

(vedvarende energi)

Frederiksborggade 15
1360 København K

Besøgsadresse:
Linnésgade 18, 3. sal
1361 København K

Tlf. 3395 5785
Fax 3395 5799

www.ekn.dk
ekn@ekn.dk

17. november 2016

J.nr. 1131-16-28

KSA-EKN

KLAGE FRA Boligselskabet Viborg
OVER Energinet.dk's afgørelse af 10. juni 2016
OM Afslag på anmodning om dispensation for manglende nettilslutning inden den 1. januar 2016 for boligerne på etape 2 og etape 3, Liseborg Bakke, 8800 Viborg

NÆVNETS Nævnnsformand, dommer Poul K. Egan
SAMMEN- Næstformand, Professor, cand. jur. & ph.d. Birgitte Egelund
SÆTNING Olsen
I SAGEN Professor, cand. jur. & ph.d. Michael Gøtze
Konsulent, civilingeniør Knut Berge
Direktør, cand. polyt. Poul Sachmann

NÆVNETS Energiklagenævnet stadfæster Energinet.dk's afgørelse af 10.
AFGØRELSE juni 2016

Boligselskabet Viborg repræsenteret ved Leoni Advokater (herefter klager) har den 5. juli 2016 klaget til Energiklagenævnet over Energinet.dk's afgørelse af 10. juni 2016. Ved afgørelsen gav Energinet.dk afslag på, at der kunne gives dispensation for manglende nettilslutning inden den 1. januar 2016 af solcelleanlæg på adressen Liseborg Bakke 30-100, 8800 Viborg. Energinet.dk har begrundet afslaget med, at klager ikke opfylder betingelserne i § 7, stk. 5, i lov om ændring af lov om vedvarende energi (herefter ændringsloven)¹. Dispensationen er en betingelse for at opnå pristillæg efter lov om fremme af vedvarende energi² (herefter VE-loven), jf. § 7, stk. 5, i ændringsloven.

¹ Lov nr. 744 af 1. juni 2015 om ændring af lov om fremme af vedvarende energi, lov om tilskud til fremme af vedvarende energi i virksomheders produktionsprocesser og lov om elforsyning.

² Lovbekendtgørelse nr. 122 af 6. februar 2015 om fremme af vedvarende energi.

Energiklagenævnets afgørelse

Energinet.dk's afgørelse af 10. juni 2016 stadfæstes.

Sagens baggrund og en nærmere begrundelse for Energiklagenævnets afgørelse fremgår nedenfor.

Sagens baggrund

Sagen omhandler, hvorvidt det kan lægges til grund, at det i sagen omhandlende solcelleprojekt blev påbegyndt inden den 1. juli 2015.

Det fremgår af sagens akter, at solcelleanlæggene og installation samt montering var en del af en større totalentreprise indgået den 13. november 2014 mellem klager og Byggefirmaet Knudsgaard A/S. Efter det oplyste blev kontraktgrundlaget ændret i 2015. Efter den nye aftale skulle Byggefirmaet Knudsgaard A/S ikke levere solcelleanlæggene, men forestå installation og montering. Boligselskabet Viborg indgik herefter en kontrakt med EnergiMidt Energi A/S om køb af solcelleanlæggene. Kontrakten blev indgået den 19. oktober 2015.

Energinet.dk har vurderet, at aftalen om levering af solceller i totalentreprisekontrakten bortfalder, idet Boligselskabet Viborg vælger at indgå en ny købskontrakt med EnergiMidt Energi A/S den 19. oktober 2015. Denne nye købskontrakt indgået med EnergiMidt Energi A/S, bliver den gyldige købskontrakt, hvormed solcelleprojektet påbegyndes på ny. Solcelleprojektet har dermed ikke været påbegyndt før den 1. juli 2015, og klager fik på denne baggrund afslag på sin ansøgning om dispensation.

Klagers synspunkter og bemærkninger

Klager ønsker, at den påklagede afgørelse ændres således, at klager bliver berettiget til dispensation, idet projektet er påbegyndt inden den 1. juli 2015, jf. ændringslovens § 7, stk. 5.

Til støtte herfor har klager navnlig anført følgende synspunkter:

- Klager fremhæver, at investeringsprojektet er påbegyndt inden den 1. juli 2015, hvilket er i overensstemmelse med ændringslovens § 1, nr. 1, idet der blev indgået en totalentreprisekontrakt med Byggefirmaet Knudsgaard A/S den 13. november 2014.
- Klager hævder, at selv om leverandøren af solcellepanelerne blev udskiftet til EnergiMidt Energi A/S den 19. oktober 2015, forestod Byggefirmaet Knudsgaard A/S montering og installation, som aftalt ved entreprisekontrakten af den 13. november 2014. Klager påpeger, at overgangen af for-

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 2 af 7

pligtelserne fra totalentreprenøren til EnergiMidt Energi A/S vedrørende selve leverancen reelt udgjorde et alternativ til ophævelse af kontrakten.

