

K E N D E L S E

afsagt af Konkurrenceankenævnet den 29. april 2021 i sag nr. VFL-1-2020

Billund Drikkevand A/S

mod

Forsyningssekretariatet

Resume af afgørelsen

Forsyningssekretariatet har den 27. oktober 2020 truffet afgørelse i en sag, der vedrører de økonomiske rammer for Billund Drikkevand A/S for perioden 2021-2022.

Billund Drikkevand har ved skrivelser af 6. og 10. november 2020 anmodet Forsyningssekretariatet om at indbringe afgørelsen for Konkurrenceankenævnet, hvilket er sket den 23. november 2020.

Konkurrenceankenævnet har stadfæstet afgørelsen.

Påstande

Billund Drikkevand A/S har nedlagt påstand om, at der ved kontrollen af selskabets økonomiske rammer for 2017-2020 indregnes det tillæg, der blev givet ved en korrektion i 2017 af selskabets økonomiske ramme for 2016, subsidiært at der for perioden 2017-2020 gives tillæg efter bekendtgørelsen om økonomiske rammer for vandselskaber § 11, stk. 6.

Forsyningssekretariatet har nedlagt påstand om afvisning, subsidiært stadfæstelse.

Sagens faktiske omstændigheder

Billund Drikkevand A/S modtog i 2016 selskabets første økonomiske rammer. Rammerne gjaldt for perioden 2017-2020. Der var i de økonomiske rammer for denne periode indregnet et budgetteret

tillæg til de årlige afskrivninger angående planlagte investeringer. Beløbet hertil udgjorde 265.333 kr.

I 2017, da det var klart, hvad selskabets faktiske omkostninger til investeringer i 2016 var, foretog Forsyningssekretariatet ved statusmeddelelse af 12. oktober 2017 en korrektion af de budgetterede investeringer i medfør af den dagældende bekendtgørelse om økonomiske rammer for vandselskaber (ØR-bekendtgørelsen) § 18, stk. 5. Selskabets faktiske investeringer i 2016 var 892.533 kr. Af statusmeddelelsens oversigt over indtægtsrammerne fremgår også, at selskabets faktiske investeringer i 2016 ikke er medregnet som tillæg i perioden fra 2018-2020. I statusmeddelelsen hedder det herudover bl.a.:

”I forbindelse med overgangen fra prislofter til økonomiske rammer skal de budgetterede omkostninger fra tidligere prislofter korrigeres i forhold til de faktiske omkostninger. Det betyder, at der i år skal foretages en korrektion af de budgetterede omkostninger for prisloft 2016. Endvidere skal der ske en korrektion af grundlaget, der blev fastsat sidste år (ØR-bekendtgørelsen § 18, stk. 5). Vi har på baggrund af de indsendte oplysninger udarbejdet følgende statusmeddelelse. Nedenfor kan I se resultatet af korrektionerne, kontrollen samt eventuelle tillæg eller fradrag i den økonomiske ramme. I kan endvidere læse nærmere herom i de vedlagte bilag.

...

Korrektion af grundlag

I fik sidste år fastsat jeres grundlag for de økonomiske rammer. Grundlaget var som udgangspunkt fast, men enkelte elementer blev indregnet på baggrund af budgetterede omkostninger og skal derfor tilpasses i år. Det gælder jeres omkostninger til planlagte investeringer for 2016 samt jeres omkostninger til nye miljø- og servicemål for 2016.

Vi har derfor foretaget en korrektion af de budgetterede omkostninger i jeres grundlag. Jeres nye korrigerede grundlag er 12.528.335 kr.

Korrektionen indregnes i den regnskabsmæssige kontrolramme i jeres næstkommende reguleringsperiode fra 2021–2024 (ØR-bekendtgørelsens § 18, stk. 6). ...

Kontrol af prisloft 2016

...

Høringssvar

I har i jeres høringssvar angivet, at korrektionen af investeringer for 2016 samt kontrol med indtægtsrammen for 2016 først indregnes i 2021 og ikke allerede i 2018. I henviser til at normalt bliver korrektionerne indregnet to år efter. Som følge af, at I først får indregnet korrektionerne i 2021, mener I, at I har 5 år, hvor I ikke kan takstfinansiere

jeres lån og afdrag. På baggrund heraf anmoder I om at få indregnet korrektionerne af prisloft 2016 i jeres økonomiske ramme for 2018.

Der er ikke hjemmel til at indregne korrektionerne af prisloftet for 2016 før jeres efterfølgende reguleringsperiode (ØR-bekendtgørelsens § 18, stk. 6). I jeres tilfælde starter jeres næste reguleringsperiode i 2021.

