

MRF 2023.230

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse af 26. september 2023, j.nr. 22/15618

Afslag på anmodning om genoptagelse af klagesag vedr. indirekte afgørelse om ikke-VVM-pligt, da klagenævnets behandling af sagen ikke fandtes at være behæftet med sagsbehandlingsfejl, og da der i sagen var truffet afgørelse om ny byggetilladelse, og klagers indsigelser knyttede sig til den oprindelige afgørelse.

Ved afgørelse af 4. november 2022 (**MRF 2022.289 Mfk**) ophævede Miljø- og Fødevareklagenævnet efter klage fra en lokal forening Furesø Kommunes indirekte afgørelse af 8. november 2021 om, at opførelse af en skole på 700 m² i én etage i Farum ikke var omfattet af VVM-reglerne i miljøvurderingsloven, da kommunen den 20. maj 2022 havde meddelt en ny byggetilladelse til projektet. Den 14. november 2022 anmodede foreningen nævnet om at genoptage klagesagen med henvisning til, at bygherren havde påbegyndt byggeriet, før den nye byggetilladelse var meddelt, at den vurdering kommunen havde foretaget af byggetilladelsen ikke knyttede sig til

miljøvurderingsloven, og at kommunen ikke havde truffet ny indirekte afgørelse, blot fordi der var meddelt ny byggetilladelse, der erstattede den tidligere. Miljø- og Fødevareklagenævnet (formanden) fandt ikke grundlag for at genoptage den tidligere klagesag fra november 2022, da kommunen med byggetilladelsen i maj 2022 havde meddelt tilladelse til et nyt og andet projekt end det projekt, der oprindeligt var meddelt tilladelse til den 8. november 2021. Med henvisning hertil, og da der ikke fandtes at være begået fejl i nævnets sagsbehandling, afslog nævnet anmodningen om genoptagelse.

Kommentar: Konklusionen i afgørelsen er uproblematisk, men det er uforståeligt, at klagenævnet indleder afgørelsen med den urigtige oplysning, at "Miljø- og Fødevareklagenævnet traf den 4. november 2022 [**MRF 2022.289 Mfk**] afgørelse om at afvise en klage over Furesø Kommunes indirekte afgørelse af 8. november 2021 om, at opførelse af en skole [...] ikke er omfattet af reglerne i miljøvurderingsloven". Dette er ikke korrekt, da nævnet i **MRF 2022.289 Mfk** traf afgørelse om at ophæve kommunens indirekte afgørelse om, at byggetilladelse til skolen ikke var omfattet af miljøvurderingsloven, hvilket nødvendigvis må forudsætte, at Miljø- og Fødevareklagenævnet havde kompetence til at prøve afgørelsen, som det er uddybet i kommentaren til **MRF 2022.289 Mfk**. Det er muligt, at klagenævnet efterfølgende er blevet opmærksom på kompetencespørgsmålet og nu har en anden udlægning, jf. **MRF 2023.231 Mfk**, men dette må så anføres ved behandlingen af anmodning om genoptagelse med den konsekvens, at nævnet skulle genoptage og ændre begrundelsen for afgørelsen.

Afslag på anmodning om genoptagelse af sag om opførelse af skole i Furesø Kommune

22/15618

Miljø- og Fødevareklagenævnet traf den 4. november 2022 afgørelse om at afvise en klage over Furesø Kommunes indirekte afgørelse af 8. november 2021 om, at opførelse af en skole på [A1], 3520 Farum, ikke er omfattet af reglerne i miljøvurderingsloven.[1]

Foreningen Farum Kasernes [F1], der er repræsenteret ved advokat, har anmodet Miljø- og Fødevareklagenævnet om at genoptage behandlingen af klagesagen.

Miljø- og Fødevareklagenævnet afslår anmodningen om at genoptage behandlingen af klagesagen.

Det indbetalte klagegebyr tilbagebetales ikke.

