

7. december 2020
Sagsnr. 19/05259
LAL

AFGØRELSE FRA MILJØ- OG FØDEVAREKLAGENÆVNET

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

OPHÆVELSE OG HJEMVISNING i sag om nedsættelse af slutudbetaling og sanktion under ordningen Miljøteknologi 2016 i Vejle Kommune

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

Miljø- og Fødevareklagenævnet har truffet afgørelse efter § 11, stk. 1, jf. bilag 1 i bekendtgørelse nr. 1121 af 5. oktober 2017 om tilskud til modernisering af kvægstalde, jf. § 11 a, stk. 1, i lov om Landdistriktsfonden.¹

Miljø- og Fødevareklagenævnet ophæver Landbrugsstyrelsens afgørelse af 4. juni 2019 om nedsættelse af slutudbetaling og sanktion af tilskud ved modernisering af kvægstalde på A 1, 7300 Jelling, og hjemviser sagen til fornyet behandling i Landbrugsstyrelsen.

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet.²

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

¹ Bekendtgørelse nr. 114 af 6. februar 2020 af lov om Landdistriktsfonden.

² Lov nr. 1715 af 27. december 2016 om Miljø- og Fødevareklagenævnet.

1. Klagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet

Afgørelsen er den 13. juni 2019 påklaget til Miljø- og Fødevareklagenævnet af tilsagnshaver, der er repræsenteret ved konsulent.

Klager har navnlig anført, at

- fordelingen af dyr i Landbrugsstyrelsens beregning af kalvepladser er fejlbehæftet, hvorved forskellen mellem det ansøgte og det tilskudsberettigede beløb bliver for stor,
- tilbudslovens regler er overholdt, idet der er indhentet to tilbud vedrørende opgaven ”tilbygning”, og
- visse af de fakturerede opgaver ikke er en del af projektet, og dermed heller ikke en del af de indhentede tilbud.

Klagepunkterne er nærmere uddybet i afsnit 2.2.

2. Sagens oplysninger

Klager har den 23. maj 2016 ansøgt NaturErhvervstyrelsen (nu: Landbrugsstyrelsen) om tilsagn om tilskud under ordningen Miljøteknologi. Ansøgningen vedrørte opførelse af en tilbygning med etablering af 90 pladser til slagtekalve (0-6 mdr.) på dybstrøelse. Projektet havde et samlet tilskudsgrundlag på 717.390,00 kr.

Landbrugsstyrelsen har ved afgørelse af 9. oktober 2018 meddelt tilsagn om tilskud til projektet. Tilskuddet til projektet udgjorde 143.478,00 kr., svarende til 20 % af tilskudsgrundlaget. Det fremgår af styrelsens afgørelse, at tilskuddet blev givet efter reglerne i bekendtgørelse nr. 1211 af 5. oktober 2017.

Den 9. januar 2019 har klager indsendt anmodning om slutudbetaling. Klager har anmodet om udbetaling svarende til det meddelte tilsagn af 9. oktober 2018. Det fremgår af ansøgningen, at udgifterne vedrører pladser til kalve 0-3 mdr. i hytter/enkeltbokse og 3-6 mdr. i fællesbokse.

På baggrund heraf har Landbrugsstyrelsen den 14. maj 2019 foretaget fysisk afsyning af den tilbyggede kalvestald. Det fremgår af afsyningsrapporten, at der er opmålt seks ens fællesbokse på hver 19,6 m² til kalve 3-6 mdr., to ens fællesbokse på 8,5 m² til kalve 0-3 mdr. og et gulvareal på 21 m², som kan bruges til en fællesboks eller enkeltbokse. På gulvarealet var der anvendt genbrugt inventar til enkeltbokse. Det fremgår af punkt e.1 i afsyningsrapporten, at der ikke er anskaffet nye kalvehytter/enkeltbokse.

2.1 Den påklagede afgørelse

Landbrugsstyrelsen har den 4. juni 2019 truffet afgørelse om nedsættelse af slutudbetaling, jf. tilbudslovens § 12, stk. 4 og stk. 5 og § 25 i bekendtgørelse nr. 1211 af 5. oktober 2017 samt artikel 63 i forordning (EU) nr.

809/2014.³ Styrelsen har begrundet afgørelsen med, at der er udgifter, som styrelsen ikke kan godkende.

