

AFGØRELSE

(CO2-kvoter)

energi

KLAGENÆVNET

Frederiksborggade 15

1360 København K

Tlf 33 95 57 85

Fax 33 95 57 99

www.ekn.dk

ekn@ekn.dk

KLAGE FRA Elsam Kraft A/S af 7. januar 2005 over
AFGØRELSE FRA Energistyrelsen af 14. december 2004
OM Grundlaget for tildeling af CO2-kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

NÆVNETS Nævnnsformand, dommer Poul K. Egan.
SAMMEN- Fhv. direktør, cand.polyt. H. C. Mortensen
SÆTNING Direktør, cand.oecon. Niels Jørgen Ravn Sørensen
I SAGEN

NÆVNETS Vilkåret i Energistyrelsens afgørelse af 14. december
AFGØRELSE 2004 om, at oxidationsfaktoren skal bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, ophæves.
Klagen vedrørende det tildelte antal kvoter og tildelingsgrundlaget herfor, afvises.

Sagen er indbragt for Energiklagenævnet ved klage af 7. januar 2005 fra Elsam Kraft A/S (nu DONG Energy) over Energistyrelsens afgørelser af 14. december 2004, hvorved Energistyrelsen tildelte Grenaa Kraftvarmeværk samlet 252687 kvoter samt fastsatte vilkår i godkendelse af overvågningsplanen for værket, om at oxidationsfaktoren skal bestemmes på et ISO EN 17025 akkrediteret laboratorium.

Sagens problemstilling

Elsam Kraft A/S påklager det fastsatte vilkår om, at oxidationsfaktoren skal bestemmes på et ISO EN 17025 akkrediteret laboratorium, samt grundlaget for Energistyrelsens tildeling af CO2-kvoter til Energiklagenævnet.

I forbindelse med fastlæggelsen af grundlaget for tildeling af kvoter anser Energistyrelsen den varmenergi fra det hedtvand, som Grenaa Kraftvarmeværk modtager fra en nærliggende affaldsforbrænding (i 2002 netto 141311 GJ, brutto 172689 GJ fra Grenaa Forbrænding), som affaldsvarme.

Ved fastlæggelsen af grundlaget for tildelingen af CO₂-kvoter er det Energistyrelsens standpunkt, at der ved pro rata-beregningen af den fossile el-produktion på Grenaa Kraftvarmeværk skal indregnes det brændselsforbrug (den affaldsvarme), som Grenaa Kraftvarmeværk har modtaget fra Grenaa Forbrænding, jf. CO₂-kvotelovens § 2, pkt. 7.

Det angivne brutto-brændselsinput er af Energistyrelsen beregnet på baggrund af en årsvirkningsgrad på 81,83 % for den pågældende kedel på Grenaa Forbrænding, hvor affaldsvarmen er modtaget fra.

Energistyrelsen har ved sin afgørelse ikke tildelt Grenaa Kraftvarmeværk kvoter for den del af produktionen, som kan henføres til den modtagne mængde affaldsvarme.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Elsam Kraft A/S gør gældende, at den modtagne mængde affaldsvarme skal medtages i beregningen af kvotegrundlaget med sin pålydende værdi, såfremt den overhovedet skal indregnes.

Side 2 af 24

Energistyrelsen gør endelig gældende, at Energiklagenævnet ikke har kompetence til at behandle spørgsmålet om det tildelte antal kvoter, jf. CO₂-kvotelovens § 34, stk. 3.

Den påklagede afgørelse

Fra Energistyrelsen afgørelse af 14. december 2004 vedrørende Grenaa Værket citeres:

"Godkendelse af overvågningsplan for udledning af CO₂

De har indsendt en overvågningsplan for produktionsenheden Grenaa Kraftvarmeværk, P-nr.:1003065199 til godkendelse af Energistyrelsen, i medfør af Lov nr. 493 af 9. juni 2004 om CO₂-kvoter (kvoteloven).

Overvågningsplan for Grenaaværket, P-nr: 1003065199 af 26. november 2004, suppleret ved materiale af 2. december 2004, kan godkendes af Energistyrelsen med følgende vilkår:

[...]

Vilkår for akkrediterede kontrolmålinger for flyve- og bundaske i forbindelse med bestemmelse af oxidationsfaktoren for kul

Det er en betingelse for godkendelse af overvågningsplanen at oxidationsfaktoren bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium. Der dispenseres indtil 31. december 2007, for så vidt angår kravet om, at oxidationsfaktor bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, da opfyldelsen af kravet

ventes at medføre urimeligt høje omkostninger i forhold til reduktionen af usikkerhed i opgørelsen.

[...]

Tildeling af kvoter for perioden 2005-2007

Energistyrelsen har truffet afgørelse om, hvor mange kvoter til udledning af CO₂, der vil blive tildelt i medfør af kvotelovens kapitel 4, for periode 2005-2007, for produktionsenheden:

Grenå Kraftvarmeværk

P-nr: 1003065199

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Grundlaget for kvotetildelingen fremgår af vedlagte bilag, "Grundlag for kvoteberegningen og beregnet kvote"

Der vil på dette grundlag blive tildelt en samlet kvote på 252687 kvoter for perioden 2005-2007. kvoterne til dels med 40 % i 2005, 30 % i 2006 og 30 % i 2007, således:

Side 3 af 24

2005: 101075 kvoter

2006: 75806 kvoter

2007: 75806 kvoter

[...]"

Af det i afgørelse omtalte bilag "Grundlag for kvoteberegningen og beregnet kvote" fremgår det:

"...

Historisk CO₂-udledning og produktion for produktionsenheden

	1998	1999	2000	2001	2002
Udledning af CO₂ fra forbrænding af fossile brændsler (ton)	94411	93118	102696	123872	118505
Udledning af CO₂ fra øvrige processer omfattet af kvotedirektiv (ton)	344	462	820	893	1043
CO₂ henregnet til varmeproduktion (ton) jf. lovens § 16, stk.7 *1)	54264	55199	56450	59229	59844
Netto el-levering	73021	70518	87338	91322	75736

(MWh)					
Netto fossil el-levering (MWh)*2)	34191	30589	39138	41944	36545

Beregnet kvote for produktionsenheden Grenå Kraftvarmeværk

Basisår for tildeling jf. lovens § 16 stk. 2-4 *3) 2002

a) Gennemsnitlig årlig kvotetildeling for varmeproduktion i basisperioden jf. § 17 stk. *4) 63764 Kvoter

b) gennemsnitlig årlig kvotetildeling for fossil el-levering i basisperioden jf. § 17 stk. 1. Beregnes som 1,680/3 kvoter/MWh gennemsnitlig fossil el i basisår *4) 20465 Kvoter

c) Tildeling for mindsket eller øget CO₂-udledning som følge af lovkrav der følger af fællesskabslovgivning (EU) jf. lovens § 17 stk. 4 0 Kvoter

d) Tildeling for produktionsenheder, som er sat i drift eller væsentligt udvidet efter den 2. januar 2002 jf. lovens § 18 og § 19 0 Kvoter

e) Samlet gennemsnitlig årlig tildelt CO₂-kvote Sum af a), b), c), d) 84229 Kvoter

f) Samlet kvote for de 3 år 2005-2007 som tildels med 40% det første år og 30%, hvert af de følgende år. Beregnes som e) x 3 252687 Kvoter

...”

