



Länstyrelsen
Västra Götaland

Rättsenheten
Susanna Bruhn



Beslut
2020-05-28

Diarienummer
403-21253-2020

Sida
1(5)

Klagande
Klagande

Eva Bengtsson
Petri Naumanen

Ombud (delgivning)

Advokaten Hans Nordström
hans.nordstrom@wsa.se

Motpart

Bollebygds kommun
Samhällsbyggnadsförvaltningen
517 83 Bollebygd

Överklagande av beslut om beviljat marklov för gångväg på fastigheten Erikstorp 1:4 i Bollebygds kommun

Beslut

Länstyrelsen avslår överklagandet.

Beskrivning av ärendet

Jävsnämnden i Bollebygds kommun (nämnden) beslutade genom delegationsbeslut den 29 april 2020 (dnr JNB-2019-8) att detta beslut ersätter beslut den 2 april 2020 med dnr JNB-2019-8 samt att bevilja marklov för gångväg enligt 9 kap. 35 § plan- och bygglagen (2010:900), PBL. Av beslutet framgår bland annat följande.

Ansökan om marklov för gångstig inom fastigheten Erikstorp 1:4 har inkommit och sökande är Samhällsbyggnadsförvaltningen i Bollebygds kommun. Ansökan avser byggandet av en gångväg inom området. I samband med anläggandet behöver förändring av befintliga markhöjder genomföras.

Beslut i ärendet togs den 2 april 2020 men på grund av skrivfel i beslutet anges fel nämnd i beslutshandlingen. Ärendet har handlagts korrekt i Jävsnämnden och ärendets alla handlingar är diarieförda i Jävsnämndens diarium. Då beslutshandlingen felaktigt anger Samhällsbyggnadsnämnden i beslutet har de, när felet uppmärksammades, ansett att beslutet ska tas om så att det tydligt framgår att ärendet är ett beslut från Jävsnämnden. I samband med att beslutet tas om korrigeras beslutssatsen med att benämningen gångstig som sökande har i sin ansökan, har ändrats till gångväg. Termen gångväg ska användas i samband med beslut då det är en plan- och byggterm definierad enligt Terminologicentrum (TNC 1994).

Det nya beslutet omfattar även genomgång av lutningen på gångvägen utmed hela sträckan då detta saknades i det tidigare beslutsunderlaget och markprojekteringsritning för detta inkom den 22 april 2020.

Fastigheten omfattas av detaljplan från 2010. Den sökta åtgärden gäller ett område som har användningsbestämmelsen Park1. Användningen för den allmänna platsmarken är enligt detaljplanen Park1 som innebär att det är allmän plats och där användningsbestämmelsen innebär park med naturkaraktär. Bestämmelsen Park innebär enligt planbestämmelsekatalogen från Boverket att det inrymmer olika typer av parkanläggningar som exempelvis gång- och cykelbanor, planteringar med mera.

Nämnden bedömer att föreslagen åtgärd är lämpligt utformad och placerad med hänsyn till stads- och landskapsbilden, natur- och kulturvärdena på platsen och intresset av en god helhetsverkan. Ansökt åtgärd bedöms uppfylla de krav som ställs enligt 9 kap. 35 § PBL samt att den sökta åtgärden inte utgör någon betydande olägenhet enligt 9 kap. 2 § PBL. Marklov ska därför beviljas.

Eva Bengtsson och Petri Naumanen (klaganden) har överklagat nämndens beslut och yrkar i första hand att beslutet ska ogiltigförklaras och i andra hand att beslutet upphävs och att marklov inte beviljas. De yrkar även att Länsstyrelsen ska inhibera beslutet till dess att det vunnit laga kraft. Klaganden anför bland annat följande.

Beslutet har fattats utanför ramen för 9 kap. 35 § PBL då beslutet dels strider mot detaljplanen och dels kommer medföra störningar och betydande olägenheter för omgivningen. Nämnden har därmed inte haft behörighet att delegera beslutsförheten till bygglovshandläggaren, varför beslutet som sådant ska anses ogiltigt.

Beslutet är inte förenligt med 9 kap. 35 § PBL. Beslutet strider mot detaljplanen och är inte heller förenligt med syftet till densamma. Ett genomförande av beslutet kommer också att medföra störningar och betydande olägenheter för omgivningen.

