

Norges vassdrags- og energidirektorat
Postboks 5091, Majorstua
0301 Oslo
Sendt per epost til nve@nve.no

Vår referanse: 14622014/2
Ansvarlig advokat: Bendik Christoffersen

Oslo, 12. august 2020

KLAGE PÅ AVSLAG PÅ SØKNAD OM UTSATT FRIST FOR IDRIFTSETTELSE

1 INNLEDNING

Vi viser til Norges vassdrags- og energidirektorats ("**NVE**") vedtak 8. juli 2020 hvor NVE ga avslag på søknad om forlengelse av frist for idriftsettelse av Innvordfjellet vindkraftverk, NVE ref 200704150-207. Per epost fra Thomas Mo Willig i NVE er klagefristen utsatt til 12. august 2020. Undertegnede bistår utbygger Zephyr AS ("**Zephyr**"/"**utbygger**") i saken.

På vegne av Zephyr påklages vedtaket. Manglende godkjennelse av søknaden innebærer at energimyndighetene har gitt en konsesjon med en idriftsettelsesfrist som er så kort at det ikke har vært mulig å benytte seg av konsesjonen. Vedtaket er dermed basert på uforsvarlig skjønnsutøvelse og uforsvarlig vekting av hensyn, og vedtaket er åpenbart urimelig.

Utbygger ber NVE omgjøre sitt vedtak om å ikke gi utsatt frist for idriftsetting for Innvordfjellet vindkraftverk, eventuelt sende klagen til Olje- og energidepartementet ("**OED**").

2 KORT OM SAKENS HISTORIKK

NVE meddelte anleggskonsesjon etter energiloven § 3-1 den 12. desember 2014. Endelig konsesjon ble stadfestet av OED 22. mars 2018. I den oppdaterte konsesjonen meddelt 24. april 2018 ble ikke fristen for idriftsettelse oppdatert, og i henhold til konsesjonens punkt 1 fremgår det at vindkraftverket må være idriftsatt innen 31. desember 2020. Dette utgjør ca to år og ni måneder etter at endelig konsesjon ble gitt.

Da OED stadfestet NVEs konsesjonsvedtak, ga de et tilleggsvilkår om videre undersøkelser av hubro, nærmere bestemt hvorvidt det var/er aktive reir og pågående hekking innenfor influensområdet til vindkraftverket. Informasjonen fra undersøkelsene skulle hensyntas i utarbeidelsen av miljø-, transport- og anleggsplan og detaljplan (samlet "**MTA-plan**"), og det var derfor ikke mulig for utbygger å utarbeide MTA-plan før undersøkelsene ble

ADVOKATFIRMAET
THOMMESSEN AS
Foretaksregisteret
NO 957 423 248 MVA
thommessen.no

OSLO
Haakon VII's gate 10
Pb 1484 Vika
NO-0116 Oslo
+47 23 11 11 11

BERGEN
Vestre Strømkaien 7
Pb 43 Nygårdstangen
NO-5838 Bergen
+47 55 30 61 00

STAVANGER
Fjordpiren
Laberget 22
NO-4020 Stavanger
+47 23 11 11 11

LONDON
Paternoster House, 2nd floor
65 St Paul's Churchyard
GB-London EC4M 8AB
+44 207 920 3090

gjennomført og godkjent. I følge vedtaket skulle opplegget for undersøkelser og tiltak fastsettes av NVE, og utbygger fikk utarbeidet undersøkelsesprogram og søkte om å få dette godkjent 23. august 2018.

Samtidig med utarbeidelsen av undersøkelsesprogram mv, var utbygger i tett dialog med Statnett SF ("**Statnett**") om nettilknytningen og nødvendige oppgraderinger i transmisjonsnettet for tilknytning av vindparken. Det fremgår av brev fra Statnett 18. november 2019 (bilag 4 til søknad om utsatt frist for idriftsettelse) at Statnett ville vurdere å inngå tilknytningsavtale for vindkraftverket med vilkår om produksjonsbegrensning for å få tilknyttet vindparken tidligere enn 2028, men at dette ville kreve nærmere vurderinger fra både Statnett, utbygger og bransjen for øvrig. Videre fremgår det av epost fra utbygger til NVE 29. oktober 2018 (bilag 6 til søknad om utsatt frist for idriftsettelse) at utbygger mente manglende nettkapasitet medførte at fristen 31. desember 2020 ikke kunne nås. Det ble bedt om en foreløpig vurdering av en eventuell fristforlengelse. NVEs tilbakemelding var helt kort at dette var noe man skulle få "*orden på*" selv om det var "*litt hektisk*" i NVE akkurat da.

