

Afløb Ballerup A/S
Att.: Frank Bennetsen
Ågerupvej 84-86
2750 Ballerup

Den 9. februar 2016
Sag nr. 15/10831

(herefter benævnt ”selskabet”)

Afgørelse om ansøgning af § 8 stk. 4 og stk. 5 tillæg

Indledning

Forsyningssekretariatet fastsætter prislofter for de vandselskaber, der er omfattet af vandsektorloven. Vandselskaber, som både driver vand- og spildevandsforsyning, får fastsat et prisloft for hver forsyningsart. Prisloftet udmeldes som en samlet m³-pris.

Afløb Ballerup A/S har den 15. september 2015 ansøgt om genoptagelse af prisloft 2013 med henblik på at kunne ansøge om tillæg efter prisloftbekendtgørelsens § 8 stk. 4 og stk. 5.

Afgørelse

Forsyningssekretariatet har afvist at imødekomme selskabets ansøgning om tillæg til prisloftet efter § 8 stk. 4. og 5.

Sagsfremstilling

Afløb Ballerup A/S modtog den 15. september 2015 udkast til prisloftsafgørelse for 2016 med to ugers høringsfrist.

Selskabet har under høringsfristen ansøgt om genoptagelse af prisloftet for 2013. Ansøgningen er begrundet med, at selskabet er blevet opmærksomt på, at det ikke tidligere er ansøgt om tillæg efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og stk. 5.

Selskabet har sammen med ansøgningen fremsendt redegørelse for udviklingen i de driftsomkostninger, der er indregnet i selskabets prislofter for 2011-2015.

**KONKURRENCE- OG
FORBRUGERSTYRELSEN**

Carl Jacobsens Vej 35
2500 Valby

Tlf. 41 71 50 00

Fax 41 71 51 00

CVR-nr. 10 29 48 19

vand@kfst.dk

www.kfst.dk

FORSYNINGSEKRETARIATET

Reglerne

De nærmere regler for fastsættelse af prisloftet findes i bekendtgørelse nr. 122 af 8. februar 2013 om prisloftregulering m.v. af vandsektoren (prisloftbekendtgørelsen).

Prisloftet for 2016 fastsættes med udgangspunkt i selskabets driftsomkostninger for 2015 og korrigeres med et indeks for omkostningsudviklingen, et generelt effektiviseringskrav og en række budgetterede omkostninger m.v. (prisloftbekendtgørelsens § 5, stk. 1-6).

De driftsomkostninger, der danner udgangspunkt for prisloftet, jf. § 5, stk. 1, kan efter ansøgning til Forsyningssekretariatet øges i prisloftet for 2013, såfremt et vandselskab kan dokumentere, at driftsomkostningerne i selskabets prisloft for 2011 er mere end 5 pct. lavere end selskabets faktiske driftsomkostninger i 2010. Driftsomkostningerne kan maksimalt øges til 95 pct. af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010 (prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4).

Et vandselskab, som får øget driftsomkostningerne i prisloftet for 2013, kan få prisloftet midlertidigt øget med beløb svarende til forskellen mellem 95 pct. af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010 og driftsomkostningerne i prislofterne for 2011 og 2012 (prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 5).

Begrundelse

Selskabet har ikke ansøgt om tillæg til prisloftet efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 henholdsvis stk. 5 i forbindelse med fastsættelse af prisloftet for 2013.

Forsyningssekretariatet har dog mulighed for at genåbne et prisloft, såfremt der fremkommer nye væsentlige oplysninger. Forsyningssekretariatet lægger til grund, at oplysningerne om selskabets økonomiske forhold var eller burde have været kendt for selskabet i forbindelse med indberetningen til prisloft 2013, hvor selskabet havde mulighed for at ansøge om tillæg efter § 8, stk. 4 og 5. Selskabet har ikke dokumenteret at selskabets tidligere oplyste regnskabsmæssige forhold eller økonomiske forhold i 2013 har ændret sig.

Det er derfor Forsyningssekretariatets vurdering, at der ikke er tale om sådanne nye væsentlige oplysninger.

Forsyningssekretariatet kan genåbne et prisloft, såfremt der har været tale om en sagsbehandlingsfejl fra sekretariatets side. Forsyningssekretariatet påpeger i den forbindelse at sekretariatet ikke har modtaget en rettidig ansøgning og der derfor ikke kan være tale om en sagsbehandlingsfejl, da ingen sagsbehandling er fundet sted.

