

17. februar 2020
Sagsnr.: 18/01538
KFAL

AFGØRELSE FRA MILJØ- OG FØDEVAREKLAGENÆVNET

STADFÆSTELSE i sag om støttenedsættelse efter reglerne om krydsoverensstemmelseskrav i 2014 i Holbæk Kommune

Miljø- og Fødevareklagenævnet har truffet afgørelse efter § 3 og § 4, stk. 2, jf. bilag 1, punkt 1.10, i bekendtgørelse nr. 107 af 29. januar 2014 om krydsoverensstemmelse (KO-bekendtgørelsen), jf. § 22 b, i landbrugsstøtelovent¹ og § 13 a, i lov om Landdistriktsfonden.²

Miljø- og Fødevareklagenævnet stadfæster Landbrugsstyrelsens afgørelse af 24. januar 2017 om støttenedsættelse på 60 % på grund af overtrædelse af krydsoverensstemmelseskrav i 2014. Afgørelsen omhandler overtrædelse af krydsoverensstemmelseskrav 1.10, på A1 , 4300 Holbæk.

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet.³

Afgørelsen er truffet af formanden på nævnets vegne, jf. § 8 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet.

**MILJØ- OG
FØDEVAREKLAGENÆVNET**
Toldboden 2
8800 Viborg

Tlf. 72 40 56 00
CVR-nr. 37795526
EAN-nr. 5798000026070
nh@naevneneshus.dk
www.naevneneshus.dk

¹ Bekendtgørelse nr. 115 af 6. februar 2020 af lov om administration af Det Europæiske Fællesskabsforordninger om ordninger under Den Fælles Landbrugspolitik finansieret af Den Europæiske Garantifond for Landbruget m.v. (landbrugsstøtelovent).

² Lovbekendtgørelse nr. 114 af 6. februar 2020 af lov om Landdistriktsfonden.

³ Lov nr. 1715 af 27. december 2016 om Miljø- og Fødevareklagenævnet.

1. Klagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet

Afgørelsen er den 31. januar 2017 påklaget til Klagecenter for Fødevarer, Landbrug og Fiskeri af landbruger.

Sagen er pr. 1. februar 2017 overgået til behandling i Miljø- og Fødevareklagenævnet, jf. § 24, stk. 6, i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet.

Klager har navnlig anført, at

- der ikke er tale om kompost, men om foder til bedriftens kreaturer,
- at klager ikke, siden de fik en bøde i 2012, har opbevaret kompost uden for kvægstalden, og
- komposten er kørt på marken, da stalden blev tømt, og foderpladsen er rensat.

2. Sagens oplysninger

2.1 Den påklagede afgørelse

Holbæk Kommune har ved kontrolbesøg på klagers bedrift den 15. december 2014 registreret, at kvægdybstrøelse fortsat opbevares i uoverdækket markstak og på areal uden for stalden lige ned til egen sø. Forholdet er dokumenteret ved fotos.

I kontrolrapporten er desuden henvist til tilsyn den 25. oktober 2012, der medførte en indskærpelse af 5. november 2012. Af indskærpelsen fremgår, at oplaget af komposten straks overdækkes og inden for én måned bliver fjernet fra placeringen på skråningen ned til søen.

Endelig fremgår et telefonnotat af 16. december 2014 af kontrolrapporten. Det fremgår heraf, at den tilsynsførende har kontaktet klager telefonisk, da klager ikke var tilstede ved kontrolbesøget. Af telefonnotatet fremgår, at klager har oplyst, at oplaget ikke kan køres ud andre steder, da jorden er for våd. Derudover fremgår det, at klager har anført, at overdækning af komposten vil blæse af igen med det samme.

Klager afgav ikke høringssvar.

Den 24. januar 2017 har Landbrugsstyrelsen truffet afgørelse om nedsættelse af klagers landbrugsstøtte i 2014 med 60 % som følge af overtrædelse af krydsoverensstemmelseskrav 1.10.

Landbrugsstyrelsen har begrundet afgørelsen med, at Holbæk Kommune ved kontrollen konstaterede, at der blev opbevaret kvægdybstrøelse i uoverdækket markstak uden for stalden i en afstand af ti meter fra egen sø. Derudover henviste styrelsen til oplysning fra klager om, at dybstrøelsen lå i stalden i mindst tre til fire måneder, før det blev lagt ud i markstakke. Styrelsen har anført, at der derfor er tale om kompost, der må opbevares i en overdækket markstak, men maksimalt ét år på samme sted.

Landbrugsstyrelsen har givet karakteren 4 for alvor, da oplaget af kompost ikke var overdækket, og der blev observeret saftafløb.