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 4 af 24

Klagen til Energiklagenævnet

Ved brev af 7. januar 2005 klagede Elsam Kraft over Energistyrelsens afgørelser af 14. december 2004. Af klagen fremgår det:

”[...]

Grundlaget for afgørelserne er drøftet-, og i vid udstrækning afstemt med Energistyrelsen. På grund af det fremskredne tidspunkt i forhold til virkningen af afgørelserne, har det ikke været muligt at kommentere et udkast til afgørelserne, og det indebærer, at der under klagepunkterne kan forekomme bemærkninger, som måske kunne have været afklaret direkte med Energistyrelsen.

Klage over godkendelser af overvågningsplaner

1.

Der klages over vilkår for akkrediterede kontrolmalinge for flyve- og bundaske i forbindelse med bestemmelse af oxidationsfaktoren for kul.

...

Der opstilles indledningsvist som betingelse for godkendelse af overvågningsplanerne, at oxidationsfaktoren bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, og efterfølgende dispenseres der for kravet frem til 31. december 2007.

Det er ikke acceptabelt, at oxidationsfaktoren forlanges bestemt på et akkrediteret laboratorium. Det fremgår af et bilag til overvågningsplanerne, hvordan oxidationsfaktoren beregnes. Beregningen foretages bl.a. på baggrund af data bestemt på et akkrediteret laboratorium, men der indgår også en række faktorer i beregningen, som intet har med akkrediterede laboratorier at gøre. Uanset dispensationen fra vilkåret, anses dette krav for unødvendigt og uacceptabelt.

...

Klage over tildeling af kvoter.

Der klages over grundlaget for tildeling af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk.

Grundlaget for tildeling af kvoter fremgår delvist af bilaget til tildelingsskrivelsen. Det delvise består i, at tallene i bilaget er baseret på data vedrørende produktioner og forbrug.

Grenaa Kraftvarmeværk modtager hedtvand fra et nærliggende affaldsforbrændingsanlæg, og anvender det i processen til forvarmning af fødevand. Ved opstilling af grundlaget for tildeling af kvoter, betragter Energistyrelsen den tilførte varmeenergi som affaldsvarme, dvs. der tildeles ikke kvoter for den del af produktionen som kan henføres til dette "brændselsforbrug". Men ikke nok med det, Energistyrelsen forøger dette forbrug med en faktor, der svarer til den reciprokke værdi af virkningsgraden på affaldsforbrændingsanlægget.

Elsam Kraft A/S kan godt forstå det tekniske argument om, at den tilførte varmeenergi kan betragtes på linie med øvrige brændsler anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk. Vi er derimod ik-

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 5 af 24

ke enige i, at varmeenergien omregnes til en indfyret brændselsenergi med virkningsgraden (dårligere end på GRV) på et fremmed anlæg, og efterfølgende betragtes som et CO₂ neutralt brændsel, der er tilført Grenaa Kraftvarmeværk.

Den tilførte varmeenergi bør, efter Elsam Kraft A/S vurdering, medtages i beregning af kvoten med sin pålydende værdi, såfremt den overhovedet skal indregnes.

Udover ovenstående kan vi konstatere at "CO₂ henregnet til varmeproduktion (ton) jf. lovens § 16 stk. 7 på 59844 i 2002 afviger fra "a) Gennemsnitlig årlig kvotetildeling for varmeproduktion i basisperioden jf. § 17 stk. 1 på 63764, hvilket forekommer at være forkert."

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 6 af 24

Energistyrelsens bemærkninger til klagen

Ved e-post af 4. marts 2005 fremkom Energistyrelsen med følgende bemærkninger til klagen fra Elsam Kraft:

" ...

1. Sagens oplysning

Energistyrelsen har igennem hele beslutningsprocessen inden den endelige afgørelse 14. december været i tæt dialog med Elsam Kraft A/S. Som det ses af sagsakterne har der været betydelig afklarende korrespondance mellem Elsam Kraft A/S og Energistyrelsen vedrørende de enkelte produktionsenheder. Den 10. november blev der afholdt møde mellem Elsam Kraft A/S og Energistyrelsen omkring udestående vedrørende overvågningsplanerne. Herunder blev vilkårene for måling af oxidationsfaktoren drøftet.

2. Energi E2 A/S's klage over vilkår for akkrediterede kontrolmålinger for flyve- og bundaske i forbindelse med bestemmelse af oxidationsfaktoren for kul (J.nr.: 531-1, 531-2, 531-5, 531-6, 531-7 og 531-8)

Energistyrelsen har i sin afgørelse fulgt EU's retningslinier for overvågning og rapportering af drivhusgasser i medfør af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2003/87/EF (DA). På side 37, afsnit 8, i retningslinierne står der "Det laboratorium, som anvendes til at bestemme oxidationsfaktoren eller de tilgrundliggende data, skal være akkrediteret i overensstemmelse med En ISO 17025 ("General requirements for the competence of testing and calibration laboratories")". Flyve- og bundaske er tilgrundliggende data for bestemmelse af oxidationsfaktoren, og

på den baggrund anser Energistyrelsen det påklagede vilkår, som værende i overensstemmelse med EU's retningslinier.

...

