



23. september 2021

18/14185

Afgørelse i sag om markedsmæssigheden af Aars-Hornum Net A/S' aftaler om nettab i 2016 og 2017

RESUMÉ

Sagen angår markedsmæssigheden af Aars-Hornum Net A/S' aftaler med det koncernforbundne selskab Vesthimmerlands El-Forsyning A/S om køb af el til dækning af nettab for kontrolårene 2016 og 2017.

Forsyningstilsynet meddelte ved brev af den 12. juli 2018 Aars-Hornum Net A/S, at netvirksomheden var blevet udtrukket til stikprøvekontrol i forbindelse med tilsyn med markedsmæssigheden af aftaler vedrørende køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderåret 2016 og 2017.

Formålet med tilsynet er at påse, om netvirksomhederne lever op til kravet i § 46 i lov om elforsyning, hvorefter netvirksomhedernes aftaler skal indgås til markedsmæssige priser og på markedsmæssige vilkår. Det betyder, at netvirksomhederne ved indgåelse af aftaler skal anvende priser og vilkår, der er i overensstemmelse med, hvad der kunne være opnået, hvis transaktionen var afsluttet mellem uafhængige aftaleparter.

Forsyningstilsynet påtaler, at Aars-Hornum Net A/S ikke på aftaletidspunktet har udarbejdet og vedlagt et aftalebilag til aftalerne af 10. december 2015 og 16. november 2016 med en kort redegørelse for aftalens markedsmæssighed, ligesom netvirksomheden ikke løbende har udarbejdet dokumentation herfor.

Forsyningstilsynet finder desuden, at Aars-Hornum Net A/S ikke har fremsendt dokumentation, som kan danne grundlag for Forsyningstilsynets vurdering af aftalernes markedsmæssighed.

For kalenderåret 2016 vurderer Forsyningstilsynet efter inddragelse af Forsyningstilsynets markedsprismodel, at prisen for elektricitet til dækning af nettab er markedsmæssig. Derimod vurderer Forsyningstilsynet ikke, at prisen for kalenderåret 2017 var markedsmæssig.

Forsyningstilsynet fastsætter derfor skønsmæssigt den markedsmæssige pris i aftalen for kalenderåret 2017 til 24,85 øre/kWh, således at prisen i aftalen nedsættes med 43.232 kr.

Forsyningstilsynet offentliggør afgørelsen på tilsynets hjemmeside i henhold til § 78 b i lov om elforsyning.

FORSYNINGSTILSYNET
Torvegade 10
3300 Frederiksværk

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

AFGØRELSE

Forsyningstilsynet påtaler, at Aars-Hornum Net A/S ikke på aftaletidspunktet har udarbejdet og vedlagt et aftalebilag til aftalerne af 10. december 2015 og 16. november 2016 med en kort redegørelse for aftalens markedsmæssighed, jf. § 46, stk. 2, 1. og 2. pkt., i lov om elforsyning.

Forsyningstilsynet påtaler desuden, at Aars-Hornum Net A/S ikke løbende har udarbejdet skriftlig dokumentation for, at aftalerne om levering af elektricitet til dækning af nettab for kalenderårene 2016 og 2017 var indgået til markedsmæssige priser og på markedsmæssige vilkår, jf. § 46, stk. 2, 2. og 3. pkt., i lov om elforsyning.

Forsyningstilsynet finder, at Aars-Hornum Net A/S ikke har fremsendt dokumentation, som kan danne grundlag for Forsyningstilsynets vurdering af aftalernes markedsmæssighed, jf. § 46, stk. 2, 3. pkt., i lov om elforsyning.

For kalenderåret 2016 vurderer Forsyningstilsynet efter inddragelse af Forsyningstilsynets markedsprismodel, at prisen for elektricitet til dækning af nettab er markedsmæssig, jf. § 46, stk. 1, i lov om elforsyning.

For kalenderåret 2017 vurderer Forsyningstilsynet efter inddragelse af Forsyningstilsynets markedsprismodel, at prisen for elektricitet til dækning af nettab ikke er markedsmæssig, jf. § 46, stk. 1, i lov om elforsyning.

Forsyningstilsynet fastsætter derfor skønsmæssigt den markedsmæssige pris i aftalen for kalenderåret 2017 til 24,85 øre/kWh, jf. § 46, stk. 2, 5 pkt., i lov om elforsyning. Dette indebærer, at den aftalte pris på 31,77 øre/kWh nedsættes med 6,92 øre/kWh, således at netvirksomhedens samlede pris for elektricitet til dækning af nettab nedsættes fra 198.464 kr. til 155.232 kr. Prisen nedsættes med 43.232 kr.

Den fastsatte pris for 2017 vil blive lagt til grund for den økonomiske regulering af netvirksomheden, jf. § 46, stk. 2, 6. pkt., i lov om elforsyning.

