

NOTAT

Dato: 12. oktober 2018

**KONKURRENCE- OG
FORBRUGERSTYRELSEN**

ERHVERVSMINISTERIET

Fortolkning af difference efter ØR-bekendtgørelsens § 17, stk. 8

Det følger af ØR-bekendtgørelsens § 17, stk. 6, at differencen er den positive forskel mellem et vandselskabs økonomiske ramme og dets indtægter. Endvidere følger det af stk. 6, at et vandselskab kan opkræve denne difference i et senere kalenderår inden for kontrolperioden eller det sidste år i reguleringsperioden. En difference kan ikke overføres til en ny kontrolperiode eller reguleringsperiode.

Af § 17 stk. 8 fremgår det, at ”[h]vis den endelige afgørelse om vandselskabets økonomiske ramme er truffet senere end den 31. oktober forud for det år, hvor den økonomiske ramme skal gælde, kan en difference som nævnt i stk. 6 opkræves frem til udgangen af det år, som ligger 2 år efter, at afgørelsen er truffet, uanset om differencen derved overføres til en ny reguleringsperiode.”

I fortolkningen af stk. 8 skal det lægges til grund, at reglen i § 17, stk. 6 er hovedreglen, hvorefter stk. 8 fraviger hovedreglen, hvis betingelsen i stk. 8 er opfyldt. Dette må gælde både i forhold til fristen for at opkræve en difference, samt hvad differencen dækker over.

Denne fortolkning finder støtte i baggrunden for indførelsen af § 17, stk. 8. Baggrunden er DANVA's ønske om tilføjelse af stk. 8, idet der som følge af tidspunktet for kendelse i klagesager hos Konkurrenceankenævnet potentielt kunne opstå tilfælde, hvor nogle selskaber muligvis ikke ville nå at opkræve retmæssige takster som følge af eventuelle korrigerede afgørelser om tidligere udmeldte økonomiske rammer.

Af Energistyrelsens høringsbrev af 14. maj 2018 til ændringer af ØR-bekendtgørelsen, side 5, fremgår det derfor, at stk. 8 indføres, fordi det – afhængigt af hvornår i reguleringsperioden den nye afgørelse træffes – kan være vanskeligt eller umuligt at opkræve differencen.

Udgangspunktet er, at et selskab kender sin indtægtsramme senest den 15. oktober i det forudgående år. Selskabet kan derefter få fastsat det kommende års takst, så den svarer til selskabets opkrævningsret/økonomiske ramme. Ved en korrigeret afgørelse – fx som følge af en kendelse fra Konkurrenceankenævnet – er det netop den *ekstra* opkræv-

ningsret, som selskaberne ikke vil have mulighed for at agere på, hvis fristen efter stk. 6 er udløbet.

Formålet med indførelsen af reglen i stk. 8 er således, at selskabet skal have mulighed for at opkræve den eventuelle *ekstra*, positive difference mellem selskabets oprindelige økonomiske ramme og den korrigerede afgørelse på et senere tidspunkt, end det der fremgår af hovedreglen i stk. 6. Det er således ikke hensigten, at selskabet i samme ombæring skal have mulighed for at opkræve en eventuel øvrig positiv difference mellem selskabets oprindelige økonomiske ramme og dets indtægter på et senere tidspunkt. Denne difference er fortsat omfattet af hovedreglen i stk. 6.

Dette understøttes af Energistyrelsens bemærkninger i høringsnotat af 26. juni 2018 til et høringsvar fra DANVA til ændringer til ØR-bekendtgørelsen. DANVA opfordrer i sit høringsvar til ændringsforslaget til § 17, stk. 8, at indskrænkningen i muligheden for opkrævning af en difference efter stk. 6 tillige ændres til en periode på to år. DANVA anfører, at indskrænkningen i stk. 6 medfører konkrete problemer med opkrævning af en difference, idet selskaberne skal indregne differencen for hele året allerede i forbindelse med budgetlægningen og takstfastsættelsen, det vil sige inden hele året er gået, og dermed inden differencen er kendt.