5. Elsam A/S's Klage over tildelingen af kvoter til Grenaa Kraftvarmværk (j.nr.: 531-7)

Elsam A/S har i brev af 19. januar 2005 klaget over den tildelte kvote for Grenaa KV-værk. Grenaa-KV-værk modtager varme fra Grenaa Affaldsforbrænding. Varmen bruges til forvarmning af fødevand på Grenaa-KV-værk. Ved beregning af fossil elproduktion på Grenaa-KV-værk, er der i Energistirelsens kvotetildeling indregnet det brændselsforbrug på Grenaa Forbrænding, der har medgået til produktionen på Grenaa-KV-værk. Der er i 2002 netto købt 141311 GJ varme fra Grenaa Forbrænding jf. E-mail af 28.09.2004, ref. Arne Henriksen sendt til Energistyrelsen. Regnet med årsvirkningsgrad for pågældende affalds-kedel på Grenaa Forbrænding på 81,83% bliver bruttobrændselsinput 172 689 GJ affald. Årsvirkningsgraden er baseret på oplysninger Grenaa Forbrænding har indberettet til Energistyrelsen ifm. Energiproducenttælling for 2002.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 7 af 24

Elsam A/S mener ikke, at der skal lægges bruttobrændselsforbrug på Grenaa Forbrænding til grund for pro-rata beregning af fossil elproduktion på Grenaa-KV. Energistyrelsen har vurderet den gennemførte beregning og fastholder det anvendte pro-rata princip. Det fremgår af lovens § 2 pkt. 7. "*Fossil elproduktion: Den del af en elproduktion, der tilvejebringes ved anvendelse af fossile brændsler. Anvendes både fossile og andre brændsler, bestemmes den fossile elproduktion pro rata*". Loven beskæftiger sig i denne forbindelse ikke med om anvendelsen af brændslet foretages på en anlægsdel der har et andet ejerforhold end den kvoteomfattede produktionsenhed. Energistyrelsen fastholder således den tildelte kvote.

Elsam A/S bemærker desuden at CO₂ henregnet til varmeproduktion j f. lovens § 16 stk. 7 på 59844 afviger fra oplysningen i kvotegrundlag på. 63764 ton. Energistyrelsen kan oplyse, at kvoten på 63764 er beregnet som summen af CO₂ henregnet til varmeproduktion på KV-anlægget (CFB) og den separate kedel i basisåret 2002. Energistyrelsen fastholder således den tildelte kvote."

Yderligere bemærkninger fra parterne

Ved brev af 7. september 2005 fremkom Elsam Kraft A/S med yderligere bemærkninger i sagen. Fra brevet citeres:

"1. Elsam Kraft A/S's klage over vilkår for akkrediterede kontrolmålinger for flyve- og bundaske i forbindelse med bestemmelse af oxidationsfaktoren for kul (J.nr.: 531-1, 531-2, 531-5, 531-6, 531-7 og 531-8)

Det er korrekt som Energistyrelsen skriver i bemærkningerne til klagen, at det fremgår af EU's retningslinier for overvågning og rapportering af drivhusgasser i medfør af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 203/87/EF (DA), at: "Det laboratorium, som anvendes til at bestemme oxidationsfaktoren eller de tilgrunds-liggende data, skal være akkrediterede i overensstemmelse med EN ISO 17025 ("General requirements for the competence og testing and calibration laboratories").

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 8 af 24

Det der klages over er, at "Det er en betingelse for godkendelsen af overvågningsplanen at oxidationsfaktoren bestemmes på EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium."

Elsam Kraft foretager en række beregninger til bestemmelse af CO₂ udledningen på basis af underliggende data i overensstemmelse med godkendte overvågningsplaner. En del af disse data er bestemt på EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, men vi ønsker ikke beregningerne, herunder oxidationsfaktorer, udført under laboratoriets akkreditering.

Det fremgår ikke af EU's retningslinier, at det skal være et akkrediteret laboratorium, der foretager bestemmelsen af oxidationsfaktoren. Der åbnes i retningslinierne mulighed for, at virksomhederne selv kan foretage beregning af oxidationsfaktoren, hvis de tilgrunds-liggende data er bestemt på et akkrediteret laboratorium.

[...]

4. Elsam A/S's klage over tildelingen af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk J.nr.: 531-7)

Det er noteret, at Energistyrelsen fastholder beregningsprincippet mht. tilført affaldsvarme. Det overlades til Energiklagenævnet at afgøre, om dette princip er i overensstemmelse med CO₂ loven.

Med Energistyrelsens forudsætninger er vi enige i, at den gennemsnitlige årlige kvotetildeling for varmeproduktionen til Grenaa Kraftvarmeværk skal være 63.764 t. Vor konstatering i klagen består i, at der under overskriften "Historisk CO₂-udledning og produktion for produktionsenheden" er anført et andet tal (59.844 t), som udgør andelen fra CFB anlægget p6 Grenaa Kraftvarmeværk."

Ved e-mail af 1. maj 2006 fremkom Energistyrelsen medfølgende bemærkninger til Elsam Kraft A/S's bemærkninger af 7. september 2005:

"[...]

Elsam Kraft A/S's klage over tildelingen af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk (J.nr.: 531-7)

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Hvad angår beregningsprincippet har Energistyrelsen ingen yderligere bemærkninger.

Side 9 af 24

Med hensyn til de historiske tal for CO₂-udledning fra Grenaa Kraftvarmeværk har vi konstateret, at der i Energistyrelsens brev om kvotetildeling er anført fejlagtige tal, som påpeget af Elsam Kraft. Vi vil derfor nu fremsende et nyt brev om tildeling af kvoter til Elsam Kraft, med de rigtige historiske data. Fejlen vedr. de historiske data har ingen betydning for den faktiske kvotetildeling."

Ved e-mail af 26. september 2006 fremkom Energistyrelsen med supplerende bemærkninger til spørgsmålet om det tildelte antal kvoter og grundlaget herfor, samt Energiklagenævnets kompetence til at behandle dette spørgsmål. Fra e-mailen citeres:

"[...]

Energistyrelsen er blevet opmærksom på, at de hidtidige svar afgivet fra Energistyrelsen i forbindelse med Elsam Krafts klage over kvotetildelingen til Grenaa Kraftvarmeværk ikke har været fyldestgørende, og Energistyrelsen ønsker derfor at komme med nedenstående yderligere bemærkninger.

Det hidtidige sagsforløb:

Ved ansøgning af 17.8.2004 anmodede Elsam Kraft A/S om tilladelse efter lov om CO₂-kvoter til udledning af CO₂ fra Grenaa Kraftvarmeværk. Med ansøgningen fulgte et datagrundlag for begning af kvotetildelingen for enheden samt en underskrevet erklæring om, at Elsam Kraft A/S var enig i datagrundlaget[...].

Datagrundlaget indeholdt en opgørelse over CO₂-udledningen fra enhederne i årene 1998-2002 og en opgørelse over den mængde CO₂, som henregnedes til varmeproduktionen samt en opgørelse over netto el-leverancen i de nævnte år.

