



NATUR- OG
MILJØKLAGENÆVNET

Rentemestervej 8
2400 København NV
Telefon: 72 54 10 00
nmkn@nmkn.dk
www.nmkn.dk

23. maj 2013 • J.nr.: NMK-10-00587 • Ref.: ribba/damoe

AFGØRELSE

i sag om Nyborg Kommunes miljøgodkendelse af BioNaturGas Ørbæk

Natur- og Miljøklagenævnet har truffet afgørelse efter § 33 i miljøbeskyttelsesloven¹.

Natur- og Miljøklagenævnet ophæver Nyborg Kommunes afgørelse meddelt den 11. september 2012 om miljøgodkendelse af BioNaturGas Ørbæk beliggende på Industrivej 11, 5853 Ørbæk. Sagen hjemvises til fornyet behandling i kommunen.

Natur- og Miljøklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17 i lov om Natur- og Miljøklagenævnet². Eventuel retssag til prøvelse af afgørelsen skal være anlagt inden 6 måneder, jf. miljøbeskyttelseslovens § 101, stk. 1.

Afgørelsen er truffet af formanden på nævnets vegne, jf. § 9 i lov om Natur- og Miljøklagenævnet.

¹ Lovbekendtgørelse nr. 879 af 26. juni 2010 af lov om miljøbeskyttelse

² Lov nr. 483 af 11. maj 2010 om Natur- og Miljøklagenævnet med senere ændringer.

Klagen til Natur- og Miljøklagenævnet

Denne sag omhandler Nyborg Kommunes afgørelse meddelt den 11. september 2012 om miljøgodkendelse af BioNaturGas Ørbæk. Nyborg Kommune har ligeledes truffet afgørelse om ikke VVM-pligt for virksomheden.

Afgørelsen om miljøgodkendelse er påklaget til Natur- og Miljøklagenævnet af omboende. Der klages navnlig over biogasanlæggets placering, og at anlæggets miljøpåvirkninger ikke er tilstrækkeligt belyst i godkendelsen.

Kommunens afgørelse om ikke VVM-pligt for virksomheden er ligeledes påklaget, hvilket nævnet træffer særskilt afgørelse om.

Sagens oplysninger

Virksomhedens hovedaktivitet er produktion af biogas, som opgraderes til naturgaskvalitet. Virksomheden modtager gylle og fiberfraktion fra nærliggende landbrug samt forbeholdt biomasse (organisk industriaffald) fra nabovirksomheden NC Miljø A/S.

BioNaturGas Ørbæk producerer biogas, gødningsvand (rejektvand) og fiberfraktion. Biogassen opgraderes til naturgaskvalitet og afsættes direkte via gasledning til Naturgas Fyns ledningsnet. Gødningsvand leveres tilbage til landbrugene, der leverer gyllen. Fiberfraktionen afhændes til skovbrug og jordbrug.

En lille del af den rensede biogas vil via en gasledning blive sendt til NC Miljø A/S' varmecentral. Biogassen skal bruges til produktion af procesvarme og damp, der anvendes ved forbeholdt af de organiske biomasser, før de pumpes til biogasanlægget.

BioNaturGas Ørbæk ansøgte den 23. maj 2012 om miljøgodkendelse af virksomhedens aktiviteter på Industrivej 11, 5853 Ørbæk. Nyborg Kommune meddelte den 11. september 2012 miljøgodkendelse af BioNaturGas Ørbæk til at modtage 220.000 tons biomasse pr. år. Afgørelsen blev som nævnt påklaget af omboende.

Nyborg Kommune har ved brev af 2. november 2012 kommenteret klagen. I brevet anfører kommunen bl.a., at kommunen ikke i sin sagsbehandling har tilsidesat officialprincippet, idet kommunen har indsamlet de nødvendige oplysninger for at træffe den rigtige afgørelse i sagen. Kommunen anfører endvidere, at da det ikke i klagen er nærmere anført, hvilke punkter, der ifølge klager ikke er belyst inden kommunens afgørelse, har kommunen ikke besvaret denne del af klagen.

Nye oplysninger

Under nævnets behandling af sagen har Kielberg Advokater på vegne af klagerne indsendt bemærkninger til kommunens bemærkninger. Her anføres bl.a., at kørslen til og fra biogasanlægget medfører betydelige gener i form af støj, lugt og trafikale problemer, og at der ved kommunens afgørelse forelå inhabilitet og magtfordrejning, idet kommunen ejer arealet, hvor biogasanlægget skal ligge samt at borgmesteren er bestyrelsesmedlem i Naturgas Fyn Holding A/S. Desuden anmodes om, at sagen tillægges opsættende virkning.