I anfører endvidere, at I alternativt er nød til at søge om supplerende investeringstillæg. I spørger om, hvornår I kan få et eventuelt supplerende investeringstillæg indregnet.

I kan søge om supplerende investeringstillæg, hvis I ikke har likviditet til at finansiere afdrag og renter på jeres lånefinansierede investeringer (ØR-bekendtgørelsens § 11, stk. 6). Ved ansøgning om supplerende investeringstillæg, skal I kunne dokumentere, at I ikke har likviditet til at finansiere afdrag og renter.

I kan få et eventuelt supplerende investeringstillæg indregnet, når I kan dokumentere, at I ikke har likviditet til at finansiere afdrag og renter. Således kan I få et eventuelt supplerende investeringstillæg indregnet på baggrund af budgetterede omkostninger. I skal ikke vente til påbegyndelsen af en ny reguleringsperiode for at få et eventuelt supplerende investeringstillæg indregnet.

Vi har på den baggrund ikke foretaget nogen ændringer vedrørende indregningstidspunktet af korrektionerne for 2016.

...

Klagevejledning

Denne afgørelse kan påklages til Konkurrenceankenævnet (vandsektorlovens § 26, stk. 2) efter bestemmelser i vandsektorlovens kapitel 9. En klage til Konkurrenceankenævnet skal indgives skriftligt af de klageberettigede til Forsyningssekretariatet. Klagefristen er 4 uger fra den dag, afgørelsen er meddelt.”

Afgørelsen blev ikke påklaget.

Forsyningssekretariatet traf den 27. oktober 2020 afgørelse om selskabets økonomiske rammer for 2021-2022. Af afgørelsen fremgår bl.a.:

”I 2016 modtog I økonomiske rammer for 2017-2020. I får i år nye økonomiske rammer for 2021-2022.

Udkast til afgørelse er sendt i høring den 4. september 2020 med høringsfrist den 18. september 2020.

I har den 11. september 2020 afgivet høringssvar, der vedrører:

- Indregning af tillæg i den økonomiske ramme
- Kontrol med overholdelse af indtægtsrammen
- ...

Det er vores vurdering, at vi ikke kan imødekomme jeres bemærkninger. Der er derfor ikke foretaget ændringer i denne afgørelse i forhold til tidligere tilsendte udkast til afgørelse om økonomiske rammer for 2021-2022.

...

Afgørelse

Jeres regnskabsmæssige kontrolrammer for 2021-2022 er korrigeret med et generelt effektiviseringskrav.

Dette udkast til nye økonomiske rammer indeholder også en kontrol af, om I har overholdt de tidligere økonomiske rammer, og om I har fået eventuelle nye tillæg eller fradrag.

De regnskabsmæssige kontrolrammer udgør de samlede, årlige indtægter, som I må opkræve i 2021 og 2022.

Vi har ikke foretaget ændringer i forhold til tidligere tilsendte udkast til afgørelse om økonomiske rammer for 2021-2022.

I 2021 udgør jeres regnskabsmæssige kontrolramme: 11.229.925 kr.

I 2022 udgør jeres regnskabsmæssige kontrolramme: 11.247.367 kr.

...

5. Kontrol med overholdelse af jeres økonomiske ramme

Vi kontrollerer i året før starten af hver reguleringsperiode, om I har overholdt jeres økonomiske rammer inklusive tillæg i kontrolperioden. Jeres igangværende reguleringsperiode indeholder jeres økonomiske rammer for 2017-2020. Kontrolperioden løber fra året før reguleringsperiodens start til året før reguleringsperiodens slutning.

I fik sidste år tilsendt en statusmeddelelse med en opgørelse af, hvorvidt I har overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolramme for 2018. I år kontrollerer vi, om I har overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolramme for 2019, og vi laver en samlet kontrol af perioden 2017-2019. Vi har tidligere kontrolleret, om I har overholdt jeres prisloft for 2016. Resultatet heraf indregnes særskilt i jeres økonomiske ramme for 2021 og fremgår af fane 2.1.

Læs mere om metoden for, hvordan vi foretager kontrol med overholdelse af økonomiske rammer samt muligheden for opkrævning eller tilbageførsel af differencer på vores hjemmeside: www.kfst.dk/vandtilsyn/vejledninger/

Afgørelse

I har ikke overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolramme for 2017 med -1.782.595 kr.

I har ikke overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolramme for 2018 med -1.105.648 kr.