23.8.2004 fremsendte Elsam Kraft A/S nye oplysninger om Grenaa Kraftvarmeværk og 28.9.2004 fremsendte Elsam Kraft A/S oplysninger om tilført varme fra Grenaa Forbrænding. På baggrund heraf fremsendte Energistyrelsen d. 1.10.2004 et revideret kvotegrundlag for Grenaa Kraftvarmeværk til Elsam Kraft. Til grund for det reviderede kvotegrundlag lå ud over oplysningerne fra Elsam Kraft en oplysning fra Grenaa Forbrænding om virkningsgraden for den kedel, der leverer varme til Grenaa Kraftvarmeværk.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 10 af 24

Elsam Kraft meddelte d. 6.10.2004 Energistyrelsen, at Elsam Kraft ikke var enig i, at varmeenergien fra Grenaa Forbrænding skulle omregnes til indfyret brændsel med virkningsgraden for den pågældende kedel. Derfor kunne Elsam Kraft ikke acceptere grundlaget for beregning af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk.

14.12.2004 traf Energistyrelsen afgørelse om kvotetildelingen til Grenaa Kraftvarmeværk. Tildelingen blev baseret på Energistirelsens kvotegrundlag af 1.10.2004 og Energistyrelsen tog dermed ikke hensyn til Elsam Krafts indvendinger.

7.1.2005 klagede Elsam Kraft over kvotetildelingen til Energiklagenævnet. I klagen anførte Elsam Kraft de samme argumenter som i svaret d. 6.10.2004 til Energistyrelsen.

19.1.2005 udbad Energiklagenævnet sig Energistirelsens kommentarer til klagen. Energistyrelsen svarede Energiklagenævnet d. 4.3.2005. Det er dette svar til Energiklagenævnet som Energistyrelsen nu ønsker at uddybe.

Uddybende svar:

Efter kvotelovens § 34 stk 3, kan afgørelser efter kap 4 (Fastsættelse og tildeling af kvoter) ikke indbringes for klagenævnet - bortset fra afgørelser efter § 16, stk 6 (om datagrundlaget). I lov-bemærkningerne til § 34 stk 3 står der bl.a:

" ..der [kan] ikke klages til Energiklagenævnet over den mængde kvoter, som efter loven er tildelt de enkelte driftsledere. En

driftsleder har [dog] mulighed for at klage over det talmæssige grundlag, som er anvendt ved tildelingen."

Energistyrelsen mener ikke, at der er tvist om det talmæssige grundlag for kvotetildelingen til Grenaa Kraftvarmeværk. Der er anvendt de data, som Elsam Kraft selv har oplyst til Energistyrelsen og herudover er anvendt en virkningsgrad for kedlen på Grenaa Forbrænding, som Elsam Kraft ikke har anfægtet rigtigheden af. Der foreligger derfor ikke en afgørelse truffet efter lovens § 16, stk. 6, og Energistyrelsen mener derfor ikke, at afgørelsen om kvotetildeling til Grenaa Kraftvarmeværk kan indbringes for Energiklagenævnet.

Herudover fastholder Energistyrelsen det svar som er givet til Energiklagenævnet d. 4.3.2005.
[...]"

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 11 af 24

Ved e-mail af 17. oktober 2006 fremsendte Elsam Kraft (nu Dong Energy) bemærkninger til Energistyrelsens indlæg om Energiklagenævnets kompetence med hensyn til spørgsmålet om det tildelte antal kvoter. Fra e-mailen citeres:

"[...]

DONG Energy er enig i Energistyrelsens beskrivelse af det hidtidige sagsforløb. Vi erkender, at vi den 17. august 2004 var enige i det foreliggende datagrundlag for tildeling af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk, men konstaterede efterfølgende, at grundlaget ikke var korrekt. Det meddelte vi Energistyrelsen, som ændrede datagrundlaget for tildeling af kvoter. Vi var ikke enig i det ændrede datagrundlag, og meddelte dette til Energistyrelsen. Energistyrelsen fastholdt tildelingsgrundlaget, og vi klagede til Energiklagenævnet over tildelingen af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk.

Energistyrelsen anfører i sine bemærkninger, at:

" Efter kvotelovens § 34 stk. 3, kan afgørelser efter kap 4 (Fastsættelse og tildeling af kvoter) ikke indbringes for klagenævnet - bortset fra afgørelser efter § 16, stk. 6 (om datagrundlaget). I lovbemærkningerne til § 34 stk. 3 står der bl.a:

" ..der [kan] ikke klages til Energiklagenævnet over den mængde kvoter, som efter loven er tildelt de enkelte driftsledere. En

driftsleder har [dog] mulighed for at klage over det talmæssige grundlag, som er anvendt ved tildelingen."

Energistyrelsen mener ikke, at der er tvist om det talmæssige grundlag for kvotetildelingen til Grenaa Kraftvarmeværk. Der er anvendt de data, som Elsam Kraft selv har oplyst til Energistyrelsen og herudover er anvendt en virkningsgrad for kedlen på Grenaa Forbrænding, som Elsam Kraft ikke har anfægtet rigtigheden af. Der foreligger derfor ikke en afgørelse truffet efter lovens § 16, stk. 6, og Energistyrelsen mener derfor ikke, at afgørelsen om kvotetildeling til Grenaa Kraftvarmeværk kan indbringes for Energiklagenævnet."

Vi er enige med Energistyrelsen i, at der ikke kan klages over tildelingen af kvoter, bortset fra afgørelser vedrørende datagrundlaget. Vi har ikke haft grund til at tvivle på oplysningerne om virkningsgraden på det anlæg, som leverer hedtvand til Grenaa Kraftvarmeværk, og vi er, som anført af Energistyrelsen, enig i det talmateriale, der ligger til grund for tildelingen af kvoter. Det ændrer dog ikke ved, at vi er uenige i behandlingen af det talmateriale, der ligger til grund for tildelingen.

Energistyrelsen fastslår, at der ikke er truffet en afgørelse efter lovens § 16, stk. 6, og Energistyrelsen mener derfor ikke, at afgørelsen om kvotetildeling til Grenaa Kraftvarmeværk kan indbringes for Energiklagenævnet.

Det er vi ikke enig i. Det er ikke uddybet i loven, hvordan en afgørelse efter § 16, stk. 6 træffes, men i bemærkningerne til loven står:

... De omfattede produktionsenheder har haft lejlighed til at validere rigtigheden af oplysningerne, samt at bidrage med yderligere oplysninger. Skulle der alligevel opstå spørgsmål om hvilket datagrundlag, der skal anvendes, eller hvilke af de af driftslederen indsendte data, som skal lægges til grund, fremgår det af stk. 6, at ministeren træffer afgørelse herom. ...