NVE godkjente undersøkelsesprogrammet 4. januar 2019 (bilag 5 til søknad om utsatt frist for idriftsettelse), og satte samtidig som vilkår at undersøkelsene skulle *videreføres i 2020*. I godkjennelsen uttalte NVE følgende:

"NVE mottok undersøkelsesprogram for hubro 23.08.2018. I tillegg fikk vi supplerende undersøkelser fra Multiconsult AS på vegne av konsesjonær på epost 12.11.2018 og 16.11.2018.

I henhold til konsesjon post 1 må anlegget være satt i drift innen 31.12.2020. Dersom konsesjonæren ønsker å sette anlegget i drift etter denne datoen, må de søke om utsatt frist i god tid før det."¹ (vår understreking)

På eget initiativ viste NVE altså til fristen for idriftsettelse i forbindelse med godkjennelsen av undersøkelsesprogrammet. En må anta at NVE så at OEDs vilkår om undersøkelser av hubro, og spesielt NVEs tilleggsvilkår om at undersøkelsene skulle vedvare i 2020, gjorde det åpenbart at utbygger ikke ville rekke fristen 31. desember 2020. NVE minnet derfor utbygger om at en måtte søke om fristutsettelse. Denne uttalelsen, i forlengelsen av dialogen man hadde hatt i oktober 2018 om utsatt frist som følge av forsinket nettilknytning (jf ovenfor), ga utbygger en klar forventning om at fristutsettelse ville bli gitt dersom de sendte inn søknad i god tid før fristen.

Det ble avholdt møte med NVE 27. november 2019 – samme dag som brevet fra NVE ble sendt ut om ny praksis for behandling av frist for idriftsettelse. Her presenterte utbygger tidsplanen for prosjektet og viste hvordan kravene om hubroundersøkelser gjorde det umulig å rekke fristen for idriftsettelse 31. desember 2020. NVE oppfordret Zephyr igjen til å sende søknad om fristforlengelse.

Som vi skal komme tilbake til under, har det helt siden konsesjonen ble gitt av OED i mars 2018 vært klart at fristen 31. desember 2020 ikke kunne nås, uavhengig av fremdriften hos utbygger. Likevel har alle parter, både utbygger, NVE og Statnett, arbeidet videre med planene om realisering av Innvordfjellet vindkraftverk. Dette underbygger at utbygger hele tiden har hatt en klar forventning om at fristforlengelse ville bli gitt. Dette synet forsterkes

¹ Brev 4. januar 2019, NVE ref 201838037-12.

av at NVEs praksis før brevet 27. november 2019 var å vurdere hver fristforlengelse konkret og eventuelt gi fristforlengelse også ut over 2021. Vi viser i den forbindelse til Ytre Vikna II vindkraftverk som fikk utsettelse ut over 2021 med den begrunnelse at nettilknytningen (dvs samme nettilknytning som Innvordfjellet) ikke var klar.

Utbygger søkte om frist for utsatt idriftsettelse 30. desember 2019. Da koronapandemien i mars 2020 medførte nedstenging av samfunnet, ble det på ubestemt tid umulig å gjennomføre samrådsmøter med lokalbefolkningen. I brev 23. mars 2020 orienterte derfor utbygger om at den omsøkte fristen i 2023 mest sannsynlig ikke ville nås, og utbygger ba samtidig om at en ny frist skulle bli satt avhengig av utviklingen av pandemien. Til orientering legges frem en oppdatert tidsplan som viser planlagt fremdrift i prosjektet.

Bilag 1: Tidsplan per juli 2020 for vindkraftverket og nettilknytningen

NVE avslo utbyggers søknad 8. juli 2020.