For reguleringsåret 2017 traf Forsyningstilsynet afgørelse af 12. juni 2020 om reguleringspris, herunder om nettabskorrektion i sag nr. 18/12129. Forsyningstilsynet genoptager sagen, som forventes færdigbehandlet i 2021.

Forsyningstilsynet offentliggør afgørelsen på tilsynets hjemmeside i henhold til § 78 b i lov om elforsyning.

Sagens baggrund og begrundelse for Forsyningstilsynets afgørelse fremgår nedenfor.

SAGSFREMSTILLING

Forsyningstilsynet meddelte ved brev af 12. juli 2018 Aars-Hornum Net A/S, at netvirksomheden var udtaget til stikprøvekontrol i forbindelse med et tilsyn med markedsmæssigheden af netvirksomhedens aftaler vedrørende køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderåret 2016 og 2017.

Aars-Hornum Net A/S driver netvirksomhed i trekantsområdet og er dermed beliggende i prisområdet DK1. Det danske elsystem består af to sammenkoblede synkronområder, Vestdanmark (DK1) og Østdanmark (DK2), som er adskilt af Storebælt. På elbørsen Nord Pool handles elektricitet på to markeder, der benævnes henholdsvis

DK1 og DK2. Det har betydning for, hvilken pris der betales for elektricitet til dækning af nettab i de respektive områder.

Aars-Hornum El-forsyning A.M.B.A. (CVR nr. 29 22 53 11) ejer 100 pct. af kapitalandelen i Aars-Hornum Net A/S (CVR nr. 25 75 40 62) og 100 pct. i Vesthimmerlands El-Forsyning A/S (CVR nr. 25 77 49 49). Disse selskaber er dermed koncernforbundne.

Ved mail af 23. august 2018 fremsendte netvirksomheden følgende dokumenter til Forsyningstilsynet:

- koncerndiagram,
- aftale om køb af elektricitet til dækning af nettab i kalenderåret 2017,
- redegørelse for aftalernes markedsmæssighed.

Som dokumentation for markedsmæssigheden af de indgåede aftaler henviste netvirksomheden til aftaler, som netvirksomheden havde indgået med andre forbrugere.

Ved mail af 4. oktober 2018 anmodede Forsyningstilsynet om at fremsende aftale om køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderåret 2016 og dokumentation for priser i sammenlignelige aftaler samt en funktions- og risikoanalyse.

Ved mail af 30. oktober 2018 fremsendte netvirksomheden sin aftale for kalenderåret 2016 samt svar på Forsyningstilsynets spørgsmål. Netvirksomheden anerkendte, at der ikke var udarbejdet dokumentation for aftalernes markedsmæssighed, som skulle sikre, at aftalen blev indgået til markedsmæssige priser og på markedsmæssige vilkår. Netvirksomheden oplyste at, netvirksomheden ønskede at anvende CUP-metoden til test af aftalernes markedsmæssighed. Netvirksomheden vurderede, at det ikke var relevant at udarbejde en funktions- og risikoanalyse, idet de koncerninterne aftaler blev indgået på samme vilkår som netvirksomheden havde indgået aftale med alle andre elforbrugere, som ikke var timeafregnede, ligesom produkterne var identiske.

Ved mail af 16. november 2018 bemærkede Forsyningstilsynet, at netvirksomheden oplyste om, at den koncerninterne aftale var indgået på lignende vilkår med andre ikke timeafregnede kunder, herunder også større virksomheder. Forsyningstilsynet anmodede derfor netvirksomheden om at fremsende aftaler indgået med uafhængige parter, der er påkrævet ved anvendelse af CUP-metoden, som kunne danne et sammenligningsgrundlag for Forsyningstilsynets vurdering af aftalernes markedsmæssighed. Derudover anmodede Forsyningstilsynet netvirksomheden om at redegøre for prisfastsættelsen i aftalen for kalenderåret 2017, idet prisen var væsentlig højere end den gennemsnitlige Nord Pools spotpris i 2017.

Ved mail af 30. november 2018 svarede netvirksomheden på Forsyningstilsynets anmodning, og henviste til handelsselskabets tarifblade som dokumentation for priser. Netvirksomheden fremsendte ikke referencetransaktioner, som kunne danne grundlag for sammenligning af priser i de koncerninterne aftaler. Angående prisen i aftalen for kalenderåret 2017 oplyste netvirksomheden følgende:

"Den store forskel på spotprisen og afregningsprisen ultimo 2017 skyldes, at der var en anden forventning til elmarkedet, end den udvikling der viste sig. Det overskud der ligger over den avance som er nødvendig for selskabets drift, som er ca. 5 øre/kWh, bliver ført tilbage til forbrugerne gennem en lavere mark-up

(budgetteret) i 2018. Denne lavere mark-up kan dokumenteres af Vesthimmerlands Elforsyning.”