Vi kan kun opfatte Energistirelsens kvotegrundlag af 1. oktober 2004, som vi har meddelt Energistyrelsen, at vi ikke er enige i, som en afgørelse efter lovens § 16, stk. 6, da Energistyrelsen udøver de beføjelser, der er tillagt ministeren i hht. loven. Vi mener derfor fortsat, at grundlaget for tildelingen kan indbringes for Energiklagenævnet.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 12 af 24

Det skal i den sammenhæng nævnes, at vi i vores klage til nævnet af 7. januar 2005 under overskriften "Klage over tildeling af kvoter" indledte med: "Der klages over grundlaget for tildeling af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk."

Uenigheden med Energistyrelsen om anvendelse af det tilgrundliggende datamateriale kan resumeres således:

1.

Skal tilført hedtvand - 141.311 GJ i 2002 - fra et affaldsforbrændingsanlæg betragtes som et brændsel anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk med en CO2 emissionsfaktor på 0. Hvis nej, skal tildelingen pr. år være 91.079 t.

(DONG Energy's primære påstand)

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 13 af 24

2.

Skal tilført hedtvand - 141.311 GJ i 2002 - fra et affaldsforbrændingsanlæg betragtes som et brændsel anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk med en CO2 emissionsfaktor på 0. Hvis ja, og hvis hedtvandet skal indgå i beregningen med sin nominelle værdi, skal tildelingen pr. år være 85.392 t.

(DONG Energy's sekundære påstand)

3.

Skal tilført hedtvand - 141.311 GJ i 2002 - fra et affaldsforbrændingsanlæg betragtes som et brændsel anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk med en CO2 emissionsfaktor på 0. Hvis ja, og hvis hedtvandet skal indgå i beregningen med en værdi svarende til brændselsforbruget på affaldsforbrændingsanlægget ($141.311/0,8183 = 172.688,5$ GJ), skal tildelingen pr. år være 84.769 t.

(Energistirelsens afgørelse)

[...]"

Energistyrelsen har været hørt over Elsams indlæg, og har afsluttende meddelt, at indlægget ikke gav anledning til yderligere bemærkninger, og at styrelsen blot kunne henholde sig til det tidligere afgivne indlæg af 26. september 2006.

Supplerende oplysninger

Det fremgår af Bilag 2 ("*Metode til bestemmelse af oxidationsfaktoren ved kulfyring på Elsams værker*") til overvågningsplanen for Grenaa Kraftvarmeværk af 26. november 2004, suppleret ved materiale af 2. december 2004, at den af Elsam Kraft A/S fremsatte beregningsmetode for oxidationsfaktoren er i

overensstemmelse med den i Europa-kommissionens retningslinier fastsatte beregningsmetode.

Energiklagenævnets praksis

Beregning af oxidationsfaktoren på et akkrediteret laboratorium

Energiklagenævnet har den 19. juni 2006 truffet afgørelse i en lignende (j.nr. 531-9). Energi E2 A/S påklagede det af Energistyrelsen fastsatte krav i styrelsens godkendelse af overvågningsplanen for Amagerværket, om at oxidationsfaktoren skulle bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium. Energiklagenævnet ophævede vilkåret. Energiklagenævnets afgørelser er gengivet på nævnets hjemmeside www.ekn.dk, hvortil der henvises.

Energiklagenævnets behandling af klager over det tildelte antal kvoter

Energiklagenævnet har den 17. marts 2006 truffet afgørelse om nævnets kompetence til at tage stilling til det tildelte antal kvoter (j.nr. 531-16, Colas Danmark A/S). Fra afgørelsen, der ikke er offentliggjort på nævnets hjemmeside, citeres uddrag af Energiklagenævnets bemærkninger:

”[...]

Det følger således som ovenfor nævnt af § 34, stk. 3, i lov om CO₂-kvoter, at Energiklagenævnet med hensyn til afgørelser efter lovens kapitel 4 om tildeling af kvoter alene er kompetent til at behandle klager over afgørelser efter lovens § 16, stk. 6, om datagrundlag. Forarbejderne til § 34, stk. 3, er i overensstemmelse hermed.

Da den påklagede del af afgørelsen om kvotetildeling er truffet efter lovens kapitel 4, men ikke vedrører en afgørelse efter § 16, stk. 6, om datagrundlag, har Energiklagenævnet ikke kompetence til at behandle klagen.

Klagen skal derfor afvises.

[...]”

Retsgrundlaget

Beregning af oxidationsfaktoren på et akkrediteret laboratorium

Af Lov nr. 493 af 9. juni 2004 om CO₂-kvoter (kvoteloven) med senere ændringer fremgår:

”§ 2. I denne lov forstås ved følgende:

[...]

7) *Fossil elproduktion*: Den del af en elproduktion, der tilvejebringes ved anvendelse af fossile brændsler. Anvendes både fossile og andre brændsler, bestemmes den fossile elproduktion pro rata.

8)[...]

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 14 af 24

§ 5. Loven omfatter følgende energirelaterede aktiviteter:

- 1) Energiproduktion på produktionsenheder med en indfyret effekt på 20 MW eller derover samt afbrænding af kulbrinter (flaring) uden energiudnyttelse på anlæg, som indgår i sådanne enheder.
- 2)...

Fra Europa-Parlamentets og Rådets Direktiv 2003/87/EF af 13. oktober 2003 om en ordning for handel med kvoter for drivhusgasemissioner i Fællesskabet og om ændring af Rådets direktiv 96/61/EF artikel 14 citeres:

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

"Artikel 14

Retningslinjer for overvågning og rapportering af emissioner

Side 15 af 24

1. Efter proceduren i artikel 23, stk. 2, vedtager Kommissionen senest den 30. september 2003 retningslinjer for overvågning og rapportering af emissioner fra aktiviteterne i bilag I af de drivhusgasser, der er anført for de pågældende aktiviteter.

Retningslinjerne baseres på principperne for overvågning og rapportering i bilag IV.

2. Medlemsstaterne sørger for, at emissionerne overvåges i overensstemmelse med retningslinjerne.

3. Medlemsstaterne sørger for, at hver driftsleder for et anlæg til den kompetente myndighed rapporterer emissionerne fra det pågældende anlæg i hvert kalenderår efter udgangen af det pågældende år i overensstemmelse med retningslinjerne."

Af Europa-kommissionens beslutning nr. 156 om retningslinjer for overvågning og rapportering af drivhusgasemissioner i medfør af Europa-Parlamentets og Rådets direktiv 2003/87/EF af 29. januar 2004:

"Artikel 1

De i artikel 14 i direktiv 2003/87/EF omhandlede retningslinjer for overvågning og rapportering af drivhusgasemissioner fra aktiviteterne i samme direktivs bilag I er opstillet i bilagene til denne beslutning. Retningslinjerne bygger på principperne i nævnte direktivs bilag IV.