3 UFORSVARLIG SKJØNNSUTØVELSE OG VEKTING AV HENSYN

3.1 Innledning

Som nevnt innledningsvis beror avslaget på søknaden på en uforsvarlig skjønnsutøvelse og uforsvarlig vekting av hensyn, og vedtaket er åpenbart urimelig. Forvaltningen kan ikke først gi en tillatelse med en så streng frist at tillatelsen ikke lar seg realisere, for deretter å ikke utvide fristen. Dersom fristen ikke utvides, viser det at vilkåret om idriftsettelse i seg selv har vært uforholdsmessig og åpenbart urimelig.

Det er sikker rett at vedtak som lider av uforsvarlig skjønnsutøvelse eller er åpenbart urimelige kan bli ansett å være ugyldige. Vi går ikke nærmere inn på dette, men viser til følgende avsnitt i Rt 2011 s 304 (avsnitt 55):

"Forvaltningsvedtak kan etter alminnelig norsk forvaltningsrett kjennes ugyldig blant annet dersom det lider av en kompetansemangel, er truffet på grunnlag av et uriktig faktum, er beheftet med saksbehandlingsfeil, ikke bygger på et forsvarlig skjønn, er influert av usaklige hensyn, medfører usaklig forskjellsbehandling eller etter sitt innhold er åpenbart urimelig."

NVEs begrunnelse i denne saken er sjablongmessig, og får et åpenbart urimelig utslag, noe som begrunnes i det følgende.

3.2 Nærmere om NVEs brev 27. november 2019

NVE har hatt som fast forvaltningspraksis at vindkraftkonsesjoner gis utsatt frist for idriftsettelse tilsvarende fristene som følger av elsertifikatordningen, tidligere 31. desember 2020, nå 31. desember 2021. Denne forvaltningspraksisen tilsier at det må begrunnes særskilt dersom en konsesjonær eventuelt ikke skal få utsatt frist frem til 31. desember 2021.

I brev 27. november 2019 fremgår det at praksisen med å gi utsettelse, ikke videreføres:

"Når elsertifikatordningen avsluttes, er det imidlertid grunnlag for å avslutte praksisen med å gi forlengelse av idriftsettelsesfristen. Teknologitvilling og oppdatert kunnskapsgrunnlag om virkninger av vindkraft, jf. kunnskapsgrunnlaget i forslaget til nasjonal ramme for

vindkraft, samt føringene i Stortingsmelding 25 (2015-2016) Kraft til endring - Energipolitikken mot 2030, tilsier også at fristene for idriftsettelse ikke bør forlenges ut over fristene i elsertifikatorordningen. Dermed blir det også sammenfall mellom idriftsettelsesfristen og fristen for elsertifikater. NVE vil framover legge dette til grunn ved behandling av søknader om forlenget frist for idriftsettelse for landbasert vindkraft.

Dersom anleggene ikke er bygget innen frist for idriftsettelse, kan ikke prosjektet realiseres. Det må søkes ny konsesjon med oppdaterte utredninger med utgangspunkt i dagens teknologi dersom prosjektet ønskes videreført.

I særlige tilfeller hvor konsesjonær har kommet langt i byggearbeidene, men uforutsette forhold (force majeure) hindrer idriftsettelse i tide, kan NVE likevel forlenge idriftsettelsesfristen utover 31.12.2021.

NVEs vurdering av utsatte frister gjøres i den enkelte sak etter energilovens regler om endring av konsesjonsvilkår."

NVE går ikke grundig inn i hensynene bak praksisendringen ut over henvisningen til teknologiutvikling og oppdatert kunnskapsgrunnlag, samt føringene i Stortingsmelding 25 (2015-2016). Når det gjelder førstnevnte, er det klart at et oppdatert kunnskapsgrunnlag og ny teknologi må ligge til grunn for vindkraftutbygginger. NVE har de siste årene betydelig skjerpet inn kravene til utredninger dersom det går lang tid fra konsekvensutredning til utbygging. I tillegg viser henvisningen til stortingsmeldingen at NVE mener utbygger ikke skal kunne båndlegge areal i vertskommunene over lang tid og at NVE ønsker å "begrense videreføringen av konsesjoner som er gitt der det ikke er utsikter til å få realisert prosjektet innenfor en rimelig tidshorisont."²

