

Norges Vassdrags- og Energidirektorat (NVE)
Att: Thomas Mo Willig
nve@nve.no / tmwi@nve.no

Oslo, 28. april 2021
Vår ref.: 105879-577
Ansvarlig advokat: Tormod Ludvik Nilsen

Sendes kun per e-post

Søknad om utsatt frist for idriftsettelse for Lillesand vindkraftverk

1 INNLEDNING

Undertegnede representerer Lillesand Vind AS og ASKO Fornybar AS (i fellesskap "**Utbygger**"), som har konsesjon for å bygge, eie og drifte Lillesand vindkraftverk i Lillesand kommune. Opprinnelig konsesjon for vindkraftverket ble gitt av NVE 25. september 2015, og endelig stadfestet av Olje- og Energidepartementet (OED) den 30. november 2016.

Overordnet historikk i saken inntas i to innledende punkter i dette brev. Vindkraftverket lå an til å følge opprinnelig plan for idriftsettelse 31.12.2020. Som følge av lang behandlingstid for MTA-plan våren 2020, ble konsesjonens frist for idriftsettelse gitt utsettelse til 31.12.2021.

Etter at fristen ble utsatt, har Lillesand kommune iverksatt en rekke prosesser i forsøk på å stanse prosjektet, herunder forsinke utbyggingen i en slik utstrekning at Utbygger ikke rekker fristen for idriftsettelse. Situasjonen har utviklet seg slik at Utbygger, utelukkende av årsaker utenfor egen kontroll, er forhindret fra å fortsette anleggsarbeider som var igangsatt for å ivareta fremdriften i prosjektet.

Som fremstillingen i punktene 1.1 og 1.2 nedenfor viser, skjer det er et politisk holdningsskifte i Lillesand kommune til vindkraftverket etter sommeren 2020. Så sent som 18. mai 2020 inngir kommunen høringsuttalelse til NVE på detaljplan/MTA-plan, uten innsigelse mot vindkraftverket. Siden høsten 2020 har imidlertid politikerne i Lillesand kommune ønsket å stanse prosjektet, som fra dette tidspunktet har befunnet seg i en juridisk hengemyr utenfor Utbyggers kontroll.

Utbygger ser seg derfor dessverre nødt til å søke om å få utsatt fristen for idriftsettelse ytterligere, frem til 31.12.2022. Nærmere beskrivelse av årsaksfaktorene og begrunnelse inntas i brevets punkt 2 og 3.

1.1 Overordnet historikk frem til høsten 2020

- E18 Vindpark AS søker om konsesjon til å bygge Lillesand vindkraftverk - 25.02.2015
- Bystyret i Lillesand kommune anbefaler konsesjon for Lillesand vindkraftverk – 06.05.2015
- NVE meddeler konsesjon med tilhørende ekspropriasjonstillatelse - 25.09.2015

L_13574343_V1 28.04.21 105879-577

- OED stadfestet konsesjon med enkelte justeringer - 30.11.2016
- Lillesand Vind AS inngir søknad om økt installert effekt – 10.06.2018
- NVE vedtar økt installert effekt – 21.06.2018
- Planutvalget i Lillesand kommune vedtar enstemmig dispensasjon fra kommunens arealplan for planområdet til Lillesand vindkraftverk - 25.06.2019
- Bystyret i Lillesand kommune vedtar med 25 mot to stemmer at de vil bevilge 1,4 millioner eks. mva. til oppgradering av Nordbøveien som transportvei til planområdet – 30.10.2019
- Lillesand Vind AS inngir søknad om konsesjonsendring som følge av anmodning fra Lillesand kommune om endring av transportvei – 01.11.2019
- Lillesand Vind AS inngir søknad om utsatt frist for idriftsettelse – 29.01.2020
- NVE avviser begjæring om omgjøring av vedtak om økt installert effekt – 06.02.2020
- Lillesand Vind AS inngir endelig versjon av detaljplan/MTA-plan til godkjenning hos NVE – 10.02.2020
- NVE vedtar utsatt frist for idriftsettelse til 31.12.2021 – 18.02.2020
- AS Lillesand Vind inngir søknad om dispensasjon for oppgradering av Nordbøveien samt nødvendige tillatelser – Februar 2020
- OED stadfester NVEs vedtak om økt installert effekt – 02.04.2020
- Lillesand kommune inngir høringssvar til NVE på detaljplan/MTA-plan, fortsatt uten innsigelse mot vindkraftverket – 18. mai 2020
- Motvind Norge klager på Lillesand kommunes enstemmige vedtak om dispensasjon fra kommunens arealplan for planområdet til Lillesand vindkraftverk, men orienterer ikke om klagen – 19. juni 2020

