

MANNHEIMER SWARTLING

Till Leif Hägg,
i egenskap av ledamot i
Miljö- byggnads- och räddningsnämnden
i Svalövs kommun

Malmö den 15 februari 2008

Angående bygglov för uppförande av ett vindkraftverk på fastigheten Norra Svalöv 22:4 i Svalövs kommun

I egenskap av ombud för Gösta Tykesson, får jag härmed uppmärksamma dig, såsom ledamot av Miljö-, byggnads- och räddningsnämnden i Svalövs kommun (nedan "nämnden") om följande.

Den offentliga makten utövas under lagarna.¹ Bestämmelser om planläggning av mark och om byggnader återfinns i plan- och bygglagen. Byggnadsnämnden prövar ansökningar om bygglov.² Vid prövningen bedöms om ansökan är förenlig med plan- och bygglagens bestämmelser. Prövningen utgör myndighetsutövning och skall sålunda utövas under lagarna. I detta fall har länsrätten funnit att ansökan är förenlig med plan- och bygglagen.³ Domen har vunnit laga kraft, varav följer att prövningen i denna del är avslutad och att bygglovet skall expedieras utan dröjsmål.

Som framgår av bifogade skrivelse föreslås nämnden nu istället göra en förnyad bedömning av ansökans förenlighet med plan- och bygglagens bestämmelser, se Bil 1. Under återopande av innehållet i planhandlingar, som antagits först efter det att nämnden prövade bygglovsansökan förra gången, är nu ambitionen att kringgå länsrättens dom genom att göra gällande att det föreligger nya omständigheter. De enda omständigheter som är nya är dock sådana som enbart Svalövs kommun råder över.

Ur politisk synvinkel kan det säkert förefalla genialt att kommunen skapar sig nya förutsättningar för bygglovsprövningen genom att ändra på planeringsförutsättningarna tills

¹ 1 kap. 1 § 3 st Regeringsformen

² 8 kap. 19 § plan- och bygglagen

³ Länsrättens i Skåne dom 2006-10-05 i mål nr 13888-05.

dess att inte ens överprövningsinstanserna kan finna ansökan om bygglov förenlig med plan- och bygglagen. Ur Gösta Tykessons synvinkel är bygglovsprövningen dock inte ett politiskt spel utan en strikt legal prövning där ansökan prövas mot plan- och bygglagens regler. Kommunerna har förvisso planmonopol men skall, som ovan nämnts, verka under lagarna och de beslut som nämnden fattar utgör myndighetsutövning mot enskild. Besluten kan också överklagas till domstol vilket säkerställer rättssäkerheten.


Nämnden är i ett fall som detta enligt Justitieombudsmannen skyldig att godta besvärinstansens sakprövning, det vill säga länsrättens dom, såsom den kommer till uttryck i domskälen.⁴ Om nämndens ledamöter ställer sig bakom det förslag till beslut som bifogats, åsidosätter ledamöterna vad som gäller för uppgiften, vilket är att bedöma som *tjänstefel* eftersom det sker vid myndighetsutövning.⁵ Kommunen är dessutom skyldig att ersätta skada, exempelvis uteblivna intäkter, som vållas genom fel och försummelse vid myndighetsutövning i verksamhet vars fullgörande kommunen ansvarar för.⁶ Att beräkna skadans storlek i detta fall är enkelt med tanke på att det redan finns ett vindkraftverk i drift i omedelbar närhet till den plats där Gösta Tykesson och medsökande önskar uppföra ytterligare två vindkraftverk.

Ansökan om bygglov inkom till nämnden den 4 oktober 2004. Länsrättens dom vann laga kraft 12 juli 2007, varefter nämnden enbart hade att verkställa bygglovsbeslutet.⁷ Nämnden har dock istället valt att förhålla verkställigheten. Gösta Tykesson har därför tröttnat och bestämt sig för att polisanmäla dig och övriga nämndsledamöter. Eventuella invändningar ifrån din sida mot vad som anges i detta brev får du därmed sannolikt tillfälle att lämna inom ramen för förundersökningen.

Skulle nämnden avslå ansökan i enlighet med det bilagda förslaget kommer detta ändå att undanröjas så småningom eftersom det utgör en nullitet. Bygglov ska beviljas. Det har länsrätten bestämt. Röstar du bifall till förslaget får det därför främst den konsekvensen att det ökar risken för åtal och skadeståndsskyldighet.

Med vänlig hälsning

MANNHEIMER SWARTLING ADVOKATBYRÅ



Bo Hansson

⁴ Jfr JO:s beslut, Dnr 3079-2005.

⁵ Se 20 kap 1 § brottsbalken

⁶ 3 kap. 2 § 1 p. skadeståndslagen

⁷ . Jfr 7 § förvaltningslagen som föreskriver en skyndsam handläggning ifrån nämndens sida.