

AFGØRELSE

(Elforsyning)

energi

KLAGENÆVNET

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA	[...]	over
AFGØRELSE FRA	Energistyrelsen af 18. januar 2002	
OM	Afrekning af elektricitet fra vindmølle	

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

NÆVNETS	Nævnensformand, cand.jur. Jørgen Nørgaard
SAMMEN-	Professor, dr.jur. Jens Fejø
SÆTNING	Konsulent, civilingeniør Knut Berge
I SAGEN	Lektor og Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen
	Fhv. direktør, cand.polyt. Poul Sachmann

Sagen er indbragt for Energiklagenævnet ved brev af 8. februar 2002 fra [...]. [...] klager over Energistyrelsens afgørelse af 18. januar 2002, hvori Energistyrelsen fandt, at en vindmølle beliggende på matr. [...] tilhørende [...] ikke kunne anerkendes som "eksisterende" i henhold til bekendtgørelse nr. 187 af 16. marts 2001 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning for vindmølleproduceret elektricitet m.v.

Energistyrelsen har ved brev af 30. oktober 2002 fremsendt en redegørelse til sagen. Redegørelsen har været forelagt klageren.

Den påklagede afgørelse

Fra Energistyrelsens afgørelse af 18. januar 2002 citeres:

"[.....]

[...] har ved en kontrakt af den 13. juli 1999 købt en vindmølle mrk. Nordex N43/600 med en effekt på 600 kW og 46 m. navhøjde af Nordex GmbH.

[.....]

Nordex GmbH har anmeldt opstilling af 1 stk. Nordex vindmølle beliggende på matr. nr. [...] den 22. december 1999.

Give Kommune har den 4. august 2000 meddelt byggetilladelse til opstilling af 1 stk. Nordex N43/600 vindmølle på matr. [...], samt meddelt dispensation for afstand til naboskel.

[.....]

CVR-nr. 59778714

Ifølge vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 2, nr. 2, sidste led, skal en vindmølle for at kunne få afregning som en "eksisterende" vindmølle senest den 31. december 1999 have opnået eventuelt fornødne dispensationer efter byggelovgivningen.

Kommunens godkendelse af byggearbejdet, hvori der gives dispensation for afstand til naboskel, foreligger først den 4. august 2000. Denne dispensation er givet for sent i forhold til vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 2, nr. 2. Byggeanmeldelsen indgivet af Nordex GmbH af den 22. december 1999 er ganske vist rettidig, men indeholder ikke nogen anmodning om dispensation for afstand til naboskel.

Det er derfor Energistyrelsens vurdering, at vindmøllen beliggende på [...] ikke kan betragtes som eksisterende i henhold til vindmøllebekendtgørelsens § 10.

[.....]

Elektricitet fra private (ikke elværksejede) vindmøller, der ikke kan betragtes som eksisterende, og som ikke er omfattet af vindmøllebekendtgørelsens kapitel 6 om prisafregning ved udskiftning af vindmøller på land, afregnes efter reglerne i vindmøllebekendtgørelsens kapitel 4 om prisafregning for nye vindmøller.

[.....]"

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Side 2 af 7

Klagen

Fra brev af 8. februar 2002 fra [...] citeres:

"Jeg tillader mig herved at indklage Energistyrelsens afgørelse vedr. afregning af elektricitet fra ovennævnte vindmølle i Give.

Energistyrelsen har med brev af 18. januar [2002] meddelt os, at man ikke kan betragte møllen som eksisterende i henhold til vindmøllebekendtgørelsens § 10. Energistyrelsens afgørelse vedlægges.

Vi har forelagt afgørelsen for Danmarks Vindmølleforening, der har rådet os til at benytte klageadgangen til Energiklagenævnet, således at der her blev anledning til grundigt at vurdere forløbet igen.