I har ikke overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolramme for 2019 med -1.905.492 kr.

Over kontrolperioden for 2017, 2018 og 2019 har I ikke overholdt jeres regnskabsmæssige kontrolrammer med -4.793.735 kr.

Kontrollen af jeres regnskabsmæssige kontrolrammer har vist, at I har opkrævet flere indtægter end jeres regnskabsmæssige kontrolrammer i 2017, 2018 og 2019 tillod. Derfor får I indregnet et fradrag i jeres nye økonomiske rammer for 2021-2022. Fradraget bliver fordelt ligeligt på årene 2021 og 2022.

Da I har opkrævet flere indtægter end jeres regnskabsmæssige kontrolrammer for 2017, 2018 og 2019 tillod, har I mulighed for at tilbageføre denne difference i et senere år i reguleringsperioden. I har derfor mulighed for at tilbageføre differencen fra 2017-2019 i 2020, da dette er det sidste år i jeres reguleringsperiode.

Næste år vil vi kontrollere, om I har overholdt reguleringsperioden 2017-2020 samlet set.

...

9. Høringssvar

I har 11. september 2020 afgivet høringssvar til jeres udkast til afgørelse om økonomiske rammer for 2021-2022. Jeres bemærkninger vedrører:

- Indregning af tillæg i den økonomiske ramme
- Kontrol med overholdelse af indtægtsrammen
- Køb af renseydelser fra vandselskab, som er reguleret af vandsektorloven

Jeres høringssvar har ikke givet anledning til ændringer i jeres økonomiske ramme for 2021-2022, hvorfor denne afgørelse ikke er korrigeret i forhold til det tidligere tilsendte udkast til afgørelse om økonomiske rammer for 2021-2022. Begrundelserne følger nedenfor.

I har skrevet i jeres høringssvar, at høringssvaret også er en klage.

Vi bemærker, at vi ikke har behandlet jeres høringssvar som en klage, idet det ikke er muligt at klage over udkastet til afgørelsen.

I kan finde en klagevejledning til den endelige afgørelse i kapitel 10.

Indregning af tillæg i den økonomiske ramme

I har i jeres høringssvar angivet, at I mangler et tillæg for jeres anlægsinvestering i 2016, og at det helt glider ud af jeres rammer for 2023-2024. Jeres bemærkning har ikke givet anledning til ændringer i jeres afgørelse.

I jeres økonomiske rammer for 2017-2020, som I modtog i 2016, blev jeres planlagte investeringer for 2016 indregnet i grundlaget for jeres økonomiske rammer med 265.333 kr. I kan se dette i bilag B til afgørelsen om økonomiske rammer for 2017-2020.

I statusmeddelelsen for 2018, som I modtog i 2017, lavede vi blandt andet en opgørelse af, hvad der skal indregnes i de økonomiske rammer for 2021 som følge af blandt andet korrektion af jeres planlagte investeringer for 2016. I denne afgørelse fremgår, at jeres planlagte investeringer i 2021 vil blive korrigeret til 892.533 kr. i grundlaget for jeres økonomiske ramme. I kan se dette i bilag B til statusmeddelelsen for 2018.

Korrektionen af grundlaget skal først indregnes i den økonomiske ramme i den efterfølgende reguleringsperiode. Jeres efterfølgende reguleringsperiode er i dette tilfælde 2021-2022. Dette fremgår af række 10 i fane 2.1 i bilag A til afgørelsen om økonomiske rammer for 2021-2022.

Kontrol med overholdelse af indtægtsrammen

I angiver i jeres høringssvar, at I bliver straffet yderligere for ikke at have overholdt de økonomiske rammer for 2017-2020, fordi tillægget for investeringerne fra 2016 ikke indgår. Jeres bemærkning har ikke givet anledning til ændringer i jeres afgørelse.

Tillægget fra 2016 indgår ikke i rammerne for 2017-2020, fordi jeres indtægtsramme først i 2021 korrigeres med tillægget til investeringen foretaget i 2016, jf. ovenstående punkt. Der er ikke hjemmel til at indregne tillægget (i form af korrektion af grundlaget) før i den økonomiske ramme for 2021. I har dermed først opkrævningsgrundlag til at opkræve disse investeringer fra 2021 og frem.

I år kontrollerer vi jeres indtægter for 2017-2019. Da I har opkrævet flere indtægter, end indtægtsrammerne tillod, får I indregnet et fradrag i den efterfølgende reguleringsperiode som er 2021-2022.”

Ved skrivelser af 6. november og 10. november 2020 påklagede Billund Drikkevand denne afgørelse til Konkurrenceankenævnet.