Landbrugsstyrelsen har indledningsvis anført, at klager har udgifter til teknologien "Basis staldanlæg – Tilbyg" for samlet 71.739,00 kr., som ikke er støtteberettigede, jf. bekendtgørelsens § 12, nr. 4, idet inventaret er genbrugt.

I forhold til beregningen af de ikke godkendt udgifter, har Landbrugsstyrelsen henvist til, at der er meddelt tilsagn om tilskud til etablering af 90 pladser til kalve 0-3 mdr. i hytter/enkeltbokse og 3-6 mdr. i fællesbokse. Af tilsagnet fremgår et fast støtteberettiget beløb på 717.390,00 kr. Den faste pris pr. kalveplads udgør således $717.390,00 / 90 = 7.971,00$ kr.

Landbrugsstyrelsen har herefter foretaget en beregning af antallet af kalvepladser på baggrund af opmålingen foretaget ved afsyningen og krav til gulvareal for kalve 0-3 mdr. og kalve 3-6 mdr.⁴

To fællesbokse til kalve (0-3 mdr.) = 11,33 kalvepladser ($8,5 * 2 / 1,5$)
Seks fællesbokse til kalve (3-6 mdr.) = 69,18 kalvepladser ($19,6 * 6 / 1,7$)
Gulvareal på 21 m² til kalve (0-3 mdr.) = 14 kalvepladser ($21 / 1,5$).
Landbrugsstyrelsen har på den baggrund konstateret, at der er etableret i alt $94,51 \approx 95$ kalvepladser på ejendommen.

Ved den fysiske kontrol af projektet, har Landbrugsstyrelsen konstateret, at der er anvendt genbrug af inventar på gulvarealet på 21 m² til enkeltbokse/fællesbokse til kalve fra 0-3 mdr. Det svarer ifølge ovenstående til, at der er genbrugt inventar til 14 kalvepladser.

Landbrugsstyrelsen har herefter trukket 14 kalvepladser fra de etablerede 95 kalvepladser og har godkendt 81 kalvepladser. Det godkendte udbetalingsgrundlag er dermed $81 * 7.971,00$ kr. = 645.651,00 kr. De ikke godkendte udgifter er således beregnet til $717.390,00$ kr. – 645.651,00 kr. = 71.739,00 kr.

Landbrugsstyrelsen har videre sanktioneret udbetalingen, fordi det beløb, som klager har anmodet om at få udbetalt, overstiger det tilskudsberettigede beløb med mere end 10 %, jf. artikel 63 i forordning (EU) nr. 809/2014. Sanktionen svarer til differencen mellem det godkendte tilskudsgrundlag og det beløb, der er anmodet om at få udbetalt. Differencen er 71.739,00 kr., svarende til 11,11 %.

³ Kommissionens gennemførelsesforordning (EU) nr. 809/2014 af 17. juli 2014 om gennemførelsesbestemmelser til Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) nr. 1306/2013 for så vidt angår det integrerede forvaltnings- og kontrolsystem, foranstaltninger til udvikling af landdistrikterne og krydsoverensstemmelse.

⁴ § 4 i bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016 om beskyttelse af kalve.

Landbrugsstyrelsen har herefter henvist til tilbudslovens § 2, stk. 3, hvorefter tilbudsindhentningen skal tilrettelægges på en måde, der sikrer ligebehandling. I den forbindelse har Landbrugsstyrelsen anført, at der hverken foreligger to underhåndsbud eller et oplyst tildelingskriterie på opgaverne "el-arbejde" og "vvs- arbejde", jf. tilbudslovens § 12, stk. 4 og stk. 5. Herudover har styrelsen anført, at der, ifølge faktura 323360, er udført flere opgaver, herunder søjler ved kornsilo, opsætning af silo, silofundament og tag på garage, som ikke fremgår af tilbuddet eller opfordringsskrivelsen vedrørende "tilbygning". Styrelsen har derfor vurderet, at der ikke er indhentet tilbud på den gennemførte opgave "tilbygning", hvorfor tilbudsloven ikke er overholdt.

På baggrund af ovenstående har Landbrugsstyrelsen truffet afgørelse om, at tilskuddet bliver nedsat med 25 %, da reglerne i bekendtgørelsens § 25, jf. tilbudslovens § 12, stk. 4 og stk. 5, ikke er overholdt.