På baggrund af overstående, vurderer Forsyningssekretariatet ikke at der er grundlag for at genåbne selskabets ansøgning om tillæg efter § 8 stk. 4 og stk. 5 til prisloftet for 2013.

Høringssvar

Selskabet har i dets høringssvar af 21. januar 2016 oplyst, at det først modtog prisloft for 2013 den 11. februar 2013 og korrigeret prisloft for 2012 den 18. januar 2013, og dermed på et meget sent tidspunkt i forhold til ansøgning om tillæg efter prisloftsbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og stk. 5. Selskabet oplyser, at det dermed først i 2013 kunne konstatere, at selskabets driftsomkostninger i prisloftet var meget lavere end selskabets faktiske driftsomkostninger.

Selskabet oplyser endvidere, at de ikke mener, at Forsyningssekretariatet har foretaget en vurdering af, om det har nogen betydning, at oplysningerne er nye i forhold til Forsyningssekretariatet.

Selskabet henviser herudover til forvaltningsretlig litteratur vedrørende genoptagelse, og til Forsyningssekretariatets tidligere praksis i 15/02491 vedrørende Vejen Spildevands prisloft for 2014 henholdsvis 4/1020-0600-0006 vedrørende Billund Spildevand A/S' prisloft for 2011.

Endelig oplyser selskabet i sit høringssvar, at en forvaltningsmyndighed, herunder Forsyningssekretariatet, frit kan tilbagekalde og ændre en afgørelse til gunst for adressaten.

Forsyningssekretariatet bemærker indledningsvis, at det er selskabets driftsomkostninger i prisloft for 2011, der skal sammenholdes med selskabets faktiske driftsomkostninger i 2010 (prisloftsbekendtgørelsens § 8, stk. 4). Forsyningssekretariatet vurderer derfor, at det ikke har nogen betydning, at selskabet først modtog prisloft for 2012 den 18. januar 2013 og prisloft for 2013 den 11. februar 2013.

Prisloftsbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og stk. 5 blev indført ved bekendtgørelse nr. 173 af 27/02/2012, og trådte i kraft den 1. marts 2012. § 8, stk. 4 og stk. 5 gav selskaberne mulighed for at ansøge om en forøgelse af driftsomkostninger for prisloft 2013, såfremt de kunne dokumentere, at driftsomkostningerne i deres prisloft for 2011 var mere end 5 pct. lavere deres faktiske driftsomkostninger i 2010.

For at opnå en forøgelse af driftsomkostningerne efter § 8, stk. 4 og stk. 5 til prisloftet for 2013 skulle selskabet således have ansøgt herom senest i forbindelse med indberetningen til Forsyningssekretariatet den 15. april 2012.

Forsyningssekretariatet bemærker, at det af sekretariatets nyhedsbrev, Vandnyt, af den 19. juni 2012¹ fremgik, at selskaberne havde mulighed for at ansøge om forøgelse af driftsomkostningerne efter prisloftsbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og stk. 5, og at selskaberne skulle benytte sig heraf snarest muligt, idet bestemmelserne alene ville kunne anvendes i prisloft 2013. Forsyningssekretariatet bemærker samtidig, at Dansk Vand- og Spildevandsforening, DANVA, i marts 2012 tillige gjorde selskaberne opmærksom på, at der kunne ansøges om forøgelse af driftsomkostningerne efter § 8, stk. 4 og stk. 5, og at der skulle ansøges herom i 2012.²

Forsyningssekretariatet modtog ikke i forbindelse med indberetningen en ansøgning fra selskabet om forøgelse af driftsudgifterne. Endvidere modtog selskabet udkast til endelig afgørelse den 21. september 2012, hvori der blevet givet en høringsfrist på 2 uger, men heller ikke i forbindelse hermed ansøgte selskabet om forøgelse af deres driftsudgifter. Forsyningssekretariatet traf derfor den 11. februar 2013 endelig afgørelse vedrørende prisloftet for 2013.

Da Forsyningssekretariatet har truffet en endelig afgørelse i sagen vedrørende prisloftet for 2013, og da der ikke efter § 8, stk. 4 og stk. 5 er mulighed for at ansøge om den pågældende forøgelse af driftsudgifterne til et senere prisloft, er det Forsyningssekretariatets vurdering, at en ansøgning om tillæg efter § 8, stk. 4 og stk. 5, skal afgøres efter reglerne om genoptagelse på ulovbestemt grundlag.

