

Advokatgruppen Silkeborg
Frederiksberggade 23
8600 Silkeborg

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

Afgørelse om genoptagelse af sag vedrørende anerkendelse af Estrup Gårde II Møllelaug I/S' vindmølle som "eksisterende"

26. oktober 2004

J. nr. : 11-227

Eksp. nr. : 17605

TAT

De har ved brev af 1. september 2004 begæret genoptagelse af Energi klagenævnets sag j.nr. 11-82, som blev afgjort den 25. august 2003.

De har henvist til Energi klagenævnets afgørelse af 5. maj 2004 i sag j.nr. 11-139, og har begrundet genoptagelsesansøgningen med, at

"På baggrund af den materielle lighed mellem nærværende sag og j.nr. 11-139, bør møllen i nærværende sag tillige godkendes som eksisterende."

I den afgørelse af 25. august 2003, der begæres genoptaget, konstaterede Energi klagenævnet bl.a.:

"Nævnet havde den 10. marts 2003 en foreløbig drøftelse af disse klagesager. Fra nævnets brev af 21. marts 2003 citeres:

"[.....]

Nævnet konstaterede ved den foreløbige drøftelse den 10. marts 2003, at det for 57 af de for nævnet indbragte sager fremgår,

at vindmøllelauget i Deres sag og yderligere 59 møllelaug er stiftet ved generalforsamlinger den 14. december 1999 af følgende 5 interessenter - alle ansatte i Jysk Vindkraft A/S: administrerende direktør [...] og kontorchef [...] samt [...], [...] og [...],

at interessenterne ved de stiftende generalforsamlinger i de 60 møllelaug blev indsat i møllelaugenes ledelser, som bemyndigedes til at indgå kontrakt med Jysk Vindkraft A/S om køb af vindmøller,

at interessenterne på vegne af de pågældende møllelaug den 30. december 1999 indgik i alt 62 kontrakter med Jysk Vindkraft A/S om køb af vindmøller til en samlet værdi af 471.824.869 kroner,

at interessenterne på kontraheringstidspunktet ikke opfyldte betingelserne om bopæl og ejer-

begrænsning for vindmølleejere i den dagældende bekendtgørelse om nettilslutning (bkg. nr. 1148 af 13. december 1996), og at bestemmelsen i salgs-kontrakternes § 8, stk. 3, hvorefter "Nærværende kontrakt er betinget af, at betingelserne i Energi-styrelsens bekendtgørelse om vindmøllers tilslut-ning til elnettet kan opfyldes inden 1. september 2000" indebar, at vindmøllerne senest 31. august 2000 skulle være ejet af interessenter, der opfyldte kravene i nettilslutningsbekendtgørelsen.

Under den foreløbige drøftelse den 10. marts 2003 konstaterede nævnet efter en samlet vurdering af sagerne, herunder navnlig af

- det forhold, at køberne alle var medarbejdere ansat i Jysk Vindkraft A/S,
- datoerne for og antallet af de af interessenterne stiftede møllelaug og indgåede kontrakter om køb af vindmøller,
- den samlede kontraheringssum på 472 millioner kroner,

at de indgåede kontrakter ikke synes at være udtryk for reelle overdragelser af møllerne inden 31. december 1999, men alene synes at have haft til formål at sikre, at Jysk Vindkraft A/S også i tiden efter 31. december 1999 kunne udbyde vindmøllerne som "eksisterende".

Energiklagenævnet finder herefter at de den 30. december 1999 underskrevne købekontrakter i de nævnte sager næppe har været bindende og ubetingede som omhandlet i vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 1, nr. 1.

[...]