Danmarks Vindmølleforening har oplyst over for os, at DV (ved organisationssekretær Asbjørn Bjerre) sammen med det daværende Planstyrelsen har deltaget i en arbejdsgruppe i Energistyrelsen (under Fl. Secher), hvor opgaven var at koordinere og forenkle praksis vedr. administration af planlovens og byggelovens grænseflader på vindmølleområdet. Der var her konsensus om, at landzonetilladelsen er det vigtigste, og at der er taget stilling til alt væsentligt, når en landzonetilladelse er givet, således at den efter-

følgende anmeldelse af byggeriet til kommunen i realiteten er en formssag.

Vindmølleforeningen siger endvidere, at denne tolkning af forholdet mellem planloven og byggeloven er styrket efter at bekendtgørelsen om vindmølleplanlægning fra 1. juli 1999 lægger hele det reelle ansvar for vindmølleplanlægningen over til amterne.

I vores sag er der givet landzonetilladelse fra amtet. Der er gennemført nabohøring. Vindmøllen er anbefalet af kommunen. Og endelig har Naturklagenævnet stadfæstet amtets afgørelse.

Det er vores opfattelse, at sagen er faldet ”mellem to stole”: planloven og byggeloven. Vi anmoder Energiklagenævnet om særligt at få vurderet dette forhold.”

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Energistyrelsens redegørelse

Fra Energistyrelsens redegørelse citeres:

”[.....]

Energistyrelsen bemærker heroverfor, at det udtrykkeligt fremgår af § 10, stk. 2, nr. 2, i bekendtgørelse nr. 187 af 16. marts 2001, at eksisterende vindmøller senest den 31. december 1999 skal være tilladt opstillet i henhold til en landzonetilladelse, herunder have opnået eventuelt fornødne dispensationer efter byggelovgivningen.

Det er således et udtrykkeligt krav i bekendtgørelsen, at der skal foreligge eventuelt fornødne dispensationer efter byggelovgivningen inden den 31. december 1999, herunder for det skrå højdegrænseplan, såfremt vindmøllen skulle kunne omfattes af overgangsreglen for eksisterende møller.

[.....]”

Side 3 af 7

Klagerens bemærkninger til Energistyrelsens redegørelse

Fra brev af 18. november 2002 fra [...] til Energiklagenævnet citeres:

”[.....]

Ifølge kommunen har man allerede den 23/4-1998 været klar over at denne sag krævede dispensation. Telefonisk henvender de sig og forklarer, at der skal dispenseres for afstand til naboskel og at dette skal bringes i orden inden de kan behandle sagen.

Den 4/5-1998 afgiver jeg positiv nabo erklæring, og kommunen behandler sagen og indstiller til amtet at der gives endelig [landzone]tilladelse.

[.....]

Amtet giver tilladelsen den 14/9-1999 og der skal nu være offentlig høring i sagen.

23/12-1999 laver Nordex ansøgning om byggetilladelse. Her er det rigtigt at der er sat kryds i det forkert felt, men der er ikke nogen heller ikke Nordex der har været i tvivl om at sagen krævede dispensation, da min matrikel er meget lang og smal, så jeg anser det for en banal afkrydsningsfejl fra Nordex's side, heller ikke kommunen anser det for noget problem, da de efterfølgende giver byggetilladelsen uden at de på nogen måde henvender sig om denne afkrydsningsfejl. (de to felter står meget tæt på ansøgningskemaet).

Sagen kører nu sin gang og det ender uheldigvis i Naturklagenævnet, som trækker det lidt i langdrag. Det er jo kun derfor at møllen ikke er oppe at stå tidligere.
[.....]"

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Supplerende oplysninger

Det fremgår af sagen,

- at Vejle Amt den 16. september 1999 gav landzonetilladelse til opstilling af vindmøllen,
- at det af amtets tilladelse fremgår, at "tilladelsen ikke fritager for at indhente tilladelse efter lovgivning, der administreres af anden myndighed – som oftest tilladelse efter byggeloven fra kommunen",
- at Naturklagenævnet den 7. februar 2000 stadfæstede amtets tilladelse og om forholdet til de i bygningsreglementet fastsatte regler om afstand til skel bemærkede, at ejerne, af de berørte ejendomme skriftligt havde givet samtykke til placeringen og at forholdet ikke talte imod at give landzonetilladelse,
- at Give Kommune ved byggetilladelse af 4. august 2000 bemærkede, at der "Med denne tilladelse gives der dispensation for afstand til naboskel. (BR kap. 3.3 a: 3m + 0,5 x afstand til skel) Der foreligger positiv naboerklæring".

