

når der er tale om netvirksomheder, der har mindre end 100.000 tilsluttede forbrugere. Aktiviteterne skal i så fald holdes regnskabsmæssigt adskilt fra netvirksomhedens øvrige aktiviteter.

Det bemærkes, at en elforsyningsvirksomheds udnyttelse af overskydende kapacitet, der ikke er permanent, ikke anses for en tilknyttet aktivitet. En sådan virksomhed anses for omfattet af elforsyningsloven, og vil derfor ikke skulle udskilles i et selvstændigt selskab, ligesom indtægter, som opnås i forbindelse med udnyttelse af den overskydende kapacitet, skal indgå i beregningen af priser på elektricitet. Det er forudsat, at omkostningerne forbundet med aktiviteten også bæres af den bevillingspligtige aktivitet.

Overskydende kapacitet efter elforsyningslovens regler omhandler anlæg eller servicefunktioner, som er nødvendige for den bevillingspligtige aktivitet, og som er dimensioneret optimalt i forhold til den bevillingspligtige aktivitet, men hvor der alligevel er en ekstra kapacitet til rådighed, der kan udnyttes for at sikre optimal udnyttelse af ressourcerne.

Overskydende kapacitet herudover skal afhændes, i det omfang kommunen ikke kan bevare kapaciteten på andet grundlag. Man må således ikke etablere en overskydende kapacitet med henblik på udlejning eller samproduktion med andre aktiviteter, der ikke er omfattet af bevillingspligten. Udnyttelsen af den overskydende kapacitet skal endvidere ske på markedsbestemte vilkår, jf. elforsyningslovens § 46. Denne fortolkning er i overensstemmelse med den praksis, som de kommunale tilsynsmyndigheder har anlagt ved kommuners udnyttelse af overskydende kapacitet generelt.

Kravet i det foreslåede stk. 3 om, at virksomheden skal udøves på kommercielle vilkår indebærer fortsat, at den tilknyttede virksomhed ikke er omfattet af prisreguleringen i elforsyningsloven.

Kommunerne skal være opmærksomme på, at der kan være andre krav efter anden lovgivning, som skal overholdes ved påbegyndelse og drift af tilknyttede aktiviteter. Dette gælder f.eks. EU's regler om statsstøtte, som også gælder for kommuner. Statsstøttereglerne kræver, at investering i aktiviteterne og den efterfølgende drift sker på kommercielle vilkår. Vurderingen heraf sker på baggrund af det såkaldte markedsøkonomiske investorprincip. Det markedsøkonomiske investorprincip betyder, at der ikke er tale om statsstøtte, hvis kommunen handler som en normal markedsinvestor, der søger et normalt udbytte. En måde at afklare, om kommunen har handlet eller handler som en privat markedsinvestor, er, om private

virksomheder også har investeret i den pågældende virksomhed på lignende vilkår. Det kan også påvises ved, at kommunen beregner sig et normalt udbytte eller en rente, der svarer til markedsrenten. Den faktiske rente må i så fald udregnes i hvert enkelt tilfælde og sammenlignes med den aktuelle markedsrente for en lignende finansiering. Man skal imidlertid være opmærksom på, at alle forhold i den konkrete sag indgår i EF-Domstolens og Kommissionens vurdering af, om kommunen har handlet som en normal markedsinvestor.

Det markedsøkonomiske investorprincip anvendes også til at afgrænse krydssubsidiering over for almindelige økonomiske dispositioner. Krydssubsidiering kan ske i form af overførsel af økonomiske midler eller i form af ydelser, der letter de byrder, der normalt belaster en virksomheds budget. Som eksempel herpå kan nævnes udveksling af personel, finansiel eller teknisk bistand mellem de involverede aktiviteter samt ved køb og salg af ydelser eller aktiver på gunstige vilkår. Følges det markedsøkonomiske investorprincip, vil der ikke være tale om krydssubsidiering.

Forsknings- og udviklingsaktiviteter bør vurderes på grundlag af Fællesskabets rammebestemmelser for statsstøtte til forskning og udvikling og innovation, for så vidt der er tale om statsstøtte.

Reglerne om statsstøtte kræver endvidere, at der er klare retningslinjer i forholdet mellem kommunen og udøvelsen af den kommercielle aktivitet. Reglerne om blandt andet regnskabsmæssig adskillelse i transparensdirektivet (Kommissionens direktiv 2006/111/EC af 16. november 2006) skal overholdes. Det er kommunernes eget ansvar, at anden lovgivning overholdes, herunder reglerne om statsstøtte.

*Stk. 4* svarer til det gældende stk. 3, som bemyndiger klima- og energiministeren til at fastsætte regler om, hvilke aktiviteter der kan anses for tilknyttede. Baggrunden for bestemmelsen er, at der er behov for en vis fleksibilitet i forhold til udviklingen i sektoren. Det er derfor ikke hensigtsmæssigt at opremse i loven, hvilke aktiviteter der må anses for omfattet af bestemmelsen. Den konkrete udmøntning af bestemmelsen forventes at ske ved bekendtgørelse efter vedtagelsen af lovforslaget.

I bekendtgørelsen vil der blive taget stilling til, hvilke typer af aktiviteter, der vil kunne anses for tilknyttede efter stk. 2. Det findes imidlertid hensigtsmæssigt allerede på nuværende tidspunkt at give eksempler på, hvilke aktiviteter der kan falde ind under bestemmelsen om tilknyttet virksomhed, samt eksempler på aktiviteter, der vil falde uden for. Da lovændringen er en