale om meget varierede organisationsstrukturer. Bilaget giver eksempler på typiske organisationsstrukturer og omfanget af registrerings- og indberetningspligten i tilknytning til disse. Der kan være selskabsmæssige konstruktioner, som ikke er illustreret med de viste eksempler.

23. Eksempel 4 i bilaget til bekendtgørelsen angår den situation, hvor en kommune helt eller delvist ejer et affaldsbaseret kraftvarmeanlæg. Det fremgår her, at indberetningspligten efter § 3, stk. 1, omhandler hele kraftvarmeanlægget, og at kommunen endvidere altid afgiver erklæring efter § 4, stk. 1, om, at der hverken direkte eller indirekte er overført midler, der stammer fra aktiviteter omfattet af el - og varmedelen til affaldsaktiviteterne. Denne erklæring skal afgives, uanset om det affaldsfyrede kraftvarmeanlæg ejes direkte eller det indgår i en koncernstruktur.

LOVÆNDRINGER AF MODREGNINGSBESTEMMELSERNE

24. Varmeforsyningslovens modregningsmekanisme blev indført i § 23e ved en lovændring i 2000, jf. ændringslov nr. 451 af 31. maj 2000. Bestemmelserne er siden blevet ændret adskillige gange. I det følgende henvises alene til væsentlige lovændringer, der har relation til 23l, stk. 1, 3, 5 og 6 samt § 23m, stk. 3 og 6, der er afgørende for vurderingen af sagens spørgsmål. Tilhørende lovbemærkninger m.v. gengives i det omfang, det er relevant til besvarelse af sagens spørgsmål.

25. Der henvises i øvrigt til bilag 1 til notatet, hvor samtlige lovændringer af modregningsbestemmelserne er gengivet. Bestemmelsernes ordlyd og lovbemærkninger citeres også i bilag 1.

26. Varmeforsyningslovens modregningsmekanisme blev som nævnt indført i 2000. Ifølge den tidligere § 23e skulle der ske en reduktion af en kommunes generelle statstilskud som følge af det provenu, kommunen måtte opnå ved et salg eller overdragelse af fremføringsvirksomhed eller andele eller aktier heri. Indskudskapitalen skulle holdes ude ved beregningen af reduktionen af statstilskuddet. Nettoprovenuet blev således opgjort som salgsprisen fratrukket indskudskapitalen.

27. Af de generelle lovbemærkninger til bestemmelsen, jf. lovforslag 1999/1 LSF 240, som fremsat den 29. marts 2000, fremgår:

Det foreslås, at der i forbindelse med salg af kommunale anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp som hovedregel skal ske en reduktion af en kommunes generelle statstilskud som følge af det provenu, kommunen måtte opnå ved salget.

Beslutter en kommune sig for salg af et fremføringsanlæg med henblik på at bruge en værdistigning, der baserer sig på aktiver, som er opbygget ved forbrugerbetaling, til andre formål end til varmforsyning, brydes der med grundlaget for »hvile-i-sig-selv«-princippet i varmforsyningsloven, der bygger på, at forsyningsvirksomhederne forvalter forbrugernes behov for varmforsyning og derfor også de økonomiske ressourcer, som er nødvendige for at sikre varmforsyningen til forbrugerne.

Ved den foreslåede ordning tages der højde for de kommunaløkonomiske konsekvenser, det vil have, såfremt enkelte kommuner gennem deres ejerandele i forbruger- og samfundsskabte værdier kan få store engangsindtægter.

Den foreslåede ordning vil umiddelbart indebære en besparelse for statskassen svarende til statstilskudsreduktionen, såfremt en kommune vælger at sælge et fremføringsanlæg. Det er regeringens hensigt, at besparelsen placeres i en fond, hvis formål er at tilgodese forbrugerne og varmforsyningen. Udmøntningen vil blive drøftet nærmere efter høring af de berørte parter.

28. Af de specielle lovbemærkninger til bestemmelsen, fremgår:

Efter den foreslåede bestemmelse til § 23 e, stk. 1, skal kommunen ved salg af virksomheder, der ejer anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp eller andele eller aktier heri, foretage en opgørelse over indskudskapitalen.

Den del af kapitalen, som eventuelt er indskudt af kommunen, skal i overensstemmelse med »hvile-i-sig-selv«-tankegangen i varmforsyningsloven holdes ude ved beregningen af den reduktion af statstilskuddet, som efter forslaget skal finde sted efter § 23 e, stk. 7.

Efter både den gældende og den nye formulering af varmforsyningslovens § 20 kan der med Energitilsynets tiltræden beregnes en forrentning af indskudskapitalen. Hvis en kommune, 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.

Kommunen skal herudover efter forslaget til § 23 e, stk. 1, opgøre nettoprovenuet ved salget. Nettoprovenuet opgøres som salgsprisen fratrukket indskudskapitalen samt beløb, som ved salget ikke tilfalder kommunen. Dette indebærer blandt andet, at kommunen skal tage stilling til, om en del af salgssprovenuet i overensstemmelse med lovens »hvile-i-sig-selv«-princip helt eller delvist skal tilbageføres til forsyningsområdets forbrugere.