Forsyningssekretariatet bemærker hertil, at sekretariatet har en ulovbestemt pligt til at genoptage behandlingen af en sag, såfremt der kommer nye og faktiske oplysninger i sagen.

Det er en betingelse for genoptagelse, at oplysningerne er af så væsentlig betydning, at sagen med en vis sandsynlighed ville have fået et andet udfald, hvis oplysningerne havde foreligget i forbindelse med den oprindelige behandling af sagen. I det omfang, der er tale om nye, faktiske forhold, der forelå allerede på tidspunktet for den oprindelige indberetning og afgørelse, er det Forsyningssekretariatets vurdering, at det tillige er et krav, at det skal være undskyldeligt, at selskabet ikke har været opmærksomt på forholdet i forbindelse med indberetning eller under høringsfasen.

Det fremgår af selskabets ansøgning om tillæg efter prisloftsbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og stk. 5, at selskabet er blevet opmærksomt de faktiske forhold, idet selskabets nytiltrådte, konstituerede direktører har fore-

¹ <https://www.kfst.dk/media/4605/20120619-for-lave-driftsomkostninger-i-prisloftet.pdf>

² <http://www.energiesparelser-vand.dk/Prisloft%20bekendtg%C3%B8relsen-3559.aspx>

taget en nærmere gennemgang af selskabets prislofter og regnskaberne for Ballerup Kommune for periode 2003-2005.

Forsyningssekretariatet lægger derfor til grund, at der er tale om forhold, som selskabet også på et tidligere tidspunkt kunne have konstateret, herunder ved en gennemgang af samme materiale.

Det er på denne baggrund Forsyningssekretariatet vurdering, at selskabet var eller burde have været bekendt med muligheden for at søge om forøgelse af driftsudgifterne, ligesom selskabet burde have foretaget relevante undersøgelser til for at vurdere om, hvorvidt de skulle søge om en sådan forøgelse i forbindelse med indberetningen til prisloftet for 2013.

Forsyningssekretariatet er på denne baggrund ikke forpligtet til at genoptage prisloftet for 2013.

Forsyningssekretariatet lægger i denne forbindelse vægt på, at det ville fjerne vandselskabernes incitament til at foretage rettidig og fyldestgørende indberetning, såfremt prislofterne efterfølgende kunne genoptages efter anmodning fra selskabet. Forsyningssekretariatet bemærker i denne forbindelse, at selskabernes overholdelse af fristerne for indberetning og høringssvar til udkast er afgørende for, at Forsyningssekretariatet kan træffe afgørelse om prisloft inden for de lovfastsatte frister. Et andet resultat ville reducere selskabernes incitament til at deltage rettidigt i indberetningen af oplysninger til brug for Forsyningssekretariatets fastsættelse af prisloft. Det samme ville være tilfældet, såfremt prisloftet blev genoptaget på baggrund af oplysninger, som selskabet havde eller burde have haft på tidspunktet for indberetning til prisloftet.

Forsyningssekretariatet vurderer, at det samme ville være tilfældet, såfremt sekretariatet tilbagekaldte og ændrede afgørelse på baggrund af et selskabs ikke-rettidige eller mangelfulde indberetning.

Forsyningssekretariatet gør i denne forbindelse opmærksom på, at det er selskabet, som har den bedste viden om selskabets konkrete forhold, og som har haft mulighed for at fremlægge oplysningerne ved fastsættelsen af selskabets prisloft. Forsyningssekretariatets fastsættelse af prislofter sker derfor med udgangspunkt i selskabets oplysninger. Fremlæggelse af nye oplysninger efter, at Forsyningssekretariatet har truffet afgørelse, medfører derfor ikke i sig selv, at sekretariatets afgørelse skal genoptages eller i øvrigt genberegnes. Dette er i overensstemmelse med Konkurrenceankenævnets afgørelse i bl.a. sag nr. 2011-0025927.

Selskabet har herudover i sit høringssvar henvist til to afgørelser truffet af Forsyningssekretariatet i 15/02491 vedrørende Vejen Spildevands prisloft for 2014 henholdsvis 4/1020-0600-0006 vedrørende Billund Spildevand A/S' prisloft for 2011.

Forsyningssekretariatet bemærker, at sekretariatet har mulighed for at genoptage sagsbehandlingen af en sag, selvom at betingelserne for genoptagelse ikke er opfyldt, såfremt genoptagelsen er til gunst for parten, og at der ikke er modsatrettede hensyn til andre parter.

