



DET KONGELIGE  
JUSTIS- OG BEREDSKAPSDEPARTEMENT

Olje- og energidepartementet  
Postboks 8148 Dep  
0033 OSLO

Deres ref.

Vår ref.  
19/3510 - PHV

Dato  
22.10.2019

## Høring - Forslag om åpning av område for fornybar energi til havs og forslag til forskrift til havenergiloven

Vi viser til Olje- og energidepartementets brev 02.07.2019 med vedlegg.

Justis- og beredskapsdepartementet har følgende merknader:

Høringsnotatet redegjør i begrenset grad for behovet og begrunnelsen for den foreslåtte forskriftsreguleringen. Dette gjør det vanskelig å kommentere forslaget. Vi vil særlig peke på at det i forslaget til forskrift foreslås enkelte unntak fra havenergiloven uten at det er nærmere omtalt hvilke bestemmelser i loven som hjemler unntakene. Den generelle forskriftshjemmelen i havenergiloven § 10-10 gir hjemmel for å gi forskrifter til gjennomføring og utfylling av loven, men åpner ikke for i forskrift å gjøre unntak fra loven.

I forslaget til § 1 tredje ledd foreslås et unntak fra havenergiloven § 8-1. Etter vårt syn er det naturlig å forstå havenergiloven § 8-1 tredje ledd slik at den kun gir hjemmel for å gi fritak i enkeltsaker. Vi antar at den aktuelle hjemmelen er § 1-2 femte ledd, men anbefaler at dette omtales og begrunnes nærmere i det videre arbeidet.

I § 12 forslås det at loven § 2-2 om åpning av areal ikke skal gjelde for demonstrasjonsprosjekt. Her vises det til § 2-2 fjerde og femte ledd i forslaget til forskriftsbestemmelse. Fjerde ledd gir imidlertid slik vi leser loven og forarbeidene departementet kompetanse til å treffe enkeltvedtak om unntak i særskilte tilfeller. Forskriftshjemmelen i femte ledd gir etter sin ordlyd ikke myndighet til å gjøre unntak fra loven. Dersom en forskriftshjemmel skal gi myndighet til å gi forskrifter som

fraviker bestemmelser i loven, må dette som utgangspunkt fremgå klart av lovbestemmelsen.

Det samme gjelder unntaket i forskriften § 12 fra loven § 3-1 andre ledd. Her vises det også til en bestemmelse (§ 3-1 andre ledd tredje punktum) som det er naturlig å forstå som begrenset til å gi kompetanse til å treffe enkeltvedtak om unntak i særlige tilfeller.

Det bør også omtales nærmere hva som ligger i forslaget til unntak fra § 4-1 i forskriften § 12, og i hvilken grad § 4-1 gir hjemmel for unntaket.

Forslaget i forskriften kapittel 3 om opprettelse av nemnder for å behandle nærmere bestemte saker etter havenergiloven er så vidt vi kan se ikke omtalt i høringsnotatet. Etter vårt syn er det ikke åpenbart at havenergiloven § 9-5 gir hjemmel for å opprette en klagenemnd. Opprettelsen av en klagenemnd innebærer i så fall et unntak fra reglene om klageinstans i forvaltningsloven § 28. Forvaltningsloven § 28 fjerde ledd gir hjemmel for å fastsette avvikende klageregler i forskrift. Det følger imidlertid av forvaltningslovforskriften § 45 annet ledd at fagdepartementet før det fremmer sak om bruk av Kongens myndighet etter § 28 fjerde ledd må innhente samtykke fra Justis- og beredskapsdepartementet.

I forslaget til § 5 tredje ledd i forskriften heter det at departementet kan endre gebyret som følger av § 5 første ledd. Vi gjør oppmerksom på at forskrifter må endres ved forskrift.

Forskriften § 21 er i realiteten en delegering av departementets kompetanse etter havenergiloven § 10-5. Delegeringen bør fastsettes gjennom et delegeringsvedtak, og ikke i forskrift.

Med hilsen

Harald Aass  
fagdirektør

Per Hvattum  
seniorrådgiver

*Dokumentet er godkjent og sendes uten signatur*