[...]

Stk. 2 nævner en række situationer, som sidestilles med salg. Bestemmelsen omfatter således enhver form for hel eller delvis, direkte eller indirekte overdragelse m.v. af direkte eller indirekte rådighed eller anden rettighed over fremføringsanlæg. De rettigheder, der her sigtes til, kan eksempelvis være fordringer, herunder konvertible obligationer m.m., forkøbsrettigheder, stemmerettigheder, aktionæroverenskomster eller adgang til at udnytte ledelsesret eller udpege bestyrelsesmedlemmer.

[...]

Der sker således ingen reduktion for den del af salgssummen, som udgør den indskudte eller opsparede kapital eller for midler, som måtte tilfalde forbrugerne eller andre. Reduktionen vil efter lovforslaget ikke kunne finde sted i statstilskud, hvortil der allerede er givet tilsagn af Indenrigsministeriet.

29. Af Reformopfølgingsaftalen af 22. marts 2000 mellem regeringen, Venstre, Det Konservative Folkeparti, Socialistisk Folkeparti, Centrum-Demokraterne og Kristeligt Folkeparti fremgår:

Ved afhændelse af et kommunalt forsyningsanlæg skal en eventuel fortjeneste tilbageføres til forbrugerne eller modregnes i det generelle statstilskud til kommunen.

30. Varmeforsyningslovens § 23e blev ved en lovændring i 2003, jf. lov nr. 452 af 10. juni 2003, som en konsekvens af ændringen af elforsyningslovens § 37, ændret på tilsvarende måde med henblik på at opnå parallelitet mellem de to bestemmelser. Bestemmelsen er citeret i bilag 1.

31. Herefter ville kommuner blive modregnet i hele beløbet men med en lavere procentsats. Modregningen blev samtidig udvidet til også at omfatte uddelelser, f.eks. i form af udbytte, for at undgå omgåelse og for ikke at modvirke kommunernes salgssincitament.

32. Af de generelle lovbemærkninger til lovforslag 2002/1 LSF 162, som fremsat den 20. februar 2003, fremgår bl.a.:

Den eksisterende bestemmelse i elforsyningslovens § 37 regulerer kommuners og amtskommuners gevinst ved salg af elforsyningsvirksomhed. Det følger af bestemmelsen, at en kommune kun kan beholde »indskudskapitalen« ved et salg af elforsyningsvirksomhed. Nettoprovenuet fastsættes ved at trække indskudskapitalen fra salgsprovenuet. Der sker herefter en 100 % modregning af nettoprovenuet i de bloktilskud, som staten i årene efter salget udbetaler til kommunen. Energitilsynet skal godkende opgørelsen af såvel nettoprovenu som indskudskapital ved et salg.

Den kommunale ejer har ikke noget incitament til at øge salgsprisen udover værdien af indskudskapitalen, da der sker 100 % modregning af denne del af salgsgevinsten i statsstøtten til kommunen. Energitilsynet har endnu ikke opgjort indskudskapital efter elforsyningslovens § 37, og det er derfor ikke muligt for en kommune på forhånd at vurdere, hvor meget kommunen vil få ud af et eventuelt salg.

Forslaget ophæver den gældende § 37 og fastlægger i stedet regler for, at kommuner skal opgøre de værdier, som stammer fra energivirksomheder. Det foreslås, at modtagelse af sådanne værdier indebærer en procentvis reduktion i statstilskuddet til kommuner og amtskommuner.

Den foreslåede bestemmelse indebærer, at enhver overførsel til kommunerne af økonomisk værdi fra koncerner eller enkeltvirksomheder, der har eller har haft aktiviteter omfattet af el- og varmforsyningslovene, årligt skal registreres og opgøres. Det samlede beløb, som kommunen har fået rådighed over inden for registrerings-perioden (rådighedsbeløbet), udgør det beløb, som sammen med de registrerede rådighedsdatoer og den beregnede forrentning meddeles til Indenrigs- og Sundhedsministeriet, der herefter foretager reduktion af statstilskuddet i medfør af lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner og amtskommuner.

[...]

Forslaget tager sigte på at hindre, at engangsgevinster i kommunerne medfører et ekstraordinært direkte forbrug i kommunerne. Forslaget stimulerer ligeledes til, at kommunerne indfrier eksisterende gæld.

33. Af de specielle lovbemærkninger til § 23 e fremgår bl.a.:

Med ændringen sikres, at der anvendes samme opgørelsesmetode på anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp som foreslået i denne lovs § 1, nr. 5, for så vidt angår elforsyningsloven.

Efter den foreslåede ændring af § 23 e omfatter kommunens registreringspligt efter stk. 1 således uddelinger og vederlag ved afståelser hidhørende fra de virksomheder, der ejer anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp eller virksomheder, der direkte eller indirekte ejer eller har ejet andele i sådanne virksomheder.