Det finns en betydande risk att arbetet med att bygga vägen inte kommer att vara möjligt att återställa när det väl har påbörjats, utan snarare kommer att leda till en oreparerbar skada på omgivningen. Eftersom det finns anledning att ifrågasätta dels om beslutet tillkommit på rätt sätt och dels om det är förenligt med 9 kap. 35 § PBL, bör beslutet avvaktas med att verkställas till dess beslutet vunnit laga kraft (inhibition).

Av projektbeskrivning tillhörande ansökan om marklov framgår det att vägen ska byggas mellan två vändzoner som medför förändring i befintliga markhöjder. Vägen ska vara 2,5 meter bred och kommer att medföra en markhöjning med mer än 0,5 meter vid klagandens tomtgräns.

Utifrån plan- och byggtermer 1994 i TNC framgår att en gångväg är en ”väg avsedd endast för gångtrafik, avskild från övriga vägnätet”. Det är emellertid uppenbart att vägen i fråga inte kommer att nyttjas enbart till gångtrafik, utan den kommer tvärtom att medföra att både cyklister och mopedister kan ta sig fram genom området. Med anledning av vägens bredd, förefaller det som att vägen kan komma att bli en gång- och cykelväg snarare än en gångväg, vilket inte är förenligt med detaljplanen. I planbeskrivningen framgår att ambitionen för friytor på fastigheten är att bevara så mycket som möjligt av det idag karaktäristiska öppna landskapsrummet samt att spara så mycket av den befintliga vegetationen som möjligt. Vidare framgår att det centrala grönområdet föreslås utformas med strövstigar som leder ut i skogen och till befintliga gångvägar i söder. Det nämns även att området benämns i planen som parkmark med naturkaraktär där ängskaraktären ska bevaras. Det kan därför knappast vara förenligt med detaljplanen att anlägga vägen som kommer att utgöra en 2,5 bred genomfartsväg med upp till 10 meter breda vallar av sten och bergkross. Med anledning av att vägen kommer att vara 2,5 meter bred samt utgöra en knytpunkt mellan två befintliga vägar, kommer detta utan tvekan att leda till mer trafik i området när det gäller cyklar och mopeder. Detta kommer i sin tur att generera en högre ljudvolym i området samt medföra en fara för fotgängare. Dessutom kommer markhöjningen som vägen genererar påverka omgivningen rent estetiskt, till exempel genom att klaganden kommer att få en 0,5 meter hög markhöjning vid sin tomtgräns. Sammantaget kommer vägen att medföra både störningar och betydande olägenheter för omgivningen. Flera av fastighetsägarna i området instämmer i klagandens uppfattning gällande störningar och betydande olägenheter för omgivningen.

Mot bakgrund av den pandemi som pågår och omfattande arbetsbelastning begärs härmed anstånd till och med den 1 november i syfte att ytterligare utveckla omständigheter till stöd för grunderna.

Länsstyrelsen har i telefonsamtal med ombudet den 26 maj 2020 undrat om de vill ha anstånd eller om beslutet ska prövas skyndsamt enligt inhibitionsbegäran.

Ombudet har i mail den 26 maj 2020 anförts att de kvarstår vid yrkandet om inhibition.

Motivering till beslutet

Bestämmelser som beslutet grundas på

Fastigheten Erikstorp 1:4 omfattas av detaljplan från 2010. Av detaljplanen framgår bland annat att den aktuella platsen omfattas av beteckningen *Park₁ äng*. Med *Park₁* avses park med naturkaraktär och med *äng* avses att området ska hållas öppet och ängskaraktären bevaras. Det framgår även att marklov krävs för all schaktning och fyllning inom området.

Av 9 kap. 11 § PBL framgår att det krävs marklov för schaktning eller fyllning som inom ett område med detaljplan avsevärt ändrar höjdläget inom en tomt eller för mark inom en allmän plats, om inte kommunen har bestämt annat i detaljplanen.

Av 9 kap. 35 § PBL framgår att marklov ska ges för en åtgärd som

1. inte strider mot en detaljplan,
2. inte förhindrar eller försvårar det berörda områdets användning för bebyggelse,
3. inte medför olägenheter för användningen av sådana anläggningar som anges i 13 § 1,
4. inte medför störningar eller betydande olägenheter för omgivningen, och
5. uppfyller de krav som
 - a) följer av 2 kap. 6 § tredje stycket och 8 kap. 9-12 §§, om lovet avser en åtgärd inom ett område med detaljplan, eller
 - b) följer av 2 kap. och 8 kap. 9-12 §§ i de delar som inte har prövats i områdesbestämmelser, om lovet avser en åtgärd utanför ett område med detaljplan.

