

MRF 2023.325

Miljø- og Fødevarerklagenævnets afgørelse af 15. december 2023, j.nr. 21/04709

Stadfæstet afslag på i overensstemmelse med lokalplan at foretage terrænregulering med 0,5 m, da lokalplan ikke uden særlig hjemmel kan tilsidesætte anden lovgivning, og beregning i screeningsprogrammet Scalgo viste, at den ansøgte terrænregulering ville hindre det naturlige afløb fra højereliggende ejendomme i strid med vandløbslovens § 6.

Inden for et område ved Sønder Onsild var der foretaget lokalplanlægning, hvorefter der bl.a. kunne foretages regulering af det naturlige terræn inden for et interval på +/- 0,5 m. Med afgørelse af 7. april 2021 meddelte Mariager Kommune i henhold til vandløbslovens § 6 afslag på at foretage terrænregulering for to ud af fem ejendomme. Det fremgik af afgørelsen, at flere af de ansøgte ejendomme udgjorde en lavning, og der var foretaget en screening af oversvømmelsesrisikoen med programmet Scalgo, som viste, at en terrænregulering på + 0,5 m ville hindre vandets naturlige afløb fra højereliggende ejendomme. Afgørelsen blev påklaget af grundejeren til ejendommene, der anførte, at der kunne støttes ret på, at lokalplanen fastlagde, at der kunne ske terrænregulering med et omfang på +/- 0,5 m. Miljø- og Fødevarerklagenævnet (formanden) bemærkede,

at det fremgik af pkt. 1.5.1 i By- og Landskabsstyrelsens vejledning om lokalplanlægning fra 2009, at en lokalplan ikke uden særlig hjemmel kan tilsidesætte anden lovgivning, og at tilladelser, der efter anden lovgivning er nødvendig for virkeliggørelse af en lokalplan, skal behandles konkret efter de regler, der er fastsat herfor. Nævnet konstaterede, at de beregninger, der af kommunen var foretaget med programmet Scalgo, ikke var bestridt, og fandt, at der ikke var grund til at betvivle rigtigheden af beregningerne. Da det med beregningerne var dokumenteret, at den ansøgte terrænregulering ville hindre det naturlige afløb af vand fra højereliggende ejendomme, stadfæstede Miljø- og Fødevarerklagenævnet afslaget efter vandløbslovens § 6 på at gennemføre terrænregulering.

Kommentar: Afgørelsen understreger, at virkeliggørelse af lokalplanbestemmelser ikke kan ske i modstrid med anden lovgivning. Såfremt den ansøgte terrænregulering skal ske, vil det derfor kræve tilladelse fra vandløbsmyndigheden efter vandløbslovens § 6.

Stadfæstelse af afslag på terrænregulering i Mariagerfjord Kommune

21/04709

Miljø- og Fødevareklagenævnet har truffet afgørelse efter vandløbslovens^[1] § 6, stk. 1, jf. § 80, stk. 1.

Miljø- og Fødevareklagenævnet stadfæster Mariagerfjord Kommunes afgørelse af 7. april 2021 om afslag på terrænregulering af matr. nr. [M1] og [M2] Sdr. Onsild By, Sdr. Onsild.

Det indbetalte klagegebyr tilbagebetales ikke.

Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse er endelig og kan ikke indbringes for anden administrativ myndighed, jf. § 17, stk. 1, i lov om Miljø- og Fødevareklagenævnet^[2] og gebyrbekendtgørelsens § 2, stk. 6.^[3] Eventuel retssag til prøvelse af afgørelsen kan anlægges ved domstolene.

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

1. Klagen til Miljø- og Fødevareklagenævnet

Afgørelsen er den 8. april 2021 påklaget til Miljø- og Fødevareklagenævnet af ejendommens ejer for så vidt angår matr. nr. [M1] og [M2], Sdr. Onsild By, Sdr. Onsild.

Klager har anført, at Miljø- og Fødevareklagenævnet skal tage stilling til, om Mariagerfjord Kommune med hjemmel i vandløbslovens § 6 kan nægte en terrænregulering på +0,5 meter, der er givet ifølge lokalplanen for området.

Klager har henvist til, at det følger af lokalplanens § 7, stk. 2, at der må foretages regulering af det naturlige terræn på op til +/- 0,5 meter, og klager mener, at klager kan støtte ret på lokalplanens bestemmelser.