Retsgrundlaget

I lov nr. 469 af 12. juni 2009 om vandsektorens organisering og økonomiske forhold (vandsektorloven) med senere ændringer, jf. lovbekendtgørelse nr. 52 af 23. januar 2020, hedder det i § 26, der også var gældende på tidspunktet for Forsyningssekretariatets afgørelse af 12. oktober 2017, bl.a.:

”§ 26

Afgørelser efter denne lov eller efter regler fastsat i medfør heraf meddeles skriftligt til adressaten. Afgørelser, der kan påklages, meddeles tillige klageberettigede foreninger, organisationer og myndigheder, jf. § 27, og de myndigheder, der i øvrigt har været inddraget i sagens behandling.

Stk. 2. Forsyningssekretariatets afgørelser efter denne lov eller efter regler fastsat i medfør heraf, kan påklages til Konkurrenceankenævnet efter bestemmelserne i dette kapitel.

...

Stk. 5. Klage til Konkurrenceankenævnet indgives skriftligt af de klageberettigede efter § 27 til Forsyningssekretariatet. Forsyningssekretariatet sender umiddelbart efter klagefristens udløb klagen til Konkurrenceankenævnet ledsaget af den påklagede afgørelse og det materiale, der er indgået i sagens bedømmelse.

...

Stk. 8. Klagefristen er 4 uger fra den dag, afgørelsen er meddelt. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes fristen dog altid fra bekendtgørelsen.”

Bekendtgørelse nr. 1235 af 10. oktober 2016 om økonomiske rammer for vandselskaber (ØR-bekendtgørelsen) § 18, stk. 5 og 6, der var gældende på tidspunktet for Forsyningssekretariatets afgørelse af 12. oktober 2017, har følgende ordlyd:

”*Stk. 5.* Forsyningssekretariatet korrigerer i 2017 vandselskabets regnskabsmæssige kontrolramme på baggrund af årsregnskabet for 2016 og de budgetterede omkostninger for prisloftet for 2016. Meddelelse om korrektionen sker efter § 15, stk. 3.

Stk. 6. Korrektion efter stk. 5, indregnes i den regnskabsmæssige kontrolramme i den efterfølgende reguleringsperiode.”

Bestemmelserne er videreført i senere bekendtgørelser, herunder som § 20, stk. 4 og 5, i bekendtgørelse nr. 938 af 28. juni 2018, og som § 21, stk. 4 og 5, i den gældende bekendtgørelse nr. 2291 af 30. december 2020 om økonomiske rammer for vandselskaber (ØR-bekendtgørelsen).

I den gældende ØR-bekendtgørelses kapitel 9 om kontrol mv. § 18 (tidligere § 17) hedder det herudover bl.a.:

”...

Stk. 7. [tidligere stk. 6] Forsyningssekretariatet kontrollerer i året før starten på hver reguleringsperiode, om det enkelte vandselskab har overholdt deres økonomiske rammer inklusive tillæg, jf. §§ 11-16, i kontrolperioden. Forsyningssekretariatet kan, hvis vandselskabet samlet har overskredet de økonomiske rammer, udmelde et fradrag til de økonomiske rammer, der fastsættes for vandselskabet for den efterfølgende reguleringsperiode.

...

Stk. 9. [tidligere stk. 8] Såfremt et vandselskabs indtægter, jf. § 26, stk. 1, nr. 1-3, overstiger den økonomiske ramme, kan vandselskabet tilbageføre differencen i et senere kalenderår inden for reguleringsperioden. En difference, som ikke er tilbageført, overføres til den førstkomende reguleringsperiode, således at de økonomiske rammer i denne reguleringsperiode reduceres tilsvarende. Reduktionen af de økonomiske rammer fordeles ligeligt på de enkelte år i reguleringsperioden.

...”

Parternes argumenter

Billund Drikkevand A/S har for Konkurrenceankenævnet anført navnlig, at det godkendte investeringstillæg for afholdte anlægsudgifter i 2016 skal indregnes i den økonomiske ramme fra og med 2017 i overensstemmelse med principperne om effektiv drift i vandsektorloven.

Problemet opstår i overgangen mellem to reguleringsprincipper; prisloft (dette princip var gældende 2010-2016) og økonomiske rammer (gældende fra 2017). Selskabet er sandsynligvis det eneste selskab, der har denne konkrete udfordring. En afgørelse i denne sag vil derfor ikke danne præcedens i andre sager.