Artikel 2

Denne beslutning er rettet til medlemsstaterne.

BILAG I

Generelle retningslinjer

1. INDLEDNING

Dette bilag indeholder de generelle retningslinjer for overvågning og rapportering af emissioner fra de aktiviteter, der anføres i bilag I til direktiv 2003/87/EF, herefter »direktivet«. Det drejer sig om emissioner af drivhusgasser, som er specificeret i relation til disse aktiviteter. I bilag II-XI findes yderligere retningslinjer for aktivitetsspecifikke udledninger.

[...]

3. PRINCIPPER FOR OVERVÅGNING OG RAPPORTERING

[....]

Omkostningseffektivitet. Ved valg af overvågningsmetoder skal de forbedringer, der opnås gennem øget nøjagtighed, afvejes med de ekstra omkostninger. Ved overvågning og rapportering af emissioner skal der således stræbes efter den højest mulige detaljeringsgrad, medmindre dette er teknisk umuligt eller medfører urimeligt høje omkostninger. Selve overvågningsmetoden skal omfatte beskrivelser, hvor driftslederen får en enkel og logisk vejledning, hvor overlapning undgås, og hvor der tages hensyn til de eksisterende systemer ved anlægget.

[...]

10. BESTEMMELSE AF AKTIVITETSSPECIFIKKE DATA OG FAKTORER

[...]

10.2. Bestemmelse af aktivitetsspecifikke oxidationsfaktorer

Den procedure, som anvendes til at bestemme den aktivitetsspecifikke oxidationsfaktor for en bestemt brændselstype og et bestemt anlæg, herunder prøvetagningsproceduren, skal aftales med den kompetente myndighed forud for den rapporteringsperiode, som den vil blive anvendt i.

De procedurer, som anvendes til at bestemme repræsentative aktivitetsspecifikke oxidationsfaktorer (f.eks. undersøgelse af kulstofindholdet i sod, aske, spildevand og andre affaldsmaterialer eller biprodukter) for en bestemt aktivitet, skal baseres på relevante CEN-standarder, så snart disse er tilgængelige. Hvis CEN-standarderne ikke er tilgængelige, gælder ISO-standarderne eller de nationale standarder. Hvis der ikke findes gældende standarder, skal procedurerne så vidt muligt gennemføres i overensstemmelse med udkast til standarder eller industriens retningslinjer for bedste praksis.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 16 af 24

Det laboratorium, som anvendes til at bestemme oxidationsfaktoren eller de tilgrundliggende data, skal være akkrediteret i overensstemmelse med EN ISO 17025 («General requirements for the competence of testing and calibration laboratories»).

Ved bestemmelse af aktivitetsspecifikke oxidationsfaktorer fra materialepartier skal generelt accepteret praksis for repræsentativ prøvetagning anvendes. Driftslederen skal fremlægge bevis på, at de udledte oxidationsfaktorer er repræsentative og objektive.

Komplet dokumentation af de procedurer, som organisationen har anvendt til at bestemme oxidationsfaktoren, skal sammen med samtlige resultater opbevares og stilles til rådighed for den eller de personer, som verificerer emissionsrapporten.
[...]

BILAG II

Retningslinjer for forbrændingsemissioner fra aktiviteter som anført i bilag I til direktivet

1. AFGRÆNSNING OG FULDSTÆNDIGHED

De aktivitetsspecifikke retningslinjer i dette bilag skal anvendes til at overvåge drivhusgasemissioner fra fyringsanlæg med en samlet indfyret effekt på mere end 20 MW (undtagen anlæg til forbrænding af farligt affald eller kommunalt affald) som anført i bilag I til direktivet og til at overvåge forbrændingsemissioner fra andre aktiviteter som anført i bilag I til direktivet, i det omfang der refereres til dem i bilag III til XI til disse retningslinjer.

Overvågningen af drivhusgasemissioner fra forbrændingsprocesser skal både omfatte emissionerne fra forbrænding af alle brændsler ved anlægget og emissionerne fra vaskeprocesser til fjernelse af f.eks. SO₂. Emissioner fra forbrændingsmotorer til transportformål skal ikke overvåges og rapporteres. Alle drivhusgasemissioner fra forbrænding af brændsler ved et anlæg skal tilskrives dette anlæg, uanset om der »eksporteres« varme eller el til andre anlæg. Emissioner i tilknytning til frembringelse af varme eller el, som »importeres« fra andre anlæg, skal ikke tilskrives det anlæg, som modtager den.

[...]

2.1. Beregning af CO₂-emissioner

2.1.1. Forbrændingsemissioner

2.1.1.1. Generelle forbrændingsaktiviteter

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 17 af 24

CO₂-emissioner fra forbrændingskilder skal beregnes ved at gange energiindholdet i hvert enkelt anvendt brændsel med en emissionsfaktor og en oxidationsfaktor. For hvert brændsel skal følgende beregning foretages for hver aktivitet:

CO₂-emissioner = aktivitetsdata * emissionsfaktor * oxidationsfaktor

[...]

c) Oxidationsfaktor

Metodetrin 1

Der antages en referenceoxidationsværdi på 0,99 (svarende til omdannelse af 99 % af kulstoffet til CO₂) for alle faste brændsler. Denne værdi udgør 0,995 for alle øvrige brændsler.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Metodetrin 2

Hvad angår faste brændsler, udledes de aktivitetsspecifikke faktorer af driftslederen på grundlag af kulstofindholdet i aske, spildevand og andet affald samt biprodukter og andre ikke helt oxiderede kulstofemissioner i henhold til bestemmelserne i afsnit 10 i bilag I.

Side 18 af 24

[...]"

Retsgrundlaget vedrørende spørgsmålet om nævnets behandling af klager over det tildelte antal kvoter

Tildelingen af kvoter er reguleret i kapitel 4 i love om CO₂-kvoter (kvoteloven), jf. lov nr. 493 af 9. juni 2004 med senere ændringer.

Om kvotetildelingen fremgår følgende af § 16, stk. 1 og 6:

"§ 16. Kvotetildelingen efter § 17 sker på grundlag af den gennemsnitlige historiske CO₂-udledning og el- og varmeproduktionen i basisårene, jf. stk. 2-4.

[...]

Stk. 6. Afgørelse af, hvilket datagrundlag der skal anvendes ved beregning af kvotetildelingen for en produktionsenhed, træffes af økonomi- og erhvervsministeren."