Klager har videre anført, at en aktindsigt fra Mariagerfjord Kommune viser, at kommunen ikke har hjemmel i vandløbslovens § 6 til at hindre en terrænregulering på +0,5 meter, jf. lokalplanens bestemmelser, at lokalplanens bestemmelser hierarkisk ligger over vandløbsloven, og at Mariagerfjord Kommune derfor ikke kan pålægge klager at udføre afværgeforanstaltninger.

2. Sagens oplysninger

Sagen omhandler Mariagerfjord Kommunes afgørelse om terrænregulering på matriklerne [M3], [M1], [M2], [M4] og [M5] Sdr. Onsild By, Sdr. Onsild. Matriklerne er beliggende inden for et lokalplanlagt boligområde.[4]

Det fremgår af lokalplanens § 7, stk. 2, at der må foretages regulering af det naturlige terræn på op til +/- 0,5 meter, og at byrådet kan godkende en større terrænregulering efter en konkret vurdering af et velbelyst projekt, hvis der er særlige tekniske vanskeligheder.

2.1 Sagens forhistorie

Klager ansøgte den 20. januar 2020 om at terrænregulere de nævnte matrikler til kote 33,20 meter DVR90.

Mariagerfjord Kommune bad den 27. januar 2021 klager om at redegøre for, at terrænreguleringen ikke var i strid med vandløbslovens § 6, eller at beskrive hvilke afværgeforanstaltninger, der skulle etableres i forbindelse med terrænreguleringen. Kommunen anførte, at kommunen ikke kunne forudse konsekvenserne af den omfattende terrænregulering, som klager ansøgte om, og at kommunen var bekymret for, at den ansøgte terrænregulering ville ændre afstrømningsveje fra omkringliggende matrikler.

Den 22. februar 2021 sendte Mariagerfjord Kommune en screening af de mulige konsekvenser af den ønskede terrænhævning i en situation med en regnhændelse på 25 mm. Screeningen var vedlagt illustrationer af en terrænmodel før og efter en terrænhævning, der viste, at matriklerne [M6], [M7], [M8], [M9], [M9], [M9] og [M9], Sdr. Onsild By Sdr. Onsild, vil kunne opleve forringede afvandingsforhold efter en terrænhævning hhv. til kote 33,20 meter DVR90 og på 0,5 meter.

Klager oplyste den 15. marts 2021, at foreslåede afværgeforanstaltninger ikke var en mulighed, hvis ikke den ønskede terrænregulering blev fratrukket 0,5 meter, og klager bad Mariagerfjord Kommune om at træffe en afgørelse om, at terrænreguleringen var i strid med vandløbslovens § 6, som klager herefter kunne påklage til Miljø- og Fødevarerklagenævnet.

2.2 Den påklagede afgørelse

Mariagerfjord Kommune har den 7. april 2021 i medfør af vandløbslovens § 6 truffet afgørelse om afslag på klagers ansøgning om terrænregulering.

Om grundlaget for afgørelsen fremgår det, at klager har søgt om dispensation fra lokalplanen til at hæve terrænet på matriklerne [M3], [M1], [M2], [M4] og [M5] til kote 33,20 m DVR90, og at klager under sagens behandling har givet udtryk for, at klager alternativt vil hæve terrænet med 0,5 meter.

Det fremgår videre af afgørelsen, at Mariagerfjord Kommunes analyser har vist, at både en terrænregulering til kote 33,20 m DVR90 og en terrænregulering med +0,5 meter vil hindre vandets naturlige afstrømning. Hævning af terrænet vil forhindre, at overfladevand løber til matriklerne [M1] og [M2] fra omkringliggende matrikler, og der vil opstå opstuvninger. Det fremgår desuden, at der ingen væsentlig påvirkning er ved terrænregulering af matriklerne

[M3], [M4], [M5] og den del af [M10], der ikke er offentlig vej, på afstrømning til eller fra omkringliggende matrikler, og at terrænregulering af disse matrikler derfor ikke skal godkendes efter vandløbsloven.

Mariagerfjord Kommune bemærker i afgørelsen, at vandløbslovens § 6 er en bestemmelse, som også regulerer overfladisk vandafstrømning, som følger det naturgivne terræn, og at bestemmelsen netop tager sigte på, at der ikke kan foretages varige og menneskeskabte ændringer i afstrømningsforholdene uden godkendelse. Kommunen er derfor ikke enig i klagers betragtninger om, at kommunen ikke har hjemmel i vandløbsloven til at behandle terrænregulering.