1.2 Overordnet historikk etter høsten 2020

- Lillesand kommune mottar et innbyggerforslag som ber kommunen foreta en ny behandling av Lillesand vindkraftverk – september 2020
- Lillesand Vind AS inngir etter anmodning fra Lillesand kommune ny søknad om dispensasjon for oppgradering av Nordbøveien samt nødvendige tillatelser – 16.10.2020
- NVE godkjenner detaljplan/MTA-plan, samt endring av konsesjon med tilhørende ekspropriasjonstillatelse. Klagebehandling pågår – 09.11.2020

- Lillesand kommune tolker innbyggerinitiativet som en begjæring om omgjøring av dispensasjonsvedtaket fra planutvalget i juni 2019, og bystyret vedtar at de vil innhente en ekstern juridisk vurdering av om de kan omgjøre vedtaket fra planutvalget – 02.12.2020
- Lillesand kommune varsler i samme periode at søknad om dispensasjon for oppgradering av Nordbøveien skal opp til politisk behandling, og at søknaden nå trolig vil bli avslått
- Lillesand kommune mottar uavhengig juridisk vurdering fra Advokatfirmaet Simonsen Vogt Wiig som konkluderer med at bystyret ikke har adgang til å omgjøre dispensasjonsvedtaket fra 2019 – 28.01.2021
- Plan- og miljøutvalget i Lillesand kommune avslår søknad om dispensasjon for oppgradering av Nordbøveien – 02.02.2021
- Bystyret i Lillesand kommune avslår søknad om dispensasjon for oppgradering av Nordbøveien – 10.02.2021
- Bystyret i Lillesand kommune "*anser at det er rimelig grunn til at klagen blir prøvd*" og gir oppreisning for oversittelse av klagefrist for klage på dispensasjonsvedtaket for planområdet og beslutter samtidig at "*klagen*" skal gis oppsettende virkning og pålegger stans i anleggsarbeidene – 10.02.2021
- Lillesand Vind inngir klage på kommunens avslag på søknad om dispensasjon og nødvendige tillatelser for oppgradering av nødvendig transportvei – 25.02.2021
- Lillesand kommune orienterer, ca. 8 måneder etter klagen ble inngitt, om at det er kommet inn klage som skal behandles, og gir Lillesand Vind én uke på å kommentere klagen – 25.02.2021
- Lillesand Vind inngir kommentarer hvor samtlige påståtte saksbehandlingsfeil tilbakevises, og hvor det påpekes at både klagebehandlingen og pålegg om stans er ulovlig – 3.03.2021
- Kommunedirektøren i Lillesand kommune innstiller på at Lillesand Vinds klage på avslag for Nordbøveien skal tas til følge, og at dispensasjon og nødvendige tillatelser skal gis – 4.03.2021
- Kommunedirektøren i Lillesand kommune innstiller på at det ikke foreligger saksbehandlingsfeil ved dispensasjonsvedtaket for planområdet som kan medføre ugyldighet, og at klagen fra Motvind Norge ikke skal tas til følge – 10.03.2021
- Plan- og miljøutvalget i Lillesand kommune innstiller på å avvise klagen fra Lillesand Vind vedrørende Nordbøveien – 25.03.2021