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17 i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet[2] og gebyrbekendtgørelsens § 2.[3] Eventuel retssag til prøvelse af afgørelsen skal være anlagt inden 6 måneder, jf. miljøvurderingslovens § 54, stk. 1.

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

1. Anmodningen om genoptagelse

Foreningen Farum Kasernes [F1], der er repræsenteret ved advokat, har den 14. november 2022 anmodet Miljø- og Fødevareklagenævnet om at genoptage behandlingen af klagesagen vedrørende Furesø Kommunes afgørelse af 8. november 2021. Foreningen har desuden indsendt bemærkninger den 23. august 2023.

Som begrundelse for anmodningen har foreningen anført, at der er begået sagsbehandlingsfejl. Foreningen har navnlig anført, at

- projektet er igangsat af bygherre, inden kommunen meddelte byggetilladelse den 20. maj 2022,
- den vurdering, Furesø Kommune har foretaget efter miljøvurderingsloven, ikke knytter sig til byggetilladelsen, og
- kommunen ikke har truffet en ny indirekte afgørelse, blot fordi en byggetilladelse erstattes af en anden.

Anmodningen er nærmere uddybet i afsnit 2.4.

2. Sagens oplysninger

2.1. Furesø Kommunes afgørelse af 8. november 2021

Furesø Kommune meddelte den 8. november 2021 byggetilladelse til etablering af en skole på 700 m² i én etage. Det fremgik af afgørelsen, at byggeriet skal overholde lokalplan nr. 127, at arbejdet skal udføres som ansøgt, og at der ikke må foretages ændringer, uden at der er søgt og givet tilladelse.

2.2. Furesø Kommunes afgørelse af 20. maj 2022

Furesø Kommune meddelte den 20. maj 2022 en ny byggetilladelse, som erstatter den tidligere meddelte byggetilladelse. Den nye byggetilladelse blev meddelt, da omfanget af bygningen i den oprindeligt godkendte byggetilladelse viste sig ikke at være retvisende.

2.3. Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse af 4. november 2022

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærkede i afgørelsen af 4. november 2022, at Furesø Kommune den 20. maj 2022 meddelte en ny byggetilladelse til opførelse af en skole på 700 m² i én etage på matr. nr. [M1], Farum By, Farum, som kommunen oplyste erstatter byggetilladelsen af 8. november 2021.

Miljø- og Fødevareklagenævnet ophævede Furesø Kommunes indirekte afgørelse af 8. november 2021 om, at opførelsen af en skole ikke er omfattet af miljøvurderingslovens regler som følge af sagens uaktualitet. Miljø- og Fødevareklagenævnet lagde vægt på, at byggetilladelsen af 8. november 2021 erstattes af den nye byggetilladelse af 20. maj 2022, og at byggetilladelsen af 8. november 2021 dermed ikke længere kan udnyttes.

2.4. Anmodningen om genoptagelse

Som begrundelse for anmodningen har foreningen anført, at bygherre har igangsat byggeriet, før den nye byggetilladelse blev meddelt. Igangsættelse af projektet var ikke afhængig af den senere indleverede byggetilladelse, der kun var nødvendig, da projektet viste sig ikke at være retvisende i den oprindelige byggeansøgning.

Det er klagers opfattelse, at den vurdering Furesø Kommune har truffet efter miljøvurderingsloven ikke knytter sig til byggetilladelsen, og at byggetilladelsen blot udgør det grundlag, hvor det tidligst må stå klart for klager, at kommunen har meddelt en byggetilladelse uden en forudgående miljøvurdering. Kommunen har ikke truffet en ny indirekte afgørelse, blot fordi en byggetilladelse erstattes med en anden. Klager har henvist til, at kommunens afgørelse lider af væsentlige retlige mangler, da den er truffet, uden at bygherre har indgivet en forudgående ansøgning, og da den ikke er offentliggjort.