Stk. 2-8 i forslaget svarer til den foreslåede ændring af elforsyningslovens § 37, stk. 2-8, dog således at amtskommuner ikke indgår i ændringen af § 23 e, der heller ikke hidtil har omfattet disse. Der henvises derfor til bemærkningerne til dette lovforslags § 1, nr. 5.

34. Af de specielle bemærkninger til § 1, nr. 5, til elforsyningslovens § 37, fremgår bl.a.:

Bestemmelsen i den hidtil gældende § 37 ophæves og erstattes af en ny bestemmelse om registrering og modregning af værdier, der modtages af kommuner fra energivirksomheder. Hvor der tidligere skete fuldstændig modregning af nettoprovenuet, efter at indskudskapitalen var trukket fra, skal der nu modregnes i hele beløbet, men med en lavere procentsats. Modregningen udvides endvidere til også at omfatte uddelinger, f.eks. i form af udbytte, for at undgå omgåelse og for ikke at modvirke kommunernes salgscitament. De nærmere regler om modregning er flyttet fra elforsyningsloven til den kommunale lovgivning.

Kommuner og amtskommuner pålægges i *stk. 1* en registreringspligt. Registreringspligten efter *stk. 1* omfatter modtagne uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder, der beskæftiger sig med produktion, transport, handel og levering af elektricitet, jf. lovens § 2, *stk. 1*, og virksomheder, der direkte eller indirekte ejer eller har ejet andele i sådanne virksomheder.

Uddelinger og vederlag ved afståelse omfatter enhver form for økonomisk værdi, der tilflyder kommuner og amtskommuner, f.eks. i form af kapitalandele (f.eks. aktier), udbytte eller udlodning ved kapitalnedsættelse. Uddelinger og vederlag ved afståelse kan bestå i kontante beløb, men de kan også bestå i fysiske aktiver samt andre rettigheder, eksempelvis fordringer, herunder konvertible obligationer mv.

Hvis den økonomiske værdi består i andet end kontante beløb, skal der foretages en ansættelse af markedsværdien af de pågældende uddelinger eller vederlag pr. rådhedsdatoen, jf. *stk. 2*. Værdiansættelsen skal være i overensstemmelse med de værdiansættelser, som ved uddelingen er foretaget i virksomheden, eller som har ligget til grund for fastsættelsen af vederlag ved afståelse.

Der kan ikke ske fradrag ved opgørelsen af uddelinger og vederlag ved afståelse, dvs. at f.eks. sædvanlige handelsomkostninger (udgifter til eksterne rådgivere, tinglysningsafgift mv.) ikke kan fradrages. Der er heller ikke behov for fradrag for beskatning, da kommuner og amtskommuner er fritaget for beskatning.

[...]

Bestemmelsen omfatter virksomhed, der beskæftiger sig med produktion, transport, handel og levering af elektricitet, jf. elforsyningslovens § 2, *stk. 1*, og virksomheder, der direkte eller indirekte ejer eller har ejet andele i sådanne virksomheder. Der kan være tale om kommunale virksomheder ejet og drevet af en enkelt kommune eller amtskommune, kommunale virksomheder ejet af flere kommuner og/eller amtskommuner i fællesskab, aktie- eller anpartsselskaber, andelsselskaber m.m.

Registreringspligten omfatter alle de virksomheder, som kommunerne direkte eller indirekte har ejerandele i, og som indgår i en koncernstruktur, der omfatter virksomheder, der udøver eller i perioden efter lovforslagets fremsættelse den 20. februar 2003 har udøvet aktiviteter omfattet af el- og varmemeforsyningslovene. [...]

Registreringspligten omfatter uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder, der enten aktuelt er eller i perioden efter den 20. februar 2003, dvs. lovforslagets fremsættelse, har været omfattet af elforsyningslovens § 2, stk. 1. Herved sikres det, at der også skal ske en registrering af uddelinger og afståelsessummer i tilfælde, hvor alle forsyningsaktiviteter afstås eller afvikles, men hvor kommunen eller amtskommunen først på et senere tidspunkt oppebærer de realiserede værdier.

Registrering skal også foretages ved overførsel af kapital fra virksomheder omfattet af bestemmelsen til kommunens øvrige virksomhed.

Rådighedsdatoen efter *stk. 2* er den dato, hvor det uddelte beløb eller vederlag er til rådighed for kommunen eller amtskommunen, og fra hvilken dato kommunen eller amtskommunen derfor har mulighed for at disponere over beløbet. [...]

Formålet med bestemmelsen er at undgå, at der i helt eller delvist kommunalt ejede virksomheder opsamles kapital, der stammer fra el- eller varmforsyningsvirksomhed, som derefter anvendes til andre kommunale aktiviteter, uden at der sker reduktion i tilskud efter lov om kommunal udligning og generelle tilskud til kommuner og amtskommuner.