Forsyningssekretariatets genoptagelse af en sag sker på baggrund af en konkret og individuel vurdering af omstændighederne. Forsyningssekretariatet har foretaget en konkret og individuel vurdering af omstændighederne i nærværende sag, og det er Forsyningssekretariatets vurdering, at omstændighederne i nærværende sag ikke begrunder en genoptagelse.

Forsyningssekretariatet lægger i denne forbindelse vægt på, at selskabet ikke rettidigt har ansøgt om forøgelse af selskabets driftsomkostninger i forbindelse med prisloft 2013, men at selskabet først har indberettet de nye oplysninger i september 2015. Forsyningssekretariatet lægger herudover vægt på, at selskabet ikke har dokumenteret, at der er tale om oplysninger, som selskabet ikke var eller burde have været bekendt med i forbindelse med indberetning til prisloft 2013 og at selskabet ikke har dokumenteret, at den manglende, rettidige indberetning skyldes undskyldelige forhold. Endelig lægger Forsyningssekretariatet vægt på, at såvel Forsyningssekretariatet som DANVA har gjort selskaberne opmærksomme på muligheden for at ansøge om en forhøjelse af selskabets driftsomkostninger efter § 8, stk. 4 og stk. 5 i forbindelse med indberetning til prisloft for 2013, men at selskabet ikke har gjort brug af denne mulighed i forbindelse med indberetning til prisloft 2013.

På baggrund af ovenstående finder Forsyningssekretariatet ikke grundlag for at genoptage eller tilbagekalde selskabets prisloft. Forsyningssekretariatet vil i stedet opfordre selskabet til at indberette de relevante forhold i forbindelse med fastsættelse af selskabets fremtidige prislofter.

Klagevejledning

Denne afgørelse kan i henhold til vandsektorlovens § 26, stk. 2, påklages til Konkurrenceankenævnet efter bestemmelserne i vandsektorlovens kapitel 9. Klagefristen er 4 uger fra den dag, afgørelsen er meddelt. En klage til Konkurrenceankenævnet skal indgives skriftligt til Forsyningssekretariatet af de klageberettigede efter lovens § 27. Forsyningssekretariatet sender umiddelbart efter klagefristens udløb klagen til Konkurrenceankenævnet ledsaget af den påklagede afgørelse og det materiale, der er indgået i sagens bedømmelse.

De klageberettigede er ifølge § 27, stk. 1, adressaten for afgørelsen. Offentlige myndigheder samt lokale og landsdækkende foreninger og organisationer kan under visse forudsætninger være klageberettigede for så vidt angår spørgsmål om natur og miljø. Der henvises til vilkårene i § 27, stk. 1. Konkurrenceankenævnet kan efter bestemmelsens stk. 2 kræve, at foreninger og organisationer, jf. stk. 1, dokumenterer deres klageberettigelse ved at indsende vedtægter eller på anden måde.

Konkurrenceankenævnet opkræver et gebyr på 5.000 kr. for at behandle en klage og fastsætter frist for dets indbetaling. Betalingen skal ske direkte til Konkurrenceankenævnet.

Forsyningssekretariatets afgørelser om prislofter kan ifølge vandsektorlovens § 29, stk. 2, ikke indbringes for domstolene, før Konkurrenceankenævnets endelige afgørelse foreligger.

Med venlig hilsen

Forsyningssekretariatet

Uddrag af reglerne

Forsyningssekretariatet fastsætter prislofter for vand- og spildevandsselskaber, der er omfattet af lov nr. 469 af 12. juni 2009 om vandsektorens organisering og økonomiske forhold (vandsektorloven) med senere ændringer. Afgørelsen er således truffet i medfør af vandsektorlovens § 6, stk. 2.

Der er fastsat nærmere regler om prislofterne i bekendtgørelse nr. 122 af 8. februar 2013 om prisloftregulering mv. af vandsektoren (prisloftbekendtgørelsen).

Ifølge prisloftbekendtgørelsens § 5, stk. 1, fastsættes driftsomkostningerne i prisloftet for 2016 som driftsomkostningerne i prisloftet for 2015 korregeret for effektiviseringskrav og prisudvikling, jf. § 32.