Korrektionen for afskrivningerne i 2016 er af Forsyningssekretariatet beregnet til 673.844 kr. pr. år. I dette beløb er der ikke indregnet selskabets ekstra driftsomkostninger og renter til banklån, da det er indberettet efter det gamle system omkring prisloft. Da selskabet skal hvile i sig selv, er den eneste måde, hvorpå selskabet kan få selskabets omkostninger dækket på, ved at opkræve dem hos forbrugerne. Selskabet har derfor brug for et tillæg, der kan dække selskabets omkostninger, og selskabets investering berettiger et tillæg.

I stedet for et tillæg til den økonomiske ramme, har selskabet modtaget et fradrag på 4,8 mio. kr. i den økonomiske ramme for årene 2017-2019. Hvis selskabet havde investeret i vandværket året før, var det ikke blevet udsat for denne åbenlyse urimelighed.

Forsyningsdirektoratet har tidligere støttet sig til ØR-bekendtgørelsen § 20, stk. 4 og 5. Selskabet har ikke fået korrigeret rammen for 2017 på baggrund af årsregnskabet (afskrivningerne) for 2016, men derimod først i rammen for 2021. Korrektionen fra 2016 er således ikke indregnet i den efterfølgende reguleringsperiode, som starter i 2017. Indtil videre har dette været ”gratis” for selskabet, men efter, der er foretaget kontrol med de økonomiske rammer for årene 2017-2020 (hvor tillægget mangler), har selskabet fået et urimeligt fradrag på 2,4 mio. kr.

At investeringstillægget fra 2016 skal medregnes i kontrollen fra og med 2017 understøttes af selve formålet med de økonomiske rammer, jf. kravet om en effektiv økonomi i vandsektorloven. Ifølge det tidligere reguleringsprincip (prisloft) ville selskabet have fået investeringstillæg året efter, at det var blevet opgjort og indberettet.

Forsyningssekretariatet mener, at tillæg i overgangsfasen mellem de to reguleringsprincipper skal gives i næstkommende reguleringsperiode. Dette er urimeligt og forkert. Den efter 2016 (det gamle reguleringsprincip) følgende reguleringsperiode, jf. § 4, er den periode, der starter i 2017 (de nye reguleringsprincipper). Alene på den måde kan selskabet få økonomien til at hænge sammen. Alle øvrige økonomiske data fra de gamle reguleringsprincipper (prisloft) er løftet med ind i de nye reguleringsprincipper (økonomiske rammer).

Det giver ikke mening at påstå, at selskabet ikke overholder de økonomiske rammer for 2017-2019, når Forsyningssekretariatet bevidst tilbageholder et i øvrigt godkendt investeringstillæg fra det gamle reguleringsprincip. Hvis selskabet nægtes investeringstillægget i 4 år, afføder det et af Forsyningssekretariatet beregnet fradrag på i alt 4,8 mio. kr. i de kommende indtægtsrammer. Selskabet mister dermed helt muligheden for på noget tidspunkt at opkræve 4,8 mio. kr. i indtægt. Da selskabet ikke har en opsparring, har selskabet ikke mulighed for at få balance i økonomien og kan dermed ikke drive selskabet på en effektiv måde i henhold til vandsektorloven.

Vandsektorloven, som støtter forsyningsbranchen i en effektiv drift med fokus på samfundsinteresser som udvikling, miljø og eksport, står over bekendtgørelserne, som begrænser og i visse tilfælde, som her, forhindrer en effektiv drift, konkret ved at nægte selskabet at opkræve indtægter på ca. 2 mio. kr. i perioden fra 2017-2020. Indtægterne er allerede brugt til at finansiere en investering i for-

syningssikkerhed og lave driftsomkostninger. Af vand-i-tal (Danva) fremgår det, at selskabet er effektivt, og det er derfor urimeligt, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens fortolkning af bekendtgørelsen spænder ben for selskabets økonomi og opkrævningsret.

Selskabet ønsker derfor et tillæg for afholdte investeringer fremfor et fradrag.

Subsidiært anmoder selskabet om, at der kan søges tillæg efter § 11, stk. 6, for perioden 2017-2020. Selskabet var ikke klar over, at Forsyningssekretariatet ville beregne et fradrag på 4,8 mio. kr. i selskabets økonomiske ramme, før selskabet modtog udkast til afgørelse den 4. september 2020. Selskabet har således ikke haft mulighed for at klage før modtagelsen af dette grundlag. Selskabet har indberettet til de økonomiske rammer i god tro og uden at vide, at selskabet var på vej mod konkurs. Selskabet bør derfor kunne indgive en ansøgning om investeringstillæg med virkning for den økonomiske ramme for 2017, selvom indberetningsfristen for den pågældende periode er overskredet.