Marklov får ges till en åtgärd som endast innebär en liten avvikelse från detaljplanen, om avvikelsen är förenlig med syftet med planen.

Av 2 kap. 9 § PBL framgår att planläggning av mark och vattenområden enligt denna lag inte får ske så att den avsedda användningen kan medföra en sådan påverkan på grundvattnet eller omgivningen i övrigt som innebär fara för människors hälsa och säkerhet eller betydande olägenhet på annat sätt.

Länsstyrelsens bedömning

Då Länsstyrelsen tar ett slutligt beslut i ärendet föranleder yrkandet om inhibition ingen åtgärd.

Klaganden anför att beslutet inte borde ha tagits på delegation. I nämndens delegationsordning under avsnitt 5:15 framgår att beslut om marklov fattas av bygg- och miljöchef och bygglovshandläggare. Det framgår inte av delegationsordningen om båda ska fatta beslutet tillsammans eller om endast en av dem kan fatta beslutet. Länsstyrelsen tolkar delegationsordningen på så sätt att det inte är rimligt att bygg- och miljöchefen ska vara med och fatta beslutet och anser att detta ärende inte är ett sådant ärende som inte får delegeras enligt 12 kap. 6 § PBL eller 6 kap. 38 § kommunallagen (2017:725). Beslutet har därmed varit tillåtet att ta på delegation.

Klaganden anför vidare att vägen kommer att användas som en gång- och cykelväg med tanke på dess bredd och detta är inte förenligt med detaljplanen.

Marklovsansökan avser en gångstig mellan två vändzoner som medför förändring av befintliga markhöjder. Av ritningar framgår att gångstigen ska vara 2,5 meter bred. Såvitt Länsstyrelsen kan utläsa av kartor från den

aktuella platsen finns där idag redan en stig. Länsstyrelsen anser att åtgärden är planerlig och att den inte kommer att innebära någon betydande olägenhet i PBL:s mening.

Mot bakgrund av ovan ska överklagandet avslås.

Om det i framtiden skulle uppstå eventuella olägenheter på grund av åtgärden kan detta anmälas till miljönämnden i kommunen som är tillsynsmyndighet för den typen av frågor.

De som medverkat i beslutet

Beslutet har fattats av länsjuristen Anna Roslund med länsjuristen Susanna Bruhn som föredragande.

Denna handling har godkänts digitalt och saknar därför namnunderskrift.

Så här hanterar länsstyrelsen personuppgifter

Information om hur vi hanterar dessa hittar du på www.lansstyrelsen.se/dataskydd.

Kopia till

samhallsbygg@bollebygd.se

Du kan överklaga beslutet

Länsstyrelsens beslut kan överklagas hos Mark- och miljödomstolen vid Vänersborgs tingsrätt. **Överklagandet ska dock skickas eller lämnas till Länsstyrelsen.** Länsstyrelsens e-postadress är vastragotaland@lansstyrelsen.se. Kontakta Länsstyrelsen i förväg om du behöver skicka e-post som är större än 25 MB. Skickar du med vanlig post är adressen Länsstyrelsen Västra Götaland, 403 40 Göteborg.

Har överklagandet kommit in i rätt tid överlämnar Länsstyrelsen överklagandet och handlingarna till mark- och miljödomstolen.

Överklagandet ska ha kommit in till Länsstyrelsen **inom tre veckor** från den dag du fick del av beslutet. Är du osäker på när tiden går ut kan du kontakta Länsstyrelsen. Om den som överklagar är en part som företräder det allmänna, exempelvis en kommunal nämnd, ska överklagandet dock ha kommit in inom tre veckor från den dag då beslutet meddelades.

Överklagandet ska vara skriftligt. I skrivelsen ska du ange

- ditt namn, adress, telefonnummer och eventuell e-postadress,
- vilket beslut du överklagar, till exempel genom att ange beslutsdatum och ärendets diarienummer, samt
- hur du anser att Länsstyrelsens beslut ska ändras och varför det ska ändras.