Side 4 af 7

Retsgrundlaget

§ 10 i bekendtgørelse nr. 187 af 16. marts 2001 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning for vindmølleproduceret elektricitet m.v. har følgende ordlyd:

"§ 10. Eksisterende vindmøller på land og på havet defineres som vindmøller, der

1) senest den 31. december 1999 er købt ved bindende, ubetinget kontrakt, jf. dog stk. 3,

2) senest den 31. december 1999 er anmeldt i henhold til bekendtgørelsen nr. 304 af 14. maj 1991 om støj fra vindmøller, og

3) for hvilke der senest den 31. august 2000 er indgivet anmodning om tilslutning til elnettet sammen med dokumentation for opfyldelse af betingelserne for tilslutning.

Stk. 2. Eksisterende vindmøller på land skal senest den 31. december 1999 være anmeldt til kommunen i henhold til byggelovgivningen og enten

senest den 31. december 1999 være tilladt opstillet i henhold til endelig vedtaget lokalplan, hvor opstilling af vindmøller er udtrykkeligt tilladt, eller

senest den 31. december 1999 være tilladt opstillet i henhold til en landzonetilladelse, herunder have opnået eventuelt fornødne dispensationer efter byggelovgivningen.

Stk. 3. Den i stk. 1, nr. 1, nævnte kontrakt kan alene være betinget af, at der opnås de nødvendige myndighedstilladelser til opstilling af vindmøllen senest den 31. december 1999, og at betingelser for nettilslutning er opfyldt senest den 31. august 2000.

Stk. 4. Hvis en lokalplan ophæves af Naturklagenævnet på grund af forhold forbundet med kommunalbestyrelsens behandling af sagen, vil vindmøller omfattet af lokalplanen blive betragtet som eksisterende, såfremt kommunalbestyrelsen inden 6 måneder fra Naturklagenævnets ophævelse af lokalplanen endeligt vedtager en lokalplan i uændret form efter offentlig fremlæggelse og fornyet behandling i kommunalbestyrelsen.

[.....]"

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Side 5 af 7

Fra Energistyrelsens vejledning af 8. november 1999 citeres følgende:

"Aftalen om elreformen af 3. marts 1999 definerer eksisterende vindmøller som vindmøller, der er købt på en bindende, ubetinget kontrakt inden udgangen af 1999 og for hvilke, der foreligger de fornødne tilladelser. Ifølge elreformaftalen er vindmøller, der kan betragtes som eksisterende, berettiget til fortsat at modtage et pristillæg på 27 øre pr. kW/h i tiden indtil møllen har produceret et nærmere angivet antal fulldlastimer.

Energistyrelsen har fundet det hensigtsmæssigt at udarbejde en vejledning om, hvorledes ovennævnte definition af eksisterende vindmøller nærmere skal forstås. Nedenstående retningslinier vil fremgå af en ny bekendtgørelse om overgangsregler for afregning af VE-el i perioden frem til indførelse af det grønne elmarked. Bekendtgørelsen forventes at træde i kraft 1. januar 2000.

[.....]

2. Fornødne tilladelser

Punkterne a-c skal alle være opfyldt, for at der foreligger de "fornødne tilladelser".

- a) Inden 1. januar 2000 skal der for det område, hvor vindmøllen påtænkes opstillet, foreligge:

- En endelig vedtaget lokalplan, hvor opstilling af vindmøller er udtrykkeligt tilladt (bonuslokalplan), samt en anmeldelse af byggearbejdet til kommunen efter byggeloven.

Eller

- en landzonetilladelse (herunder eventuelt fornødne dispensationer efter byggelovgivningen), samt en anmeldelse af byggearbejdet til kommunen efter byggeloven.

