

ENERGIKLAGENÆVNETS AFGØRELSE
i sag om udbetaling af støtte til naturgasfyrede industrielle kraftvarmeværker

Energiklagenævnet har modtaget en klage fra [XXX] (herefter klager) over Energistyrelsens afgørelse om nedsættelse af tilskud til et naturgasfyret industrielt kraftvarmeværk på grund af overkompensation.

Energiklagenævnet afviser klagen.

Energiklagenævnet

NÆVNENES HUS

Toldboden 2

8800 Viborg

Tlf. 72 40 56 00

CVR-nr. 37 79 55 26

EAN nr. 5798000026070

ekn@naevneneshus.dk

www.naevneneshus.dk

1. Klagen til Energiklagenævnet

Energiklagenævnet modtog den 14. april 2020 en klage over Energistyrelsens afgørelse af 17. marts 2020 om nedsættelse af tilskud til et naturgasfyret industrielt kraftvarmeværk på adressen [XXX], 2880 Bagsværd med GSRN nr. [XXX] på grund af overkompensation.

Energiklagenævnet tager i nærværende sag alene stilling til, om nævnet har kompetence til at behandle klagen.

2. Sagens oplysninger

Klager er en forening, som driver virksomhed inden for elproduktion.

Klager disponerer over et industrielt kraftvarmeværk, der er beliggende på adressen [XXX], 2880 Bagsværd.

Den 30. september 2016 ansøgte klager om tilskud til elektricitet produceret på det industrielle kraftvarmeværk for perioden 2013-2015 i henhold til bekendtgørelse nr. 1299 af 25. november 2015 om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraftvarmeværker (herefter bekendtgørelsen).

Energinet traf den 28. november 2016 afgørelse om afslag på klagers ansøgning om tilskud til produktion af elektricitet på klagers industrielle kraftvarmeværk med den begrundelse, at det af ansøgningen fremgik, at der ikke var foretaget skattemæssige afskrivninger på anlægget i ansøgningsperioden.

Afgørelsen blev af klager påklaget til Energiklagenævnet, som den 2. juli 2018 traf afgørelse om hjemvisning af sagen til fornyet behandling.

Ved lov nr. 1667 af 26. december 2017 overtog Energistyrelsen en række opgaver vedrørende administration af støtte- og tilskudsordninger fra Energinet, herunder administrationen af tilskudsordningen i henhold til bekendtgørelsen.¹

Energistyrelsen genoptog derfor sagsbehandlingen af klagers ansøgning af 30. september 2016 som følge af Energiklagenævnets afgørelse.

I afgørelse af 17. december 2019 godkendte Energistyrelsen herefter klagers ansøgning om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraftvarmeværker for anlægget med GSRN-nr. [XXX] på adressen [XXX], 2880 Bagsværd.

I afgørelsen er det anført, at klager anmodedes om at indsende dokumentation til brug for beregningen af størrelsen af tilskuddet, idet Energistyrelsen er forpligtet til at foretage en vurdering af, om der foreligger overkompensation.

Energistyrelsen traf herefter den påklagede afgørelse.

3. Energistyrelsens afgørelse

Energistyrelsen traf den 17. marts 2020 afgørelse om, at klager er berettiget til at modtage støtte for perioden fra og med 2013 til og med 2017 med i alt 1.026.047 kr. for elektricitet produceret i industrielle kraftvarmeværker for klagers anlæg beliggende på adressen [XXX], 2880 Bagsværd.

Af afgørelsen fremgår, at på baggrund af de af klager fremsendte produktionsstal samt de produktionstal, der fremgår af Datahubben, har Energistyrelsen vurderet, at udbetalingen af den beregnede støtte vil medføre overkompensation i perioden fra 2014 til og med 2017.

Energistyrelsen har derfor truffet afgørelse om, at støttebeløbet i perioden fra og med 2013 til og med 2017 alene udgør 1.026.047 kr.

4. Klagers bemærkninger

Klager er uenig i den metode, som Energistyrelsen har anvendt ved beregning af grundlaget for støtte.

Til støtte for klagen har klager navnlig anført:

- Klager har henvist til, at det fremgår af den vejledning, som klager har modtaget fra Energistyrelsen, at ansøgere ved beregning af støttegrundlag skal anvende Skattestyrelsens E-formel, således at brændselsforbruget opgøres som det ekstra brændsel, der anvendes til at producere den marginale el-produktion. Det er klagers synspunkt, at Energistyrelsens vejledning om obligatorisk anvendelse af E-formlen ikke er tilstrækkeligt hjemlet i lov.
- Hverken elforsyningslovens § 58 c eller bekendtgørelse nr. 1299 af

¹ Se hertil bekendtgørelse nr. 1740 af 26. december 2017 om ændring af bekendtgørelse om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraft-varme-værker.

