

MRF 2021.8

Planklagenævnets afgørelse af 11. januar 2021, j.nr. 20/14338

Odense Kommunes tilbagekaldelse af byggetilladelse, fordi kommunen opdagede, at byggeriets placering var i modstrid med landsplandirektiv for kommende gasledning, kunne ikke påklages af bygherre, da Planklagenævnet fandt, at kommunen ikke havde truffet afgørelse efter planloven.

Odense Kommune gav i januar 2020 byggetilladelse efter byggelovens § 16 til, at E som ejer af en ejendom måtte opføre et enfamiliehus. I juni 2020 traf kommunen imidlertid afgørelse om tilbagekaldelse af byggetilladelsen med henvisning til, at enfamiliehuset ikke længere kunne opføres på den ansøgte placering grundet en kommende gasledning fastlagt i et landsplandirektiv (bekendtgørelse 2019/713). Kommunens afgørelse om tilbagekaldelse af byggetilladelsen blev i november 2020 påklaget af E, der bl.a. anførte, at kommunen ikke havde hjemmel til at tilbagekalde den i januar 2020 meddelte byggetilladelse, da der var tale om en begunstigende

forvaltningsakt, som var tilbagekaldt pga. af forhold, der forelå, da afgørelsen blev truffet. Planklagenævnet (formanden) lagde til grund, at tilbagekaldelsen af byggetilladelsen ikke var en afgørelse omfattet af planlovens § 58, stk. 1, nr. 3, hvorefter nævnet alene kan tage stilling til retlige spørgsmål i forbindelse med kommunes afgørelser efter planloven. Da der ikke var truffet afgørelse om landzonetilladelse efter planloven, da Byggeklageenheden havde oplyst, at enheden ville behandle klagen over tilbagekaldelsen, og ejendommen alene var reguleret af kommuneplan og landsplandirektiv, afviste Planklagenævnet at behandle klagen.

11. januar 2021
Sagsnr.: 20/14338
Klagenr.: 1016550

**Afvisning
af klage over Odense Kommunes afgørelse om tilbagekaldelse af bygge-
tilladelse til opførelse af et enfamiliehus på A 1 , Odense SV**

Odense Kommune har den 23. juni 2020 tilbagekaldt en byggetilladelse til opførelse af et enfamiliehus på ejendommen A 1 , 5250 Odense SV.

Planklagenævnet har modtaget en klage over afgørelsen.

Planklagenævnet kan ikke behandle klagen.

Planklagenævnet
NÆVNEHUS
Toldboden 2
8800 Viborg

Tlf. 72 40 56 00
CVR-nr. 37 79 55 26
www.naevneneshus.dk

1. Klagen til Planklagenævnet

Ejeren af ejendommen klagede den 17. november 2020 til Planklagenævnet over kommunens afgørelse.

Planklagenævnet har modtaget klagen den 14. december 2020 fra kommunen.

Klageren har bl.a. navnlig anført, at kommunen ikke har hjemmel til at tilbagekalde byggetilladelsen af 13. januar 2020, da der er tale om en begunstige forvaltningsakt, som er tilbagekaldt pga. af forhold, der forelå, da afgørelsen blev truffet.

2. Sagens oplysninger

Odense Kommune gav den 13. januar 2020 byggetilladelse til opførelse af et enfamiliehus på ejendommen A 1 , 5250 Odense SV. Afgørelsen blev truffet med hjemmel i byggelovgivningen.

Kommunen traf herefter den 23. juni 2020 afgørelse om tilbagekaldelse af byggetilladelsen af 13. januar 2020. Som begrundelse for tilbagekaldelsen anførte kommunen, at enfamiliehuset - som følge af en kommende gasledning fastlagt i et landsplandirektiv¹ - ikke længere kunne opføres på den ansøgte placering.

Klageren indgav herefter en klage til Byggeklageenheden v/ Nævnenes Hus, som ved afgørelse af 30. oktober 2020 afviste at behandle klagen med den begrundelse, at enheden ikke havde kompetence til at behandle klagen, da afgørelsen ikke var truffet med hjemmel i byggeloven.²

Byggeklageenheden v/ Nævnenes Hus har den 22. december 2020 oplyst Planklagenævnet, at Byggeklageenheden har besluttet at genoptage sagsbehandlingen af kommunens afgørelse om tilbagekaldelse af byggetilladelsen af 23. juni 2020.

Ejendommen er ikke omfattet af en lokalplan eller en byplanvedtægt.

3. Planklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1 Planklagenævnets kompetence

Planklagenævnet kan tage stilling til retlige spørgsmål i forbindelse med en kommunes afgørelse efter planloven, jf. planlovens § 58, stk. 1, nr. 3.³

Det er således en forudsætning for at kunne klage til Planklagenævnet, at kommunen har truffet en afgørelse efter planloven, jf. ordlyden af § 58.

¹ Bekendtgørelse nr. 713 af 9. juli 2019 om landsplandirektiv for gastransmissionsledning med tilhørende tekniske anlæg.

² Sagsnummer 20/08706.

³ Bekendtgørelse af lov om planlægning, jf. lovbekendtgørelse nr. 1157 af 1. juli 2020.

En tilbagekaldelse af en byggetilladelse som følge af, at forholdet viser sig at være i strid med lokalplan eller byplanvedtægt, anses for en afgørelse efter planloven. Ejendommen i den konkrete sag er imidlertid ikke omfattet af en lokalplan eller byplanvedtægt, men er alene reguleret af kommuneplanen og landsplandirektivet, som – i modsætning til lokalplaner og byplanvedtægter – ikke er bindende over for borgere eller bygherrer. En vurdering af, at et forhold er i strid med landsplandirektivet, har derfor ikke i sig selv retsvirkning, men indgår i stedet i en vurdering i forbindelse med, om der kan gives en tilladelse.

Det fremgår af landsplandirektivets § 3, at kommunen ikke kan give *landzonetilladelse* efter planlovens § 35 eller *byggetilladelse* i henhold til bygningsreglementet, der er i strid med arealreservationen for gastransmissionsledningen, indtil ledningen er anlagt.

I den konkrete sag er der ikke truffet afgørelse om landzonetilladelse efter planloven, men alene truffet afgørelse om (tilbagekaldelse af en) byggetilladelse, og Byggeklageenheden har oplyst, at enheden vil behandle klagen over tilbagekaldelsen. Planklagenævnet anser på den baggrund vurderingen af, at forholdet er i strid med landsplandirektivet, som en del af afgørelsen om tilbagekaldelse af byggetilladelsen efter byggelovgivningen og ikke som en selvstændig afgørelse eller en del af en afgørelse efter planloven.

På ovenstående baggrund afviser Planklagenævnet at behandle klagen.

Afgørelsen er truffet af formanden på nævnets vegne, jf. § 4, stk. 1, i lov om Planklagenævnet⁴.

Planklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 3, stk. 3, i lov om Planklagenævnet. Eventuel retssag til prøvelse af afgørelsen skal være anlagt inden 6 måneder, jf. § 3, stk. 4, i lov om Planklagenævnet.

4. Gebyr

Det indbetalte klagegebyr tilbagebetales. Beløbet vil blive overført til indbetalerens NemKonto inden for ca. en måned.

⁴ Lov nr. 1658 af 20. december 2016 om Planklagenævnet.