35. Økonomi- og Erhvervsministeren svarede i forbindelse med behandlingen af L162 i Folketingets Energipolitiske Udvalg på spørgsmålet, om det vil medføre tilsvarende modregning af bloktilskuddet, hvis det kommunale aktieselskab udbetaler udbytte til kommunen. Økonomi- og Erhvervsministeren afgav, jf. svar på spørgsmål 44 i bilag nr. 42 til L162, følgende svar:

Det kan bekræftes, at såfremt et kommunalt aktieselskab, omfattet af el- eller varmforsyningsloven, udbetaler udbytte til kommunen, vil det medføre en modregning i bloktilskuddet til kommunen.

36. Om udtrykket ”til rådighed” oplyste Økonomi- og Erhvervsministeren, jf. svar på spørgsmål 38 i bilag nr. 40 til L162:

En uddeling eller et vederlag må i lovforslagets forstand anses for at være ”til rådighed” for en kommune eller en amtskommune fra det tidspunkt, hvor kommunen kan disponere over det pågældende beløb til andre formål end forsyningsformål; det vil sige fra det tidspunkt, hvor forsyningsområdets værdier er reduceret med det pågældende beløb og det økonomiske råderum i relation til kommunens øvrige aktiviteter, herunder de skattefinansierede, er tilsvarende forbedret.

Hvis eksempelvis en kommunal forsyningsvirksomhed sælger aktier i et datterselskab, vil vederlaget til forsyningen således ikke være omfattet af registreringspligten i § 37, så længe vederlaget indgår i forsyningsvirksomhedens regnskab. Registreringspligten indtræder først, når vederlaget regnskabsmæssigt overføres til den øvrige del af kommunen, og midlerne derfor kan anvendes til andre aktiviteter end forsyning.

37. Ved lovændringen i 2006, jf. ændringslov nr. 520 af 7. juni 2006, blev § 23e ophævet og videreført med ændringer i §§ 231-n. Indholdet i stk. 1-3 var uændret i forbindelse med videreførelsen. Bestemmelserne er citeret i bilag 1.

38. Af de generelle lovbemærkninger, jf. lovforslag 2005/1 LSF 156, som fremsat den 9. februar 2006, fremgår bl.a.:

Der foreslås derfor en ændring af de nævnte bestemmelser, hvor formålet med bestemmelserne fortsat tilgodeses, nemlig at el- og varmemidler ikke anvendes uden modregning til andre kommunale aktiviteter. Det foreslås, at der ikke i en koncernstruktur må anvendes midler (ved kapitalindsud, lån, sikkerhedsstillelse, begunstigende aftaler el.lign.) optjent ved el-, varme- eller naturgasforsyning til aktiviteter inden for vandforsyning, spildevand og visse former for affaldshåndtering uden forudgående modregning. Der vil blive krævet dokumentation herfor i form af revisorerklæringer efter en nærmere angiven revisionsinstruks. Som konsekvens heraf vil kommuner fremover kunne påbegynde nye aktiviteter inden for disse områder uden forudgående tilladelse. Alle øvrige væsentlige nye aktiviteter vil fortsat være omfattet af kravet om forudgående godkendelse.

39. Af de specielle lovbemærkninger til bestemmelsen i § 23 l fremgår bl.a.:

Den foreslåede § 23 l er i vid udstrækning en videreførelse af den gældende § 23 e. Indholdet i stk. 1-3 er uændret, og der er alene foretaget redaktionelle ændringer i stk. 6, 7, 9 og 10. Der henvises for så vidt angår bemærkninger til disse bestemmelser til forarbejderne til den gældende lov. Den hidtil gældende stk. 7 om fastsættelse af regler om indberetning og dokumentation er nu indeholdt i forslaget til § 23 n, og for så vidt angår stk. 10 og 11 henvises til forslaget til § 23 m.

[...]

Efter det gældende stk. 1 skal der ske registrering af modtagne uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomheder, der er 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. Uddelinger og vederlag ved afståelse omfatter enhver form for vederlag, der tilflyder kommuner, herunder også i form af kapitalandele (f.eks. aktier), udbytte eller udlodning ved kapitalnedsættelse. Uddelinger og vederlag ved afståelse kan bestå i kontante beløb, men de kan også bestå i fysiske aktiver, serviceydelser eller rettigheder, eksempelvis fordringer, herunder konvertible obligationer m.v., og støtte til aktiviteter, som kommunen selv lovligt kunne støtte.

Hvis den økonomiske værdi består i andet end kontante beløb, skal der foretages en ansættelse af markedsværdien af de pågældende uddelinger eller vederlag pr. rådgighedsdatoen, jf. stk. 3.

[...]

Det følger af *stk. 5*, at kommuner senest den 1. februar hvert år til Energitilsynet skal indberette de registreringer, som kommunen har foretaget efter stk. 1, 3 og 4 i det foregående kalenderår eller afgive erklæring om, at der ikke er foretaget sådanne registreringer. Bestemmelsen retter sig mod de kommuner, som varetager eller direkte eller indirekte deltager i virksomhed omfattet af § 23 l, stk. 1.

