

17. maj 2021
Sagsnr.: 21/00070
Klagenr.: 1017921
SSAD

AFGØRELSE
i klagesag om Køge Kommunes påbud om ophør af vognmandsvirksomhed på Bøgedevej, Ringsted

Køge Kommune har den 27. november 2020 givet påbud om ophør af vognmandsvirksomhed på matr.nr. 2a Bøgede By, Gørslev, Bøgedevej 9, 4100 Ringsted.

Planklagenævnet har modtaget en klage over afgørelsen.

Planklagenævnet ophæver afgørelsen. Det betyder, at kommunens afgørelse ikke længere gælder.

Planklagenævnet
Toldboden 2
8800 Viborg

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

1. Klagen til Planklagenævnet

Adressaten, en virksomhed, klagede den 28. december 2020 til Planklagenævnet over kommunens afgørelse.

Planklagenævnet har modtaget klagen den 4. januar 2021 fra kommunen.

Klageren har navnlig anført, at fristen for domstolsprøvelse ikke udløber før den 17. februar 2021, og at der ikke kan gives påbud om ophør af vognmandsvirksomheden, forinden denne frist er udløbet.

2. Sagens oplysninger

2.1. Om ejendommen

Klagesagen vedrører en landbrugsejendom på Bøgedevej 9, 4100 Ringsted, matr.nr. 2a Bøgede By, Gørslev. Ejendommen ligger i landzone, består af tre matrikler og udgør ca. 2,6 ha.

Ejendommens ejer er en privat person¹.

2.2. Forløbet før påbuddet

Planklagenævnet stadfæstede den 17. august 2020 kommunens afgørelse om afslag på landzonetilladelse til vognmandsvirksomhed på ejendommen². Kommunen sendte den 6. oktober 2020 et brev til klageren, vognmandsvirksomheden, med varsel om påbud. Varslet var stilet til klageren og blev alene sendt til virksomheden, dvs. ikke til ejeren af ejendommen.

2.3. Den afgørelse, der er klaget over

Køge Kommune gav den 27. november 2020 påbud om ophør af vognmandsvirksomhed på matr.nr. 2a Bøgede By, Gørslev, Bøgedevej 9, 4100 Ringsted. Påbuddet var stilet til klageren ved dennes advokat, og blev alene sendt til advokaten. Hverken klageren selv (brugeren af ejendommen) eller ejendommens ejer modtog således det endelige påbud.

Det fremgik af påbuddet, at baggrunden for dette var, at Planklagenævnet den 17. august 2020 stadfæstede kommunens afgørelse om afslag på landzonetilladelse til at drive vognmandsvirksomhed fra ejendommen.

Kommunen påpegede, at en sag ved domstolene ikke har opsættende virkning, og henviste til, at kommunen efter planloven har pligt til at sørge for, at et ulovligt forhold bliver lovliggjort, medmindre det ulovlige forhold har underordnet betydning.

¹ Ifølge Den Offentlige Informationsserver, ois.dk.

² Planklagenævnets sagsnr. 19/07657.

2.4. Klagen og bemærkningerne hertil

2.4.1. Korrespondance i klagesagen

I sagen indgår klagen af 28. december 2020. Kommunen har 4. januar 2021 oplyst, at den ikke har yderligere bemærkninger til sagen. Kommunen har 28. januar 2021 sendt supplerende oplysninger om varslingen af påbuddet og påbuddet.

Klagen er i hovedtræk gengivet nedenfor.

2.4.2. Klagen

Klageren anfører, at kommunens afgørelse af 27. november 2020 skal ophæves, da der ikke på nuværende tidspunkt kan gives påbud om ophør af vognmandsvirksomheden.

Klageren anfører, at fristen for at indbringe Planklagenævnets afgørelse af 17. august 2020 om afslag på landzonetilladelse til vognmandsvirksomhed, for domstolene, er den 17. februar 2021.

Klageren anfører, at uanset om klage til domstolene ikke har opsættende virkning, bør kommunen afvente udfaldet af en eventuel retssag, eller i det mindste afvente, om der bliver en sådan retssag. Det vil sige, indtil søgsmålsfristens udløber den 17. februar 2021.

3. Planklagenævnets bemærkninger og afgørelse

3.1. Planklagenævnets kompetence og prøvelse

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

Kommunerne fører tilsyn efter planloven. Det betyder bl.a., at kommunen skal foranledige et ulovligt forhold lovliggjort, medmindre forholdet har underordnet betydning, jf. lovens § 51, stk. 3. Planklagenævnet kan bl.a. tage stilling til kommunernes tilsynsavgørelser efter denne bestemmelse, herunder afgørelser om lovliggørelse af ulovlige forhold. I den konkrete sag har kommunen truffet afgørelse om påbud om fysisk lovliggørelse.

