

ANKENÆVNET PÅ ENERGIMRÅDET

ANKENÆVNETS AFGØRELSE

Sag: SPA-12/14618

Sagsbehandler:
/SEN

Klager:

[REDACTED]
[REDACTED]
5700 Svendborg

Indklaget energiselskab:

Svendborg Fjernvarme A.m.b.a.
CVR 2211 3410

Bagergade 40 A
5700 Svendborg

Sekretariat:
**KONKURRENCE- OG
FORBRUGERSTYRELSEN**

Carl Jacobsens Vej
2500 Valby

Tlf. 4171 5000
Fax 4171 5100

CVR 2845 8185

post@energianke.dk

Klageemne:

Leveringsbestemmelser – Fast afgift ▪
Fastsættelse af areal til beregning af fast
afgift – Opmålte og BBR-registrerede kva-
dratmetre boligareal – Krav om fritagelse
for fast afgift i rum, der ikke opvarmes
med fjernvarme.

**Ankenævnets
sammensætning:**

FORMAND
Poul Gorm Nielsen
UDPEGET AF FORBRUGERRÅDET
Svend Erik Jensen
Regitze Buchwaldt
UDPEGET AF DANSK FJERNVARME
Mogens Christensen
Carl Hellmers

AFGØRELSE

Svendborg Fjernvarme A.m.b.a., skal anerkende, at fast afgift hos forbrugeren, [REDACTED] skal beregnes efter det til enhver tid registrerede boligareal i BBR, for tiden på 116 m².

Svendborg Fjernvarme A.m.b.a. skal inden 30 dage fra dato tilbagebetale for meget opkrævet fast afgift for perioden fra 5. oktober 2009 og frem til forbrugersens seneste indbetaling af for høj fast afgift. Beløbet forrentes med en årlig rente svarende til Nationalbankens udlånsrente med tillæg af 7 % fra den 6. november 2012 til betaling sker.

Svendborg Fjernvarme A.m.b.a. skal i sagsomkostninger til ankenævnet betale 8.500 kr. inkl. moms, der betales senest 30 dage efter den dato, hvor Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen på ankenævnets vegne udsender faktura på opkrævning af beløbet.

Klagegebyret returneres til forbrugeren, jf. § 25, stk. 2 i ankenævnets vedtægter.

NÆVNETS BEGRUNDELSE FOR AFGØRELSEN

Sagsresumé - Sagen vedrører

- Hvilket areal, der skal afgiftsbelægges.
- Hvorvidt andelsselskabet skal tilbagebetale for meget opkrævet fast afgift for perioden fra den 1. januar 2004 og til nu.
- Hvorvidt forbrugersens krav er forældet i henhold til lov om forældelse, herunder fra hvilket tidspunkt forældelsesfristen begynder at løbe

Nævnets vurdering

Ved nævnets vurdering af sagen har nævnsmedlemmerne været bekendt med samtlige breve og bilag, som parterne har indsendt i sagen.

Leverings- og kontraktretlige forhold

Kontraktforholdet mellem en forbruger og en varmforsyningsvirksomhed er reguleret af parternes eventuelle individuelle kontrakt, varmeværkets leveringsbestemmelser, som skal være anmeldt til Energitilsynet i medfør af varmforsyningslovens § 21. Endvidere er forbrugersens varmforsyning reguleret af varmforsyningsloven og andre love, herunder navnlig aftale- og købeloven.

Andelsselskabets leveringsbestemmelser

Efter § 4 i andelsselskabets leveringsbestemmelser afregnes bidrag af enhver art, der indgår som led i fjernvarmeforsyningen, efter de til enhver tid gældende og til Energitilsynet anmeldte takster.

Af takstbladet for varmeåret 2012/2013 fremgår, at den faste afgift er baseret på opvarmet boligareal med 16,80 kr./m² inkl. moms.

Nævnet kan konstatere, at det hverken i de almindelige eller tekniske leveringsbestemmelser er defineret, hvad der forstås ved boligareal. Andelsselskabet har henvist til, at der med boligarealet menes det antal kvadratmeter, som er opmålt og beskrevet i den individuelle aftale som ejendommens opvarmede bruttoetageareal, svarende til 137,30 m².

Nævnet konstaterer, at andelsselskabet ensidigt og uden individuel forhandling med hver enkelt fjernvarmebruger har udarbejdet aftaledokumenterne og leveringsbestemmelserne. Ved i leveringsbestemmelserne og takstblad at anvende et udefineret begreb (boligareal), er der efter nævnets vurdering berettiget tvivl om, hvilket areal, der reelt skal tages udgangspunkt i ved beregning af fast afgift.

Når der således er tvivl om forståelsen af aftalevilkåret, skal aftalevilkåret fortolkes på den måde, som er mest gunstig for forbrugeren. Andelsselskabet har ikke løftet bevisbyrden for, at aftalevilkårene har været genstand for individuel forhandling med forbrugeren.