- Plan- og miljøutvalget i Lillesand kommune innstiller på å omgjøre det 21 måneder gamle dispensasjonsvedtaket for planområdet – 25.03.2021
- Bystyret i Lillesand kommune vedtar plan- og miljøutvalgets innstilling om å avvise Lillesand Vinds klage for Nordbøveien – 7.04.2021
- Bystyret i Lillesand kommune vedtar å omgjøre sitt eget dispensasjonsvedtak fra 25.06.2019, slik at Lillesand Vind fratras sin dispensasjon for planområdet – 7.04.2021
- Lillesand Vind inngir klage på kommunens omgjøringsvedtak for planområdet – 16.04.2021

2 UTGANGSPUNKT FOR ADGANG TIL Å GI UTSATT FRIST

Det fremgår av vilkår nr. 3 annet ledd i gjeldende anleggskonsesjon at "[k]onsesjonæren kan søke om forlengelse av fristen for ferdigstilling, bygging og idriftsettelse". Utbygger har følgelig adgang til å søke om utsettelse. Adgangen fremgår dessuten av energiloven § 10-4 annet ledd, som gir hjemmel for å innvilge fristforlengelse på bakgrunn av søknad.

OED har i behandling av søknader om utsatt frist for idriftsettelse i andre saker, skrevet følgende:

"Departementet viser til Stortingets anmodningsvedtak nr. 799 av 19. juni 2020:

"Stortinget ber regjeringen innenfor gjeldende regelverk ikke gi forlenget frist for idriftsettelse utover 31.12.2021 for vindkraftverk på land som i dag har gyldig konsesjon"

*Søknader om endring av vilkårene for konsesjoner etter energiloven, avgjøres etter en konkret vurdering i den enkelte sak. Stortingets anmodningsvedtak er utgangspunktet for det forvaltningseskjønnet loven angir."*¹

I Prop. 1 S (2020-2021) redegjøres det på side 26-27 for tolkningen av Stortingets anmodningsvedtak. I forlengelsen av ovennevnte, uttales følgende:

"Departementet kan vanskelig se at det er forvaltningsrettslig adgang til å avslå en søknad om fristforlengelse der et vindkraftanlegg er under bygging med sikte på realisering innen 31. desember 2021, og på grunn av "force majeure" eller andre forhold utenfor konsesjonærens kontroll blir forsinket. [...] Også tidsnød som skyldes aksjoner eller andre tiltak som har til formål å hindre realisering av prosjektet innen fastsatt frist 31. desember 2021 regnes som slike forhold. For prosjekter som ikke har startet bygging, er anmodningsvedtaket i samsvar med de prinsipper for fristforlengelse som NVE la til grunn høsten 2019, jf. Meld. St. 28 Vindkraft på land – Endringer i konsesjonsbehandlingen, kapittel 2.5 Status for utbygging. Dersom manglende byggestart for slike prosjekter i stor grad skyldes forhold utenfor

¹ Se f.eks. vedtakene fra OED av 26.03.2021 for Remmafjellet vindkraftverk, Kvinesheia vindkraftverk og Havsul I.

konsesjonærens kontroll, må det gjøres en konkret rettslig vurdering av adgangen til å avslå. Departementet kan innenfor de forvaltningsrettslige rammer også legge vekt på at kommunen har fattet eget vedtak om at søknaden bør innvilges. Departementet anser at anmodningsvedtaket er fulgt opp ved at ovennevnte legges til grunn for NVEs og departementets behandling av saker om fristutsettelse."

Det er følgelig klart at det finnes en adgang til å utsette frist for idriftsettelse, og at dette beror på en skjønsmessig vurdering.

Utbygger er kjent med at tre andre vindkraftverk i løpet av 2021 har fått avslag på sine søknader om utsatt frist. Begrunnelsene fra OED belyser deler av vurderingen, og følgelig også hvilke argumenter som er relevante for å gi utsatt frist.