Kommunen har ikke med den påklagede afgørelse taget stilling til, om der kan meddeles dispensation til terrænreguleringen i henhold til planlovgivningen.

2.3 Mariagerfjord Kommunes bemærkninger til klagen

Mariagerfjord Kommune har den 20. april 2021 i bemærkninger til klagen anført, at flere af de omhandlede matrikler udgør en lokal lavning, og at det ud fra højdekurver kan konstateres, at vands naturlige afstrømning løber fra omkringliggende matrikler mod lavningen.

Mariagerfjord Kommune har desuden bemærket, at den udførte screening er foretaget i programmet Scalgo, og at screeningen tager udgangspunkt i en situation, hvor der kommer kraftig regn eller tøbrud, mens jorden er vandmættet eller frossen. Vandmængden, der er brugt til beregningen, er en regnhændelse på 25 mm svarende til den vandmængde, lavningen kan rumme, før de omkringliggende arealer bliver påvirket.

Screeningen viser ifølge kommunen, at både en terrænregulering på +0,5 meter og en regulering til kote 33,20 meter DVR90 vil hindre det naturlige afløb af vand fra højere liggende ejendomme.

Mariagerfjord Kommune har videre anført, at klager er blevet opfordret til at redegøre for hvilke afværgeforanstaltninger, der etableres i forbindelse med terrænreguleringen, for at sikre at de omkringliggende ejendomme ikke vil opleve forringede afvandringsforhold, hvilket klager ikke har ønsket.

Kommunen har endelig anført, at overfladisk afstrømning kan reguleres med hjemmel i vandløbslovens § 6, og at kommunen ikke har tilkendegivet, at det skulle forholde sig anderledes.

3. Miljø- og Fødevarerklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1 Miljø- og Fødevarerklagenævnets bemærkninger

Det følger af vandløbslovens § 6, stk. 1, at ingen uden vandløbsmyndighedens tilladelse må ændre vands naturlige afløb til anden ejendom eller hindre det naturlige afløb af vand fra højere liggende ejendomme.

Mariagerfjord Kommune har gennemført en screening i programmet Scalgo, der viser, at både en terrænregulering af klagers ejendom på +0,5 meter og en regulering til kote 33,20 m DVR90 vil hindre det naturlige afløb af vand fra andre ejendomme til klagers.

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærker, at Mariagerfjord Kommunes beregningerne af de afvandingsmæssige konsekvenser af terrænreguleringen lægges til grund ved nævnets behandling, idet de ikke er bestridt af klager, og idet der ikke er en selvstændig anledning for nævnet til at betvivle rigtigheden af beregningerne.

Miljø- og Fødevareklagenævnet finder, at Mariagerfjord Kommunes afslag på klagers ansøgning om terrænregulering er i overensstemmelse med vandløbslovens § 6, stk. 1. Nævnet har herved lagt vægt på, at den af kommunen udførte screening viser, at de ansøgte terrænreguleringer vil hindre det naturlige afløb af vand fra højere liggende ejendomme.

Miljø- og Fødevareklagenævnet bemærker, at det ikke har betydning, at de omhandlede matrikler er omfattet af en lokalplan, hvorefter der må foretages terrænreguleringer på op til 0,5 meter, idet en lokalplan ikke uden særlig hjemmel kan tilsidesætte anden lovgivning. [5] Tilladelser efter anden lovgivning, der er nødvendige for lokalplanens virkeliggørelse, skal således behandles konkret efter de regler, der er fastsat i særlovgivningen, herunder reglerne i vandløbsloven.

3.2 Miljø- og Fødevareklagenævnets afgørelse

Miljø- og Fødevareklagenævnet stadfæster Mariagerfjord Kommunes afgørelse af 7. april 2021 om afslag på terrænregulering af matr. nr. [M1] og [M2] Sdr. Onsild By, Sdr. Onsild.

[1] Lovbekendtgørelse nr. 1217 af 25. november 2019 om vandløb.

[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] Lokalplan 16/2008 for boligområdet ved Søtofte og Søkærvej i Sønder Onsild, tillæg nr. 409 til Hobro Kommuneplan.

[5] Se hertil pkt. 1.5.1 i vejledning nr. 9922 af 28. september 2009 om lokalplanlægning, <https://www.retsinformation.dk/eli/retsinfo/2009/9922> (<https://www.retsinformation.dk/eli/retsinfo/2009/9922>).

Sag:

21/04709

Dato:

15. december 2023.

Emner:

Vandløbsloven (/s...

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>)