Ved mail af 23. august 2019 har Forsyningstilsynet anmodet netvirksomheden om at sende fakturaer, som kunne dokumentere netvirksomhedens nettabsomkostninger i kalenderårene 2016 og 2017.

Ved mail af 23. august 2019 fremsendte netvirksomheden den endelige faktura for kalenderåret 2016 og acontofaktura for kalenderåret 2017.

Ved mail af 26. august 2019 anmodede Forsyningstilsynet netvirksomheden om at fremsende den endelige faktura for kalenderåret 2017.

Ved mail af 26. august 2019 bekræftede netvirksomheden, at kalenderåret 2017 var afregnet aconto. Den endelige afregning afventede Energinets endelige opgørelse af nettabetmængderne.

Ved mail af 6. september 2019 oplyste netvirksomhedens revisor følgende:

”Vesthimmerland Elforsyning har nu lavet en foreløbig opgørelse/regning på baggrund af 15. månedskorrekturen (opgørelse fra Energinet vedlagt). Denne resulterer i en efteropkrævning på i alt 203.354 kWh i forhold til a'contoregningerne. Altså 147.463 kWh mindre end selskabet selv forventede ved regnskabsudarbejdelsen for 2017. Det skal dertil bemærkes, at der kan opstå korrektioner hertil ved 3 års korrektionen.”

Ved mail af 20. april 2020 oplyste Forsyningstilsynet netvirksomheden om Energinets endelige opgørelse af nettab i netvirksomhedens netområde, jf. Energinets mail af 16. april 2020 til Forsyningstilsynet. Forsyningstilsynet anmodede netvirksomheden om at sende de endelige fakturaer for kalenderåret 2016, såfremt netvirksomheden havde afregnet betalingen for elektricitet til dækning af nettabet på baggrund af Energinets endelige opgørelse for kalenderåret 2016.

Ved mail af 23. april 2020 sendte netvirksomheden de endelige fakturaer for kalenderåret 2016. Af fakturaerne fremgår, at i 2016 udgjorde netvirksomhedens nettabsmængder i alt 803.515 kWh.

Ved mail af 29. maj 2020 fremsendte Aars-Hornum Net A/S en opdateret afregning for kalenderåret 2016 til Forsyningstilsynet, idet netvirksomheden havde fundet en fejl i den oprindelige afregning. Netvirksomheden oplyste i den forbindelse, at nettabet udgjorde 160.749 kWh i netområde nr. 14 (Hornum) og 642.766 kWh i netområde nr. 84 (Aars).

Ved mail af 2. juli 2021 anmodede Forsyningstilsynet netvirksomheden om at fremsende de endelige fakturaer for kalenderåret 2017. Forsyningstilsynet henviste til netvirksomhedens mail af 30. november 2018, hvori netvirksomheden havde oplyst, at det for meget opkrævede i 2017 beløb blev tilbageført til forbrugerne i 2018. Forsyningstilsynet anmodede netvirksomheden om at fremsende dokumentation herfor.

Ved mail af 24. august 2021 fremsendte netvirksomheden den endelige faktura for kalenderåret 2017, hvoraf fremgik, at det samlede nettab udgjorde i alt 624.742 kWh.

SAGENS PARTER

Aars-Hornum Net A/S er part i sagen, CVR nr. 25 75 40 62.

HØRING

Udkast til afgørelsen har været i høring hos Aars-Hornum Net A/S fra d. 2. september til d. 4. oktober 2021.

Ved mail af 22. september 2021 har Aars-Hornum Net A/S oplyst, at netvirksomheden ikke havde høringsbemærkninger og accepterede Forsyningstilsynets afgørelse.

RETSGRUNDLAG

For en gennemgang af retsgrundlaget for afgørelsen se bilag 1.

FORSYNINGSTILSYNETS BEGRUNDELSE FOR AFGØRELSEN

Denne sag drejer sig om, hvorvidt de koncerninterne aftaler om køb af elektricitet til dækning af nettab for årene 2016 og 2017 mellem Aars-Hornum Net A/S og den koncernforbundne leverandør Vesthimmerlands Elforsyning A/S blev indgået på markedsmæssige vilkår.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 46 i lov om elforsyning.

I 2016 og 2017 havde § 46, stk. 1 og 2, i lov om elforsyning følgende ordlyd:

§ 46. Aftaler, som kollektive elforsyningsvirksomheder indgår med andre virksomheder, herunder koncernforbundne virksomheder, være indgået på markedsmæssige priser og vilkår.

Stk. 2. De af stk. 1 omfattede aftaler skal foreligge i skriftlig form på aftaletidspunktet. Kollektive elforsyningsvirksomheder skal udarbejde skriftlig dokumentation for, hvorledes priser og vilkår er fastsat. Dokumentationen skal kunne danne grundlag for en vurdering af prisers og vilkårs markedsmæssighed. Dokumentationen forelægges Energitilsynet efter anmodning. Hvis markedsmæssigheden af en aftale ikke findes godtgjort, kan Energitilsynet skønsmæssigt fastsætte den markedsmæssige pris. Den skønsmæssigt fastsatte pris vil blive lagt til grund for den økonomiske regulering af den kollektive elforsyningsvirksomhed.