For Havsul I vindkraftverk var det søkt om utsettelse til 1. januar 2025. Den opprinnelige konsesjonen for vindkraftverket ble gitt i 2008. Totalt ville det altså dreie seg om en periode fra konsesjon til ferdigstilling på nesten 20 år, hvor det fortsatt ville være behov for ytterligere konsesjonsendringer og fristforlengelser i løpet av byggingen.

For Remmafjellet vindkraftverk var det søkt om fristforlengelse til 31. desember 2024, subsidiært 21. desember 2021. Prosjektet ble opprinnelig omsøkt i 2010. Det fremgår av departementets vedtak at det ikke fremsto som sannsynlig at prosjektet ville kunne ferdigstilles innen 31.12.2021, blant annet fordi det gjenstod å sende inn MTA- og detaljplan for prosjektet, samt ny konsesjonssøknad for nytt 132 kV bryterfelt i transformatorstasjon. Videre var det opplyst at prosjektet bevisst hadde vært satt i bero i perioden 2016-2018 på grunn av markedsmessig usikkerhet, en risiko som måtte ligge hos konsesjonæren selv.

For Kvinesheia vindkraftverk var det levert søknad om fristforlengelse til 31. desember 2022. Konsesjon ble opprinnelig gitt i 2010. Det ble lagt vekt på at MTA/detaljplan ikke enda var tatt til behandling hos NVE, samt at det var levert søknad for flere konsesjonsendringer som ikke enda var behandlet. Blant annet forelå det søknader om en økning i installert effekt på 30 MW, samt søknad om å utvide kapasitet på transformator med 30 MVA.

Som fremstillingen i det følgende viser står Lillesand vindkraftverk i en helt annen stilling, hvor Utbygger beviselig ville ha fullført prosjektet innen 31.12.2021, men hvor kommunen har pålagt stans av bygningsarbeidene.

3 BAKGRUNN FOR FORSINKELSER FOR LILLESAND VINDKRAFTVERK

Lillesand Vindkraftverk skal bygges med utgangspunkt i en konsesjon gitt høsten 2015, som ble stadfestet av OED 30. november 2016. Endelig stadfestet konsesjon har altså foreligget i drøyt fire og et halvt år. I løpet av perioden etter at prosjektet ble godkjent, har det vært kontinuerlig oppfølging og planlegging. Da Utbygger overtok konsesjonen til Lillesand vindkraftverk i 2019, lå det an til at prosjektet ville realiseres innen 31. desember 2020.

Ved inngangen av 2020 lå prosjektet an til å starte bygging som planlagt. Dispensasjon for planområdet var vedtatt i juni 2019, og det ble i februar 2020 levert søknad til Lillesand kommune om dispensasjon og nødvendige tillatelser for de nødvendige oppgraderingene av transportveien inn til

planområdet, etter kommunens ønske om bruk og oppgradering av veien. MTA/detaljplan for hele prosjektet ble sendt til NVE for godkjenning 10. februar 2020.

Etter dette tidspunktet oppsto det imidlertid en ufrivillig stans i fremdriften. Lillesand kommune ba om forlenget frist for å inngi høringssvar på MTA/detaljplan grunnet covid-19-situasjonen, og innga sitt høringssvar først 18. mai 2020, dog ikke med noen kommentar om at man ikke lenger ønsket vindkraftverket bygget. Samtidig ble Utbyggers søknad om dispensasjon og nødvendige tillatelser for transportveien liggende ubehandlet hos kommunen, frem til Utbygger til slutt etterlyste behandling. Kommunen ba til slutt i august 2020 om at Utbygger skulle inngi ny søknad.

Som følge av den lange behandlingen av MTA/detaljplan hos NVE, ble Utbygger gitt forlenget frist for idriftsettelse til 31. desember 2021. Utbygger mottok vedtak om godkjenning av MTA/Detaljplan fra NVE 9. november 2020, og lå da an til å kunne iverksette byggearbeid som planlagt for å rekke den nye fristen.