Landbrugsstyrelsen har givet karakteren 2 for omfang, da blev konstateret forurening inden for egen bedrift.

Landbrugsstyrelsen har givet karakteren 4 for varighed, da uoverdækket marstak blev konstateret i 2008, 2011 og 2012 samt ved tilsyn den 15. december 2014.

Landbrugsstyrelsen vurderede, at klager havde overtrådt krav 1.10 forsætlig, idet der er tale om en objektiv overtrædelse af krav 1.10, og idet klager ved en tidligere afgørelse af 13. januar 2012 havde fået støttenedsættelse vedrørende samme overtrædelse [for kalenderåret 2011].

Ved afgørelsen har Landbrugsstyrelsen henvist til § 4 i KO-bekendtgørelsen. Med hensyn til beregningen af støttenedsættelsen som følge af forsætlig overtrædelse har styrelsen henvist til artikel 24, stk. 3, i forordning (EF) nr.73/2009,⁴ og artikel 72, stk. 1, i forordning (EF) nr. 1122/2009.⁵ Som hjemmel for nedsættelsen af tilskud til arealbaserede landdistriktsordninger har styrelsen henvist til artikel 51, stk. 4, litra b, i forordning (EF) nr. 1698/2005,⁶ og artikel 19, stk. 2, i forordning 65/2011.⁷

2.2 Landbrugsstyrelsens bemærkninger til klagen

Landbrugsstyrelsen har den 1. marts 2017 oversendt klagesagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet med bemærkninger til klagen.

Landbrugsstyrelsen har i bemærkningerne anført, at det ikke er korrekt, når klager anfører, at det var foder og ikke kompost, som lå i stakken uden for kvægstalden. Landbrugsstyrelsen har anført, at dette understøttes af sagens fotodokumentation, hvoraf det ses, at der ikke er tale om foder.

⁴ Rådets forordning (EF) nr.73/2009 af 19. januar 2009 om fælles regler for den fælles landbrugs-politikks ordninger for direkte støtte til landbrugere og om fastlæggelse af visse støtteordninger for landbrugere, om ændring af forordning (EF) nr. 1290/2005, (EF) nr. 247/2006, (EF) nr.378/2007 og om ophævelse af forordning (EF) nr. 1782/2003.

⁵ Kommissionens forordning (EU) nr. 1122/2009 af 30. november 2009 om gennemførelsesbestemmelser til Rådets forordning (EF) nr.73/2009 for så vidt angår krydsoverensstemmelse, graduering og det integrerede forvaltnings- og kontrolsystem inden for rammerne af de ordninger for direkte støtte til landbrugere, som er omhandlet i nævnte forordning, og om gennemførelsesbestemmelser til Rådets forordning (EF) nr.73/2009 for så vidt angår krydsoverensstemmelse inden for rammerne af støtteordningen for vin.

⁶ Rådets forordning (EF) nr. 1698/2005 af 20. september 2005 om støtte til udvikling af landdistrikterne fra Den Europæiske Landbrugsfond for Udvikling af Landdistrikterne (ELFUL).

⁷ Kommissionens forordning (EU) Nr. 65/2011 af 27. januar 2011 om gennemførelsesbestemmelser til Rådets forordning (EF) nr. 1698/2005 for så vidt angår kontrol og krydsoverensstemmelse i forbindelse med støtteforanstaltninger til udvikling af landdistrikterne.

Endelig har Landbrugsstyrelsen henvist til, at det fremgår af telefonnotatet af 16. december 2014, at klager i telefonsamtale med kontrolmyndigheden har bekræftet, at den omtalte stak uden for kvægstalden var kompost.

Den 29. januar 2018 har Landbrugsstyrelsen supplerende oplyst, at Landbrugsstyrelsen har nedsat klagers støtte ved afgørelser for kalenderårene 2008, 2011 og 2012. Med hensyn til 2012 har styrelsen oplyst, at afgørelsen er af 12. oktober 2016. Om nedsættelsen har styrelsen oplyst, at støtten er nedsat med 20 %, da der er tale om første forsætlige overtrædelse.

Om afgørelsen af 24. januar 2017 har Landbrugsstyrelsen oplyst, at støtten er nedsat med 60 %, da der er tale om første gentagne forsætlige overtrædelse.

3. Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1 Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger

Det fremgår af § 3 i KO-bekendtgørelsen, at landbrugere, der modtager støtte, skal overholde kravene i bekendtgørelsens bilag 1 på bedriften i hele kalenderåret.

Det følger af § 4, stk. 2, i KO-bekendtgørelsen, at overtrædelse af kravene i bilag 1 til denne bekendtgørelse kan føre til nedsættelse af støtte.

