

Advokat Jesper Laage Kjeldsen
Brogade 7
Postbox 59
5900 Rudkøbing

Frederiksborggade 15
1360 København K

Tlf 33 95 57 85
Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk
ekn@ekn.dk

Afgørelsen offentliggøres i anonymiseret form

Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S, Deres j.nr. 2275-0003

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Ved brev af 27. februar 2002 har De på vegne af Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S påklaget Energistyrelsens afgørelse af 14. februar 2002 med afslag på i henhold til vindmøllebekendtgørelsen at anerkende en vindmølle tilhørende vindmøllelauget som "eksisterende", således at vindmøllen ikke oppebærer det pristillæg, der gives "eksisterende" vindmøller, jf. nærmere bekendtgørelse nr. 331 af 5. maj 2003 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning for vindmølleproduceret elektricitet mv., der har erstattet den dagældende bekendtgørelse nr. 187 af 16. marts 2001.

Deres klage har været forelagt Energistyrelsen, der ved brev af 14. oktober 2002 har afgivet en redegørelse til sagen. De har ved brev af 10. februar 2003 kommenteret redegørelsen.

Efter § 10 i vindmøllebekendtgørelsen skal en vindmølle senest den 31. december 1999 være købt på bindende, ubetinget kontrakt for at kunne anerkendes som "eksisterende" i vindmøllebekendtgørelsens forstand. Efter § 10, stk. 3, kan kontrakten dog gøres betinget af, at betingelserne for nettilslutning er opfyldt senest den 31. august 2000. I den dagældende bekendtgørelse om nettilslutning, jf. bekendtgørelse nr. 1148 af 13. december 1996, var der opstillet en række betingelser om bopælskrav og om begrænsninger i mængden af ejerandele for vindmølleejere, som skulle være opfyldt ved tilslutning til elnettet. Reglerne om bopælskriterier og anpartsbegrænsninger blev ophævet ved bekendtgørelse nr. 323 af 5. maj 2000.

Energistyrelsen har afvist at anerkende vindmøllen som "eksisterende" i henhold til vindmøllebekendtgørelsen, idet salgskontrakten mellem møllelauget som køber og NEG Micon A/S som sælger i § 14, pkt. 1 indeholdt følgende 3 bestemmelser:

Køber tager forbehold overfor § 5, således at den først har gyldighed når andelene er solgt.

Køber betinger sig, at betingelserne i Energistyrelsens bekendtgørelse om vindmøllers tilslutning til elnettet kan opfyldes inden den 1. september 2000.

Nærværende købekontrakt er betinget af, at andelene sælges og at der bliver tinglyst brugsretsdeklaration på ejendommen, hvor vindmøllen skal opstilles.”

Købekontraktens § 5, som der i kontraktens § 14, pkt. 2 blev taget forbehold for, har følgende ordlyd:

”§ 5 Sikkerhedsstillelse og bankgaranti
stk. 1. Senest 7 dage efter underskrivelse af nærværende købekontrakt foranlediger Køber, at Sælger, fra Købers pengeinstitut, modtager et finansieringstilsagn om, at købesummen er til rådighed.
Stk. 2. ...
Stk. 3. ...”

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Side 2 af 6

Kontraktens § 14, pkt. 3, om salg af andele og brugsretsdeklaration blev ved allonge af 20. december 1999 underskrevet af [...] på vegne af køber og af [...] på vegne af NEG Micon fjernet fra kontrakten.

Energistyrelsen henviser i sin begrundelse af afgørelsen til, at køber efter ovennævnte forbehold ikke er retligt forpligtet til at opfylde betalingsforpligtelsen, medmindre der opnås fuldtegning af møllelauget. Energistyrelsen er herefter af den opfattelse, at når den grundlæggende betalingsforpligtelse i købekontrakten er gjort betinget, er der ikke tale om en bindende, ubetinget kontrakt. Energistyrelsen finder samtidig, at kontrakten er betinget ud over, hvad der kan aftales efter vindmøllebekendtgørelsens § 10.