Kravet om aftalers markedsmæssighed blev indsat ved lov nr. 375 af 2. juni 1999. Aars-Hornum Net A/S er en kollektiv elforsyningsvirksomhed, og de indgåede aftaler, som er genstand for undersøgelse i den foreliggende sag, er omfattet af den dagældende § 46 i lov om elforsyning, som blev vedtaget ved lov nr. 575 af 18. juni 2012 i lov om elforsyning, der trådte i kraft den 1. juli 2012.

At en aftale er markedsmæssig betyder, at der ved økonomiske og handelsmæssige transaktioner mellem forbundne parter anvendes priser og vilkår, som er i overensstemmelse med, hvad der kunne være opnået, hvis transaktionen var afsluttet mellem uafhængige parter.

AFTALENS SKRIFTLIGHED

§ 46, stk. 2, 1. pkt., i lov om elforsyning fastsætter krav om, at aftaler, som netvirksomheder indgå med andre virksomheder, skal foreligge i skriftlig form på aftaletidspunktet.

Ved mails af 30. oktober 2018 og 23. august 2019 fremsendte Aars Hornum Net A/S aftalerne om køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderårene 2016 og 2017. Aftalerne blev underskrevet henholdsvis den 10. december 2015 og 16. november 2016 var gældende for kalenderårene 2016 og 2017-19.

Forsyningstilsynet konstaterer på den baggrund, at netvirksomhedens aftaler om køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderårene 2016 og 2017 forelå i skriftlig form på aftaletidspunktet, jf. § 46, stk. 2, 1. pkt., i lov om elforsyning.

Det følger desuden af § 46, stk. 2, 2. og 3. pkt., i lov om elforsyning, at netvirksomheden skal udarbejde og opbevare skriftlig dokumentation for, hvorledes priser og vilkår er fastsat, der skal kunne danne grundlag for en vurdering af prisers og vilkårs markedsmæssighed.

Af bemærkninger til lovforslag L 176, der lå til grund for lov nr. 575 af 18. juni 2012, fremgår bl.a., at når en aftale indgås, skal netvirksomheden udarbejde en kortfattet beskrivelse af den valgte metode til sikring af markedsmæssigheden af prisfastsættelsen. Beskrivelsen skal vedlægges aftalen som et bilag. Netvirksomhederne skal desuden løbende sikre, at de aftaler, de indgår, er på markedsmæssige vilkår, og at de på en solid måde kan redegøre for aftalernes markedsmæssighed, samt være i besiddelse af den fornødne dokumentation for markedsmæssigheden af deres aftaler.

I mail af 30. oktober 2018 har Aars-Hornum Net A/S anerkendt, at netvirksomheden ikke havde udarbejdet skriftlig dokumentation i form af et bilag til den respektive aftale, der gør rede for, hvordan kravet om markedsmæssighed er sikret opfyldt i forbindelse med indgåelsen af aftalerne af 10. december 2015 og 16. november 2016. Netvirksomheden har desuden ikke løbende udarbejdet skriftlig dokumentation for, at de indgåede aftaler var indgået på markedsmæssige vilkår.

På den baggrund Forsyningstilsynet, at Aars-Hornum Net A/S ikke på aftaletidspunktet har udarbejdet og vedlagt et aftalebilag til aftalerne af 10. december 2015 og 16. november 2016 med en kort redegørelse for aftalens markedsmæssighed, jf. § 46, stk. 2, 1. og 2. pkt., i lov om elforsyning.

Forsyningstilsynet påtaler desuden, at Aars-Hornum Net A/S ikke løbende har udarbejdet skriftlig dokumentation for, at aftalerne om levering af elektricitet til dækning af nettab for kalenderårene 2016 og 2017 var indgået til markedsmæssige priser og på markedsmæssige vilkår, jf. § 46, stk. 2, 2. og 3. pkt., i lov om elforsyning.

AFTALERNE MELLE M AARS HORNUM NET A/S OG VESTHIMMERLANDS ELFORSYNING A/S

Aftalen for kalenderåret 2016

Aftalen er indgået 10. december 2015 og omfatter netområde nr. 84 (Aars) og netområde nr. 14 (Hornum). Den forventede leveringsmængde er fastsat til 730 kWh, herunder 650.000 kWh for netområde 84 og 80.000 kWh for netområde 14. Prisen for elektriciteten er fastsat til den aktuelle faste kvartalspris for produktet "Fri EI", som i 1. kvartal 2016 udgjorde 19,99 øre/kWh. Af aftalen fremgår, at produktet "Fri EI" tilbydes til

alle kunder, som ikke har timeaflyste målere, hvilket sikrer, at der afregnes til en markedspris. Aftalen dækker kalenderåret 2016. I aftalen henvises til handelsselskabets leveringsbetingelser af juli 2010.