Det er klagers opfattelse, at Miljø- og Fødevareklagenævnet med afgørelsen af 4. november 2022 overser den reelle retlige problematik ved at anse kommunens indirekte afgørelse som en afgørelse, der hænger sammen med en byggetilladelse, der er udstedt efter et andet

regelsæt. Nævnet er således ved at etablere en praksis, der bidrager til åbenlyse ulovlige forhold, hvor reglerne om screening tilsidesættes af bygherre og af en kommune.

Klager har derudover henvist til, at projektet er åbenlyst miljøvurderingspligtigt efter miljøvurderingslovens bilag 2 og som følge af områdets mange bilag IV-arter.

3. Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1. Indledende bemærkninger

En myndighed er forpligtet til at genoptage behandlingen af en sag, hvis der i forbindelse med anmodningen om genoptagelse fremkommer nye faktiske oplysninger af så væsentlig betydning, at der er en vis sandsynlighed for, at sagen havde fået et andet udfald, hvis oplysningerne havde foreligget i forbindelse med den tidligere behandling af sagen. En myndighed kan også have pligt til at genoptage behandlingen af en sag, hvis der ved den tidligere sagsbehandling er begået væsentlige fejl. Desuden kan væsentlige nye retlige forhold betyde, at der er en forpligtelse til at genoptage behandlingen af en sag. Dette kan f.eks. være tilfældet, hvis domstolene i en tilsvarende sag har underkendt myndighedens fortolkning eller praksis, eller der er sket væsentlig ændring med tilbagevirkende kraft i det retsgrundlag, der forelå på tidspunktet for den tidligere afgørelse.

3.2. Miljø- og Fødevareklagenævnets bemærkninger

Miljø- og Fødevareklagenævnet finder, at der med anmodningen om genoptagelse ikke er påvist, at der er begået fejl ved sagens behandling, der kan begrunde, at behandlingen af klagesagen genoptages.

Miljø- og Fødevareklagenævnet har ved vurderingen lagt vægt på, at Furesø Kommune med byggetilladelsen af 20. maj 2022 har givet tilladelse til et nyt og andet projekt, der adskiller sig fra det projekt, der blev meddelt byggetilladelse til den 8. november 2021, og som foreningens oprindelige klage vedrørte. Nævnet henviser til, at omfanget af bygningen adskiller sig fra det, som den tidligere byggetilladelse muliggjorde, og at der derfor ikke er sammenfald mellem det, som de to byggetilladelser tillader. Som følge af forskellen mellem det projekt, som byggetilladelsen af 8. november 2021 muliggjorde, og som byggetilladelsen af 20. maj 2022 muliggør, vurderer nævnet, at der er tale om forskellige projekter. Nævnet bemærker i øvrigt, at nævnet er enig med klager i, at vurderingen af, om der er tale om et projekt efter miljøvurderingsloven, skal foretages efter miljøvurderingsloven, og ikke efter andre regelsæt, herunder reglerne om byggetilladelser.

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærker, at foreningen også har indgivet en klage over Furesø Kommunes indirekte afgørelse af 20. maj 2022 om, at projektet for opførelse af en skole ikke er omfattet af reglerne i miljøvurderingsloven. Nævnet har dags dato truffet afgørelse i sagen.[4]

3.3. Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse

Miljø- og Fødevareklagenævnet afslår anmodningen om at genoptage behandlingen af klagesagen.

[1] 22/00681.

[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.

[4] Sagsnr.: 22/16817.

Sag:

22/15618

Dato:

26. september
2023.

Emner:

Miljøvurdering af ...

Miljø- og Fødevareklagenævnet (<https://naevneneshus.dk/start-din-klage/miljoe-og-foedevareklagenaevnet/>) •
Nævnenes Hus • Toldboden 2 • 8800 Viborg • Tlf. nr.: 72 40 56 00 • CVR: 37795526 • mfkn@naevneneshus.dk
(<mailto:mfkn@naevneneshus.dk>)

Tilgængelighedserklæring (<https://www.was.digst.dk/mfkn-naevneneshus-dk>)