De har efterfølgende ved brev af 12. februar 2003 til Energiklagenævnet fremsendt en allonge af 27. december 1999 underskrevet af [...] på vegne af møllelauget og af [...] på vegne af NEG Micon. Fra allongen af 27. december 1999 vedrørende kontraktens § 14, pkt. 1, og som ikke kunne indgå i Energistyrelsens vurdering af sagen, citeres følgende:

”Allonge til nøglefærdigt vindmølle anlæg af 17. december 1999, Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S, projekt nr. 100495.

Mellem NEG Micon A/S som sælger og undertegnede Gettrup Mark Møllelaug I/S, Gettrupvej 23, Gettrup, 9500 Hobro, er der d.d. indgået følgende aftale:

P.g.a. oplysninger fra statsaut. revisor Ole Vestergaard, *fraskriver* køber sig nedennævnte betingelse i § 14 pkt. 1.

Køber tager forbehold overfor § 5, således at den først har gyldighed når andelene er solgt.”

De har herefter i Deres brev af 12. februar 2003 gjort gældende, at der ikke var tvivl om, at køber fuldt ud var retsligt forpligtet til at opfylde sin betalingsforpligtelse i forhold til sælger, uanset om der blev opnået fuldtegning af møllelauget. De henviser endvidere i Deres brev af 12. februar 2003 til Deres tidligere indlæg i sagen. Af disse fremgår bl.a., at Energistyrelsen efter Deres opfattelse sammenblander sikkerhedsstillelse og spørgsmålet om en kontrakts gyldighed. De mener endvidere, at Energistirelsens fortolkning er en skærpelse i forhold til de af Energistyrelsen den 8. november 1999 og den 30. juni 2000 udsendte vejledninger om definitionen af ”eksisterende” vindmøller og henviser til, at reglerne ikke kan skærpes med tilbagevirkende kraft. De henviser endelig til, at der af den lokale elforsyning er meddelt en begunstigende forvaltningsakt om nettilslutning af vindmøllen efter de dagældende regler, og til, at Energistyrelsen ikke er berettiget til at rejse spørgsmålstejn ved denne godkendelse.

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Side 3 af 6

Det fremgår af sagens akter, at vindmøllen tilhørende Gettrup Mark Møllelaug I/S er mølle nr. 2 i vindmølleprojekt Gettrup Mark, Hobro Kommune omhandlende i alt 5 NEG Micon NM 750/48 vindmøller. De 4 øvrige vindmøller blev ved købekontrakter af 17. december 1999 solgt til enkeltpersoner til opstilling matrikler ejet af disse. Disse vindmøller er af Energistyrelsen anerkendt som ”eksisterende” i vindmøllebekendtgørelsens forstand. Kontrakterne af 17. december 1999 for disse 4 vindmøller er på vegne af NEG Micon A/S underskrevet af distriktskonsulent [...] og distriktschef [...].

Det fremgår videre af en ”Stiftelsesoverenskomst” blandt sagens akter, at Gettrup Møllelaug I/S blev stiftet den 17. december 1999 af distriktschef, NEG Micon A/S, [...] og distriktskonsulent, NEG Micon A/S, [...]. Fra stiftelsesoverenskomsten citeres:

”Undertegnede [...] og [...], har dags dato stiftet et interessentskab under navnet Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S, med hjemsted i Hobro Kommune med det formål at skabe energi ved hjælp af vindkraft samt levering af denne energi til elforsyningsselskaber til den højst opnåelige pris.

Interessenterne indskyder ikke kapital og har lige store andele i interessentselskabet.

Vi er i forbindelse med stiftelsen enige om, at vi i fællesskab varetager den daglige drift, indtil dette ansvar kan overdrages til en ny bestyrelse.

Som revisor antages Revisionsfirmaet Ole Vestergaard.

Den 17. december 1999.

(underskrift)

(underskrift)

Interessentskabets vedtægter er som angivet i vedlagte "Vedtægter for Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S".

Den 17. december 1999 blev der mellem NEG Micon A/S og Gettrup Mark Møllelaug I/S indgået kontrakt om køb af 1 stk. NEG Micon NM 750/48 kW vindmølle inklusive bl.a. levering, transport og opstilling. Kontrakten er såvel på vegne af møllelauget som køber og på vegne af NEG Micon A/S som sælger underskrevet af [...] og [...].

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Side 4 af 6

Den 29. maj 2000 blev der i møllelauget afholdt ekstraordinær generalforsamling, hvorved der blev indsat en bestyrelse i møllelauget og underskrevet tegningsaftaler. Fra referatet citeres:

"[.....]