25. november 2015 om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraftvarmewærker indeholder nærmere regler om, hvordan produktionsomkostningerne for elektricitet produceret af tilskudsmodtageren skal opgøres. Det fremgår alene af bekendtgørelsens § 1, stk. 2, at produktionsomkostningerne skal opgøres som anlæggets samlede udgifter til produktion af elektricitet. I det omfang alene en bestemt opgørelsesmetode kan anvendes, vil det skulle fremgå af bekendtgørelsen.

- Klager har henvist til, at der i henhold til afgiftslovgivningen er valgfrihed mellem E-formlen og V-formlen. Det er derfor klagers opfattelse, at klager også i nærværende sag må have valgfrihed mellem anvendelse af E-formlen eller V-formlen.
- I forbindelse med afregning af afgifter i henhold til afgiftslovgivningen opgør klager brændselssplit mellem el- og varmeproduktion efter V-formlen.
- Den omstændighed, at øvrige ansøgere er henvist til at anvende E-formlen, medfører ikke, at alle skal anvende E-formlen. Klager er ikke bekendt med de nærmere omstændigheder i de øvrige ansøgningssager, men hvis de øvrige ansøgere anvender E-formlen i afgiftsmæssig sammenhæng, så skaber vejledningen ulighed, idet der så ikke er taget højde for ansøgere som i afgiftsmæssig sammenhæng anvender V-formlen.
- Et lighedshensyn kan i øvrig ikke vejere tungere end hensynet til, at vejledningen skal udarbejdes i overensstemmelse med gældende lovgivning.

5. Energistyrelsens bemærkninger

Energistyrelsen fastholder den påklagede afgørelse.

Energistyrelsen har navnlig anført følgende bemærkninger:

- Tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraftvarmewærker administreres i henhold til bekendtgørelse nr. 1299 af 25. november 2015, som er udstedt i medfør af bl.a. § 58 c, stk. 10-14, i elforsyningsloven.
- Energistyrelsen er afgørelsesmyndighed i forhold til vurderingen af, om udbetaling af tilskud under støtteordningen medfører overkompensation, jf. bekendtgørelsens § 8, stk. 1, sammenholdt med bekendtgørelsens § 7, stk. 3.
- Det fremgår af forarbejderne til elforsyningslovens § 58 c, at støtteordningen er godkendt af Europa-Kommissionen ved statsstøttegodkendelse SA35.486, og at vurderingen af eventuel overkompensation er et vilkår, som indgår Europa-Kommissionens afgørelse fra juli

2015 om godkendelse af støtteordningen, jf. afsnit 1.1 i de almindelige bemærkninger i lovforslaget.² En opgørelse af produktionsomkostningerne er nødvendig for at vurdere, om tilskuddet kan føre til overkompensation. Der kan f.eks. ved meget lave priser på naturgas være en risiko for overkompensation. I ansøgningsprocessen til statsstøttegodkendelse meddelte Energistyrelsen på forespørgsel fra EU-Kommissionen, at der ved kontrollen med, at ordningen ikke stred mod forbuddet mod overkompensation, blev foretaget en fordeling af produktionsomkostningerne mellem varme- og elproduktionen i henhold til en vægtning, der svarer til E-formlens fordelingsnøgle.

- Energistyrelsen er som afgørelsesmyndighed forpligtet til at administrere støtteordningen i overensstemmelse med forudsætningerne i EU-Kommissionens statsstøttegodkendelse.
- Energistyrelsen er bekendt med, at der i afgiftslovgivningen er valgfrihed for anvendelse af beregningsformlerne. Denne valgfrihed kan imidlertid ikke overføres til støtteordningen i denne sag, hvor anvendelse af E-formlen er en del af retsgrundlaget.
- Det er således en betingelse for at kunne modtage støtte efter ordningen, at E-formlen anvendes til brug for vurderingen af overkompensation, idet der i modsat fald vil være tale om ulovlig statsstøtte.
- I relation til klagers bemærkninger om lighedsgrundsætningen bemærker Energistyrelsen, at der årligt skulle indsendes en opgørelse over ansøgernes nettoproduktionsomkostninger, da ordningen bestod, jf. bekendtgørelsens § 7, stk. 1, til brug for Energistirelsens overkompensationsvurdering efter bekendtgørelsens § 7, stk. 3. I den forbindelse udarbejdede Energinet i 2016 en vejledning om, hvorledes disse nettoproduktionsomkostninger skulle opgøres. Det fremgår af vejledningen, at opgørelsen af anlæggenes brændselsanvendelse til elproduktion skal tage udgangspunkt i E-formlen, som anvendes til opgørelse af den del af brændslet, som kan henføres til elproduktion ved kraftvarmeproduktion. Energinets vejledning blev i forbindelse med Energistirelsens fornyede behandling af sagen sendt til klager den 25. marts 2019.
- Energistyrelsen fastholder således at have hjemmel til at træffe afgørelse om overkompensation på grundlag af E-formlen, ligesom Energistyrelsen også er forpligtet hertil i henhold til forudsætningerne i EU-Kommissionens statsstøttegodkendelse af støtteordningen.

