

Orientering fra Oksbøl Varmeværk omkring "Konkurrencesagen".

20. feb. 2024.

I medierne har man gennem længere tid kunnet læse om, at et selskab i midtjylland, Effekthandel ApS, sammen med 49 danske kraftvarmeværker, herunder også Oksbøl Varmeværk, gennem længere tid er blevet undersøgt af Konkurrence og Forbruger Styrelsen i en sag om koordinering af priser på el på det danske energimarked. Herunder vil Oksbøl Varmeværk gerne redegøre overfor sine forbrugere om historien bag dette, den nuværende situation og hvordan vi forventer sagen vil udvikle sig.

Effekthandel – historien

I denne sag rejser Konkurrence og Forbruger Styrelsen (KFST) en sag mod Effekthandel samt 49 varmeværker, herunder Oksbøl Varmeværk (OV), for at have overtrådt konkurrenceloven, Vi vil herunder forsøge at give et resume af historikken i sagen, formålet med at være en del af dette setup med Effekthandel, fordelene for OV og hvad det er som KFST finder er en overtrædelse af konkurrenceloven.

Striden er mellem KFST og de 49 medvirkende værker samt Effekthandel. Stridens kerne er om der med aftalerne mellem Effekthandel og de enkelte værker er indgået aftaler som i konkurrencemæssig henseende kan betragtes som vertikale (parallelle) aftaler eller der er tale om horisontale aftaler som KFST siger vil være en overtrædelse af konkurrenceloven.

Effekthandel er oprettet som et ApS og indgår stort set enslydende aftaler med de enkelte værker.

Da Effekthandel sender månedlige opgørelser ud til de deltagende værker om hvem har meldt hvad ind og hvordan indtægterne fordeles mener KFST, at de forskellige bydende er vidende om hvem som deltager og hvad hver enkelt deltager med.

Da Effekthandel udtænker sit forretningskoncept i starten af 2019 og begynder en kampagne til de forskellige kraftvarmeværker, så mødes de med en vis interesse fra en del værker. Mange af værkerne udtrykker et behov for at få vurderet om dette set-up er i strid med lovgivningen og i særdeleshed med konkurrenceloven. Det beder OV også specifikt om.

Derfor tager Effekthandel kontakt til KFST og sender en forretningsplan og beder om en stillingtagen til, om dette vil være i strid med konkurrenceloven.

KFST svarer hertil tilbage, at det er et meget komplekst spørgsmål som KFST ikke kan vurdere om det vil være i strid med konkurrenceloven. De anbefaler Effekthandel at tage kontakt til en advokat med speciale i konkurrenceret.

Effekthandel tager kontakt til DAHL advokatpartner selskab. De fremkommer med en vurdering der lyder: "at det påtænkte setup med Effekthandel ApS ikke gav anledning til konkurrenceretlige betænkeligheder."

Efter at have modtaget denne redegørelse beslutter OV herefter at melde sig ind i folden hos Effekthandel og dette sker d. 30 sept. 2019.

Hvorfor var medlemskab af Effekthandel attraktiv for OV?

Energinet som aftager den el der produceres har valgt at ændre processen for udbud, så værker minimum skal byde 5MW el produktion ind på mFRR markedet. Det kan OV knap nok selv gøre, vores el kapacitet på begge gasmotor anlæg er samlet på 5,4 MW el kapacitet.

OV's problem er også, at samtidig med at producere el skal OV også kunne afsætte varmen og det vil i perioder være problematisk.

Et værk kan således ikke afgive et bud alene, hvis værket indmelder en kapacitet på mindre end 5 MW. Dog betyder det ikke, at værket ikke kan melde ind på markedet for mFRR. Hvis et værk indmelder et mindre bud, er værkets produktionsbalanceansvarlige aktør ansvarlig for at pulje budet, hvilket værket ikke selv har indflydelse på.

Energinet opfordrer derfor, at disse mindre værker går sammen og puljer deres bud.

Det forsøgte OV så ved at være med i Effekthandel.

Det frie el-marked med øjne på hvornår det er gunstigt at producere el i op- eller nedregulering – hvor priserne oftest er mest attraktive for os – er blevet en stor jungle at navigere i og kræver meget bevågenhed.

Deltagelse i Effekthandel betød, at Effekthandel ville varetage en stor del af denne opgave og det dermed ville kunne frigøre ressourcer hos OV til andre opgaver.

OV modtager, ligesom alle de øvrige deltagende værker, et brev fra KFST som udtrykker betænkeligheder d. 28 jan. 2022. Her beder KFST om redegørelse på en række spørgsmål.

Herefter går en lang række af de involverede værker sammen med Effekthandel og en fælles advokat for at besvare spørgsmål og redegøre for sagen på koordineret vis.

Det ender med en række af besvarelsesskrifter og redegørelser til KFST i sommeren og efteråret 2022.

OV's udmeldelse af samarbejdet med Effekthandel ApS sker d. 13. december 2022 efter en beslutning på et bestyrelsesmøde d. 12 dec. 2022.