[...] (NEV), NEG Micon, bød på laugets vegne velkommen til de fremmødte interessenter og forklarede hvorfor det var en ekstraordinær generalforsamling. Grunden hertil var at Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S blev stiftet på en ordinær generalforsamling i december md. 1999, hvor vindmøllen blev købt for, bl.a. at sikre den nye elreform af 28. maj's overgangsordning, som sikrer et til-læg på kr. 0.17 i 12.000 fuldlasttimer.

[.....]

2. [...] LD spurgte om hvornår pengene skulle betales, hvor til NEV kunne svare, at interessenterne skulle have pengene på laugets konto, som bliver oprettet i Sparekassen Hobro, snarest muligt således at man herfra kan betale de fremsendte fakturaer.

[.....]

4. Tegningsaftaler blev underskrevet. (.....)

6. [...] Stifterne af lauget, [...] og [...], udtrådte af bestyrelsen og er således ej heller interessenter i Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S. Alle rettigheder og pligter, som SL og NEV har eller har haft i forbindelse med etableringen af Gettrup Mark Vindmøllelaug I/S, er således overdraget til den nye bestyrelse.

[.....]

Referent: [...]"

Ifølge et brev af 25. august 2000 fra Sparekassen Hobro blev købesummen denne dag overført til sælger.

Energiklagenævnet har i en afgørelse af 19. december 2002 (j.nr. 97-2301-0118) lagt til grund, at der med Elreformaftalen af 3. marts 1999 blev 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. Dette blev tillige bebudet i forbindelse med fremsættelsen af forslaget til elforsyningsloven af 1999 (lovforslag L 234 som fremsat den 29. april 1999, Folketingstidende 1998-99, Tillæg A, side 5851-5938). Ved loven skabtes hjemmel til ved bestemmelser fastsat af ministeren nærmere at kunne udforme overgangsordningen.

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 eksisterende og nye vindmøller. Private, eksisterende vindmøller defineredes som vindmøller købt på bindende, ubetinget kontrakt inden udgangen af 1999, og for hvilke der foreligger de fornødne tilladelser. Nye vindmøller defineredes som møller, der opførtes i perioden frem til udgangen af 2002. Energiklagenævnet lagde til grund, at vindmøllebekendtgørelsens § 10 udmønter disse afregningsprincipper.

Energiklagenævnets bemærkninger

Energiklagenævnet finder med henvisning til de ovenfor nævnte omstændigheder omkring stiftelsen af vindmøllelauget, indgåelsen af købekontrakten med tilhørende allonger og den efterfølgende ekstraordinære generalforsamling med overdragelse af andele i vindmøllelauget, at der ikke har været en reel overdragelse af vindmøllen inden 31. december 1999 som krævet i vindmøllebekendtgørelsen. Nævnet lægger til grund, at de foretagne bestræbelser alene skulle sikre, at vindmøllen også efter 31. december 1999 kunne markedsføres af NEG Micon som "eksisterende". Nævnet bemærker samtidig, at der ikke i forhold til elreformaftalens formål er nogen berettiget forventning at beskytte, når ingen af investorerne var fundet ved udgangen af 1999.

Nævnet finder herefter ikke, at købekontrakten i den foreliggende sag har været bindende og ubetinget som omhandlet i vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 1, nr. 1.

Energiklagenævnets afgørelse

Energistyrelsens afgørelse af 14. februar 2002 stadfæstes.

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Side 5 af 6

Denne afgørelse er truffet i medfør af § 29 i bekendtgørelse nr. 331 af 8. maj 2003 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning af vindmølleproduceret elektricitet.

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 15. december 2003 med deltagelse af nævnsformand, cand.jur. Christen Boye Jacobsen, næstformand, professor, dr.polit. Chr. Hjorth-Andersen, professor, dr.jur. Jens Fejø, konsulent, civilingeniør Knut Berge og lektor, cand.jur. & Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen.

Afgørelsen kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

Kopi af afgørelsen er sendt til Energistyrelsen.

16. december 2003

J.nr.: 11-81

Eksp.nr.: 13328

DAL

Side 6 af 6

P. N. V.

Nævnsformand

/ Dorte Lomholt
Fuldmægtig