Det lægges til grund, at DANVAs bemærkninger skal forstås som det tilfælde, hvor et selskab skal fastsætte sin takst for det sidste år i en kontrolperiode. På dette tidspunkt er selskabet ikke bekendt med en eventuel positiv difference mellem dets oprindelige økonomiske ramme og indtægterne for det forudgående år. Selskabet bliver først bekendt hermed i forbindelse med modtagelsen af resultatet af kontrollen med overholdelse af dets økonomiske ramme for det forudgående år senest den 15. oktober. DANVA mener derfor, at der i disse tilfælde også bør være mulighed for at opkræve denne difference i en periode på to år, fx hvis selskabet ved budgetlægning har forsøgt at tage højde for en eventuel positiv difference.

Energistyrelsen bemærker i høringsnotat af 26. juni 2018 til ændringer til ØR-bekendtgørelsen hertil følgende, at: ”*[v]andselskaberne kan inden for en reguleringsperiode opkræve en difference, som er opstået tidligere i reguleringsperioden. En difference i det sidste år i reguleringsperioden har vandselskaberne mulighed for at opkræve i den resterende kontrolperiode. Det er således kun for selskaber med 2-årige rammer, at der vil være tale om en opkrævningsperiode på et år, og det vil derfor ikke være tilfældet efter indfasningsperioden, hvor alle selskaber har 4-årige rammer.*”

Forsyningssekretariatet vurderer, at der heri må ligge, at stk. 6 fortsat er hovedreglen gældende for forskellen mellem et selskabs oprindelige indtægtsramme og dets indtægter.

Hvornår anses en difference for opkrævet?

Spørgsmålet er, hvorvidt en difference kan anses for opkrævet, når et selskab har budgetteret med at opkræve denne, uanset om beløbet de facto ikke er blevet opkrævet på grund af fx ændringer i vandmængde eller betalt vejbidrag.

Vi skal hvert år kontrollere, om selskaberne har overholdt deres samlede økonomiske rammer for det foregående år.¹ Det betyder, at vi kontrollerer indtægterne i forhold til den ramme, som er udmeldt. Denne kontrol skal ske på grundlag af oplysninger, som selskabet har indberettet til os i indberetningsperioden.² Kontrollen skal således foretages ud fra selskabets faktiske indtægter for det forudgående år.

Såfremt selskabet har realiseret færre indtægter end den udmeldte ramme, kan denne difference opkræves i et senere kalenderår inden for kontrolperioden eller det sidste år i reguleringsperioden, men en difference kan ikke overføres til en ny kontrolperiode eller reguleringsperiode.³

Som følge heraf er det vores vurdering, at der ikke er hjemmel til at foretage kontrollen på baggrund af budgetterede omkostninger og dermed heller ikke til at anse en difference for opkrævet, hvis et selskab har budgetterede med at opkræve denne.

Konklusion

Samlet set vurderes det, at en difference efter stk. 8 skal fortolkes som den ekstra opkrævningsret, selskaber får i forbindelse med en korrigeret afgørelse, da:

- § 17, stk. 8 er en undtagelse fra hovedreglen i stk. 6
- Baggrunden for reglen er, at der kan opstå tilfælde, hvor selskaberne først bliver bekendt med en retmæssig opkrævningsret, fx som følge af en kendelse, på et tidspunkt, hvor de ikke længere som følge af reglen i stk. 6 vil kunne nå at opkræve den pågældende difference
- Formålet med bestemmelsen er, at et selskab ikke skal miste muligheden for at opkræve differencen mellem deres oprindelige økonomiske ramme og en senere korrigeret økonomisk ramme i

¹ Jf. ØR-bekendtgørelsens § 17, stk. 3

² Jf. ØR-bekendtgørelsens § 17, stk. 1 og § 25

³ Jf. ØR-bekendtgørelsens § 17, stk. 6

de tilfælde, hvor selskabet uforskyldt ikke har kunnet opkræve denne difference.

- En difference anses kun for opkrævet, når den reelt er opkrævet og ikke, hvis der er budgetteret med den.