Af forarbejderne til bestemmelsen fremgår følgende (lovforslag nr. L 216, Folketinget 2003-2004, Folketingstidende, Tillæg A, 7398:

"Kvotetildelingen for den enkelte produktionsenhed efter § 17 sker på grundlag af den historiske CO₂ -udledning samt el- og varmeproduktionen i basisårene.

[...]

Som datagrundlag for de historiske CO₂ -udledninger samt el- og varmeproduktion i basisårene er for el- og varmeproducenterne hovedsagelig anvendt den årlige energiproducenttælling. Data for offshoresektoren er fastlagt ud fra indberetninger og dokumentationsmateriale i forbindelse med Energistyrelsens tilsyn. For industrien er anvendt oplysninger indhentet i forbindelse med aftaleordningen for energiintensiv industri, samt ved spørgeskemaer til potentielle kvoteomfattede produktionsenheder.

[...]

De omfattede produktionsenheder har haft lejlighed til at validere rigtigheden af oplysningerne, samt at bidrage med yderligere oplysninger. Skulle der alligevel opstå spørgsmål om hvilket datagrundlag, der skal anvendes, eller hvilke af de af driftslederen indsendte data, som skal lægges til grund, fremgår det af stk. 6, at ministeren træffer afgørelse herom.

[...].”

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 19 af 24

For så vidt angår spørgsmålet om påklage af Energistyrelsens afgørelser fremgår følgende af § 34, stk. 1 og 3:

”§ 34. Energiklagenævnet behandler klager over afgørelser truffet af økonomi- og erhvervsministeren efter denne lov eller efter regler udstedt i henhold til loven. Afgørelserne kan ikke indbringes for domstolene, før den endelige administrative afgørelse foreligger.

- - -

”Stk. 3. Ministerens afgørelser efter kapitel 4 vedrørende det antal kvoter, som tildeles de enkelte driftsledere, kan bortset fra afgørelser vedrørende datagrundlaget truffet efter § 16, stk. 6, ikke indbringes for Energiklagenævnet.”

Af forarbejderne til bestemmelsen i stk. 3, fremgår følgende (lovforslag nr. L 216, Folketinget 2003-2004, Folketingstidende, Tillæg A, 7398:

”[...]

Efter bestemmelsen i stk. 3, kan der ikke klages til Energiklagenævnet over den mængde kvoter, som efter loven er tildelt de enkelte driftsledere. Baggrunden herfor er, at loven entydigt fastlægger principperne for udmåling af den mængde kvoter, som de enkelte driftsledere er berettiget til at modtage. Hertil kommer, at den samlede kvotemængde er fastlagt i loven, jf. § 15 og der derfor principielt ikke er mulighed for at forøge kvotetildelingen til enkelte driftsledere, når tildelingen er afsluttet., idet der i så fald vil kunne ske en overskridelse af det samlede kvoteloft i § 15. Ministerens afgørelser efter § 16, stk. 6 vedrørende det

datagrundlag, som lægges til grund for tildelingen kan imidlertid indbringes for Energiklagenævnet. En driftsleder har således mulighed for, at klage over det talmæssige grundlag, som er anvendt ved tildelingen. Såfremt Energiklagenævnet finder, at kvotetildelingen er sket på et urigtigt datagrundlag, vil denne kunne justeres gennem den i § 15, stk. 3 nævnte pulje.

[...]"

Energiklagenævnets bemærkninger

Beregning af oxidationsfaktoren på et akkrediteret laboratorium

Elsam Kraft A/S klager over, at Energistyrelsen stiller vilkår om, at oxidationsfaktoren skal bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium. Det fremgår af overvågningsplanen, at selskabet selv ønsker at beregne oxidationsfaktoren på baggrund af de akkrediterede data for restkulstofindholdet i flyve- og bundasken.

Hertil anfører Energistyrelsen, at flyve- og bundaske er tilgrundliggende data for bestemmelsen af oxidationsfaktoren, hvorfor det påklagede vilkår er i overensstemmelse med EU's retningslinier.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 20 af 24

Energiklagenævnet bemærker, at Elsam Kraft A/S og Energistyrelsen er enige om, at flyve- og bundaske er tilgrundliggende data for bestemmelse af oxidationsfaktoren.

Ifølge det i sagen oplyste får Elsam Kraft A/S bestemt de tilgrundliggende data for beregningen af oxidationsfaktoren på et akkrediteret laboratorium.

Europa-kommissionens beslutning nr. 156 om retningslinjer for overvågning og rapportering af drivhusgasemissioner fastsætter, at den valgte overvågningsmetode skal være omkostningseffektiv. Det vil sige, at de forbedringer, der opnås gennem nøjagtighed, skal afvejes med de ekstra omkostninger, der kan opstå.

Endvidere fremgår det af retningslinierne, at undersøgelse af sod, aske og spildevand kan være måder at bestemme oxidationsfaktoren på. Disse skal baseres på de relevante standarder. Det anføres ligeledes i retningslinierne, at det laboratorium, der anvendes til at bestemme oxidationsfaktoren eller de tilgrundliggende data, skal være ISO 17025 akkrediteret.

Det kan imidlertid ikke udledes af kommissionens retningslinier, at oxidationsfaktoren i det tilfælde, hvor de tilgrundliggende data bliver bestemt på et akkrediteret laboratorium, også skal beregnes på et akkrediteret laboratorium. Retningslinierne fastsætter alene, at oxidationsfaktoren *eller* tilgrundliggende data skal bestemmes på et akkrediteret laboratorium. Retningslinierne åbner således op for, at virksomheder selv kan beregne oxidationsfaktoren på grundlag af akkrediterede data for flyve- og bundaske.

Energistyrelsen har ikke overfor Energiklagenævnet anført nogen begrundelse for kravet om, at både oxidationsfaktoren og de tilgrundliggende data skal bestemmes på et akkrediteret laboratorium.

Efter det i sagen oplyste finder nævnet ikke, at der opnås en større nøjagtighed på en omkostningseffektiv måde ved at kræve, at både de til grundlæggende data og oxidationsfaktoren skal bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium. Hertil bemærker nævnet, at den af Elsam Kraft A/S fremsatte beregningsmetode for oxidationsfaktoren er i overensstemmelse med den i retningslinierne fastsatte beregningsmetode.

Vilkåret om, at oxidationsfaktoren skal beregnes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, bør derfor ophæves.