2.2 Klagens indhold

Klager har gjort indsigelse mod afgørelsen om sanktion af slutudbetalingen til modernisering af kvægstalde.

Indledningsvis har klager erkendt, at der er anvendt genbrugt inventar. Ifølge klager er den fordeling af dyr som Landbrugsstyrelsen har anvendt ved beregning af kalvepladser dog fejlbehæftet.

Klager har herefter anført, at fordeling af dyretype og udregning er som følger:

2 fællesbokse af 8,5 m² til kalve (0-3 mdr.) = 11,33 kalvepladser,⁵

2 fællesbokse af 19,6 m² til kalve (0-3 mdr.) = 26,13 kalvepladser,⁶

4 fællesbokse af 19,6 m² til kalve (3-6 mdr.) = 46,12 kalvepladser.⁷

På baggrund af ovenstående har klager anført, at der er etableret 83,58 ≈ 84 godkendte kalvepladser.

Det godkendte udbetalingsgrundlag bliver herefter 84 * 7.971,00 kr. = 669.564,00 kr. Klager har således beregnet de ikke godkendte udgifter til 717.390,00 kr. – 669.564,00 kr. = 47.826,00 kr.

Med henvisning til ovenstående har klager herefter anført, at forskellen mellem det ansøgte tilskudsgrundlag (717.390,00 kr.) og det godkendte tilskudsgrundlag (669.564,00 kr.) alene udgør 7,14 %.

Endvidere er det klagers opfattelse, at tilbudslovens regler er overholdt for opgaven "tilbygning".

⁵ (8,2 * 2 / 1,5)

⁶ (19,6 * 2 / 1,5)

⁷ (19,6 * 4 / 1,7)

2.3 Landbrugsstyrelsens bemærkninger til klagen

Landbrugsstyrelsen har den 27. juni 2019 oversendt sagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet med bemærkninger til klagen.

Indledningsvis har Landbrugsstyrelsen vedr. beregningen af ikke godkendte udgifter bemærket, at klagers beregning er fejlbehæftet. Klager har i sin udregning ikke taget højde for de gulvarealer til enkeltbokse/fællesbokse til kalve fra 0-3 mdr., hvor inventar er genbrugt, på 21 m², som svarer til 14 kalvepladser ($21/1,55 = 14$). Da der er genbrugt inventar på de 21 m² er de 14 kalvepladser, ifølge styrelsen, ikke tilskudsberettigede.

Landbrugsstyrelsen har endvidere anført, at selvom klager har indsendt to tilbud på opgaven "tilbygning", så fremgår der ikke et tildelingskriterie af opfordringsskrivelsen for opgaven. Der er desuden ikke fremsendt to underhåndstilbud for så vidt angår opgaverne "el-arbejde" og "vvs-arbejde". På denne baggrund finder styrelsen fortsat ikke, at tilbudslovens § 12, stk. 4 og stk. 5, er overholdt.

2.4 Nye oplysninger under sagens behandling

Landbrugsstyrelsen har den 23. januar 2020 som svar på en henvendelse fra sekretariatet for Miljø- og Fødevareklagenævnet anført, at der ved beregning af kalvepladser, skal lægges vægt på hvor meget areal, der er til det enkelte dyr. Styrelsen er derfor umiddelbart af den overbevisning, at man ved beregning skal se på, hvor mange dyr, der kan være pr. boks. Styrelsen har henvist til bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016.

3. Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1 Miljø- og Fødevareklagenævnets prøvelse

Det fremgår af § 11, stk. 1, i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet, at nævnet kan begrænse sin prøvelse af en afgørelse til de forhold, der er klaget over.

Det følger endvidere af § 11, stk. 2, i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet, at nævnet kan begrænse sin prøvelse til de væsentligste forhold.

Miljø- og Fødevareklagenævnet har i denne klagesag fundet anledning til at behandle forholdet vedrørende beregning af kalvepladser.

Miljø- og Fødevareklagenævnet har ikke taget stilling til sagens øvrige klagepunkter, jf. herved § 11 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet. Nævnet har dog fundet anledning til at anføre en række forhold, som Landbrugsstyrelsen vil skulle tage i betragtning i forbindelse med en fornyet behandling af sagen, se nærmere i afsnit 3.3.