Klagepunktmeddelse og afgørelse

Den 8. feb. 2023 beslutter KFST at varsle, at man vil udsende en klagepunktmeddelelse, hvor man anfører: "Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen skal hermed orientere om, at styrelsen er i

gang med at udarbejde en såkaldt klagepunktmeddelelse (KPM), som styrelsen forventer at sende i partshøring i uge 8. Dette indebærer, at Oksbøl Varmeværk, som én af parterne i sagen om koordinering af priser på mFRR-reservekapacitet i DK1, vil få tilsendt en KPM.”

Sagskomplekset fra KFST indeholder gengivelse af en række af emails som Effekthandel sender ud til de medvirkende varmekværker som indikerer, at Effekthandel ikke ligger skjul på formålet er at hæve priserne på el overfor Energinet.

Den 27 okt. 2021 sender Effekthandels direktør en mail til sine deltagere der siger:

”Jeg [direktør for Effekthandel,] forsøger selvfølgelig at finde de lommer i markedet, hvor vi kan presse priserne op, og dem kommer der nok flere af, nu hvor vejret også går mod lavere temperaturer.”

Herefter starter en række af juridiske skriftvekslinger parterne i mellem i foråret og sommeren 2023.

Ved afgørelse af 25. oktober 2023 fandt Konkurrencerådet, at OV sammen med 49 yderligere selskaber, havde koordineret priser på markedet for mFRR-energi i Vestdanmark (DK1), hvor KFST indstiller til Sø-og Handelsretten, at sagen vurderes med henblik på skyld og strafudmåling.

OV går sammen med 42 andre værker og finder en fælles advokat, Energi & Miljø i Aarhus og har nyligt involveret en advokat med speciale i konkurrenceret fra Kromann Reumert til at bistå i sagen.

OV har i slutningen af december 2023 sammen med de øvrige 42 værker stævnet Konkurrence og Forbrugerstyrelsen med påstand om, at afgørelsen af 25. oktober 2023 ophæves, subsidiært at sagen hjemvises til fornyet behandling.

Konkurrence sagen - nuværende status

Hvordan står sagen i dag

I skrivende stund skal sagskompleksets tilrettelæggelse drøftes nærmere på et telefonisk retsmøde, pt. berammet til slutningen af februar 2024. Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har endnu ikke indleveret svarskrift – og der er ikke fastsat en frist herfor endnu. Retssagen er derfor i sin indledende fase.

OV advokats opfattelse af, hvordan sagen vil udvikle sig

Det forventes, at Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen vil nedlægge påstand om bøde mod OV. Da der er tale om et større sagskompleks, vil der formentlig blive udvalgt en eller flere

prøvesager, som de øvrige sager sættes i bero på. Sagen er kompleks, og på flere måder principiel. Det er juristernes forventning, at sagen først vil være afsluttet om flere år.

Såfremt OV bliver dømt for overtrædelse af konkurrence-lovgivningen, vil der være en yderligere risiko for, at selskabet vil blive mødt af erstatningskrav (f.eks fra Energinet). For at få dækket sit tab er det vores forventning, at OV vil søge at gøre et erstatningskrav gældende over for en eller flere parter, bla. Dahl advokatpartner selskab og Effekthandel ApS eller andre der måtte kunne holdes ansvarlige.

En vurdering af sandsynligheden for, at sagen ikke vil ende til selskabets fordel

Der vurderes at være en ikke ubetydelig risiko for, at sagen ikke vil ende til selskabets fordel.

En økonomisk vurdering af rammerne for det tab, som selskabet må forventes at få

En evt. bøde udregnes efter nærmere fastlagte principper i konkurrenceloven.

Bødens størrelse vil afhænge af, hvilke skærpende og/eller formildende omstændigheder, der er i sagen. Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har ikke identificeret forhold af skærpende karakter.

Konkurrence- og Forbrugerstyrelsen har derimod blandt andet identificeret følgende forhold, som kan have formildende karakter:

- i. Begrænset omsætning på mFRR, og dermed begrænset fortjeneste.
- ii. Forholdene omkring indtræden i puljeordningen, herunder eventuel forhåndstilkendegivelse, advokatrådgivning fra Dahl advokatprntnerselskab og adfærd udvist af den produktionsbalanceansvarlige aktør.

Men vi mener, at det er mest sandsynligt at følgende vil blive gældende for OV i tilfælde af evt. bøde:

Bøden vil kunne udgøre max. op til 10 pct. af Oksbøl Varmeværks globale koncernomsætning i det regnskabsår, der går forud for en afgørelse.

Der vurderes ikke at være forsikringsdækning for betaling af en evt. bøde.

Politianmeldelse

Konkurrence styrelsen har meddelt i sin afgørelse, at sagen er overdraget til NSK (National enhed for Særlig Kriminalitet) med henblik på at vurdere sagen og evt. rejse tiltale.

Iflg. oplysninger fra OV's advokat efter telefonsamtale med KFST, har Konkurrence styrelsen oplyst, at det er forretnings procedure, at de skal overdrage en sådan sag til NSK. Som så skal vurdere sagen. Konkurrencestyrelsens medarbejder oplyste i samme forbindelse, at de ikke kan forestille sig det kommer til sigtelser af enkeltpersoner.

Der er tale om 50 bestyrelser, dvs. vi taler formentlig om, at det kan dreje sig om 300-400 personer.