Det er et retligt spørgsmål, om påbuddet er gyldigt og overholder almindelige forvaltningsretlige grundsætninger og regler om varsel og partshøring.

Planklagenævnet kan imidlertid ikke tage stilling til klager over selve udøvelsen af tilsynspligten. Det indebærer bl.a., at nævnet ikke kan tage stilling til klager over kommunens tilrettelæggelse og prioritering af tilsynsopgaverne, kommunens sagsbehandlingstid eller den fastsatte tidsfrist i et påbud.

Klagen vedrører spørgsmålet om, hvorvidt kommunen kan meddele påbuddet i sagen, herunder om dette kunne meddeles inden søgsmålsfristen var udløbet

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

i forhold til prøvelse af Planklagenævnets afgørelse af 17. august 2020 ved domstolene. Søgsmålsfristen udløb den 17. februar 2021. Dette er et retligt spørgsmål, som nævnet har kompetence til at behandle.

3.2 Vurdering af om påbuddet er gyldigt

3.2.1. Generelt om påbud

Et påbud kan først meddeles, når kommunen har foretaget en partshøring, jf. forvaltningslovens § 19, i form af et varsel om det påtænkte påbud, hvori der skal gives parten en rimelig frist til at komme med bemærkninger.

Det påhviler ejeren af en ejendom at berigtige et ulovligt forhold, jf. planlovens § 63, stk. 1. Hvis det drejer sig om ulovlig brug af en ejendom, påhviler pligten også brugeren. Et sådant lovliggørelsespåbud skal derfor varsles og rettes til både ejeren og brugeren af ejendommen.

Varsling og partshøring samt meddelelse af påbuddet skal ske særskilt over for alle ejere af ejendommen, også selvom disse bor på samme adresse. Hvis forbuddet angår anvendelsen af ejendommen, skal varsling og høring også ske over for alle brugere af ejendommen særskilt, også selvom disse bor på samme adresse.

3.2.2. Planklagenævnets vurdering

Kommunen har i afgørelse af 27. november 2020 meddelt afslag på landzonetilladelse til en vognmandsvirksomhed på ejendommen, hvilket Planklagenævnet den 17. august 2020 har stadfæstet. Nævnet finder således, at der er tale om et ulovligt forhold efter planloven, som kommunen kan håndhæve, jf. planlovens § 51, stk. 3.

Nævnet konstaterer, at ejeren af ejendommen hverken har modtaget varsel eller endeligt påbud. Allerede på baggrund heraf finder nævnet, at afgørelsen om påbuddet lider af en væsentlig retlig mangel, hvorfor det er ugyldigt.

Det endelige påbud er endvidere alene er sendt til klagers advokat. Planklagenævnet bemærker i den forbindelse, at partshøring og varsel af påbud i sagen ikke kan ske til en partsrepræsentant. Det samme gælder i forbindelse med udstedelse af det endelige påbud.

Planklagenævnet finder ikke, at kommunen var forhindret i at give et påbud om lovliggørelse før søgsmålsfristen udløb den 17. februar 2021. Planklagenævnet henviser til, at nævnets afgørelse af 17. august 2020 kan indbringes for domstolene, men at den der vil rejse en sådan sag, ikke ved at indbringe sagen, kan unddrage sig fra foreløbigt at efterkomme afgørelsen, jf. grundlovens § 63, stk. 1.

3.3. Planklagenævnets afgørelse

Planklagenævnet ophæver Køge Kommunes afgørelse af 27. november 2020 om påbud om ophør af vognmandsvirksomhed på matr.nr. 2a Bøgede By,

Gørslev, Bøgedevej 9, 4100 Ringsted.

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

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

3.4. Bemærkninger til en eventuelt ny behandling af sagen

Planklagenævnet gør opmærksom på, at kommunens eventuelle nye behandling af sagen skal ske i overensstemmelse med følgende:

- Kommunen skal gennemføre fornyet varsel og partshøring af ejer af ejendommen.
- Kommunen skal overveje, om der ligeledes skal ske fornyet varsel og partshøring af brugeren af ejendommen.
- Hvis kommunen herefter fortsat finder, at der skal ske fysisk lovliggørelse, skal kommunen give et (nyt) påbud til både ejendommens ejer samt den vognmandsvirksomhed (brugeren), der skal ophøre.

4. Gebyr

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

5. Meddelelse og offentliggørelse af afgørelsen

Denne afgørelse gøres tilgængelig for Køge Kommune (Byg- og Planafdeling, j.nr. 2018-018374-36) samt for klageren og dennes repræsentant via klageportalen. Afgørelsen sendes desuden til eventuelle andre parter i klagesagen som Digital Post.

Afgørelsen vil blive offentliggjort på <https://pkn.naevneneshus.dk/>. Personoplysninger vil blive anonymiseret.



Sofia Bøtke Nedergaard
Stedfortrædende formand

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