Aftalen for kalenderåret 2017

Aftalen er indgået 16. november 2016 og omfatter netområde nr. 84 (Aars) og område nr. 14 (Hornum). Den aftalte mængde udgør 800.000 kWh pr. år. Prisen for elektriciteten er fastsat til den aktuelle faste kvartalspris for produktet "Fri EI", som i 1. kvartal 2017 udgjorde 31,95 øre/kWh. Prisen er inklusiv omkostninger til profil, balance og fleksibilitet. Aftalen dækker en periode fra 1. januar 2017 til og med 31. december 2019. I aftalen henvises til handelsselskabets leveringsbetingelser af juli 2010.

Forsyningstilsynet har opsummeret oplysningerne om begge aftaler i tabel 1 nedenfor.

TABEL 1 | PRISER OG MÆNGDER JF. AFTALERNE OG ENERGINETS OPGØRELSE

Kalenderår	Prisen i aftalen øre/kWh	Aftalt leverings- mængde i kWh	Endelige nettabsmængder, jf. fakturaer
2016	19,99	730.000	803.515
2017	31,95	800.000	624.742

Kilde: Aars-Hornum Net A/S og Energinet

DOKUMENTATION FOR AFTALERNES MARKEDSMÆSSIGHED

Forsyningstilsynets vurdering af aftalens markedsmæssighed sker inden for rammerne af TPG. Vurderingen følger fremgangsmåden i TPG pkt. 3.4.¹

Aars Hornum Net A/S har oplyst i mails af 23. august og 30. oktober 2018, at netvirksomheden ønsker at bruge den frie markedsprismetode (CUP-metoden) til test af aftalernes markedsmæssighed og har i den forbindelse henvist til Vesthimmerland Elforsyning A/S' hjemmeside med aktuelle og historiske prisblade: <https://vhel.dk/priser/>. På trods af Forsyningstilsynets anmodning herom har netvirksomheden ikke fremsendt aftaler indgået mellem uafhængige parter (referencetransaktioner), som kunne danne grundlag for en sammenligning af vilkår og priser i de koncerninterne aftaler, eller en funktions- og risikoanalyse.

Angående prisen i 2017 har netvirksomheden oplyst følgende:

"Den store forskel på spotprisen og afregningsprisen ultimo 2017 skyldes, at der var en anden forventning til elmarkedet, end den udvikling der viste sig. Det overskud der ligger over den avance som er nødvendig for selskabets drift, som er ca. 5 øre/kWh, bliver ført tilbage til forbrugerne gennem en lavere mark-up (budgetteret) i 2018".

¹ Se OECD (2017), OECD Transfer Pricing Guidelines for Multinational Enterprises and Tax Administrations 2017, OECD Publishing, Paris

Forsyningstilsynet forstår netvirksomhedens oplysning således, at netvirksomheden anerkender, at avancen i den opkrævede pris var for høj i kalenderåret 2017.

Forsyningstilsynet bemærker, at for at kunne anvende CUP-metoden til test af aftalernes markedsmæssighed, skal metoden anvendes inden for rammerne af TPG. Ved anvendelse af CUP-metoden sammenlignes prisen i den kontrollerede transaktion med prisen i transaktionen indgået mellem uafhængige parter. I den forbindelse skal netvirksomheden som dokumentation udarbejde en funktions- og risikoanalyse og fremsende aftaler indgået mellem uafhængige parter (referencetransaktioner), som kan danne grundlag for Forsyningstilsynets vurdering af aftalernes markedsmæssighed, jf. § 46 i lov om elforsyning.

Det er Forsyningstilsynets vurdering, at netvirksomhedens henvisning til leverandørens tariffblade og andre kunder ikke udgør dokumentation til test af aftalerne efter CUP-metoden inden for rammerne af TPG. Forsyningstilsynet finder derfor, at CUP-metoden ikke er anvendt inden for rammerne af TPG, idet metoden ikke kan anvendes uden et sammenligningsgrundlag, jf. TPG pkt. 2.14-2.15.

Forsyningstilsynet vurderer, at Aars-Hornum Net A/S ikke har fremsendt dokumentation, som kan danne grundlag for Forsyningstilsynets vurdering af aftalernes markedsmæssighed, jf. § 46, stk. 2, 3. pkt., i lov om elforsyning.