Idet Energiklagenævnet efter en gennemgang af det på baggrund af nævnets foreløbige opfattelse af 21. marts 2003 fremkomne materiale ikke har grundlag for en ændret opfattelse af sagens omstændigheder, retsgrundlaget eller for at antage at der fra Energistyrelsens side skulle foreligge en bindende accept af den af Jysk Vindkraft A/S anvendte fremgangsmåde ved stiftelsen af møllelaugene og indgåelsen af købekontrakterne i forhold til spørgsmålet om købekontrakternes bindende og ubetingede karakter, jf. herved bl.a. det af miljø- og energiministeren den 17. september 2000 til Folketingets Energipolitiske Udvalg oplyste, finder nævnet endeligt at måtte fastholde sin foreløbige opfattelse af 21. marts 2003.

Energiklagenævnet finder herefter at de indgåede kontrakter, herunder kontrakten i den foreliggende sag, ikke er udtryk for reelle overdragelser af møllerne, men har alene haft til formål at sikre, at Jysk Vindkraft A/S også i tiden efter 31. december 1999 kunne udbyde vindmøllerne som "eksisterende", jf. herved også

26. oktober 2004

J. nr. : 11-227

Eksp. nr. : 17605

TAT

Si de 2 af 5

det af Energistyrelsen anførte om, at når [ingen af] investorerne var fundet ved udgangen af 1999, er der i forhold til elreformaftalens formål ingen berettiget forventning at beskytte.

Energiklagenævnet lægger således til grund at de den 30. december 1999 underskrevne købekontrakter i de nævnte sager, herunder Deres, ikke har været bindende og ubetingede som omhandlet i vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 1, nr. 1, og at vindmøllerne følgelig ikke kan anerkendes som eksisterende i bekendtgørelsens forstand.

Energiklagenævnets afgørelse

Energistyrelsens afgørelse af 12. februar 2002 stadfæstes med den anførte begrundelse.”

26. oktober 2004

J. nr. : 11-227

Eksp. nr. : 17605

TAT

I den afgørelse af 5. maj 2004, som Deres genoptagelsesansøgning henviser til, tog nævnet afsæt i det i afgørelserne af 25. august 2003 anførte om at kontrakterne ikke var udtryk for reel overdragelse. Derpå konstaterede Energiklagenævnet:

Side 3 af 5

”Energistyrelsen udtalte ved brev af 5. august 2003 i en kommentar til Energiklagenævnets foreløbige opfattelse af 21. marts 2003, at den omtvistede kontraktbestemmelse er udtryk for det samme, som Energiklagenævnet har antaget, nemlig at der ikke ved de omhandlede købekontrakter er sket en reel overdragelse af vindmøllerne.

Det fremgår af sagens akter, at [...], [...], [...], [...] og [...] ved en stiftende generalforsamling den 11. december 1999 på Den Gamle Kro, Hornslet, blev valgt til bestyrelsen i Estrupgårde Erhvervsmøllelaug I/S. Bestyrelsen blev bemyndiget til med bindende virkning for interessentskabet at indgå og underskrive kontrakt med Jysk Vindkraft A/S om levering af en vindmølle. Kontrakten med Jysk Vindkraft A/S blev underskrevet den 16. december 1999 af bl.a. ovennævnte tre personer.

Ved brev af 14. april 2004 anmodede Energiklagenævnet Energistyrelsen om at oplyse, om vindmøllen i nærværende sag opfyldte de øvrige betingelser for kunne betragtes som ”eksisterende” i medfør af vindmøllebekendtgørelsen. Energistyrelsen har ved e-mail af 29. april 2004 bekræftet dette.

Energiklagenævnets bemærkninger

Nævnet lægger til grund, at kontrakten af 16. december 1999 må anses som indgået mellem to uafhængige parter, og at der ikke i sagen foreligger oplysninger, der giver grund til at tro, at der ikke med den indgåede købekontrakt sker en reel og bindende overdragelse af møllen. Herefter finder nævnet, at kontrakten som udgangspunkt må fortolkes i overensstemmelse med parternes forståelse. Den omtvistede bestemmelse om købers betalingsforpligtelse skal derfor fortolkes i overensstemmelse med møllelaugets erklæringer som en bestemmelse, der udgør en betalingssikring

for interessenterne på baggrund af, at kontraktens opfyldelse var afhængig af møllelaugets senere fuldtegning og parternes respektive forpligtelser til at medvirke hertil.