[.....]”

Af Bygningsreglementet nr. 4002 af 13. februar 1995 fremgår bl.a. følgende:

”1.11. [.....]Kommunalbestyrelsen kan kun give dispensation, når den skønner, at det er foreneligt med de hensyn, der ligger bag den bestemmelse, der søges dispensation fra.

[.....]

3.3. Bebyggelsens højde og afstand i forhold til naboskel og sti
stk. 1. Inden del af en bebyggelse må have en større højde end:

- a. På grunde, hvor den maksimale bebyggelsesprocent er højst 60: $3 \text{ m} + 0,5 \times \text{afstanden til naboskel og sti}$.

[.....]

Kapitel 13. avls- og driftsbygninger og vindmøller

[.....]

13.2 Bygningshøjder – og afstande

stk. 1. Bebyggelserne skal overholde de højde- og afstandskrav, der fremgår af 3.1 - 3.3 og 3.5.[.....]”

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Side 6 af 7

Energiklagenævnets bemærkninger

Ved Elreformaftalen af 3. marts 1999 blev der skabt parlamentarisk basis for en væsentlig omlægning af principperne for afregning af VE-elektricitet, herunder for etablering af en overgangsordning for investeringer i VE-anlæg.

Elreformaftalens formål var for private, eksisterende VE-anlæg – som nævnt i forarbejderne til elforsyningsloven – dels at sikre rimelige afskrivningsvilkår på allerede foretagne investeringer, herunder vindmøller, dels at nye VE-produktionsanlæg kunne få en reguleret afregningspris. Ved afregningen af produceret elektricitet skulle der sondres mellem private, eksisterende vindmøller, der defineredes som vindmøller købt på ubetinget, bindende kontrakt inden 31. december 1999 og for hvilke der foreligger de fornødne tilladelser, og nye vindmøller, der defineredes som møller, der opførtes i perioden frem til udgangen af 2002.

Overgangsordningen blev tillige bebudet i forbindelse med fremsættelsen af lovforslaget til elforsyningsloven af 1999 og ved Energistyrelsens vejledning af 8. november 1999, hvor kravet om eventuelle dispensationer efter byggelovgivningen også fremgår. Ved elforsyningsloven skabtes hjemmel til for ministeren nærmere at kunne udforme overgangsordningen som sket ved vindmøllebekendtgørelsen.

Energiklagenævnet bemærker, at det udtrykkeligt af vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 2, nr. 2, fremgår, at vindmøllen senest den 31. december 1999 skal have opnået have opnået eventuelt fornødne dispensationer efter bygge-lovgivningen.

Nævnet har derfor ikke grundlag for at kritisere, at Energistyrelsen med henvisning til at De først den 4. august 2000 opnåede dispensation for afstand til naboskel ikke har fundet at Deres vindmølle kunne opnå afregning som en "eksisterende" vindmølle, jf. vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 2, nr. 2.

Nævnet har herved også lagt vægt på, at De har oplyst, at De var bekendt med at en dispensation var påkrævet, og at det af Vejle Amts tilladelse af 16. september 1999 fremgår, at der eventuelt skulle indhentes tilladelse fra kommunen i henhold til byggelovgivningen.

Nævnet finder endvidere ikke, at det forhold, at der på tidspunktet for indgivelsen af byggeanmeldelsen den 22. december 1999 forelå skriftligt samtykke til placeringen fra de ejere, af de ejendomme, der var berørte heraf kan medføre en ændret vurdering.

Energiklagenævnets afgørelse

Energistyrelsens afgørelse af 18. januar 2002 stadfæstes.

Denne afgørelse er truffet i henhold til § 28 i bekendtgørelse nr. 187 af 16. marts 2001 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning for vindmølleproduceret elektricitet m.v.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

P. N. V.

Jørgen Nørgaard
Nævnnsformand

Dennis Sørensen
Fuldmægtig

15. maj 2003

J.nr.: 11-74

Eksp.nr.: 11091

DST

Side 7 af 7