Forsyningssekretariatet har for Konkurrenceankenævnet anført navnlig, at fristen for at påklage spørgsmålet om tidspunktet for indregning af korrektionen af tillægget fra år 2016 i selskabets økonomiske ramme er overskredet, hvorfor klagen bør afvises.

Forsyningssekretariatet traf ved statusmeddelelsen af 12. oktober 2017 afgørelse om, at korrektionen først ville blive indregnet i selskabets økonomiske ramme fra den næstkommende reguleringsperiode, dvs. fra år 2021. I forbindelse med partshøringen over denne afgørelse fremkom selskabet med et høringssvar, hvori det anmodede om, at korrektionen blev indregnet allerede fra år 2018. Forsyningssekretariatet afviste denne anmodning med henvisning til, at der først er hjemmel til at indregne korrektionen fra næstkommende reguleringsperiode, dvs. fra år 2021.

Forsyningssekretariatet traf endelig afgørelse om, at indregningen af korrektionen sker fra år 2021 og vejledte i den forbindelse selskabet om muligheden for at indgive klage, jf. den dagældende vandsektorlovs § 26, stk. 2. Selskabet indgav ikke klage indenfor klagefristen på 4 uger fra den 12. oktober 2017. Således udløb fristen for at påklage spørgsmålet om tidspunktet for indregning af engangskorrektionen den 9. november 2017, og klagen bør derfor afvises.

Forsyningssekretariatet har subsidiært anført, at afgørelsen skal stadfæstes.

Reguleringsperioden for selskabet er fra 2017-2020, jf. ØR-bekendtgørelsens § 20, stk. 1. Den næstkommende reguleringsperiode, der modsat tidligere er 2-årig, er fra 2021-2022, jf. § 20, stk. 6. Forsyningssekretariatet foretog i år 2017 i overensstemmelse med bekendtgørelsens § 20, stk. 4, 1. pkt., korrektion for selskabets planlagte investeringer for år 2016. Korrektionen blev med Forsyningssekretariatets afgørelse af 27. oktober 2020 indregnet i selskabets økonomiske rammer i den efterfølgende reguleringsperiode (2021-2022), jf. § 20, stk. 5 og stk. 6.

Forsyningssekretariatet har ikke hjemmel til at indregne en korrektion, som knytter sig til et tillæg fra år 2016, i selskabets økonomiske rammer tidligere end den næstkommende reguleringsperiode efter år 2017. Dette er for selskabet reguleringsperioden 2021-2022, jf. § 20, stk. 5 og stk. 6.

Reglerne i ØR-bekendtgørelsens § 20 er udstedt med hjemmel i vandsektorlovens § 8. Af vandsektorlovens § 6 a følger, at Forsyningssekretariatet fastsætter en regnskabsmæssig kontrolramme for de af loven omfattede mindre vandselskaber. Efter bestemmelsens stk. 2, fastsættes kontrolrammen, når der ikke tidligere er fastsat en kontrolramme, med udgangspunkt i vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2013-2015 med tillæg af investeringstillæg.

Reglerne i ØR-bekendtgørelsen, som Forsyningssekretariatet har anvendt ved indregningen af korrektionen, er en direkte implementering af lovforarbejdernes bemærkninger til vandsektorloven, jf. således lovforslag nr. L 91 af 16. december 2015. Konkurrenceankenævnet har også tidligere fastslået, at bestemmelsen alene giver mulighed for at foretage en engangskorrektion af grundlaget for den regnskabsmæssige kontrolramme for at sikre, at grundlaget afspejler selskabets faktiske omkostninger på tidspunktet for overgangen til den nye regulering. Konkurrenceankenævnet anførte også, at det fremgår af ordlyden, at korrektionen indregnes i den efterfølgende reguleringsperiode. Konkurrenceankenævnet tiltrådte herefter, at bestemmelsen ikke giver hjemmel til korrektion i reguleringsperioden 2017-2020, herunder ved indregning i den efterfølgende reguleringsperiode, jf. Konkurrenceankenævnets kendelse af 9. november 2018 i sag nr. VFL-19-2017.

Det fulde beløb for de faktisk afholdte investeringsomkostninger i år 2016 indgår således i selskabets økonomiske ramme fra det i loven fastsatte tidspunkt. Dette betyder, at selskabet først har opkrævningsgrundlag for de fulde faktiske omkostninger fra reguleringsperioden 2021-2022, selvom disse blev afholdt i år 2016.