FORSYNINGSTILSYNETS VALG AF METODE

Ved vurderingen af aftalernes markedsmæssighed efter lov om elforsyning forudsættes, at Forsyningstilsynet vil udøve sit skøn inden for rammerne af OECD's Guidelines for Transfer Pricing (TPG)² og SKATs vejledning "Transfer Pricing – Dokumentationspligten."³

Ifølge TPG pkt. 2.9. er det muligt at anvende andre metoder end de metoder, der er behandlet i TP-guidelines. Det er også muligt at vælge en anden metode end en af de anbefalede TP-metoder, hvis en anden metode er bedre egnet til at teste aftalens markedsmæssighed efter en vurdering af de konkret foreliggende sags omstændigheder. En anden metode må imidlertid ikke anvendes som substitution af en af OECD anbefalede metoder, hvis en OECD-metode er mere anvendelig. Valg af den bedst egnede metode og fravalg af en af de af OECD-anbefalede metoder skal underbygges og være begrundet, ligesom netvirksomheden må være forberedt på at fremlægge dokumentation for den valgte metode.

Forsyningstilsynet finder, at de fem anbefalede af OECD Transfer Pricing metoder ikke er egnede til at teste den koncerninterne aftalens markedsmæssighed, idet der mangler yderligere oplysninger og der ikke er fremsendt referencetransaktioner påkrævet ved anvendelsen af Transfer Pricing metoder.

For at kunne vælge en metode, som er bedre egnet til at teste aftalernes markedsmæssighed, har Forsyningstilsynet taget udgangspunkt i reguleringen, som var gældende i kontrolårene 2016 og 2017.

² Se OECD (2017), OECD Transfer Pricing Guidelines for Multinational Enterprises and Tax Administrations 2017, OECD Publishing, Paris.

³ Se SKAT's juridiske vejledning 2019-1, afsnit C.D.11.13.1, Transfer pricing dokumentationspligten - regel og omfang. Den juridiske vejledning kan tilgås på <https://skat.dk/skat.aspx?oid=2232478>.

Forsyningstilsynet vurderer, at i kontrolårene 2016 og 2017 var forsyningspligtregulering gældende også i Aars-Hornum Net A/S' netområde. Selvom forsyningspligtreguleringen udløb 1. april 2016 ved indførelsen af engrosmodellen, var der fortsat ni virksomheder i ni netområder, som havde en forsyningspligtbevilling gældende frem til maj 2017. Energitilsynet skulle godkende prisen i disse netområder. På denne baggrund vurderer Forsyningstilsynet, at forsyningspligtreguleringen og markedsprismodellen kan anvendes som en supplerende metode til at udføre en supplerende kontrol af markedsmæssigheden af Konstant Net A/S' nettabsaftaler for kalenderårene 2016 og 2017.

Markedsprismodellen blev indført af Energitilsynet under regulering af forsyningspligtspriser til at bestemme markedets prisniveau i forbindelse med kvartalsvis kontrol af priser. Modellen bygger på omfattende undersøgelse af markedspriser på el og er specifikt udviklet til elmarkedet i Danmark. Markedsprismodellen er endvidere blevet anvendt til at fastsætte priser i netvirksomhedens netområde i de kontrolår, som Forsyningstilsynets stikprøvekontrol vedrørende nettab omfatter.

Forsyningstilsynet finder endvidere, at nettabet kan sidestilles med et af de to forsyningspligtprodukter, som Energitilsynet har priskontrolleret under forsyningspligten. Denne markedsprismodel blev tillige lagt til grund i forbindelse med Energiklagenævnets afgørelse af den 16. oktober 2017 (se om afgørelsen i retsgrundlaget).

Forsyningstilsynet vælger derfor at tage udgangspunkt i Energitilsynets markedsprismodel som metode til at teste netvirksomhedens aftale om køb af el til dækning af nettab.

FORSYNINGSTILSYNETS MARKEDSPRISMODEL FOR BEREGNING AF NETTABSPRISEN

Forsyningstilsynets markedsprismodel anvendes som den bedst egnede metode til at vurdere markedsmæssigheden af aftaler, herunder den mark-up, som blev indregnet i netvirksomhedens pris for elektricitet til dækning af nettab for kalenderårene 2016 og 2017. Se mere om det under bilag 1 (Retsgrundlaget).

Forsyningstilsynets markedsprismodel for nettab består af følgende elementer:

- Spotpris
- Profilmkostninger
- Mark-up på 1,50 øre/kWh i DK1 og 1,40 øre/kWh i DK2, som Energitilsynet beregnede under forsyningspligtregulering til timemålte forbrugere med et forbrug på over 100 MWh.

Aars-Hornum Net A/S driver netvirksomhed i trekantsområdet og er dermed beliggende i prisområdet DK 1. Forsyningstilsynet finder derfor, at netvirksomheden kunne købe nettabet til en mark-up på højst på 1,5 øre/kWh både i 2016 og 2017.

Forsyningstilsynet anerkender, at der ved køb af prissikringsprodukter på NASDAQ forudsættes, at der ikke er et varieret forbrug, men et jævnt forbrug. Dette giver anledning til en profilmkostning. Forsyningstilsynet vurderer derfor, at prismodellen bør indeholde et tillæg til profilmkostninger, der skal kompensere en elleverandør for de profilmkostninger, som opstår fra indkøbet af prissikringskontrakter på NASDAQ.