Energinet.dk's synspunkter og bemærkninger

Energinet.dk har ikke yderligere bemærkninger til sagen, men henviser til afgørelsen truffet den 10. juni 2016.

Retsgrundlag

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

Ifølge ændringslovens § 7, stk. 5, er det en betingelse for pristillæg, at ansøgere inden den 1. juli 2015 har påbegyndt projektet.

Ifølge forarbejderne til ændringsloven kan et projekt anses som påbegyndt, hvis den fysiske etablering af anlægget er startet, og hvis det er påbegyndt på et tidligere tidspunkt, såfremt investeringen er irreversibel ved at der er indgået en kontrakt, som ejeren kun kan komme ud af ved at hæve kontrakten.

Energiklagenævnet finder, at det konkrete solcelleprojekt er baseret på et kontraktgrundlag fra den 19. oktober 2015, der omfatter en ændring af entreprisekontrakten af den 13. november 2014, så Energimidt Energi A/S leverer solcelleanlæggene og Byggefirmaet Knudsgaard A/S står for montering og installation. Endvidere omfatter kontraktgrundlaget en aftale mellem Boligselskabet Viborg og EnergiMidt Energi A/S af 19. oktober 2015 om levering af solcelleanlæggene.

Energiklagenævnet finder på den baggrund, at det konkrete solcelleprojekts samlede kontraktgrundlag blev etableret den 19. oktober 2015, idet der på denne dato afgives bindende tilsagn om køb af udstyr i form af solcelleanlæg, jf. ændringslovens § 7, stk. 5, jf. § 1, nr. 1. Solcelleprojektet kan således ikke anses for påbegyndt inden den 1. juli 2015.

Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet stadfæster Energinet.dk's afgørelse af 10. juni 2016.

Afgørelsen er truffet i henhold til VE-lovens § 66 og ændringslovens § 7, stk. 7.

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 14. november 2016.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 3 af 7

Søgsmaal til prøvelse af afgørelser truffet af Energiklagenævnet efter VE-loven eller de regler, der udstedes efter loven, skal være anlagt inden 6 måneder efter, at afgørelsen er meddelt den pågældende. Er afgørelsen offentligt bekendtgjort, regnes dog fristen altid fra bekendtgørelsen, jf. VE-lovens § 66, stk. 6.

På nævnets vegne

Poul K. Egan
Nævnensformand

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 4 af 7

/Kenneth Schelde Andreasen
Fuldmægtig, cand. jur.

Bilag

Uddrag af lov nr. 744 af 1. juni 2015 om ændring af lov om fremme af vedvarende energi, lov om tilskud til fremme af vedvarende energi i virksomheders produktionsprocesser og lov om elforsyning

”[...]

§ 1.

...

1. I § 5, stk. 1, indsættes efter nr. 4 som nyt nummer:(1)

”5) Projektets påbegyndelse:(2) Enten påbegyndelse af arbejdet på investeringsprojektet eller det første bindende tilsagn om køb af udstyr eller indgåelse af andre forpligtelser, som gør investeringen irreversibel,(3) alt efter hvad der indtræder først.”

Nr. 5 bliver herefter nr. 6

...

§ 7.

...

Stk. 5. Der kan ydes pristillæg efter § 41, stk. 3, § 43 a, stk. 7, § 44, stk. 5, og § 47, stk. 6 og 9, i lov om fremme af vedvarende energi, jf. lovbekendtgørelse nr. 122 af 6. februar 2015, for elektricitet fremstillet på anlæg, som er nettilsluttet den 1. januar 2016 eller senere, hvis projektet er påbegyndt inden den 1. juli 2015, og hvis det forhold, at nettilslutning ikke er opnået inden den 1. januar 2016, ikke kan tilregnes ejeren af anlægget.

...

Stk. 7. Energinet.dk træffer afgørelse om pristillæg efter stk. 5 og 6. Sådanne afgørelser kan ikke påklages til anden administrativ myndighed end Energi-klagenævnet. Klage skal være indgivet skriftligt, inden 4 uger efter at afgørelsen er meddelt.

[...]”

Uddrag af lovforslaget som fremsat til lov nr. 744 af 1. juni 2015, jf. lovforslag 2014 1, LSF 163:

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 5 af 7

[...].

Til § 7

...

Forslaget til stk. 5 indeholder en overgangsregel i forhold til det foreslåede krav om, at pristillæg til elektricitet fra anlæg, som er nettilsluttet den 1. januar 2016 eller senere kun kan ydes, hvis Energinet.dk har givet tilsagn herom, inden projektet er påbegyndt. Overgangsreglen gælder for elproduktionsanlæg med en installeret effekt på 6 kW eller derunder, som producerer elektricitet ved biogas, forgasningsgas fremstillet ved biomasse, stirlingsmotorer og andre særlige elproduktionsanlæg med biomasse som energikilde, husstandsvindmøller, solcelleanlæg (med undtagelse af puljeordningen, hvor der allerede efter gældende ret er krav om tilsagn) og andre anlæg baseret på vedvarende energi, som er omfattet af § 47, stk. 9, der bliver stk. 10, i VE-loven.

