

K E N D E L S E

afsagt af Konkurrenceankenævnet den 6/3 2015 i sag nr. VFL-5-2013.

Gladsaxe Spildevand A/S

mod

Forsyningssekretariatet

Resume af afgørelsen

Forsyningssekretariatet har ved afgørelse af 23. august 2013 forhøjet prisloftet for 2012 til 21,37 kr. pr. m³ for Gladsaxe Spildevand A/S (herefter Gladsaxe Spildevand).

Gladsaxe Spildevand har den 20. september 2013 indbragt afgørelsen for Konkurrenceankenævnet. Klagesagens behandling har været sat i bero på parternes drøftelse af en mulig løsning.

For Konkurrenceankenævnet drejer sagen sig om, hvorvidt selskabets prisloft for 2012 skal forhøjes efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2, nr. 1, eller stk. 3, som følge af omkostninger til oprensning af Kronquist Sø. Der er endvidere rejst spørgsmål om, hvorvidt der skal ske en yderligere forhøjelse i medfør af prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og 5.

Forsyningssekretariatet har påstået afgørelsen stadfæstet.

Konkurrenceankenævnet har stadfæstet Forsyningssekretariatets afgørelse.

Parternes påstande

Gladsaxe Spildevand har nedlagt påstand om, at de korrigerede driftsomkostninger i prisloftet for 2012 skal hæves med 2.053.672 kr.

Gladsaxe Spildevand har endvidere nedlagt påstand om, at prisloftet skal forøges i medfør af prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og 5.

Forsyningssekretariatet har nedlagt påstand om, at afgørelsen af 23. august 2013 stadfæstes.

Den påklagede afgørelse

Ved afgørelsen af 23. august 2013 forøgede Forsyningssekretariatet i medfør af bekendtgørelse nr. 122 af 8. februar 2013 om prisloftregulering m.v. af vandsektoren § 8, stk. 2, nr. 1, selskabets prisloft til 21,37 kr. pr. m³. Af afgørelsen fremgår bl.a.:

”Sagsfremstilling

Gladsaxe Spildevand A/S modtog afgørelse om det korrigerede prisloft for 2012 den 11. januar 2013. I afgørelsen er selskabets prisloft for 2012 fastsat til 21,30 kr. pr. m³.

Gladsaxe Spildevand A/S ansøgte den 8. september 2011 om forøgelse af prisloftet for 2012 med henvisning til bestemmelsen i prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2, nr. 1.

Ansøgningen er begrundet med, at selskabet har periodevise driftsomkostninger til oprensning af Kronquist Sø. Ansøgningen bygger på et pålæg om periodevis oprensning fra 2010 fastsat i en dom fra Retten i Glostrup.

...

Vurdering af ansøgning om forøgelse af prisloft for 2012

Gladsaxe Spildevand A/S har ansøgt om en forhøjelse af prisloftet for 2012 i henhold til prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2, nr. 1. Bestemmelsen indeholder ikke en udtømmende liste over tilfælde, hvor der kan gives tillæg for periodevise omkostninger. Forsyningssekretariatet skal derfor vurdere, om de periodevise driftsomkostninger til oprensning af Kronquist Sø falder ind under bestemmelsen i § 8, stk. 2, nr. 1.

Selskabet har ved ansøgning af 8. september 2011 dokumenteret, at Kronquist Sø anvendes som regnvandsbassin. Selskabet har yderligere oplyst, at selskabet ved Retten i Glostrups dom af 9. februar 2010 blev pålagt at foretage periodemæssig oprensning af søen.

Det er derfor Forsyningssekretariatets vurdering, at oprensningen af Kronquist Sø falder ind under bestemmelsen i § 8, stk. 2, nr. 1.

Forsyningssekretariatet skal derefter vurdere, om selskabet har dokumenteret at have haft periodevise driftsomkostninger til oprensning af Kronquist Sø, som udgør mere end 3 pct. af de pris- og effektivitetskorrigerede driftsomkostninger i indtægtsrammen og ikke allerede er medregnet i prisloftet.

Selskabet har oplyst, at først oprensning af søen blev foretaget i 2011. Hertil skal Forsyningssekretariatet bemærke, at hjemlen til at tildele tillæg til prisloftet for periodevise driftsomkostninger indførtes ved bekendtgørelse nr. 266 af 31. marts 2011 om ændring af bekendtgørelse mv. af vandsektoren.

Bekendtgørelsen trådte i kraft den 5. april 2011 med virkning for prisloft 2012 og frem. Der er derfor ikke grundlag for at give tillæg til prisloftet for omkostninger til oprensninger, som selskabet har afholdt i 2011.

Tillæg for periodevise driftsomkostninger kan derfor kun gives for driftsomkostninger, der er afholdt i 2012 og frem.

I selskabets høringssvar af 3. juli 2013 giver selskabet udtryk for at oprensningen foretaget i 2011 ønskes behandlet efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 3, da der efter selskabets opfattelse er tale om oprensning efter en forurenende hændelse indtruffet før 2011.

Til dette bemærker Forsyningssekretariatet, at prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 3 ligeledes blev indført ved bekendtgørelse nr. 266 af 31. marts 2011 om ændring af bekendtgørelse om prisloftregulering mv. af vandsektoren.

Da bekendtgørelsen trådte i kraft den 5. april 2011 med virkning for prisloft 2012 er der derfor ikke grundlag for at imødekomme selskabets anmodning.

...”