Imidlertid igangsatte Lillesand kommune samtidig en lokal prosess for å stanse etableringen av vindkraftverket. I stedet for å innvilge dispensasjon og tillatelser for oppgraderingene av transportveien, som altså var initiert av kommunen selv, fikk Utbygger på senhøsten 2020 beskjed om at kommunen nå trolig ikke ville innvilge Utbyggers søknader, da det politiske synet på vindkraft i kommunen hadde endret seg. Det var også innlevert et innbyggerinitiativ datert 23. september 2020, som ba om ny behandling av vindkraft i kommunen. Det var på dette tidspunkt også innkommet en klage fra Motvind Norge på dispensasjonen for planområdet, noe kommunen først gjorde Utbygger formelt underrettet om den 25. februar 2021.

Av hensyn til fremdriften i prosjektet, herunder frist for investeringsbeslutning og aktivering av ferdig fremforhandlet turbinavtale, anmodet Utbygger om at kommunen skulle behandle sakene raskt. Dette ble imidlertid avvist av kommunen v/Ordfører Einar Holmer-Hoven, og saken ble satt opp til behandling først i desember 2020. Ved behandlingen i desember 2020, ble det fra enkelte politikere uttalt at deres eneste oppgave nå var å stanse byggingen av vindkraftverket. For å undersøke om det var anledning til å behandle klagen, herunder gi oppreisning for oversittet klagefrist, samt de påberopte saksbehandlingsfeil, ble det besluttet å innhente en ekstern juridisk vurdering. I påvente av en slik vurdering ble saken samtidig utsatt i to nye måneder, til 10. februar 2021.

Vurdering fra Advokatfirmaet Simonsen Vogt Wiig av 28. januar 2021 konkluderte med at det ikke var adgang til å gi oppreisning for oversittet klagefrist, samt at det heller ikke forelå saksbehandlingsfeil som kunne medføre ugyldighet. Kommunedirektøren innstilte i samsvar med dette på at klagen fra Motvind Norge skulle avvises, og at innbyggerinitiativet kun skulle tas til orientering. Det ble samtidig innstilt på at det skulle gis dispensasjon og tillatelser for oppgradering av transportveien, i tråd med det som tidligere var lovet av kommunen.

Ved bystyrets behandling av sakene 10. februar 2021, ble imidlertid søknaden for transportveien avslått. Denne er påklaget av Utbygger 24. februar 2021.

Videre besluttet bystyret, hva gjelder dispensasjonen for planområdet, at det var "*rimelig grunn til at klagen blir prøvd*". Det fortsatt ikke er klarhet i hvilke klager – i flertall – det dreier seg om, da det bare er inngitt én (fra Motvind). Innbyggerforslaget ble inngitt nesten 15 måneder etter dispensasjonsvedtaket, og kan følgelig ikke tas til behandling som klage. Videre er ikke "*rimelig grunn*" et vilkår etter forvaltningsloven § 31, men et egenkomponert vilkår med vesentlig lavere terskel enn det faktiske

vilkåret i § 31, som krever at det må foreligge "*særlige grunner*". De resterende krav i § 31, herunder klanderverdigheten av fristoversittelsen, samt den ufravelige vurderingen av klagens eventuelle virkninger for parten, ble ikke på noe tidspunkt vurdert av bystyret, ei heller nevnt i bystyrets beslutning om å gi fristoppreisning. Samtidig besluttet bystyret å gi oppsettende virkning etter forvaltningsloven § 42, og Utbygger ble pålagt full stans i arbeidene som da var igangsatt i planområdet i henhold til fremdriftsplan for ferdigstilling 31.12.2021 – til tross for at kommunen selv bekreftet offentlig at arbeidene var lovlige.

