

23. november 2020

Sagsnr. 20/09279

Klagenr. 1012371

TSR

AFGØRELSE FRA MILJØ- OG FØDEVAREKLAGENÆVNET

MILJØ- OG
FØDEVAREKLAGENÆVNET
Toldboden 2
8800 Viborg

AFVISNING AF KLAGE i sag om etablering af byområde inden for søbeskyttelseslinjen i Skanderborg 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 naturbeskyttelseslovens § 78, stk. 1.¹

Miljø- og Fødevareklagenævnet afviser at realitetsbehandle klage over Skanderborg Kommunes tilkendegivelse af, at projektændringer i forbindelse med etablering af byområdet "Lille Nyhavn" indenfor søbeskyttelseslinjen på matr.nr. A 1

ikke kræver dispensation.

Det indbetalte klagegebyr tilbagebetales.

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet² og gebyrbekendtgørelsens § 2.³ Eventuel retssag til prøvelse af afgørelsen skal være anlagt inden 6 måneder, jf. naturbeskyttelseslovens § 88, stk. 1.

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

¹ Lovbekendtgørelse af 13. marts 2019 om naturbeskyttelse med senere ændringer.

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

³ Bekendtgørelse nr. 132 af 30. januar 2017 om gebyr for indbringelse af klager for Miljø- og Fødevareklagenævnet mv.

1. Klagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet

Klagen er den 27. juli 2020 indgivet til Miljø- og Fødevareklagenævnet af en omboende til projektet.

Klager har navnlig anført, at Skanderborg Kommunes afgørelse af 3. juli 2017 om dispensation til etablering af projekt "Lille Nyhavn" indenfor søbeskyttelseslinjen, ikke længere er gyldig, da der er foretaget væsentlige ændringer i projektet, herunder tilføjelse af flere altaner og etablering solceller. De angivne terrænkoter for parkeringskælderens dæk er ifølge klager ikke i overensstemmelse med det godkendte ansøgningsmateriale.

Det er klagers opfattelse, at der kræves fornyet dispensation fra søbeskyttelseslinjen til projektændringerne. Skanderborg Kommune kan derfor ikke lovligt meddele byggetilladelse til projektet, før kommunen har truffet afgørelse om projektændringerne efter naturbeskyttelseslovens § 16, stk. 1.

2. Sagens oplysninger

Det fremgår af sagens oplysninger, at Skanderborg Kommune efter naturbeskyttelseslovens § 16, stk. 1, jf. § 65, stk. 1, den 3. juli 2017 traf afgørelse om dispensation fra søbeskyttelseslinjen omkring Skanderborg Sø til etablering af byområdet "Lille Nyhavn" i Skanderborg midtby. Det var kommunens samlede vurdering, at projektet var i overensstemmelse med den gældende lokalplan 1013. Det var endvidere kommunens vurdering, at projektet ville indgå som en helstøbt og sammenhængende del af byrummet.

Den 1. november 2019 meddelte Skanderborg Kommune byggetilladelse til projektet. Kommunen blev efterfølgende gjort opmærksom på en fejl og meddelte derfor den 29. november 2019 en revideret byggetilladelse. Byggetilladelsen blev efterfølgende påklaget til Planklagenævnet⁴ og Byggeklageenheden⁵, som begge hjemviste sagen til fornyet behandling.

Ansøger fremsendte den 4. juni 2020 tilpasset materiale i forbindelse med projektændringer på det ansøgte. Skanderborg Kommune foretog den 9. juni 2020 høring om det ændrede projekt, og klager fremsendte den 24. juni 2020 bemærkninger til projektet.

Den 29. juni 2020 meddelte Skanderborg Kommune byggetilladelse til det ændrede projekt.

Skanderborg Kommune har den 20. august 2020 bemærket til det af klager fremførte om flere altaner og etablering af solceller på byggeriet, at antallet af altaner placeret på den østlige facade ud mod søen, stemmer overens i begge tilladelser, og at solcellerne er etableret på den sydlige del af taget,

⁴ Planklagenævnets afgørelse af 11. maj 2020, sagsnr. 19/09384.

⁵ Byggeklageenhedens afgørelse af 27. maj 2020, sagsnr. 19/08861.

som vender væk fra søen. Kommunen har oplyst, at byggeriet ikke er placeret tættere på søen, end da der blev meddelt dispensation fra søbeskyttelseslinjen i 2017. Det er derfor kommunens samlede vurdering, at der ikke er tale om ændringer af en så væsentlig karakter, at de kræver en ny dispensation fra søbeskyttelseslinjen.

3. Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1 Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger

Efter naturbeskyttelseslovens § 78, stk. 1, kan kommunalbestyrelsens afgørelser efter loven eller de regler, der udstedes efter loven, påklages til Miljø- og Fødevareklagenævnet. Det følger dog af bestemmelsens stk. 1, 2. pkt., afgørelser efter § 73, stk. 5, dog ikke kan påklages til nævnet.

Efter naturbeskyttelseslovens § 73, stk. 1, har kommunen pligt til at påse, at naturbeskyttelsesloven overholdes, herunder at der ikke ulovligt opføres bebyggelse inden for søbeskyttelseslinjen. Ifølge naturbeskyttelseslovens § 73, stk. 5, skal kommunen som tilsynsmyndighed foranledige et ulovligt forhold lovliggjort, medmindre forholdet har underordnet betydning.

Det er således en forudsætning for, at Miljø- og Fødevareklagenævnet kan behandle en sag, at der er truffet en afgørelse efter bestemmelser i naturbeskyttelsesloven, som kan påklages til nævnet.

Miljø- og Fødevareklagenævnet forstår Skanderborg Kommunes tilkendegivelse således, at kommunen har taget stilling til, at ændringerne af projektet har en sådan underordnet karakter, at projektet ikke kræver en ny dispensation fra søbeskyttelseslinjen. Kommunen har derved taget stilling til lovligheden af det ændrede projekt i forhold til, at der ikke er meddelt en ny dispensation. Nævnet finder, at kommunens tilkendegivelse er en afgørelse omfattet af naturbeskyttelseslovens § 73, stk. 5, som nævnet ikke kan behandle, jf. § 78, stk. 1, 2. pkt.

En klage over, at kommunen ikke overholder sin forpligtelse som tilsynsmyndighed må indgives til Ankestyrelsen, der fører tilsyn med kommunerne, jf. kommunestyrelseslovens § 47, stk. 1.⁶ Det er Ankestyrelsen selv, der beslutter, om der er tilstrækkelig anledning til at rejse en tilsynssag, jf. kommunestyrelseslovens § 48 a.

3.2 Gebyr

Som følge af afgørelsen tilbagebetales det indbetalte klagegebyr, jf. gebyrbekendtgørelsens § 2, stk. 2, nr. 3.

3.3 Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse

Miljø- og Fødevareklagenævnet afviser at realitetsbehandle klage over Skanderborg Kommunes tilkendegivelse af, at projektændringer i forbin-

⁶ Lovbekendtgørelse nr. 47 af 15. januar 2019 om kommunernes styrelse.

delse med etablering af byområdet "Lille Nyhavn" indenfor søbeskyttelseslinjen på matr.nr. A 1

ikke kræver dispensation.