Herefter korrigeres for afvikling af selskabets over- eller underdækning og tillæg af forventede 1:1 omkostninger, forventede driftsomkostninger til miljø- og servicemål, forventede nettofinansielle poster, tillæg for planlagte investeringer, tillæg for gennemførte investeringer, tillæg for historiske investeringer, forventet bortfald af væsentlige omkostninger siden 2003-2005, samt fradrag af et generelt og et individuelt effektiviseringskrav.

Endvidere skal der i henhold til bekendtgørelsens § 5, stk. 2, korrigeres for en årlig engangsregulering som følge af forskelle mellem tidligere indregnede forventede afskrivninger fra investeringsplanen og faktiske beløb fra investeringsregnskabet for det år, der ligger to år forud for prisloftåret.

Desuden foretages en årlig engangsregulering for forskellen mellem selskabets faktiske indtægter og indtægtsrammen, jf. § 6, i det år, der ligger to år forud for prisloftåret. I prisloftbekendtgørelsens § 6, stk. 1, fremgår nærmere regler om, hvilke beløb, der tilsammen ikke må overstige den maksimale ramme for et vandselskabs primære indtægter. Det er denne bestemmelse, der definerer, hvorledes korrektionen for overholdelsen af indtægtsrammen i foregående prisloft skal ske.

Endvidere korrigeres i prisloftet for forskellen mellem tidligere indregnede forventede beløb for driftsomkostninger til opnåelse af miljø- og servicemål, 1:1 omkostninger samt nettofinansielle poster og de faktiske beløb i henhold til reguleringsregnskabet for året to år forud for prisloftsåret, jf. dog § 9, stk. 2, og § 13. Endelig korrigeres for forskellen mellem tidligere indregnede forventede beløb til øgede driftsomkostninger, jf. § 8, stk. 2 og 3, og de faktiske afholdte udgifter, jf. § 25, jf. prisloftbekendtgørelsens § 5, stk. 2.

Ved fastsættelsen af prisloftet kan kun indregnes relevante udgifter, omkostninger og indtægter fra aktiviteter omfattet af § 1, stk. 2, jf. § 5, stk. 4.

Det fremkomne beløb udgør selskabets indtægtsramme, som til sidst divideres med den debiterede vandmængde i 2014 for at få selskabets prisloft for 2016 opgjort i kr. pr. m³, jf. § 5, stk. 5.

Af § 6, stk. 2, fremgår nærmere om muligheden for at få en for selskabets indtægtsramme betydelig indtægt indregnet i prisloftet. Dette kan i særlige tilfælde ske over en periode på op til 5 år, gældende fra det følgende års prisloft.

For uddybning af ovenstående henvises til Forsyningssekretariatets vejledninger om prisloftet og benchmarkingen i 2016.

Vandselskaberne skal efter prisloftbekendtgørelsens § 18, stk. 1, senest den 15. april hvert år indsende de nødvendige oplysninger til brug for Forsyningssekretariatets fastsættelse af prisloftet for det efterfølgende år. Forsyningssekretariatet fastsætter i den forbindelse hvilke oplysninger og data, der er nødvendige, jf. § 18, stk. 2.

De driftsomkostninger, der danner udgangspunkt for prisloftet, jf. § 5, stk. 1, kan efter ansøgning til Forsyningssekretariatet øges i prisloftet for 2013, såfremt et vandselskab kan dokumentere, at driftsomkostningerne i selskabets prisloft for 2011 er mere end 5 pct. lavere end selskabets faktiske driftsomkostninger i 2010. Driftsomkostningerne kan maksimalt øges til 95 pct. af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010, jf. § 8, stk. 4.

Et vandselskab, som får øget driftsomkostningerne i prisloftet for 2013 efter stk. 4, kan få prisloftet midlertidigt øget med beløb svarende til forskellen mellem 95 pct. af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010 og driftsomkostningerne i prislofterne for 2011 og 2012, jf. § 8, stk. 5.

Hvis et vandselskab ikke indsender de fornødne oplysninger til Forsyningssekretariatet til brug for fastsættelse af prisloftet, kan Forsyningssekretariatet i henhold til § 7 skønsmæssigt fastsætte de manglende oplysninger.

Forsyningssekretariatet skal senest den 15. september hvert år sende udkastet til vandselskabets prisloft for det følgende år i høring hos vandselskabet. Høringsfristen er 2 uger, jf. bekendtgørelsens § 19, stk. 1. Forsyningssekretariatet skal senest den 15. oktober hvert år træffe afgørelse om vandselskabets prisloft for det følgende år, jf. § 19, stk. 2.