Datagrundlaget for tildeling af kvoter til Grenaa Kraftvarmeværk

Elsam Kraft A/S klager endvidere over, at Energistyrelsen i forbindelse med tildelingen af kvoter til Grenaa kraftvarmeværk ved beregning af fossil elproduktion på Grenaa Kraftvarmeværk har indregnet det brændselsforbrug (den affaldsvarme/hedtvand) modtaget fra Grenaa Forbrænding, som er medgået til produktionen på Grenaa Kraftvarmeværk.

Brændselsforbruget er endvidere indregnet med årsvirkningsgraden på den kedel på Grenaa Forbrænding, hvorfra affaldsvarmen er modtaget, ligesom der ikke er tildelt kvoter for den del af produktionen, som kan henføres til den modtagne mængde affaldsvarme.

Hertil anfører Energistyrelsen, at det står i kvotelovens § 2, pkt. 7, at anvendes både fossile brændsler og andre brændsler bestemmes den fossile elproduktion pro-rata. Da hedtvandet indgår i produktionen må det brændsel, der har været anvendt til at producere dette, indgå i Grenaa Kraftvarmeværks brændselsforbrug.

Energistyrelsen gør gældende, at Energiklagenævnet ikke har kompetence til at behandle denne del af klagen, idet der ikke er tale om en afgørelse vedrørende datagrundlaget efter kvotelovens § 16, stk. 6, jf. kvotelovens § 34, stk. 3.

Udgangspunktet for administrativ rekurs er, at rekursmyndigheden kan foretage en fuldstændig efterprøvelse af hele sagens faktum, alle sagens retlige spørgsmål og afgørelsens rimelighed og hensigtsmæssighed. Dette udgangspunkt gælder, hvad enten der er tale om en almindelig, ulovbestemt rekursordning eller en lovbestemt rekursordning.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 21 af 24

Det forekommer dog ikke sjældent i forbindelse med lovbestemte rekursordninger, at klageregler begrænser rekursinstansens prøvelse til bestemte elementer af den påklagede afgørelse. Der kan f.eks. henvises til W.E von Eyben, Juridisk Grundbog, bind 4, 4. udgave, side 264, Bent Christensen, Forvaltningsret – Prøvelse, 2. udgave, side 256 ff. og Hans Gammeltoft-Hansen m.fl., Forvaltningsret 2. udgave, side 992 ff.

Det følger således som ovenfor nævnt af § 34, stk. 3, i lov om CO2-kvoter, at Energiklagenævnet med hensyn til afgørelser efter lovens kapitel 4 om fastsættelse og tildeling af kvoter alene er kompetent til at behandle klager over afgørelser efter lovens § 16, stk. 6, om datagrundlag. Forarbejderne til § 34, stk. 3, er i overensstemmelse hermed.

Afgørende for nævnets kompetence til at behandle denne del af klagen er således, hvorvidt der er tale om en klage over datagrundlaget efter kvotelovens § 16, stk. 6.

Elsam Kraft A/S har i sit indlæg af 17. oktober 2006 anført følgende om datagrundlaget vedrørende det tildelte antal kvoter:

”[...]

Vi har ikke haft grund til at tvivle på oplysningerne om virkningsgraden på det anlæg, som leverer hedtvand til Grenaa Kraftvarmeværk, og vi er, som anført af Energistyrelsen, enig i det talmateriale, der ligger til grund for tildelingen af kvoter. Det ændrer dog ikke ved, at vi er uenige i behandlingen af det talmateriale, der ligger til grund for tildelingen.

...

1.

Skal tilført hedtvand - 141.311 GJ i 2002 - fra et affaldsforbrændingsanlæg betragtes som et brændsel anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk med en CO2 emissionsfaktor på 0. Hvis nej, skal tildelingen pr. år være 91.079 t.

(DONG Energy's primære påstand)

[...]”

Det må lægges til grund, at der i sagen ikke er uenighed om det talmæssige grundlag for tildelingen af kvoter.

Elsam Kraft A/S støtter klagen vedrørende kvotetildelingen på, at det tilførte hedtvand fra Grenaa Forbrænding skal indregnes som et brændsel anvendt på Grenaa Kraftvarmeværk med en CO2 emissionsfaktor på 0.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 22 af 24

Stillingtagen til dette spørgsmål vil indebære en fortolkning af de delelementer, som datagrundlaget består af, herunder det pro rata-princip, som Energi styrelsen har anvendt ved beregning af fossil el-produktion på Grenaa Kraftvarmeværk, jf. kvotelovens § 2, pkt. 7.

Begrebet "datagrundlaget" må efter nævnets opfattelse forstås som det talmæssige grundlag, som er anvendt ved tildelingen af CO₂-kvoter.

Nævnet lægger til grund, at den prøvelsesbegrænsning, som er indført i kvotelovens § 34, stk. 3, er udformet således, at nævnet alene kan korrigere eventuelle talmæssige uoverensstemmelser i det udarbejdede datagrundlag for tildeling af kvoter.

Der er derimod ikke hjemmel til at nævnet kan fortolke de delelementer, som frembringer datagrundlaget, herunder det nævnte pro rata-princip.

Da der i sagen er enighed om det talmæssige grundlag og dermed om datagrundlaget for kvotetildelingen, og da Elsam Kraft A/S' klage herefter ikke vedrører en afgørelse efter kvotelovens § 16, stk. 6, om datagrundlaget, har Energiklagenævnet ikke kompetence til at behandle denne del af klagen.

Klagen skal derfor afvises for så vidt angår dette punkt.

Energiklagenævnets afgørelse

Vilkåret i Energistyrelsens afgørelse af 14. december 2004 om, at oxidationsfaktoren skal bestemmes på et EN ISO 17025 akkrediteret laboratorium, ophæves.

Denne del af afgørelsen er truffet i henhold til § 34, stk. 1 i lov om CO₂-kvoter, jf. lov nr. 493 af 9. juni 2004 med senere ændringer.

Klagen vedrørende det tildelte antal kvoter og tildelingsgrundlaget herfor, afvises.

Denne del af afgørelsen er truffet i henhold til § 34, stk. 3 i lov om CO₂-kvoter, jf. lov nr. 493 af 9. juni 2004 med senere ændringer.

Sagen har været behandlet på nævnets møde den 26. februar 2007.

Afgørelsen kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed.

Afgørelsen offentliggøres på Energiklagenævnets hjemmeside.

26. februar 2007

J.nr.: 531-7

Eksp.nr.: 26025

ASC-EKN

Side 23 af 24

P. N. V.

Poul K. Egan
Nævnformand

/ Allan Schmidt
fuldmægtig **26 februar 2007**
J.nr.: 531-7
Eksp.nr.: 26025
ASC-EKN

Side 24 af 24