Forsyningssekretariatets indregning af korrektionen af investeringstillægget for år 2016 er således i overensstemmelse med reguleringen.

Selskabet anfører, at selskabet i alt mister mulighed for at opkræve 4,8 mio. kr. Hertil bemærkes det, at de 4,8 mio. kr. er det samlede beløb, som selskabet i årene 2017-2019 uretmæssigt har opkrævet hos forbrugerne. Selskabet har således i gennemsnit overskredet sine økonomiske rammer med 1,6 mio. kr. om året. Efter Forsyningssekretariatets opfattelse handler denne klagesag alene om det beløb, som selskabet budgetterede for lavt med, nemlig 627.200 kr. om året. Den resterende andel af de 4,8 mio. kr. (2,9 mio. kr.) indgår derfor ikke som en del af klagen. Det bemærkes endvidere, at selskabet ikke mister opkrævningsretten. Selskabet har allerede opkrævet for det budgetterede tillæg i reguleringsperioden 2017-2020 og får opkrævningsret for den positive korrektion i reguleringsperioden 2021-2022 og frem.

For så vidt angår selskabets subsidiaire påstand om, at der skal indregnes et tillæg efter bekendtgørelsen § 11, stk. 6 (nu § 11, stk. 7), for perioden 2017-2020, bemærker Forsyningssekretariatet, at selskabet ikke tidligere har ansøgt om, at de forhold, som denne klage vedrører, behandles efter bekendtgørelsens § 11, stk. 6, om supplerende investeringstillæg. Et sådant tillæg kan først meddeles efter særskilt ansøgning til Forsyningssekretariatet efter den indberetningsproces, som følger af bekendtgørelsens § 17, stk. 2. Det er således ikke Konkurrenceankenævnet i første instans, som vil skulle træffe afgørelse i forbindelse med en sådan ansøgning.

Selskabet kan således ved næstkommende indberetning (1. marts - 15. april 2021) søge Forsyningssekretariatet om supplerende investeringstillæg. Det er endvidere muligt for selskabet at søge om forhåndsgodkendelse løbende, jf. den gældende ØR-bekendtgørelse § 11, stk. 7, samt § 11, stk. 9. Den økonomiske ramme kan øges med et supplerende investeringstillæg, når likviditeten ikke er tilstrækkelig til at kunne finansiere afdrag og renter på selskabets lånefinansierede investeringer samt afdrag og renter på eventuelle yderligere lån, som selskabet optager til betaling af investeringer, køb

af grunde, bortskaffelse af aktiviteter, der er taget ud af drift, og reetablering som følge heraf, samt til delvis tilbagebetaling af tilslutningsbidrag ved etablering af alternativ bortskaffelse af tag- og overfladevand. Forsyningssekretariatet vurderer efter ansøgning, hvorvidt selskabet lever op til betingelserne for et supplerende investeringstillæg og fastsætter i så fald størrelsen af tillægget. Der er således tale om en som oftest midlertidig foranstaltning, som tager udgangspunkt i et selskabs aktuelle likviditetssituation. Det giver således ikke mening at tildele tillægget med tilbagevirkende kraft. Forsyningssekretariatet vil ved eventuel særskilt ansøgning fra selskabet tage stilling til, hvorvidt en ansøgning om supplerende investeringstillæg kan imødekommes.

For så vidt angår selskabets bemærkning om, at der sandsynligvis ikke er andre selskaber i samme situation, bemærkes det, at Forsyningssekretariatet har foretaget lignende korrektioner for en række andre vandselskaber. Forsyningssekretariatet vurderer, at Konkurrenceankenævnets afgørelse i denne sag vil kunne danne en vidtrækkende præcedens, herunder for samtlige trufne afgørelser om kontrollen.

Resultat og begrundelse

Sagen angår, om Forsyningssekretariatet ved afgørelse af 27. oktober 2020 med rette har foretaget fradrag for i alt 4.793.735 kr. i de økonomiske rammer for Billund Drikkevand A/S for perioden 2021-2022.

Der er for Konkurrenceankenævnet dog alene tvist om, hvorvidt en korrektion af selskabets investeringer på 627.200 kr. om året – som blev foretaget i 2017 som følge af en opgørelse af de faktisk afholdte udgifter i 2016 – med rette er indregnet i reguleringsperioden fra 2021-2022.