Parternes argumentation

Gladsaxe Vandforsyning har navnlig anført, at de omkostninger, selskabet har haft til oprensning af Kronquist Sø, er omfattet af prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2, nr. 1, og at prisloftet for 2012 derfor skal korrigeres i overensstemmelse hermed. Alternativt skal omkostningerne anses for omfattet af prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 3, idet omkostningerne er en følge af hændelser indtruffet før 2011. Forpligtelsen blev ved en fejl ikke indregnet i årsregnskabet for 2010, da selskabet havde en forventning om, at udgifterne til oprensning ville være en anlægsinvestering. Forsyningssekretariatet har efterfølgende truffet afgørelse om, at oprensningen er en driftsomkostning. Årsregnskabet for 2010 var derfor forkert, og Forsyningssekretariatets afgørelse er truffet på det forkerte regnskabsgrundlag.

Selskabet har endvidere anført, at selskabets årsrapport, hvis den havde været aflagt korrekt efter årsregnskabslovens regler, ville indeholde en hensat forpligtelse på 2.000.000 kr. til imødegåelse af oprensningsforpligtelsen som følge af den udledning, der i 2010 og tidligere har været foretaget til Kronquist Sø og dens til- og afløb. Hensættelsen vedrører ikke

oprensning for den fremtidige afledning til søen. Hensættelsen medfører, at selskabets omkostninger i resultatopgørelsen for 2010 burde have været tilsvarende 2.000.000 kr. højere. Omkostningen er ikke omfattet af prisloftbekendtgørelsens definition på driftsomkostninger til opnåelse af miljø- og servicemål, omkostninger til investeringer, nettofinansielle poster og 1:1-omkostninger og må som følge heraf anses for en driftsomkostning, jf. prisloftbekendtgørelsens § 3. Der skal derfor ske en forhøjelse af selskabets driftsomkostninger i prisloftet efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og 5.

Forsyningssekretariatet har navnlig gjort gældende, at bestemmelsen i prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2, nr. 1, og stk. 3, først blev indføjet ved bekendtgørelse nr. 266 af 31. marts 2011 om ændring af bekendtgørelse om prisloftregulering mv. af vandsektoren, der trådte i kraft med virkning for prisloftet for 2012 og frem. Forsyningssekretariatet har derfor ikke hjemmel til at tildele et tillæg til prisloftet for 2012 for de afholdte omkostninger, der er pålagt selskabet i 2010 og afholdt i 2011. Forsyningssekretariatet har i denne forbindelse henvist til Konkurrencenævnets kendelse af 24. juni 2014 vedrørende Stevns Spildevand A/S.

Forsyningssekretariatet har endvidere gjort gældende, at selskabet ikke er berettiget til yderligere forhøjelser efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og 5, idet selskabets fejlagtige bogføring af oprensningssudgifter som anlægsinvesteringer i 2011 ikke har betydning for vurderingen efter § 8, stk. 4 og 5.

Afgørelsens begrundelse og resultat

Forhøjelse af de korrigerede driftsomkostninger efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 2 og 3
I medfør af vandsektorlovens § 8 er der fastsat nærmere regler om prislofter i prisloftbekendtgørelsen. Ved bekendtgørelse nr. 266 af 31. marts 2011 blev § 8, stk. 2 og 3, indsat med virkning fra den 5. april 2011 i prisloftbekendtgørelse nr. 143 af 9. februar 2010 med ændringer. Bestemmelserne er videreført i den nugældende prisloftbekendtgørelse.

Da § 8, stk. 2 og stk. 3, blev indsat i prisloftbekendtgørelsen med virkning for prisloftet 2012, er der ikke hjemmel til at medregne omkostninger i prisloftet for 2012, der er afholdt i 2011, jf. Konkurrenceankenævnets kendelse af 23. juni 2014 i sag nr. VFL-2012-2-019 og VFL-2013-027.

Forhøjelse af de korrigerede driftsomkostninger efter prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4 og 5
Efter ordlyden af prisloftbekendtgørelsens § 8, stk. 4, kan de driftsomkostninger, der danner grundlag for prisloftet, øges i prisloftet for 2013, hvis et vandselskab kan dokumentere, at driftsomkostningerne i selskabets prisloft for 2011 er mere end 5 procent lavere end selskabets faktiske driftsomkostninger i 2010. Driftsomkostningerne kan maksimalt øges til 95 procent af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010. Efter bestemmelsens stk. 5, kan et vandselskab, der får øget driftsomkostningerne i prisloftet for 2013 efter stk. 4, få prisloftet midlertidigt øget med et beløb svarende til forskellen mellem 95 procent af vandselskabets faktiske driftsomkostninger i 2010 og driftsomkostningerne i prislofterne for 2011 og 2012. Allerede fordi disse bestemmelser efter deres ordlyd vedrører forøgelse af prisloftet for 2013, har det anførte ikke betydning for den indbragte afgørelse om forøgelse af prisloftet for 2012.

Af disse grunde stadfæster Konkurrenceankenævnet Forsyningssekretariatets afgørelse.

Herefter

B E S T E M M E S

Forsyningssekretariatets afgørelse af 23. august 2013 stadfæstes.

Klagegebyret tilbagebetales ikke.

Palle Bo Madsen

Claus Berg

Birgitte Sloth

John Christensen

Jon Stokholm

Udskriftens rigtighed bekræftes.

Konkurrenceankenævnet, den 6. marts 2015.

Sign. af Erhvervsstyrelsen

Tina Delvig

Fuldmægtig