Alle disse argumentene retter seg dermed mot prosjekter hvor det har gått lang tid fra konsesjonstidspunktet til utbyggingen skal starte, eventuelt med flere utsettelse av idriftsettelsesfrister, og hvor det ikke foreligger et oppdatert kunnskapsgrunnlag. Tilsvarende gjelder for øvrig for Stortingets vedtak 19. juni 2020, hvor regjeringen blir bedt om, innenfor gjeldende regelverk, å ikke gi forlenget frist for idriftsettelse for vindkraftkonsesjoner ut over 31. desember 2021. Formålet med NVEs fristinnskjerpelse og Stortingets vedtak slår ikke til i saker med nyere konsesjoner hvor kunnskapsgrunnlaget er oppdatert og en ikke har båndlagt areal over lang tid. For slike saker gjør ikke hensynene bak innstrammingen seg gjeldende. Det er heller ingen grunn til å knytte slike saker opp mot fristene i elsertifikatorordningen, siden denne ordningen ikke har betydning for realiseringen av prosjektet overhodet.

3.3 Begrunnelsen viser en uforsvarlig skjønnsutøvelse og vekting av hensyn

Begrunnelsen for å ikke gi fristutsettelse til Innvordfjellet er sparsom. NVE viser i vedtaket til mange vektige hensyn som taler for å gi fristutsettelse:

- (i) Som en direkte følge av vedtakene som gjelder hubro, har det ikke vært mulig for utbygger å starte arbeidet med MTA-plan for Innvordfjellet før i 2020, og det har dermed vært umulig å idriftsette vindparken innen 31. desember 2020. NVE mener kravene til hubroundersøkelser er forhold utenfor utbyggerens kontroll.

² Stortingsmelding 25 (2015-2016) Kraft til endring - Energipolitikken mot 2030, s 193.

- (ii) Utbygger har hatt kortere frist enn vanlig for å realisere utbyggingen.

Imidlertid er det uklart hva disse hensynene vurderes opp mot. NVE skriver følgende:

"Usikkerheita knyta til om hubro hekkar i planområdet og kortare tid enn fem år på realisera vindkraftverket er argument som NVE meiner bør tilleggast vekt i vurderinga av søknaden om fristutsetting. Desse må likevel vurderast opp mot vårt brev av 27.11.2019 om å ikkje gi utsett frist for idriftsetting utover 31.12.2021.

NVE viser i denne samanheng også til Stortingets vedtak av 19.06.2020."

Ytterligere begrunnelse gis ikke, men det ser ut til at NVE vekt sin egen praksisendring, som ble innført 27. november 2019, og Stortingets vedtak 19. juni 2020, sterkere enn hensynene som taler for å gi fristutsettelse. Den sparsomme begrunnelsen tilsier at NVE ikke har foretatt en forsvarlig vurdering av hensynene for og mot en fristutsettelse, all den tid hensynene bak NVEs brev 27. november 2019 og Stortingets vedtak 19. juni 2020 ikke slår til i denne saken. Videre er sentrale hensyn som veier svært tungt, ikke vurdert i det hele tatt, noe vi kommer tilbake til.

3.4 Myndighetene må gi utbygger rimelig tid til realisering av prosjektet

Utbyggere må kunne handle i tillit til at konsesjoner ikke gis med så stramme frister og strenge vilkår at prosjektene ikke lar seg gjennomføre. Tvert imot må utbygger få rimelig tid til å realisere prosjektet. NVE har nylig behandlet søknad om utsatt frist for idriftsettelse for Gilja vindkraftverk. Saken er under behandling hos OED, men NVE har i sitt vedtak 3. desember 2019, og i oversendelsesbrevet 21. april 2020 til OED i forbindelse med klage på avslaget, kommet med noen uttalelser som er relevante for vår sak.

NVE uttaler at *"fem års frist fra endelig konsesjon til idriftsettelsestidspunkt i utgangspunktet burde være tilstrekkelig for å gjennomføre prosjektet."*³ Videre uttaler NVE i oversendelsesbrevet følgende:

*"Klager anfører at utløpet av fristen for elsertifikatmarkedet er gitt overdreven vekt i NVEs vedtak. NVE har som fast praksis å utsette frist for idriftsettelse til 31.12.2021, som er gjeldende frist for sertifikatmarkedet. NVE viser til at teknologiutviklingen, oppdatert kunnskapsgrunnlag om virkninger av vindkraft og føringene i Stortingsmelding 25 (2015-2016) tilsier at prosjekter som har hatt rimelig tid til å bli realisert, som hovedregel ikke skal få forlenget frist, men kan søke om konsesjon på nytt. NVE vurderer på dette grunnlaget at fristen for elsertifikatmarkedet er en hensiktsmessig frist for idriftsettelse av prosjekter som er gitt konsesjon med forutsetning om at de kunne komme inn under ordningen med elsertifikater."*⁴ (Vår understreking)

Fra disse uttalelsene kan vi trekke ut tre poenger som er relevante for vurderingen av Innvordfjellet:

³ NVEs vedtak 3. desember 2019, NVE ref 200802265-144, <http://webfileservice.nve.no/API/PublishedFiles/Download/200802265/2987855>

⁴ NVEs brev 21. april 2020, NVE ref 200802265-147, <http://webfileservice.nve.no/API/PublishedFiles/Download/200802265/3035175>

- (i) NVE mener fem år er tilstrekkelig for utbygging av et vindkraftverk,
- (ii) NVE mener det har betydning hvorvidt utbygger har hatt rimelig tid til å realisere et prosjekt, og
- (iii) NVE mener elsertifikatfristen er en hovedregel, altså kan det være tilfeller hvor det er rimelig å gi unntak fra denne hovedregelen.

Utbygger slutter seg til disse vurderingene. At fem år anses som tilstrekkelig, kan også utledes av fast forvaltningspraksis, hvor anleggskonsesjoner for vindkraft gis med en alminnelig femårsfrist for idriftsettelse. Samtidig er fem år ikke nødvendigvis tilstrekkelig for prosjekter som krever investeringer i transmisjonsnett.⁵ For Innvordfjellet var den opprinnelige fristen i anleggskonsesjonen fra NVE i 2014 som nevnt seks år.

For Innvordfjellet vindkraftverk er det ikke gitt tilstrekkelig med tid for å realisere prosjektet. Etter at endelig konsesjon ble gitt fra OED i 2018, var fristen kortet ned til to år og ni måneder. Dette kunne i teorien vært tilstrekkelig for utarbeidelse og godkjenning av MTA-planen med klagerunde i tillegg til selve utbyggingen. For Innvordfjellet innebar imidlertid både den manglende kapasiteten i transmisjonsnett, som ikke kunne avklares før endelig konsesjon ble gitt, samt vilkåret om ytterligere undersøkelser av hubro, at også en periode på tre år og ni måneder uansett ikke ville være tilstrekkelig for realisering av prosjektet.

NVE og OED visste med andre ord allerede i mars 2018 at fristen ville være for stram til å realisere prosjektet uten fristforlengelse. Det var dermed helt forsvarlig av utbygger å anta at en ville få fristutsettelse også etter 2021 ettersom dette var nødvendig for å realisere prosjektet. Denne oppfatningen ble ikke endret av NVEs brev 27. november 2019.

3.5 Flere hensyn er ikke vurdert

I søknaden om utvidet frist for idriftsettelse viste utbygger til følgende argumenter som talte for å gi utvidet frist (slik gjengitt i NVEs vedtak):

- *Alminnelig frist på fem år fra endelig konsesjon*
- *Pålegg om hubroundersøkelser til våren 2020*
- *Særdeles lang behandlingstid hjå energimyndighetene*
- *Vindkraftverket er ikke knytta til ordninga med elsertifikat*
- *Krevende og langvarige prosesser med Statnett relatert til nettilknytning*

NVE har ikke vurdert hvilken betydning den lange saksbehandlingstiden i OED skal ha, men viser til at flere andre vindkraftkonsesjoner har hatt kortere frist enn fem år for å realiseres. Imidlertid ble det her opprinnelig gitt frist på drøyt seks år, fra da NVE ga konsesjon 12. desember 2014 til 31. desember 2020. Det var den lange saksbehandlingstiden for klagesaksbehandlingen manglende oppdatering av fristbestemmelsen som medførte at fristen ble redusert til to år og ni måneder.