[...]

40. Af de specielle lovbemærkninger til bestemmelsen i § 23m fremgår bl.a.:

[...]

Stk. 2 erstatter og udvider den gældende § 23 e, stk. 11. Ifølge forslaget finder stk. 1 ikke anvendelse i det omfang, der påbegyndes nye aktiviteter omfattet af denne lov, lov om elforsyning eller lov om naturgasforsyning, eller aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse.

[...]

Det skal understreges, at aktiviteter, der placeres i en koncernstruktur sammen med bl.a. aktiviteter omfattet af varmforsyningsloven, fortsat vil blive omfattet af kravet om modregning ved uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomhederne, jf. § 23 l, stk. 1, som viderefører § 23 e, stk. 1.

Udvidelsen af stk. 2 til også at omfatte aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse indebærer ikke en ligestilling med aktiviteter omfattet af varme-, el- og naturgasforsyningslovene.

Det foreslås således i *stk. 3*, at der hverken direkte eller indirekte må anvendes midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af varme-, el- og naturgasforsyningslovene til aktiviteter forbundet med vandforsyningsanlæg i medfør af lov om vandforsyning eller aktiviteter forbundet med spildevandsanlæg eller affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse, når disse udøves i virksomheder omfattet af stk. 1. Kravet er generelt og gælder uanset, om der måtte påbegyndes nye aktiviteter eller ej i en af virksomhederne. Det er tilstedeværelsen af aktiviteterne, som er afgørende i forhold til stk. 3. Der skal således ikke foretages en vurdering af, hvorvidt der er tale om en væsentlig ny aktivitet eller ej.

Ved anvendelse af midler forstås enhver anvendelse, herunder kapitalindsud, udlån, garanti eller sikkerhedsstillelse til fordel for de omhandlede virksomheder og aktiviteter. Et løbende mellemværende opstået mellem virksomhederne som led i et sædvanligt samhandelsforhold må forudsættes udlignet løbende, for at dette ikke får karakter af et lånemellemværende.

Ved anvendelse af midler forstås også aftaler, der ikke indgås på markedsbestemte vilkår, men til fordel for de i stk. 2 nævnte aktiviteter omfattet af lov om vandforsyning eller lov om miljøbeskyttelse.

Ved midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af denne lov, lov om elforsyning eller lov om naturgasforsyning, forstås enhver form for midler, uanset hvor de måtte ligge i koncernen (herunder delvist ejede virksomheder). Det betyder, at bestemmelsen også omfatter midler, som er placeret i et selskab, som ikke har udøvet aktiviteter omfattet af de nævnte love. Undtaget herfra er midler, som kommunen kan dokumentere har været gjort til genstand for modregning.

Stk. 3 vedrører alene aktiviteter, som udøves i virksomheder omfattet af stk. 1. Det bemærkes, at virksomheder omfattet af stk. 1 heller ikke frit vil kunne anvende midler på aktiviteter, som ligger uden for de omfattede virksomheder. Dette følger allerede af § 23 l, stk. 1 (tidligere § 23 e, stk. 1), hvorefter kommunen skal registrere uddelinger fra og vederlag ved afståelse af ejerandele i virksomhederne, samt af § 23 m, stk. 1 (tidligere § 23 e, stk. 10), hvorefter ministeren skal give tilladelse, såfremt der påbegyndes væsentlige nye aktiviteter.

Kommuner, som fortsat varetager forsyningsaktiviteter som en del af den kommunale forvaltning, forudsættes endvidere at holde den enkelte forsyningsaktivitet regnskabsmæssigt adskilt fra kommunens øvrige aktiviteter. En overførelse af midler fra f.eks. en kommunal virksomhed, som ejer anlæg til fremføring af opvarmet vand og damp, til en kommunal vandforsyning, kan således alene finde sted, såfremt der er sket registrering i henhold til § 23 l, stk. 1 (tidligere § 23 e, stk. 1).

[...]

Forslaget til *stk. 6* indebærer, at kommuner senest den 1. februar hvert år skal godtgøre over for Energitilsynet, at der ikke i det foregående kalenderår er anvendt midler i strid med stk. 3. Ved forslaget sikres, at kommuner i deres administration til stadighed er opmærksomme på bestemmelsen i stk. 3. Bestemmelsen har alene relevans for de kommuner, som har en ejerstruktur omfattet af de pågældende bestemmelser.

[...]

Finder Energitilsynet, at en kommune må anses for at have anvendt midler i strid med stk. 3, betragtes de anvendte midler som uddelinger efter § 23 l, stk. 1. Det er således kommunen, der skal dokumentere, at der ikke er anvendt midler i strid med stk. 3. Energitilsynet fastsætter rådighedsdatoen, beløbets størrelse samt en beregnet forrentning i henhold til § 23 l, stk. 6. Dette gælder også for de delvist ejede virksomheder som nævnt ovenfor.