Billund Drikkevand har anført, at korrektionen retteligt skal medregnes i reguleringsperioden 2017-2020. Der er ikke tvist om beløbets størrelse, herunder om det skal medregnes ved fastlæggelsen af de økonomiske rammer. Tvisten angår således alene, *hvornår* beløbet skal medregnes.

Forsyningssekretariatet traf ved statusmeddelelse af 12. oktober 2017 afgørelse om, at den omtvistede korrektion først ville blive indregnet i selskabets økonomiske ramme fra og med reguleringsperioden 2021-2022. Forsyningssekretariatet har ved afgørelsen af 27. oktober 2020 ikke på ny taget stilling hertil.

Det følger af vandsektorloven (lov nr. 469 af 12. juni 2009 om vandsektorens organisering og økonomiske forhold med senere ændringer, jf. lovbekendtgørelse nr. 52 af 23. januar 2020) § 26, stk. 8, jf. stk. 2, at Forsyningssekretariatets afgørelser efter vandsektorloven eller efter regler fastsat i medfør heraf kan påklages til Konkurrenceankenævnet, og at klagefristen er 4 uger fra den dag, afgørelsen er meddelt.

Billund Drikkevand har indbragt afgørelsen af 27. oktober 2020 for Konkurrenceankenævnet den 6. november 2020. Klagen er dermed rettidig, jf. vandsektorlovens § 26, stk. 8, jf. stk. 2, hvorfor der ikke er grundlag for at give Forsyningssekretariatet medhold i den principale påstand om afvisning.

Billund Drikkevand har ikke indbragt afgørelsen af 12. oktober 2017 for Konkurrenceankenævnet, og det er i øvrigt ubestridt, at klagefristen på nuværende tidspunkt er udløbet. Konkurrenceankenævnet finder, at der ved påklage af afgørelsen af 27. oktober 2020 ikke kan ske efterprøvelse af, i hvilken reguleringsperiode investeringsudgifterne fra 2016 skal indregnes. Dette tog Forsyningssekretariatet således stilling til i afgørelsen af 12. oktober 2017, og alene som en konsekvens heraf har Forsyningssekretariatet ikke medregnet investeringsudgifterne som et tillæg ved kontrollen af reguleringsperioden 2017-2020.

Konkurrenceankenævnet bemærker i den forbindelse, at det ved afgørelsen af 12. oktober 2017 må have stået Billund Drikkevand klart, at der ved kontrollen af reguleringsperioden fra 2017-2020 ville blive foretaget et fradrag som sket, såfremt selskabet på baggrund af de omhandlede investeringsudgifter opkrævede indtægter i strid med den regnskabsmæssige kontrolramme for den pågældende periode. Billund Drikkevand afgav da også i 2017 høringssvar om, hvornår investeringsudgifterne skulle medregnes, hvilket Forsyningssekretariatet forholdt sig til, men fastholdt afgørelsen. Det af Billund Drikkevand anførte om, at selskabet ikke var klar over, at Forsyningssekretariatet ville beregne det pågældende fradrag i selskabets økonomiske ramme, før selskabet modtog udkastet til afgørelse den 4. september 2020, og at selskabet derfor ikke har haft mulighed for at klage før modtagelsen heraf, kan derfor ikke tillægges nogen betydning.

Konkurrenceankenævnet bemærker desuden, at Konkurrenceankenævnet ved kendelse af 9. november 2018 i sag nr. VFL-19-2017, der er offentliggjort på Konkurrence- og Forbrugerstyrelsens

hjemmeside, har fundet, at § 20 (nu § 21) i ØR-bekendtgørelsen ikke giver hjemmel til indregning af en eventuel korrektion i reguleringsperioden 2017-2020, men først i den efterfølgende reguleringsperiode.

Da indregning af et eventuelt tillæg efter bekendtgørelsens § 11, stk. 6 (nu § 11, stk. 7), skal ske efter ansøgning til Forsyningssekretariatet, og da det anførte i øvrigt ikke kan føre til en ændring af den påklagede afgørelse, stadfæster Konkurrenceankenævnet Forsyningssekretariatets afgørelse af 27. oktober 2020.

Herefter bestemmes

Forsyningssekretariatets afgørelse af 27. oktober 2020 stadfæstes.

Palle Bo Madsen

Birgitte Sloth

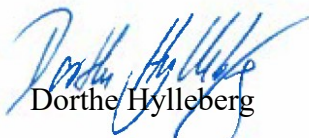
Claus Berg

David Dreyer Lassen

Jon Stokholm

Genpartens rigtighed bekræftes.

Konkurrenceankenævnet den 29. april 2021


Dorthe Hylleberg
kontorfuldmægtig