Forsyningstilsynet finder således, at ud over spotprisen plus balancerings- og administrationsbidrag kan der i nettabsprisen indregnes profilomkostningerne, som indgår i prisfastsættelsen af et andet forsyningspligtprodukt (til ikke-timemålte forbrugere).

Forsyningstilsynet vurderer således, at Energitilsynets prismodel til ikke-timemålte forbrugere som følge af ovenstående ikke kan anvendes til beregning af nettab, selvom den indeholder profilomkostningerne, fordi denne prismodel består af et spotpristillæg, som dækker administrative omkostninger knyttet til håndtering af mange små kontrakter, og hvori en stor del af tillægget udgør et abonnement. Aftaler om nettab er derimod kendetegnet ved, at der er én køber af en relativt større mængde af el (netvirksomheden).

Forsyningstilsynet supplerer derfor TP-guidelines med en prismodel for nettab, som udgør en kombination af en prismodel for et forsyningspligtprodukt for timemålte forbrugere og forsyningspligtprodukt for ikke-timemålte forbrugere. Det bemærkes i den forbindelse, at netvirksomheder fortsat vil kunne vælge at dokumentere nettab med én af de andre prisfastsættelsesmetoder i TP-guidelines, der således suppleres i forhold til aftaler om køb af elektricitet til dækning af nettab.

AARS-HORNUM NET A/S' FAKTURAER SOM DOKUMENTATION FOR PRISEN

Ved mail af 23. august 2018 fremsendte netvirksomheden faktura for kalenderåret 2016. Fakturaen dokumenterer, at nettabet udgjorde i alt 803.515 kWh og nettabsomkostningerne udgjorde i alt 169.856 kr. Dette medfører en enhedspris på 21,13 øre/kWh.

Ved mail af 24. august 2021 fremsendte netvirksomheden faktura, som dokumenterede den endelige afregning af køb af elektricitet til dækning af nettab for kalenderåret 2017. Fakturaen dokumenterer, at nettabet udgjorde i alt 624.742 kWh, samlede omkostninger udgjorde i alt 198.464,31 kr. Dette medfører en enhedspris på i alt 31,77 øre/kWh.

Det er disse priser, som Forsyningstilsynet lægger til grund for sin vurdering af priserne i aftalerne for kalenderårene 2016 og 2017.

Mark-up og profilomkostningerne, som indgår i netvirksomhedens pris

Forsyningstilsynet finder, at avancen udgør den residual, der er tilbage efter man har trukket detailprisen fra engrosprisen (inklusive profilomkostninger). Mark-up'en fastsættes således ved at fratække omkostninger til indkøb af el, risikoafdækning, profilomkostninger, volumenrisiko fra salgsprisen på detailmarkedet. Mark-up'en skal dække omkostninger til administration og en avance. Det betyder, at alle omkostninger, gebyrer mv., som ikke er en del af engrosprisen, er en del af mark-up.

For at kunne beregne mark-up'en i aftalen, lægger Forsyningstilsynet til grund Nord Pools gennemsnitlige årlige priser. Aars-Hornum Net A/S' driver netvirksomhed i prisområde DK1. I kalenderåret 2016 udgjorde den gennemsnitlige Nord Pools pris i alt 19,86 øre/kWh i DK1 og 22,37 øre/kWh i kalenderåret 2017.

Forsyningstilsynet finder således, at i kalenderåret 2016 udgjorde mark-up'en i aftalen 1,27 øre/kWh. Forsyningstilsynet er kommet frem til dette resultat ved at trække den gennemsnitlige Nord Pools spotpris på 19,86 øre/kWh fra netvirksomhedens detailpris på 21,13 øre/kWh.

Forsyningstilsynet finder således, at i kalenderåret 2017 udgjorde mark-up'en i aftalen 9,40 øre/kWh. Forsyningstilsynet er kommet frem til dette resultat ved at trække den gennemsnitlige Nord Pools spotpris på 22,37 øre/kWh fra netvirksomhedens detailpris på 31,77 øre/kWh.

Som nævnt ovenfor finder Forsyningstilsynet, at ud over mark-up'en må profilomkostningerne indregnes i nettabsprisen. Profilomkostningerne dækker leverandøren for de ekstra omkostninger i forbindelse med, at elforbruget ikke er jævnt fordelt over et døgn (se mere under retsgrundlaget).

Profilomkostningerne i kalenderåret 2016

Aars-Hornum Net A/S ligger i to netområder – netområde nr. 014 og netområde nr. 084. Forsyningstilsynet beregnede profilomkostningerne på baggrund af Energinets endelige saldoafregning af nettabsmængderne for 2016. Forsyningstilsynet finder, at i netområde 014 udgjorde profilomkostningerne 0,64 øre/kWh. I netområde 084 udgjorde profilomkostningerne 0,84 øre/kWh.