[...]

41. Det Energipolitiske Udvalg bad i brev af 21. marts 2006 Transport- og Energiministeren besvare nedenstående spørgsmål, jf. spørgsmål 5 til L 156:

" Med hensyn til kommuners påbegyndelse af nye aktiviteter i relation til bestemmelserne om modregning i bloktilskud (EFL § 37-§ 37 b og VFL § 23 l-§ 23 n) bedes ministeren oplyse begrundelsen for at skabe særlige grænser for

kommunale selskabers aktiviteter, især henset til at det allerede gennem lovgivningen er sikret, at der ikke kan anvendes kommunale midler til selskabernes aktiviteter, og at det samtidig er sikret, at eventuelle tab ikke kan pålignes elforbrugerne."

42. Ministeren svarede hertil:

Der skabes ikke med forslaget til ændring af elforsyningslovens § 37 (forslagets §§ 37-37 b) og varmforsyningslovens § 23 e (forslagets §§ 231-23 n) særlige grænser for kommunale virksomheders aktiviteter.

Formålet med elforsyningslovens §§ 37-37 b henholdsvis varmforsyningslovens §§ 231-23n er at undgå, at der i helt eller delvist kommunalt ejede virksomheder opsamles kapital, der stammer fra el- eller varmforsyningsvirksomhed, og som anvendes til aktiviteter uden for el-, varme-, og naturgasforsyningslovene, uden at der sker modregning i det kommunale bloktilskud.

Bestemmelsen regulerer således i lighed med den gældende bestemmelse spørgsmålet om modregning.

Grænserne for, hvilke aktiviteter kommuner kan deltage i, følger derimod af, at kommuner altid skal have hjemmel til at varetage eller deltage i en aktivitet. Hjemlen kan enten findes i særlovgivning såsom el- og varmforsyningslovene eller i de kommunalretlige regler.

Forskellen mellem kommunalt ejede og ikke-kommunalt ejede virksomheder kommer til udtryk, når selskaberne ønsker at engagere sig i aktiviteter, som ikke ligger inden for el-, varme- og naturgasforsyningslovene, eller er aktiviteter, som har tilknytning til aktiviteter omfattet af elforsyningsloven. Det er ikke forhold, som reguleres af energiforsyningslovene.

FREMFORINGSANLÆG – DISTRIBUTIONS/TRANSMISSIONSANLÆG

43. Modregningsbestemmelserne i varmforsyningsloven omfatter anlæg til fremføring af varmt vand.

44. Et fremføringsanlæg er den ledning, der fører energien fra produktionsanlægget og ud til forbrugerne eller til et distributionsanlæg. Fremføringsanlægget kan være ejet af forbrugerne, af produktionsanlæggets ejer(e) eller af en helt tredje, uden at det har betydning for vurderingen. Fremføringsanlæg både med og uden juridisk tilknytning til produktionsanlægget er kollektive varmforsyningsanlæg.

45. Et fremføringsanlæg er i varmforsyningslovens § 2, stk. 1, nr. 2, defineret som et kollektivt varmforsyningsanlæg:

Ved kollektive varmforsyningsanlæg forstås virksomhed, der driver følgende anlæg med det formål at levere energi til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand, jf. dog stk. 2:

1. Anlæg til produktion og fremføring af andre brændbare gasarter end naturgas.
2. Anlæg til fremføring af opvarmet vand eller damp fra kraftvarmeverker, affaldsforbrændingsanlæg, industrivirksomheder, geotermiske anlæg mv.
3. 3)Fjernvarmforsyningsanlæg, solvarmeanlæg, affaldsforbrændingsanlæg mv., herunder kraftvarmeanlæg med en eleffekt op til 25 MW
4. Blokvarmecentraler, herunder kraftvarmecentraler med en eleffekt op til 25 MW

Stk.2. Kollektive varmforsyningsanlæg som nævnt i stk. 1 omfatter ikke anlæg til produktion af opvarmet vand, damp eller gas, der har en varmekapacitet på under 0,25 MW, eller anlæg til fremføring af opvarmet vand, damp eller gas, hvor de produktionsanlæg, der leverer til anlægget, sammenlagt har en varmekapacitet på under 0,25 MW.

Stk.3. I lovens kapitel 2 og 3 omfatter kollektive varmforsyningsanlæg til-lige distributionsnet til fremføring af naturgas.

Stk.4. Kollektive varmforsyningsanlæg som nævnt i stk. 1 omfatter ikke virksomhed, der er reguleret i lov om anvendelse af Danmarks undergrund eller lov om elforsyning bortset fra kraftvarmeanlæg med en eleffekt op til 25 MW.

Stk.5. Økonomi- og erhvervsministeren kan fastsætte regler om, at visse former for kollektive varmforsyningsanlæg helt eller delvis ikke skal være omfattet af loven.