Af bilag 1, pkt. 1.10, fremgår blandt andet, at husdyrgødningsbekendtgørelsens § 13, stk. 1 og 2, og § 14, stk. 1,⁸ er omfattet af reglerne om krydsoverensstemmelse.

Det fremgår videre af bilag 1, pkt. 1.10, at § 8, stk. 1, nr. 1-3, for så vidt angår afstandskravene til enkelt vandindvindingsanlæg, fælles vandindvindingsanlæg og vandløb (herunder dræn) og søer, i lovbekendtgørelse om miljøgodkendelse m.v. af husdyrbrug,⁹ tillige er omfattet af reglerne om krydsoverensstemmelse.

Af § 8, stk. 1, nr. 3, i lovbekendtgørelse om miljøgodkendelse m.v. af husdyrbrug, at gødningsopbevaringsanlæg for husdyrbrug for mere end tre dyreenheder må ikke etableres inden for 15 m til vandløb (herunder dræn) og søer.

Det fremgår af husdyrgødningsbekendtgørelsens § 13, stk. 1 og 2, at oplag af husdyrgødningsbaseret kompost med et tørstofindhold på mindst 30 pct. højst må oplagres i marken i højst 12 måneder. Videre fremgår det, at markstakkene ikke placeres samme sted igen før efter 5 år.

⁸ Bekendtgørelse nr. 915 af 27. juni 2013 om erhvervsmæssigt dyrehold, husdyrgødning, ensilage m.v.

⁹ Lovbekendtgørelse nr. 1486 af 4. december 2009 (med senere ændringer) om miljøgodkendelse m.v. af husdyrbrug.

Det følger af husdyrgødningsbekendtgørelsens § 14, stk. 1 og 3, at oplag af husdyrgødningsbaseret kompost med en tørstofprocent over eller lig med 12 skal overdækkes med vandtæt materiale straks efter udlægning, men dog kan placeres midlertidige oplag af kompost uden overdækning i op til en uge.

Miljø- og Fødevareklagenævnet finder, at klager har overtrådt krydsoverensstemmelseskrav 1.10.

Miljø- og Fødevareklagenævnet har ved afgørelsen vurderet, at klager har overtrådt husdyrgødningsbekendtgørelsens § 13, stk. 1, ved at oplagre kvægdybstrøelse uden overdækning med et vandtæt materiale og i en afstand af ti meter fra egen sø. Nævnet finder dermed, at klager ikke har overholdt krydsoverensstemmelseskrav 1.10, som det kommer til udtryk i bilag 1, pkt. 1.10 i KO-bekendtgørelsen.

Ved vurderingen har Miljø- og Fødevareklagenævnet lagt kontrolrapporten og fotodokumentation, optaget i forbindelse med kontrollen, til grund for, at der er tale om husdyrgødningsbaseret kompost, og at der ikke er sket tildækning af komposten med et vandtæt materiale i overensstemmelse med kravet i husdyrgødningsbekendtgørelsens § 13, stk. 1.

Nedsættelse af støtten

Af artikel 23, første inddeling, i forordning (EF) nr.73/2009 fremgår, at manglende overholdelse af krydsoverensstemmelseskrav også gælder en undladelse, der direkte kan tilskrives landbruger.

Det fremgår af artikel 24, stk. 3, i forordning (EF) nr.73/2009, at i tilfælde af forsætlig misligholdelse, må nedsættelsesprocenten principielt ikke være mindre end 20 %.

Af artikel 72, stk. 1, i forordning (EF) nr. 1122/2009 følger, at ved forsætlig overtrædelse, nedsættes støtten generelt med 20 %.

Det fremgår af artikel 47, stk. 1, i forordning (EF) nr. 1122/2009, at ved »gentagen« misligholdelse forstås tilsidesættelse af samme krav, norm eller forpligtelse, jf. artikel 4, konstateret mere end én gang inden for en sammenhængende periode på tre kalenderår, forudsat at landbrugeren er blevet underrettet om en tidligere misligholdelse og i givet fald har haft mulighed for at træffe de nødvendige foranstaltninger til at bringe denne til ophør.

Med hensyn til landdistriktsstøtten fremgår det af artikel 51, stk. 4, litra b, i forordning (EF) nr. 1698/2005, at i tilfælde af forsætlig misligholdelse må nedsættelsesprocenten principielt ikke være mindre end 20 %.

I artikel 19, stk. 2, i forordning 65/2011 er henvist til, at landdistriktsstøtten nedsættes efter reglerne i forordning (EF) nr.73/2009 og forordning (EF) nr. 1122/2009.