Forsyningstilsynet lægger til grund profilomkostningerne i netområde 084, som er væsentlig større end netområde 014. (Nettabsmængderne i netområde 084 udgør 655.949 kWh. Nettabsmængderne i netområde 014 udgjorde 78.145 kWh.)

Forsyningstilsynet finder, at virksomhedens profilomkostning på 0,84 øre/kWh må indregnes i nettabsprisen.

Forsyningstilsynet finder, at den markedsmæssige mark-up udgør 2,34 øre/kWh. (Mark-up'en består af den af Energitilsynets godkendte mark-up på 1,50 øre/kWh for DK 1 samt elleverandørens profilomkostninger på 0,84 øre/kWh.)

Profilomkostningerne i kalenderåret 2017

Forsyningstilsynet finder, at i netområde 014 udgjorde profilomkostningerne 0,45 øre/kWh, og i netområde 084 udgjorde profilomkostningerne 0,98 øre/kWh i 2017. Forsyningstilsynet lægger til grund profilomkostningerne i netområde 084, som er væsentlig større end netområde 014. Forsyningstilsynet finder, at virksomhedens profilomkostning på 0,98 øre/kWh må indregnes i nettabsprisen.

Forsyningstilsynet finder, at den markedsmæssige mark-up udgør 2,48 øre/kWh. (Mark-up'en består af den af Energitilsynets godkendte mark-up på 1,5 øre/kWh for DK 1 samt elleverandørens profilomkostninger på 0,98 øre/kWh.)

Det er disse tal, som Forsyningstilsynet lægger til grund ved beregningen af den markedsmæssige pris i aftalen.

Vurdering af prisen i aftalen for kalenderåret 2016

Forsyningstilsynet finder, at mark-up'en i aftalen i kalenderåret 2016 udgjorde i alt 1,27 øre/kWh. Mark-up'en er således i overensstemmelse med den beregnede på baggrund af markedsprismodellen mark-up på i alt 2,34 øre/kWh (1,5 øre/kWh + 0,84 øre/kWh). Forsyningstilsynet finder således, at prisen i aftalen i kalenderåret 2016 er markedsmæssig.

Vurdering af prisen i aftalen for kalenderåret 2017

Forsyningstilsynet finder, at prisen i aftalen i kalenderåret 2017 skal nedsættes med 6,92 øre/kWh (9,40 øre/kWh – 2,48 øre/kWh = 6,92 øre/kWh). Forsyningstilsynet er kommet frem til dette resultat ved at trække den markedsmæssige mark-up på 1,5

øre/kWh og en profilomkostning på 0,98 øre/kWh fra den indregnede i nettabsprisen mark-up på 9,40 øre/kWh.

Forsyningstilsynet fastsætter således skønsmæssigt den markedsmæssige pris, jf. § 46, stk. 2, 5. pkt., i lov om elforsyning.

Det betyder, at den samlede pris i aftalen nedsættes med 43.232 kr. (6,92 øre/kWh x 624.742 kWh). Det medfører, at den samlede pris i aftalen nedsættes fra 198.464 kr. til 155.232 kr.

Det er denne pris, der bliver lagt til grund for økonomisk regulering af elnetvirksomheden, jf. § 45, stk. 2, 6. pkt., i lov om elforsyning.

OFFENTLIGGØRELSE

Denne afgørelse vil blive offentliggjort på Forsyningstilsynets hjemmeside, jf. § 78 b i lov om elforsyning.

Offentliggørelsen kan omfatte navnet på den virksomhed, som er adressat for afgørelsen, når dette skønnes at være af almen interesse for offentligheden, medmindre det vil medføre uforholdsmæssig stor skade for virksomheden.

Det er tilsynets skøn, at offentliggørelse af netvirksomhedens navn i denne sag vil være af almen interesse, og at det ikke vil medføre uforholdsmæssig stor skade for virksomheden.

KLAGEVEJLEDNING

Eventuel klage over denne afgørelse kan indbringes for Energiklagenævnet, jf. § 89 i bekendtgørelse nr. 984 af 12. maj 2021 af lov om elforsyning. Klage skal være skriftlig og være indgivet inden 4 uger efter, at Forsyningstilsynets afgørelse er meddelt.

Klagen indgives til:
Energiklagenævnet
Nævnenes Hus
Toldboden 2
8800 Viborg
Tlf.: 72 40 56 00
E-mail: ekn@naevneneshus.dk

Energiklagenævnets kontortid kan have betydning for, om klagen er indgivet i rette tid. Nærmere information om klagefristen, hvem der kan klage (klageberettiget) og nævnets klagebehandling fremgår af Energiklagenævnes hjemmeside www.ekn.dk.

Med venlig hilsen

Fuldmægtig jurist
Bianka Koptelova Justesen