NVE har ikke vurdert rimeligheten av den korte fristen. NVE hele tiden vært klar over at en idriftsettelse innen 31. desember 2020 var umulig uten at utbygger fikk utvidet frist. Urimeligheten forsterkes av at en som følge av vilkårene om hubroundersøkelser, som ble utvidet av NVE i januar 2019, først i 2020 har hatt mulighet til å starte arbeidet med MTA-

⁵ Se blant annet Statnetts egne tidsangivelser på mellom 3 og 10 år avhengig av hvilke investeringer som må foretas: <https://www.statnett.no/for-aktorer-i-kraftbransjen/nettkapasitet-til-produksjon-og-forbruk/dette-er-tilknytningsprosessen/> (lest 10. august 2020)

planen. Det faller da på sin egen urimelighet at utbygger, som har fulgt opp prosjektet fortløpende med den beste mulige fremdriften, ikke får realisert sin konsesjon som følge av lang saksbehandlingstid i forvaltningen.

Det er uforsvarlig av NVE å ikke foreta en grundig vurdering av betydningen av at lang saksbehandlingstid i kombinasjon med strengere vilkår gjør at utbygger ikke får realisert konsesjonen.

Videre har NVE heller ikke vurdert utbyggers anførsel om at avklaringene om nettkapasitet og eventuelle oppgraderinger i transmisisjonsnettet har trukket ut i tid, slik vist til over. NVE burde også vurdert sammenhengen med nettutbyggingene ved vindkraftverkene Ytre Vikna I og II, som har fått utsatt frist for idriftsettelse til 31. desember 2024. Fristutsettelsen kom utelukkende som følge av at oppgraderingen av regionalnettet var blitt utsatt. Selv om disse fristutsettelsene kom før NVEs omlegging av praksis 27. november 2019, må de ses i sammenheng med virkningene for Innvordfjellet vindkraftverk. Nettløsningen for Ytre Vikna I og II er en del av samme nettløsning som Innvordfjellet vindkraftverk. Arbeidene med nettilknytning for Innvordfjellet er ifølge Tensio AS avhengig av hvorvidt og hvordan Ytre Vikna I og II realiseres:

"Nettløsning og spenningsnivå for Innvordfjellet avhenger av nettløsning for Ytre Vikna I og II og rekkefølgen av de nye tilknytningene."⁶

Dette er hensyn som tilsier at Innvordfjellet burde fått samme frist for idriftsettelse som Ytre Vikna I og II og som burde vært vurdert av NVE.

3.6 Vedtakets innhold er åpenbart urimelig

Det foreligger sterke hensyn som begrunner å gi fristutsettelse. Det er enighet om at det er forhold utenfor utbyggers kontroll som gjør at fristen ikke kan nås. Kunnskapsgrunnlaget er tilstrekkelig, også for andre forhold enn hubro, siden konsesjonen er drøyt to år gammel. Utbygger har ikke båndlagt areal i planområdet over lang tid, og utbygger har vist at de hele tiden har gjort det de kan for å sikre tilstrekkelig fremdrift i prosjektet. Utbygger har gjort tid- og kostnadskreven investeringer i prosjektet over flere år. Det er gode utsikter for å realisere prosjektet innenfor en rimelig tidshorison. I tillegg er grunnen til at fristen er spesielt kort i dette prosjektet, at forvaltningen selv "brukte opp" mer enn tre år av den opprinnelige tillatte utbyggingsperioden.

Det eneste som taler mot å gi fristutsettelse, er NVEs egen praksisendring fra 27. november 2019 og Stortingets vedtak 19. juni 2020. Begge deler er forhold utbygger ikke har kunnet ta i betraktning, slik vist til over. Når NVE konstaterer at utbygger var kjent med fristen da de valgte å gå videre med prosjektet, er dette misvisende. Arbeidet på Innvordfjellet, herunder dialogen med Statnett og gjennomføring av hubroutrødingene, har i all hovedsak skjedd før 27. november 2019. I perioden før 27. november 2019 fikk utbygger indikasjoner på at fristforlengelse ville bli gitt, se over i punkt 2.

Vektingen av hensyn er uforsvarlig og uforholdsmessig, og begrunnelsen indikerer at ikke alle forhold er vurdert på en skjønnsom måte. Utbygger kan ikke på noen måte bebreides for manglende overholdelse av fristen. Den opprinnelige fristen hadde vært mulig å nå hvis det ikke hadde vært for den lange klagesaksbehandlingstiden som "brukte opp" over halvparten av den tillatte utbyggingsperioden og vilkårene om hubroutrøding (gitt av OED i 2018 og utvidet av NVE i 2019). NVE og OED har dermed gjort det umulig for utbygger å nå fristen. Å

⁶ Se Tensio AS' kraftsystemutredning for 2020-2040 s 125.

ikke utvide fristen er dermed i praksis som å trekke tilbake konsesjonen. Resultatet er åpenbart urimelig.