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 6 af 7

Overgangsreglen skal sikre, at ejere af anlæg, som har påbegyndt et projekt i tillid til de gældende regler inden denne lovs ikrafttræden den 1. juli 2015, ikke mister muligheden for pristillæg, fordi anlægget ikke kan opnå nettilslutning inden den 1. januar 2016, hvor det nye krav om tilsagn gælder (Energi Klagenævnets understregning). For samtidig at sikre at overgangsordningen alene kommer til at gælde for anlæg, som ikke kan nå at blive nettilsluttet inden den 1. januar 2016, er det yderligere en betingelse, at det ikke kan tilregnes ejeren af anlægget, at der ikke er opnået nettilslutning i 2015.

For at opfylde betingelsen om manglende tilregnelser skal ejeren af anlægget dokumentere over for Energinet.dk, at det ikke vil kunne nås at få nettilsluttet anlægget inden den 1. januar 2016, og at dette ikke skyldes ejerens forhold. Der kan være flere årsager til, at et anlæg ikke kan nå at blive nettilsluttet inden den 1. januar 2016. Det vil bl.a. afhænge af anlæggets karakter, og hvornår det er købt. Det kan også være forhold som pludselig opstået mangel på fysiske komponenter til tilslutningen eller lignende uforudsete forhold, som gør, at nettilslutning ikke kan nås. Det kan også være forhold som lang behandlingstid for en klage til Naturklagenævnet. Det afgørende er, om der efter Energinet.dk's vurdering, er tale om et forhold, som ikke kan tilregnes ejeren af anlægget. Det må forventes, at størstedelen af de projekter, som er påbegyndt inden den 1. juli 2015, vil kunne nettilsluttes inden udgangen af 2015, da mange vil være mindre anlæg.

Ved projektets påbegyndelse forstås enten påbegyndelse af arbejdet på investeringsprojektet eller det første bindende tilsagn om køb af udstyr eller indgåelse af andre forpligtelser, som gør investeringen irreversibel, alt efter hvad der indtræder først, jf. den foreslåede definition i lovforslagets § 1, nr. 1. Et projekt vil således for det første anses for påbegyndt, hvis den fysiske etablering af anlægget er startet. Projektet vil dog også blive anset for påbegyndt på et tidligere tidspunkt, hvis investeringen er irreversibel. En investering vil normalt kun være irreversibel, hvis der er indgået en kontrakt, som ejeren som aftalepart kun vil kunne komme ud af ved at hæve kontrakten. Det betyder også, at hvis der er indgået en aftale, som er betinget af opnåelse af pristillæg, vil projektet ikke blive anset for påbegyndt. Det bemærkes yderligere, at hvis der sker en virksomhedsovertagelse, så anses projektet for påbegyndt på tidspunktet for erhvervelsen af aktiver, som er direkte knyttet til den erhvervede virksomhed. Det betyder i forhold til overgangsordningen, at hvis der sker en virksomhedsovertagelse den 1. juli 2015 eller senere, vil erhververen kunne blive omfattet af de nye regler om tilsagn forud for projektets påbegyndelse, selv om projektet i forhold til den virksomhed, som over-

drages, ville blive anset for påbegyndt. Tilsvarende vil i øvrigt også gælde i forhold til andre situationer, hvor projektet overdrages, idet projektets påbegyndelse ved overdragelse skal vurderes i forhold til tidspunktet for erhvervelsen af projektet. Det er Energinet.dk, som skal vurdere, om et projekt er påbegyndt eller ej og derved falder ind under overgangsbestemmelsen. (Energiklagenævnets understregning).

Hvis projektet ikke er påbegyndt inden den 1. juli 2015, vil anlæggene blive omfattet af de nye regler, og den kommende ejer vil kunne søge Energinet.dk om tilsagn inden projektets påbegyndelse. Dette gælder dog ikke for solcelle-anlæg og anlæg, som alene anvender andre vedvarende energikilder end vind, biomasse og biogas, når disse har en installeret effekt på 500 kW eller derover. Sådanne anlæg med en installeret effekt på 500 kW eller derover skal således være påbegyndt inden den 1. juli 2015 for, at der vil kunne blive tildelt pristillæg til elektriciteten. Energinet.dk vil endvidere på baggrund af Europa-Kommissionens afgørelse fra oktober 2014 alene kunne tildele støtte til sådanne anlæg i 2015. For at sikre at Energinet.dk kan nå at træffe afgørelse i 2015, foreslås endvidere indsat en frist for ansøgning om pristillæg. Energinet.dk skal således have modtaget ansøgning herom senest den 31. oktober 2015, hvorefter Energinet.dk har to måneder til at træffe afgørelse i. Energinet.dk vil således for anlæg med en installeret effekt på 500 kW eller derover, som først nettilsluttes i 2016, skulle træffe afgørelse om pristillæg inden nettilslutning af anlægget.

17. november 2016

J.nr 1131-16-28

KSA-EKN

Side 7 af 7

[...]"