Det fremgår af § 4, stk. 5, i KO-bekendtgørelsen, at i tilfælde af gentagen overtrædelse beregnes nedsættelsesprocenten første gang som nedsættelsesprocenten for den foreliggende overtrædelse ganget med tre.

Ifølge præmis 35 og 42 i EU-domstolens dom i C-396/12¹⁰ foreligger der forsæt, når støttemodtager udviser en bestemt adfærd med det formål at opnå en tilstand, hvor normerne vedrørende krydsoverensstemmelse ikke overholdes, eller uden at tilstræbe et sådant formål, men ved at acceptere den mulighed, at en sådan tilstand af manglende overholdelse kan opstå.

Det følger af præmis 36 i generaladvokatens forslag til afgørelse i C-396/12, at der til forsæt kræves en viden og vilje og, at denne viden og vilje skal angå de faktiske omstændigheder i forbindelse med overtrædelsen.

Miljø- og Fødevareklagenævnet finder, at støtten skal nedsættes med 60 %.

Miljø- og Fødevareklagenævnet har ved afgørelsen vurderet, at klagers manglende overholdelse af krav 1.10 er forsætlig. ved denne vurdering har nævnet lagt vægt på, at klager den 5. november 2012 modtog indskærpelse fra Holbæk Kommune om, at klager skulle overdække komposten og fjerne den inden for én måned. Det er i den forbindelse nævnets vurdering, at klager entydigt er informeret om, hvilken handling, klager skulle udføre for også fremover at overholde reglerne. Det er efter nævnets opfattelse den viden, klager dermed har fået, der gør, at den manglende efterlevelse af indskærpelsen er en forsætlig overtrædelse. Nævnet har ved vurderingen inddraget de retningslinjer for vurderingen af, om en misligholdelse er forsætlig, som EU-domstolen har udstukket i dommen i C-396/12.

Herudover har Miljø- og Fødevareklagenævnet vurderet, at overtrædelsen er gentagen, idet den samme overtrædelse er konstateret i kalenderårene 2012 og 2014. Nævnet har derudover vurderet, at klager med indskærpelsen af 5. november 2012 er blevet underrettet om den tidligere misligholdelse. Nævnet har dermed også vurderet, at klager i den mellemliggende tid har haft mulighed for at træffe de nødvendige foranstaltninger for fremover at overholde reglerne.

¹⁰ Sag C-396/12, Van der Ham-Reijersen van Buuren, afsagt den 27. februar 2014.

Ved vurderingen af nedsættelsens størrelse har Miljø- og Fødevareklagenævnet indledningsvis lagt ovenstående vurdering til grund for, at misligholdelsen er forsætlig. Dermed finder nævnet, at nedsættelsesprocenten i den foreliggende sag som udgangspunkt ved en første overtrædelse ville være 20 %, da den principielt ikke må være mindre end 20 % efter artikel 24, stk. 3, i forordning (EF) nr. 73/2009. Herefter lægger nævnet også ovenstående vurdering til grund for, at der er tale om en første gentagen misligholdelse. Dermed finder nævnet at nedsættelsesprocenten efter § 4, stk. 5, i KO-bekendtgørelsen, skal beregnes som nedsættelsesprocenten for den foreliggende overtrædelse (20%) ganget med tre. På den baggrund finder Miljø- og Fødevareklagenævnet, at nedsættelsen i dette tilfælde skal være 60 %.

Landbrugsstyrelsens begrundelse for gentagelsesvirkning

Miljø- og Fødevareklagenævnet vurderer, at overtrædelse i kalenderåret 2011 ikke, som anført af Landbrugsstyrelsen kan føre til gentagelsesvirkning i forhold til beregning af støttenedsættelse på grund af overtrædelse i kalenderåret 2014. Nævnet henviser herved til, at overtrædelser skal være konstateret mere end én gang inden for en sammenhængende periode på tre kalenderår. Nævnet konstaterer, at perioden 2011 til 2014 udgør fire kalenderår. Nævnet vurderer i den forbindelse, at overtrædelser konstateret i henholdsvis 2011 og 2014 ikke er konstateret mere end én gang inden for en sammenhængende periode på tre kalenderår.

3.2 Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse

Miljø- og Fødevareklagenævnet stadfæster Landbrugsstyrelsens afgørelse af 24. januar 2017 om støttenedsættelse på 60 % på grund af overtrædelse af krydsoverensstemmelseskrav i 2014. Afgørelsen omhandler overtrædelse af krydsoverensstemmelseskrav 1.10, på A1 , 4300 Holbæk.