Utbygger ble først nå, i slutten av februar 2021, formelt forelagt klagen fra Motvind Norge, ca. 8 måneder etter at den ble inngitt. I sine kommentarer til klagen, påpekte Utbygger ulovligheten ved å behandle klagen, samt det tilhørende stansingspålegget. Utbygger krevde her at klagebehandlingen skulle stanses. Alle anførte saksbehandlingsfeil ved dispensasjonsvedtaket ble også tilbakevist.

I sin vurdering av klagen på dispensasjonsvedtaket for planområdet, foretok kommunedirektøren en grundig gjennomgang av saken. Ingen saksbehandlingsfeil som kan medføre ugyldighet ble påvist, og det ble innstilt på at klagen ikke skulle tas til følge. Samtidig ble det innstilt på at kommunen burde ta Utbyggers klage på avslaget for transportveien til følge, og innvilge dispensasjon og nødvendige tillatelser.

Ved forberedende behandling i plan- og miljøutvalget 25. mars 2021, og deretter i bystyret i Lillesand kommune 7. april 2021, ble likevel verken Utbyggers kommentarer, ekstern juridisk vurdering, eller kommunedirektørens innstilling nevnt.

For Utbyggers klage på avslaget på søknad om dispensasjon og tillatelser for transportveien, ble det besluttet at klagen *ikke* skulle tas til følge, og heller oversendes til statsforvalteren i Agder for klagebehandling.

For saken "*forberedende klagebehandling*" av klagen fra Motvind Norge, som det var gitt oppsettende virkning for, og som Utbygger hadde inngitt kommentarer til, ble ikke klagen nevnt. I stedet for ble det nå fattet vedtak om omgjøring av dispensasjonsvedtaket for planområdet, med hjemmel i forvaltningsloven § 35 første ledd bokstav c. Bestemmelsen regulerer omgjøring ved ugyldighet *uten* klage – et alternativ som ikke tidligere har vært vurdert. Begrunnelsen som nå ble gitt for vedtaket, en form for angivelig villfarelse hos kommunen da dispensasjon først ble gitt, er også helt ny, og fremstår særdeles lite troverdig basert på de fakta som foreligger fra denne perioden. Omgjøringsvedtaket ble debattert, men da ikke av hensyn til faktiske forhold, innsigelser eller hvorvidt det faktisk foreligger grunnlag for omgjøring. Det som derimot var tema for debatten i bystyret, var hvordan det kunne fattes et vedtak som ville medføre at Utbygger ikke ville få mulighet til å klage. Debatten er offentlig tilgjengelig via kommunens hjemmesider (opptak av direkte strømming).

Utbygger leverte 16. april en klage på bystyrets omgjøringsvedtak. Basert på historikken i saken, anser Utbygger det som særdeles usannsynlig at Lillesand kommune selv vil ta klagen til følge. Per 28. april, altså 12 dager etter inngivelse, har kommunen – til tross for flere henvendelser fra Utbygger – fortsatt ikke villet bekrefte at klagen er registrert. Det er altså ikke besluttet når klagen skal behandles, men saken er foreløpig ikke inntatt på sakliste for neste bystyremøte 5. mai 2021. Det antas følgelig at behandling tidligst vil skje på bystyremøte 16. juni 2021, altså en ny 2-måneders utsettelse. Det antas at saken her vil oversendes til statsforvalteren i Agder, som foreløpig har meldt 12 ukers behandlingstid (ifølge statsforvalteren selv). Uten fratrukk av ferietid, innebærer dette at svar i saken tidligst vil foreligge i begynnelsen av september 2021.

4 SITUASJONENS SÆREGENHET

Situasjonen for Lillesand vindkraftverk er helt særegen. Basert på begrunnelsene gitt i Prop. S 1 (2019-2020), samt de momenter som er lagt til grunn i avslag for andre søknader, er Utbyggers syn at Lillesand vindkraftverk er et tilfelle som klart kvalifiserer for fristutsettelse slik dette er beskrevet i proposisjonen. Prosjektet har blitt utsatt for aktive handlinger fra Lillesand kommune som har til formål å hindre realisering av prosjektet innen fastsatt frist 31. desember 2021. Handlingene er utenfor Utbyggers kontroll og etter Utbyggers syn er eklatante brudd på grunnleggende prinsipper for forvaltningsutøvelse.