3.7 Vilkåret om frist for idriftsettelse er uforholdsmessig og dermed ugyldig

Utbygger har ikke nødvendigvis et rettskrav på en utsatt frist for idriftsettelse. Imidlertid har utbygger krav på forholdsmessige vilkår. Det strider mot energilovens formål og alminnelig forvaltningsrettslige prinsipper at det i en anleggskonsesjon gis vilkår som er så tyngende at utbygger ikke får anledning til å realisere konsesjonen. Dersom NVE og OED ikke omgjør NVEs vedtak og gir utsatt frist, innebærer vilkåret om frist for idriftsettelse i anleggskonsesjonen at utbygger ikke kan realisere konsesjonen. Da er vilkåret i seg selv uforholdsmessig tyngende og dermed ugyldig.

4 AVSLUTNING

I brev 23. mars 2020 viser utbygger til at en nærmere bestemt frist må avhenge av koronapandemiens utvikling. Det lar seg for øyeblikket ikke gjøre å avholde samrådsmøter med lokalbefolkningen. Dette vil endres fortløpende i og med NVE og OEDs behandling av denne klagen. Dersom utbygger gis medhold i klagen, ber vi derfor NVE eller OED om å fastsette en frist for idriftsettelse fra vedtakstidspunktet som gir utbygger reell mulighet til å nå fristen.

* * *

Med vennlig hilsen
Advokatfirmaet Thommessen AS



Bendik Christoffersen
Advokat (H)

Vedlegg

Innvordfjellet vindkraftverk

Tidsplan juli 2020 (hensyntatt behandlingsprosess av søknad om fristforlengelse)

Legger til grunn at tilbudsprosess med turbinleverandører går som planlagt før avslag fra NVE forelå.

Dato/periode	Aktivitet	Merknad
28.04.2020	Foreløpig resultat fra hubroundersøkelser (2018-2020)	
Q2 2020	Utkast MTA for turbinleverandører og forberedelse av grunnlag for tilbudsforespørsler	Forespørsel sendt turbinleverandører 18.06.2020.
08.07.2020	Avslag på søknad om fristforlengelse (NVE)	
12.08.2020	Klagefrist for vedtak NVE	Frist fem uker fra 08.07.2020.
01.09.2020	Endelig rapport med konklusjoner fra hubroundersøkelser (2018-2020)	Antatt dato.
04.09.2020	Tilbudsfrist for turbinleverandører	
30.09.2020	Kulml. §9-undersøkelser – Midlertidig rapport fra fylkeskommunen og sametinget	Antatt dato.
Q4 2020	Forhandlinger med turbinleverandører	
01.12.2020	Behandling av klage hos OED, med godkjent utsatt frist for idriftsettelse av vindkraftverket	Antatt i overkant av tre måneder varighet fra 12.08.2020.
31.12.2020	Kulml. §9-undersøkelser – Endelig rapport fra fylkeskommunen og sametinget	Antatt dato.
01.01.2021	Samrådsprosess kommune, grunneiere og andre	Antatt tre måneder varighet, t.o.m. 31.03.2021.
Apr. 2021	Oppdatering av MTA iht. tilbud fra turbinleverandører og i lys av innspill i samrådsprosessen	Påskeferie t.o.m. 5. april.
Apr. 2021	MTA sendes NVE	
Apr. 2021	NVE sender MTA på høring	Antatt høringsfrist tre uker.
31. mai 2021	Zephyr gir merknader til høringsinnspill til MTA	
1. des. 2021	NVE godkjenner MTA	Antatt seks måneders behandlingstid.
22. des. 2021	Klagefrist MTA	Tre uker klagefrist.
1. feb. 2022	NVE oversender klager til OED	
1. mai 2022	OED godkjenner endelig MTA	Antatt tre måneders behandlingstid.
1. jul. 2022	Byggestart	
2023	Idriftsettelse	