Natur- og Miljøklagenævnets bemærkninger og afgørelse

Den i sagen omhandlede virksomhed er omfattet af bestemmelserne om godkendelse af forurenende virksomhed i miljøbeskyttelseslovens kapitel 5. Aktiviteterne er i kommunens afgørelse klassificeret under listepunkt J 205: "Biogasanlæg med en kapacitet for tilførsel af råmaterialer, herunder affald og/eller husdyrgødning, på over 30 tons per dag, bortset fra anlæg omfattet af K 108", på bilag 2 i den tidligere godkendelsesbekendtgørelse.³

Nyborg Kommune er godkendende og tilsynsførende myndighed.

Ansøgning om godkendelse af aktiviteter omfattet af listepunkt J 205 skal indeholde de oplysninger, der fremgår af godkendelsesbekendtgørelsens bilag 5, jf. godkendelsesbekendtgørelsens § 7, stk. 3. For aktiviteter omfattet af dette listepunkt er der fastsat standardvilkår.⁴

Der er i den påklagede godkendelse fastsat en række vilkår til begrænsning af forureningen fra virksomheden. For så vidt angår lugt er det i vilkår 18 fastsat, at anlægget skal være forsynet med luftreanseanlæg til reduktion af lugtemission, der er beregnet til den aktuelle luftkvalitet og med en kapacitet, der som minimum svarer til de maksimale luftmængder, som vil blive tilført luftreanseanlægget. Af godkendelsens vilkår 45 fremgår, at driften ikke må give anledning til lugtgener uden for virksomhedens areal. Det fremgår endvidere af dette vilkår, at virksomhedens bidrag til lugtstofkoncentrationen ikke må overstige 5 LE/m³ i boligområde og i område for blandet bolig og erhverv samt 10 LE/m³ i erhvervsområde (inkl. boliger) og ved bolig i landzone.

Den endelige højde for afkastet tilsluttet luftreanseanlægget (biofiltret) og for afkastet tilsluttet opgraderingsanlægget er ikke fastsat, og det fremgår af godkendelsens vilkår 46, at afkashøjderne fastlægges af kommunen, når lugtmålingerne, jf. vilkår 65, foreligger. Lugtmålingerne skal foretages senest 3 måneder efter luftreanseanlægget og gasopgraderingsanlægget er taget i brug. Rapport over målingerne skal sendes til tilsynsmyndigheden senest 2 måneder efter de er foretaget.

Anlægstype og design for luftreanseanlægget ikke er fastlagt, udover at der er valgt et biofilter som luftreanseanlæg, jf. vilkår 20. Det fremgår af den miljøtekniske vurdering, at luftreanseanlægget under etablering vil blive monteret med en 20 m høj skorsten, som erfaringsmæssigt er tilstrækkelig for overholdelse af lugtgrænseværdien. Der henvises i den forbindelse til en anden virksomhed, der har det beskrevne system, hvor anlægget har en rensningseffektivitet på 95-99 %. Afhængig af de efterfølgende målinger vil skorstenen blive forhøjet. Det fremgår, at virksomheden ikke har haft mulighed for at fremsende oplysninger om udledning af lugt fra lugtbehandlingsanlægget og fra gasopgraderingsanlægget. Da der ikke foreligger værdier for udledning af lugt fra disse anlæg, har kommunen ikke haft mulighed for at vurdere om de valgte skorstenshøjder er tilstrækkelige til at sikre mod lugtgener i omgivelserne.

³ Jf. bekendtgørelse nr. 486 af 25. maj 2012 om godkendelse af listevirksomhed (godkendelsesbekendtgørelsen). Sagen skal ifølge overgangsbestemmelsen i § 53, stk. 3, i den gældende godkendelsesbekendtgørelse - bekendtgørelse nr. 1454 af 20. december 2012 – behandles efter reglerne i bekendtgørelse nr. 486 af 25. maj 2012. Når der i det følgende refereres til godkendelsesbekendtgørelsen, gælder referencen til bekendtgørelse 486/2012.

⁴ Se godkendelsesbekendtgørelsen, bilag 5, afsnit 16, afsnit 4.

I vilkår 40 fastsættes grænseværdier for virksomhedens bidrag til støjniveauet uden for eget areal. Af vilkår 41 fremgår, at unødvendig manøvrering og tomgangskørsel ikke må forekomme.