Efter aftalelovens § 38 b, stk. 1, må der ved beregning af fast afgift tages udgangspunkt i det boligareal, der er mest gunstigt for forbrugeren. Ved fastlæggelsen heraf er det naturligt at anvende det boligareal, som er registreret i BBR, og som i øvrigt også er det mest gængse at anvende inden for fjernvarmebranchen, jf. Dansk Fjernvarmes vejledninger til fjernvarmeværkerne.

I overensstemmelse med aftalelovens § 38 c, stk. 1 jf. § 36, bestemmer nævnet, at parternes aftaleforhold skal ændres således, at forbrugeren betaler fast afgift med beregning af det antal kvadratmeter, der til enhver tid er registreret i BBR. Ankenævnet giver herefter forbrugeren medhold i kravet om at reducere forbrugers andel af fast afgift til at blive beregnet efter registreret boligareal på 116 m².

Andelsselskabet kan alene ændre dette ved at opsige aftalevilkåret i overensstemmelse med et skriftligt opsigelsesvarsel på 12 måneder til et regnskabsåres udløb.

Fast afgift/effektbetaling

Med hensyn til effektbetalingen og andre faste betalinger foreligger der en langvarig og fast administrativ praksis fra Gas- og Varmeprisudvalget og Konkurrenceankenævnet (nu Energitilsynet og Energiklagenævnet som ankeinstans), hvorefter det ikke anses for urimeligt efter varmesynslovens § 21, stk. 5, at anvende etageareal i en bygning i grundlaget for fordelingen af varmeleverandørens faste omkostninger.

Det fremgår af disse afgørelser, at det ikke er afgørende, hvorvidt arealet rent faktisk bliver opvarmet, eller om der er installeret andre varmekilder, der ikke trækker på værkets kapacitet. Det afgørende er muligheden for, at arealet kan opvarmes med varme, der er produceret på

værket, eksempelvis ved at åbne en dør eller gennem andre uopvarmede lokaler. Denne praksis er efterfølgende blevet tiltrådt af Ankenævnet for Energiområdet.

Ankenævnet kan derfor ikke give forbrugeren medhold i kravet om reduktion af betaling af fast afgift på grund af skråvægge, ligesom forbrugeren ikke fritages for at undtage halvdelen af førstesalen, der ikke opvarmes med fjernvarme, fra beregningen.

Tilbagebetaling

Beregningen skal principielt foretages tilbage i tid fra forbrugers overtagelse af ejendommen i 2004. Imidlertid er forbrugers tilbagebetalingskrav undergivet den almindelige forældelsesfrist på 3 år efter forældelsesloven.

Forældelsesfristen afbrydes dog midlertidigt ved indgivelse af klage til ankenævnet, jf. forældelseslovens § 21, stk. 3, jf. stk. 2, 1. og 2. punktum.

Klagen er modtaget i ankenævnet den 5. oktober 2010. Forbrugers tilbagessøgningskrav på for meget betalt fast afgift for perioden fra ejendoms overtagelsen og frem til og med 4. oktober 2009 er således forældet.

Forbrugeren har herefter krav på tilbagebetaling af for meget allerede betalt fast afgift for perioden fra 5. oktober 2009.

Morarenter

Efter § 3 og § 5 i renteloven, lovbekendtgørelse nr. 743 af 4. september 2002, har forbrugeren krav på at få sit tilbagebetalingskrav forrentet, når der er gået 30 dage efter den dag, hvor forbrugeren afsendte eller fremsendte anmodning om betaling. Kravet forrentes med en årlig rente svarende til Nationalbankens officielle udlånsrente pr. den 1. januar eller 1. juli det pågældende år med et tillæg på 7 %.

Forbrugers krav om tilbagebetaling er senest med rentevirkning fremsat i forbindelse med indgivelse af klagen til ankenævnet. Kravet forrentes herefter 30 dage efter, at andelsselskabet er gjort bekendt med forbrugers fremsatte betalingskrav.

Klagen er ved e-mail sendt i høring hos andelsselskabet den 8. oktober 2012. Forbrugers krav forrentes således fra den 6. november 2012 og til betaling sker.

Sagsomkostninger og klagegebyr

Med sagsomkostninger forholdes således, at nævnet beslutter, at (elselskabet/naturgasselskabet/varmeforsyningen) skal betale sagsomkostninger på 8.500 kr. til ankenævnet, jf. § 26, stk. 1, nr. 1, i ankenavnets vedtægter og bilagets punkt 1a.

Klagegebyret på 160 kr. tilbagebetales, jf. vedtægtens § 25, stk. 2, via bankoverførsel til den bankkonto, som forbrugeren anviser.

ANKENÆVNET PÅ ENERGIOMRÅDET, DEN XX^{14. MAJ 2013}



Poul Gorm Nielsen
formand

/



for Sami El-Nasser
Georg Ferdinandsen
specialkonsulent