46. I bekendtgørelsen, jf. ovenstående, er varmfremføringsanlæg defineret som, jf. § 2, stk. 1, nr. 5:

Anlæg til distribution, dvs. levering af opvarmet vand eller damp til bygningers opvarmning og forsyning med varmt vand, samt anlæg til transmission, eksempelvis salg af varme fra et varmeproduktionsanlæg, herunder også affaldsforbrændingsanlæg, til en varmeleverandør. Varmefremføringsanlæg inden for den matrikel, som varmeproduktionsanlægget ligger på, betragtes som en del af varmeproduktionsanlægget, med mindre der er indgået kontrakt med transmissions- eller distributionsvirksomheden, om at leveringspunktet ligger inden for matriklen.

§ 60 SELSKAB - STYRELSESLOVEN

47. § 60, jf. bekendtgørelse nr. 1440 af 1. november 2010 af lov om kommunernes styrelse, som senest ændret ved lov nr. 606 af 14. juni 2011, lyder:

Aftaler om samarbejde mellem kommuner, som vil medføre indskrænkning i de enkelte deltagende kommunalbestyrelses beføjelser efter denne lov, kræver, medmindre andet særligt er hjemlet i lovgivningen, godkendelse fra den eller de statsforvaltninger, der efter § 47, stk. 1, varetager tilsynet med de deltagende kommuner.

Stk.2. Aftaler af den i stk. 1 omhandlede karakter kan ophæves, dersom deltagerne er enige herom. Ophævelse kan endvidere ske efter en deltagers anmodning, når vedkommende statsforvaltning, jf. § 47, stk. 2, finder rimelig grund dertil.

Stk.3. Vilklårene for aftalens ophævelse skal godkendes af vedkommende statsforvaltning, jf. § 47, stk. 2, og skal fastsættes af denne i tilfælde af uenighed mellem deltagerne.

48. Det karakteristiske for denne type samarbejde er, at der er tale om samarbejde mellem kommuner, som medfører indskrænkning i de enkelte deltagende kommunalbestyrelses beføjelser.

49. De kommunale fællesskaber betragtes (jf. Indenrigs- og Sundhedsministeriets brev af 21. maj 2003 til et interessentskab – 1.k.kt. j.nr. 2003-2050-22), som en art specialkommuner, der i forhold til de deltagende kommuner har en selvstændig offentligretlig kompetence til løsning af de opgaver, hvortil kompetencen er blevet overført fra de deltagende kommuner. Er der oprettet et selvstændigt styrelsesorgan for fællesskabet, er det udgangspunktet, at den kommunale styrelseslovs regler finder anvendelse på reguleringen af de interne forhold i fællesskabet. Kommunalbestyrelsen skal – ved instruktion af kommunens repræsentanter i det kommunale fællesskab – kunne bestemme, hvorledes kommunalbestyrelsen ønsker kommunens interesser varetaget i fællesskabsorganet.

Det er derfor udgangspunktet, at medlemmerne af styrelsesorganet i kommunale fællesskaber vælges af og blandt medlemmerne af de deltagende kommunalbestyrelser.

50. Ved et interessentskab forstås i medfør af § 2, til lov om visse erhvervsdrivende virksomheder, jf. lovbekendtgørelse nr. 559 af 19. maj 2010, som ændret ved lov nr. 616 af 14. juni 2011, en virksomhed, hvor alle deltagerne hæfter personligt, uden begrænsning og solidarisk for virksomhedens forpligtelser.

BEGRUNDELSE

51. Kommuner pålægges i varmforsyningslovens § 231, stk. 1, bl.a. at registrere modtagne uddelinger fra 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.

52. Der kan være tale om kommunale virksomheder ejet og drevet af en enkelt kommune, kommunale virksomheder ejet af flere kommuner i fællesskab, aktie- eller anpartsselskaber, andelsselskaber m.m. Bestemmelsen omfatter derfor også forsyningsvirksomheder, som en kommune driver som en del af kommune.

53. Uddelinger omfatter enhver form for vederlag, der tilflyder kommuner, herunder udlodning ved kapitalnedsættelse. Registrering skal også foretages ved overførsel af kapital fra virksomheder omfattet af bestemmelsen til kommunens øvrige virksomhed.

54. Affaldsforbrændingsanlæg er en varmefremføringsvirksomhed, jf. varmforsyningslovens § 1, stk. 1, nr. 2, jf. bekendtgørelsens § 2, stk. 1, nr. 5.

55. Det følger af varmforsyningslovens § 23m, stk. 3, at der i virksomheder omfattet af stk. 1 ikke må anvendes midler, som stammer fra aktiviteter omfattet af bl.a. varmforsyningsloven til affaldshåndtering i medfør af lov om miljøbeskyttelse. Håndtering af affald i medfør af lov om miljøbeskyttelse dækker ifølge lovbemærkningerne begrebsmæssigt alle de aktiviteter, kommuner kan varetage i relation til affald. Eksempelvis kan nævnes planlægning, etablering, administration og drift af affaldsordninger samt planlægning, etablering, administration og drift af anlæg for bortskaffelse og nyttiggørelse af affald. Ved anvendelse af midler forstås ifølge lovbemærkningerne enhver anvendelse, herunder kapitalindskud m.m.