6. Retsgrundlaget

Retsgrundlaget fremgår af bilag til denne afgørelse.

7. Energiklagenævnets begrundelse for afgørelsen

² Folketingstidende 2015-2016, Tillæg A, side 3-4.

Det fremgår af bekendtgørelse nr. 664 af 19. juni 2006 om Energiklagenævnets forretningsorden § 1, stk. 1 og 2, at Energiklagenævnet behandler klagesager, der er henlagt til nævnet i henhold til en række nærmere angivne love, ligesom Energiklagenævnet i øvrigt kan behandle klager over afgørelser, hvor der ved lov eller i henhold til lov er fastsat bestemmelser om klageadgang til nævnet.

I henhold til elforsyningslovens § 58 c, stk. 1, kan der fra 1. januar 2013 til den 31. december 2020 ydes tilskud til produktion af elektricitet fra industrielle kraftvarmeverkers anlæg, som anvender naturgas som brændsel, og som er tilsluttet elforsyningsnettet senest den 21. marts 2012.³

Bekendtgørelse nr. 1299 af 25. november 2015 om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraft-varme-værker fastsætter nærmere regler om beregning og administration af tilskudsordningen.

Energistyrelsen har i nærværende sag truffet afgørelse om, at udbetalingen af den beregnede støtte vil medføre overkompensation i perioden fra 2014 til 2017. Energiklagenævnet bemærker, at den korrekte hjemmel for Energistyrelsens afgørelse er bekendtgørelsens § 8, stk. 1, og ikke § 4, stk. 1.

Det fremgår af bekendtgørelsens § 20, at Energistyrelsens afgørelser som nævnt i § 8 ikke kan påklages til anden administrativ myndighed.

Energiklagenævnet finder på denne baggrund, at nævnet ikke har kompetence til at behandle klagen over Energistyrelsens afgørelse.

8. Energiklagenævnets afgørelse

Energiklagenævnet afviser klagen over Energistyrelsens afgørelse af 17. marts 2020.

Energiklagenævnet beklager den lange sagsbehandlingstid.

Afgørelsen er truffet i henhold til § 1, stk. 3, i bekendtgørelse nr. 664 af 19. juni 2006 om forretningsorden for Energiklagenævnet.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Energiklagenævnet afgørelse er truffet af Energiklagenævnets formand i henhold til § 6, stk. 1, i bekendtgørelse nr. 664 af 19. juni 2006 om forretningsorden for Energiklagenævnet.

Afgørelsen offentliggøres på hjemmesiden www.naevneneshus.dk under menupunktet Nævne > Energiklagenævnet > Tidligere afgørelser i anonymiseret form under iagttagelse af persondatalovens bestemmelser.

³ I henhold til bekendtgørelse nr. 166 af 5. marts 2018 om ophævelse af tilskudsordningen til elektricitet produceret i industrielle kraft-varme-værker bortfaldt muligheden for tilskud efter elforsyningslovens § 58 c med virkning fra den 7. marts 2018.

På nævnets vegne

Peter Ulrik Urskov
Nævnens formand

Clara Agnes Trolle Mikkelsen
Specialkonsulent

Afgørelsen er sendt til:

[XXX]

Energistyrelsen

Bilag

Uddrag af bekendtgørelse nr. 1299 af 25. november 2015 om tilskud til elektricitet produceret i industrielle kraft-varme-værker som ændret ved bekendtgørelse nr. 1740 af 26. december 2017.

”[...]

§ 8. Energistyrelsen kan træffe afgørelse om modregning, nedsættelse eller suspendering af tilskud for det pågældende år, hvis der forekommer overkompensation, jf. § 7. Stk. 2. Modregning, nedsættelse eller suspendering af tilskud efter stk. 1 sker for et helt år ad gangen. Hvis der fortsat ydes tilskud i det følgende år, modregnes det for meget udbetalte i udbetalinger af tilskud i dette år og i efterfølgende år frem til 2020.

...

§ 19 Energistyrelsens afgørelser efter denne bekendtgørelse kan ikke påklages til energi-, forsynings- og klimaministeren jf. bekendtgørelse om Energistyrelsens opgaver og beføjelser. Afgørelser nævnt i denne bekendtgørelse kan påklages til Energiklagenævnet, jf. § 89 i lov om elforsyning.

§ 20. Energistyrelsens afgørelser som nævnt i § 8 kan ikke påklages til anden administrativ myndighed.

[...]”