Nævnet finder ikke, at bestemmelsen fortolket på denne måde giver anledning til at tilsidesætte kontrakten som stridende imod vindmøllebekendtgørelsen. Det er uomtvistet, at møllelauget efter § 10 ikke på tidspunktet for kontraktunderskrivelsen skulle være fuldtegnet eller opfylde betingelserne for nettilslutning, jf. vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 3, hvorefter kontrakten kunne gøres betinget af fuldtegning senest den 31. august 2000. Nævnet bemærker yderligere, at såfremt Jysk Vindkraft A/S ikke medvirkede loyalt og som forudsat i kontrakten til købesummens fremskaffelse eller i øvrigt nægtede at levere, ville der foreligge misligholdelse. Omvendt hindrer selskabsretlige regler interessenterne i frit at træde tilbage. Endelig begrænser fortolkningsvirkningen af vindmøllebekendtgørelsens § 10, stk. 1, nr. 1, i sig selv parternes tilbagetrædelsesadgang.

Nævnet finder derfor, at kontrakten i denne sag må anses som en bindende og ubetinget kontrakt i vindmøllebekendtgørelsens forstand.

Energiklagenævnets afgørelse

Energistyrelsens afgørelse af 22. januar 2003 ophæves. Vindmølle nr. 2, Estrup Gårde beliggende på matr.[...], [...] [...], Søby tilhørende Estrupgårde Erhvervsmøllelaug I/S anerkendes som "eksisterende" i henhold til § 10 i bekendtgørelse nr. 331 af 8. maj 2003 om nettilslutning af vindmøller og prisafregning af vindmølleproduceret elektricitet mv."

26. oktober 2004

J. nr. : 11-227

Eksp. nr. : 17605

TAT

Si de 4 af 5

Energiklagenævnets bemærkninger

Det fremgår af sag j.nr. 11-82, at Energiklagenævnet lagde afgørende vægt på, at [...], [...], [...], [...] og [...] ved en stiftende generalforsamling den 14. december 1999 hos Jysk Vindkraft A/S, Nykøbing Mors, blev valgt til ledelsen i Estrup Gårde II Møllelaug I/S. Ifølge pkt. 4 i referatet af 14. december 1999 blev ledelsen bemyndiget til ~~med~~ bindende virkning for interessentskabet at indgå og underskrive kontrakt ~~med~~ Jysk Vindkraft A/S om levering af en vindmølle. Kontrakten ~~med~~ Jysk Vindkraft A/S blev underskrevet den 30. december 1999 af ovennævnte 5 personer.

Det er ubestridt, at alle 5 personer var tilknyttet Jysk Vindkraft A/S.

Under disse omstændigheder, der stadig gælder, og idet De ikke har anført nye faktiske oplysninger, der kan føre til, at sagen

bør genoptages, afslår Energiklagenævnet at tage Deres anmodning til følge.

Energiklagenævnets afgørelse

Advokat Thomas Jakobsens anmodning af 1. september 2004 om genoptagelse af sag j.nr. 11-82 tages ikke til følge.

Sagen har været behandlet på Energiklagenævnets møde den 26. oktober 2004.

I sagens behandling har deltaget nævnsformand, professor, cand.jur. Christen Boye Jacobsen, professor, cand.jur. & Ph.D. Bent Ole Gram Mortensen og konsulent, civilingeniør Knut Berge.

26. oktober 2004

J. nr.: 11-227

Eksp. nr.: 17605

TAT

Afgørelsen er truffet i henhold til § 89 i lov om elforsyning, jf. lovbekendtgørelse nr. 151 af 10. marts 2003 med senere ændringer.

Side 5 af 5

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Afgørelsen er sendt til klager. Kopi af afgørelsen er sendt til Energi styrelsen.

P. N. V.

Christen Boye Jacobsen
Nævsformand

/ Thomas Andersen Thrane
Fuldmægtig