56. Endvidere følger det af lovbemærkningerne til varmforsyningslovens § 23m, stk. 3, at kravet er generelt og gælder uanset, om der måtte påbegyndes nye aktiviteter eller ej i en af virksomhederne.

57. Kommuner skal i medfør af § 23m, stk. 6, 1. og 2. pkt., afgive erklæring om, at der ikke i det foregående kalenderår er anvendt midler i strid med stk. 3. Hvis Energitilsynet finder, at en kommune må anses for at have anvendt midler i strid med stk. 3, betragtes de pågældende midler som uddelinger efter § 23 l, stk. 1.

58. Af eksempel 4 i bilag til indberetningsbekendtgørelsen - som angår den situation, hvor en kommune helt eller delvist ejer et affaldsbaseret kraftvarmeanlæg – fremgår, at indberetningspligten efter bekendtgørelsens § 3, stk. 1, omhandler hele kraftvarmeanlægget, og at kommunen endvidere altid afgiver erklæring efter § 4, stk. 1, om, at der hverken direkte eller indirekte er overført midler, der stammer fra aktiviteter omfattet af el - og varmedelen til affaldsaktiviteterne. Denne erklæring skal afgives, uanset om det affaldsfyrede kraftvarmeanlæg ejes direkte, eller det indgår i en koncernstruktur.

59. Registreringen skal jf. varmforsyningslovens § 231, stk. 3, omfatte den dato, hvor uddelingen er til rådighed for kommunen.

60. Varmeforsyningsloven indeholder ingen bestemmelser om, i hvilke situationer eller hvornår et vederlag er til rådighed for kommunen og dermed udløser modregning i kommunens statstilskud, det såkaldte bloktilskud.

61. Det fremgår imidlertid af lovbemærkningerne og bekendtgørelsens § 6, stk. 4, at rådighedsdatoen er den dato, hvor uddelingen er til rådighed for kommunen, og hvor kommunen har mulighed for at disponere over beløbet.

62. Hertil kommer et svar fra Økonomi- og Erhvervsministeren om, at såfremt et kommunalt aktieselskab, omfattet af el - eller varmforsyningsloven, udbetaler udbytte til kommunen, vil det medføre en modregning i bloktilskuddet til kommunen. Om udtrykket ”til rådighed” oplyste Ministeren, at en uddeling eller et vederlag i lovforslagets forstand må anses for at være ”til rådighed” for en kommune eller en amtskommune fra det tidspunkt, hvor kommunen kan disponere over det pågældende beløb til andre formål end forsyningsformål; det vil sige fra det tidspunkt, hvor forsyningsområdets værdier er reduceret med det pågældende beløb og det økonomiske råderum i relation til kommunens øvrige aktiviteter, herunder de skattefinansierede, er tilsvarende forbedret.

63. Lægges ministersvaret til grund er afgørende for, om en overførsel af økonomisk værdi til kommuner udløser modregning, efter sekretariatets vurdering ikke alene, om overførslen sker til kommunens skattefinansierede område. Afgørende er derimod, om der er sket en forbedring af kommunens økonomi, herunder økonomi til andre områder end områder omfattet af el -, varme- og naturgasforsyningslovene.

64. Det er på den baggrund sekretariatets vurdering, at hvis deltagerkommunerne anvender indskudskapitalen fra § 60-selskabet til nedsættelse af takster på affaldsgebyrer, jf. § 23m, stk. 3, er der tale om uddelinger efter § 231, stk.1.

65. Det er i forlængelse heraf sekretariatets vurdering, at uddelingen vil kunne forbedre kommunens økonomi. Ved at oprette en konto uden for forsyningsområdet, hvor det frigjorte beløb (uddelingen) deponeres, fragår beløbet i forsyningsområdets økonomi og overgår til andre områder i kommuner. Der er derved tale om en forbedring af økonomien i den del af kommunen, som får tilført midler. At kommunen vælger at deponere beløbet ændrer ikke herpå, da der er tale om en disposition om midlerne, som derved har været til kommunens rådighed. Dermed udløses efter sekretariatets vurdering modregning.

TILKENDEGIVELSE

66. På baggrund af vedlagte sagsfremstilling og vurdering tilkendegav Energitilsynet:

- At det udløser modregning i kommunernes bloktilskud, hvis et kommunalt § 60 selskab (affaldsforbrændingsanlæg) udbetaler hele eller dele af de deltagende kommuners indskudskapital til deltagerkommunernes forsyningsområde til nedbringelse af gebyrer på affald mv., jf. varmforsyningslovens § 23m, stk. 3, jf. § 231, stk. 1.
- At kommunen skal registrere uddelingen fra fremføringsanlægget, og indberette denne til tilsynet, jf. varmforsyningslovens § 231, stk. 1 og 5.