3.2 Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger

Det fremgår af § 11, stk. 1, 1. pkt., i bekendtgørelse nr. 1121 af 5. oktober 2017, at tilsagn om tilskud kan gives til udgifter forbundet med den faste pris, der er fastsat i bilag 1. Af bilag 1 fremgår bl.a. at der kan meddelelse

tilsagn om tilskud til pladser til kalve 0-3 mdr. i hytter/enkeltbokse og 3-6 mdr. i fællesbokse.

Endvidere fremgår det af definitionsbestemmelsen i § 3, nr. 13, i bekendtgørelse nr. 1121 af 5. oktober 2017, at for kalve under 6 måneder, er en staldblads defineret som følger af bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016.

Af § 4 i bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016 følger, at når kalve opstaldes flokvis, skal der være tilstrækkelig plads til, at de kan vende sig og lægge sig uden hindring. Der skal være et frit gulvareal på mindst:

- 1) 1,5 m² pr. kalv på under 150 kg levende vægt,
- 2) 1,7 m² pr. kalv på mellem 150 og 200 kg levende vægt og
- 3) 1,9 m² pr. kalv på over 200 kg levende vægt.

Miljø- og Fødevareklagenævnet finder, at Landbrugsstyrelsens beregning af kalvepladser ikke er korrekt, hvorved afgørelsen er ugyldig.

Ved vurderingen har Miljø- og Fødevareklagenævnet lagt oplysningerne i afsyningsrapporten af 14. maj 2019, hvorefter der er etableret to fællesbokse af 8,5 m² og seks fællesbokse af 19,6 m² til grund.

Herefter har Miljø- og Fødevareklagenævnet lagt vægt på Landbrugsstyrelsens beregning af godkendte kalvepladser, hvorefter styrelsen, for så vidt angår fællesboksene, har foretaget beregningen af kalvepladser på baggrund af det samlede areal af fællesboksene. Det er nævnets vurdering, at beregningen af kalvepladser, som følge af arealkravet i § 4 i bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016, skal beregnes pr. fællesboks. Det er endvidere nævnets vurdering, at der alene kan regnes med hele kalvepladser for hver fællesboks for at sikre, at arealkravet pr. kalv, jf. § 4 i bekendtgørelse nr. 35 af 11. januar 2016, er overholdt.

På baggrund af ovenstående finder Miljø- og Fødevareklagenævnet, at beregningen af kalvepladser i fællesbokse i Landbrugsstyrelsens afgørelse af 4. juni 2019 er fejlbehæftet, hvorfor afgørelsen lider af en retlig mangel. Da beregningen får indflydelse på både beregningen af det godkendte udbetalingsgrundlag og sanktionen finder nævnet samtidigt, at manglen er væsentlig.

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærker, at nævnet ikke har fundet grundlag for at tilsidesætte Landbrugsstyrelsens fordeling af dyretype, som denne kommer til udtryk i styrelsens afgørelse af 4. juni 2019. Nævnet har i den forbindelse lagt vægt på, at oplysningen om fordeling af dyretype i fællesboksene er klart beskrevet i afsyningsrapporten, herunder ved vedlagt billeddokumentation. Nævnet har yderligere vurderet, at klager ikke i tilstrækkelig grad har kvalificeret sine synspunkter om kontrollens resultat. Nævnet bemærker i den sammenhæng, at klager alene har anført at være uenig i styrelsens konstatering af, hvilke af de otte fællesbokse, der anvendes til kalve på henholdsvis 0-3 mdr. og 3-6 mdr.

3.3 Miljø- og Fødevareklagenævnets øvrige bemærkninger

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærker i øvrigt, at Landbrugsstyrelsen ved fornyet behandling af sagen, bør forholde sig til hvorvidt både tilbudslovens § 12, stk. 4 og stk. 5 er overtrådt vedrørende opgaven ”tilbygning”. Hertil bør styrelsen forholde sig til hvilken konsekvens dette eventuelt måtte få for beregning af sanktion efter § 25 i bekendtgørelse nr. 1121 af 5. oktober 2017.

3.4 Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse

Miljø- og Fødevareklagenævnet ophæver Landbrugsstyrelsens afgørelse af 4. juni 2019 om nedsættelse af slutudbetaling og sanktion af tilskud ved modernisering af kvægstalde på A 1 , 7300 Jelling, og hjemviser sagen til fornyet behandling i Landbrugsstyrelsen.