Af den miljøtekniske vurdering vedrørende støj fremgår, at alle væsentlige, støjende aktiviteter sker i dagtimerne på hverdage, at alle støjende anlæg er placeret indendørs samt at anlægget er placeret forholdsvis langt fra forureningsfølsomme områder og boliger. På den baggrund vurderer kommunen, at driften af virksomheden ikke bør give problemer med overholdelse af de vejledende støjgrænseværdier. Der foreligger ikke en konkret beskrivelse af støjkloder eller en konkret vurdering af virksomhedens støjpåvirkning af omgivelserne.

Nævnet skal hertil bemærke, at det er en forudsætning for, at der kan meddeles godkendelse af en forurenende aktivitet efter miljøbeskyttelseslovens § 33, at der af godkendelsesmyndigheden er foretaget en tilbundsgående vurdering af, om virksomheden kan etableres på den pågældende lokalitet uden at påføre omgivelserne væsentlig forurening. En sådan vurdering kan ikke erstattes af vilkår, idet der ikke bør meddeles en godkendelse, førend godkendelsesmyndigheden har vurderet, at fastsatte vilkår kan overholdes. Vurderingen må omfatte de konkrete forureningsbegrænsende tiltag, idet der ellers ikke vil kunne foretages en bedømmelse af, om virksomheden lever op til princippet om BAT.

Nævnet henviser herved til godkendelsesbekendtgørelsens § 13, hvorefter godkendelsesmyndigheden ikke må meddele godkendelse, medmindre virksomheden har truffet de nødvendige foranstaltninger til at forebygge og begrænse forureningen ved anvendelse af BAT, og at virksomheden i øvrigt kan drives på stedet uden at påføre omgivelserne forurening, som er uforenelig med hensynet til omgivelsernes sårbarhed og kvalitet.

Nyborg Kommune har for så vidt angår virksomhedens støj- og lugtforurening ikke foretaget en sådan vurdering, og det er derfor nævnets opfattelse, at godkendelsen må ophæves og sagen hjemvises til fornyet behandling i Nyborg Kommune.

I forbindelse med den fornyede behandling må kommunen overveje, om virksomheden er så nært – juridisk og teknisk – forbundet med virksomheden på nabogrunden, at der er grundlag for at meddele en samlet godkendelse af de 2 virksomheder eller for i øvrigt at fastlægge en samlet ramme for virksomhedernes forurening.

Til det af klager anførte vedr. inhabilitet bemærker nævnet, at myndighedsinhabilitet vedrører tilfælde, hvor myndigheden som sådan er part i sagen eller på anden måde kan befinde sig i en interessekonflikt. Det er imidlertid almindeligt antaget, at der ikke foreligger myndighedsinhabilitet, når kommunen ejer et selskab. Nævnet kan i denne forbindelse henvise til en rapport⁵ vedrørende de styringsmæssige relationer mellem kommunalbestyrelser og kommunale selskaber, der er udarbejdet af et udvalg, som blev udpeget af det daværende Indenrigs- og Sundhedsministerium.

Om myndighedsinhabilitet var det udvalgets opfattelse, at kommunalbestyrelsens rolle som aktionær ikke i sig selv fører til, at kommunalbestyrelsen som sådan må anses som myndighedsinhabil, når en

⁵ Indenrigs- og Sundhedsministeriet (2006), Rapport fra udvalget vedrørende de styringsmæssige relationer i forholdet mellem kommunalbestyrelser og kommunale selskaber, sider 112-115.

<http://oim.dk/media/70477/rapp-komm-selskab.pdf>

beslutning vedrører et helt eller delvist kommunalt ejet selskab. Der henvises til udvalgets rapport side 112-114.

Afgørelse

Natur- og Miljøklagenævnet ophæver Nyborg Kommunes afgørelse meddelt den 11. september 2012 om miljøgodkendelse af BioNaturGas Ørbæk beliggende på Industrivej 11, 5853 Ørbæk. Sagen hjemvises til fornyet behandling i kommunen.



Gorm Møller
Seniorkonsulent

/



Rikke Boelt Bertelsen
Fuldmægtig

Afgørelsen er sendt til:

- Kielberg Advokater, ref. 32806-KT-BW, bw@kielberg.com; mar@kielberg.com; kt@kielberg.com; kielberg@kielberg.com
- Nyborg Kommune, Teknik- og Miljøafdelingen, Natur og Miljø, sagsnr. 450-2912-24482, kommune@nyborg.dk og cc: pju@nyborg.dk

og pr. brev til:

- Aage Boel, Nyborgvej 27B, 5853 Ørbæk
- BioNaturGas Danmark A/S, Ørbækvej 260, 5220 Odense Ø