Sammenlignet med de tre nevnte vindkraftverkene som i 2021 *ikke* er gitt utsatt frist, skiller situasjonen seg vesentlig ut. Det dreier seg for det første ikke om forsinkelser som følge av forhold hos Utbygger, eller som Utbygger kunne ha unngått. Det dreier seg heller ikke om et uferdig prosjekt som vil kreve ytterligere endringer eller utsettelse. Utbygger har sørget for fremdrift i prosjektet siden overtakelse, og lå helt i rute for å rekke opprinnelig frist da MTA/Detaljplan ble sendt til NVE 10. februar 2020. Det eneste som da gjenstod, var dispensasjon og tillatelser for oppgraderingen av transportveien inn til planområdet, som også ble omsøkt i februar 2020. Her hadde Utbygger ingen grunn til å tro at kommunen ikke ville medvirke ettersom kommunen selv ba Utbygger benytte veien (noe som er dokumentert i brev fra kommunen til NVE) og samtidig bevilget penger til formålet. På grunn av at kommunen nå har gått vekk fra sin lovnad, har Utbygger blitt nødt til å søke om én konsesjonsendring, som knytter seg til formelt å gjøre transportveien til en del av konsesjonsområdet. Søknaden ble levert i begynnelsen av 2021, da kommunen hadde gjort det klart at de ville utnytte transportveiens behov for kommunale tillatelser utenfor energilovens regler, til å stanse prosjektet i sin helhet.

Det dreier seg heller ikke om en lang periode fra konsesjonssøknad til bygging, hvor det kan være behov for nye utredninger og hvor grunnlaget for søknaden ikke lenger er det samme. Dette underbygges av at MTA/detaljplan for prosjektet nylig er godkjent.

MTA/detaljplan ble godkjent av NVE 9. november 2020. Dette innebærer at Utbygger er klar til å starte bygging. Arbeid i planområdet ble påbegynt 27. januar 2021 i tråd med den godkjente fremdriftsplanen, men ble stanset av bystyret i Lillesand 10. februar. Stansingspålegget var uten hjemmel og følgelig også ulovlig, og er ikke lenger gjeldende all den tid kommunen ikke tok klagen fra Motvind til følge. Imidlertid har kommunen altså nå forsøkt å omgjøre dispensasjonen i sin helhet. Omgjøringen er like lite lovlig som beslutningen om å behandle klagen fra Motvind uten hjemmel, men frem til klagebehandling er ferdig (som kan tenkes å trekke ut til september 2021 eller i verste fall senere), vil ikke Utbygger kunne fortsette arbeidene på lovlig vis.

Det er ingen tvil om at Lillesand kommune aktivt jobber med å trenere og stanse prosjektet slik at fristen løper ut. Vitende om at prosjektet skulle være ferdigstilt innen utgangen av 2020, ba kommunen om utsatt frist på høring for MTA/Detaljplan, samt lot være å behandle dispensasjonssøknaden de selv hadde bedt om. Da Utbygger så fikk utsatt frist til utgangen av 2021, gikk kommunen videre til å avslå de nødvendige oppgraderingene av transportveien. Vitende om at Utbygger er avhengige av transportveien, og følgelig ikke ville kunne følge fremdriftsplanen inntil dette var avklart, gikk kommunen videre til å se på mulighetene til å frata Utbyggers dispensasjonen for planområdet i tillegg.

Kommunen har gjennom det siste halve året sett bort fra alle faglige vurderinger, både interne og eksterne. De forsinket vurderingen av klagebehandling fordi de angivelig skulle ha et forsvarlig

avgjørelsesgrunnlag, og ba om å få en ekstern juridisk vurdering. Da også denne vurderingen konkluderte i en retning kommunen ikke ønsket, overså de rapporten, og vedtok etter sin politiske agenda uansett. Den eneste betydningen av vurderingen ble følgelig at innhenting av den, skaffet et grunnlag for å forsinke prosessen med to måneder ekstra.

Videre har det gjentatte ganger blitt illustrert hvor urovekkende lite politikerne i Lillesand følger lovens saksbehandlingsregler. Preseptoriske vilkår og vurderinger overses og vedtak fattes basert på et ønske om å stanse prosjektet, ikke basert på hvorvidt det faktisk finnes grunnlag for dem. Saksbehandlingen trekkes ut så langt som mulig, og som regel ikke i tråd med kravet om behandling "*uten ugrunnet opphold*" i forvaltningsloven § 11 a. Dette illustreres senest med at klagen på omgjøringsvedtaket, tross anmodning fra Statsforvalteren i Agder om prioritert behandling, samt puring fra Utbygger, fortsatt ikke er bekreftet mottatt. Kommunens behandling har satt Utbygger i en situasjon med gjentatte klagerunder, som er svært tidkrevende.

Hver gang kommunen tas i feil, trekkes et nytt grunnlag eller nye faktiske forhold opp av hatten. Det har tilsynelatende minimal betydning hvorvidt beslutningene er i tråd med loven, eller om begrunnelsene faktisk stemmer med faktiske forhold. Verken interne eller eksterne innsigelser gis gehør, og Utbygger sitter gang på gang igjen med tidkrevende klagebehandling som eneste alternativ.

At prosessen lokalt er et forsøk på å hindre Utbygger å nå fristen, er ikke tvilsomt. Det må understrekes at det ble uttrykkelig uttalt fra talerstolen i bystyret 2. desember 2020, at deres eneste jobb i denne saken er å stanse dette vindkraftverket.

5 AVSLUTNING

Utbygger har gjort alt i sin makt for å realisere prosjektet siden det ble overtatt, og kan ikke klandres for at fristen nå ikke lenger er mulig å nå.

Som fremstillingen i dette brevet viser, har Lillesand kommune med sine handlinger sørget for at de igangsatte anleggsarbeider er stanset, men den konsekvens at realisering innen 31. desember 2021 er umuliggjort. Kommunen nekter også å gi Utbygger tillatelse til å bruke transportveien som kommunen selv anmodet Utbygger om å bruke. Vi minner om at Utbygger hadde planlagt prosjektet med en annen transporttrase, men omprosjekterte for å imøtekomme kommunens ønsker. Kommunen skapte en klar og berettiget forventning hos Utbygger som kommunen nå nekter å stå ved. I tillegg har kommunen fattet et etter Utbyggers syn ugyldig omgjøringsvedtak vedrørende dispensasjonen for planområdet. Sakens omstendigheter utgjør i sum nøyaktig slike tilfeller som dekkes av beskrivelsen i Prop. S 1 (2019-2020).

Etter Utbyggers syn, må en konkret vurdering av saken tilsi at det er både rimelig og nødvendig å gi utsatt frist, slik at Utbygger faktisk får en reell mulighet til å realisere prosjektet. Det søkes følgelig herved om at frist for idriftsettelse endres til 31.12.2022, jf. vilkår nr. 3 annet ledd i anleggskonsesjon av 9. november 2020, tidligere 30. november 2016.

Det foreligger etter hvert en stor mengde dokumentasjon i saken. Vi ber om at det tas kontakt med undertegnede på tin@wr.no eller 22 82 76 54 dersom NVE, i den grad de faktiske forhold ikke allerede er kjent, ønsker at vi skal oversende en dokumentpakke som verifiserer de faktiske forhold inntatt i dette brevet.

Med vennlig hilsen

WIKBORG REIN ADVOKATFIRMA AS

Tormod L. Nilsen

Tormod Ludvik Nilsen