



22. november 2018

**Fredningstilsynets kommentarer til høringssvaret fra Sparta, KIF, DGI (Storkøbenhavn), Dansk Atletik Forbund (elitekraftcenter Øst – som bruger af Kastefaciliteten til træning og aktiviteter for atleter og trænere tilknyttet Team Danmark/DAF's Elite og talentsatsning) vedr. udkast til vurdering af ansøgning om midlertidig hegning**

Sagsnr.  
2017-0379076

Dokumentnr.  
2017-0379076-34

Sagsbehandler  
Linnea Fosdal Stern

Fredningstilsynet tager kun stilling til bemærkninger der omhandler dispensationsvurderingen af ansøgningen om forlængelse af perioden for det midlertidige hegn omkransende kastefaciliteten i Fælledparken. Først kommer et kort svar på sammenfatningens bemærkninger.

**Fredningstilsynets kommentering af høringssvarets sammenfatning**

Høringssvaret sammenfatter de væsentlige forvaltningsretlige fejl og mangler ved afgørelsen. Fredningstilsynet svarer kortfattet under hvert punkt.

- At der er væsentlige fejl i de faktiske oplysninger, der lægges til grund for afgørelsen

Svar: De påpegede fejl har ikke relevans i forhold til fredningstilsynets vurdering af, om der skal søges om dispensation.

- En forkert angivelse af, hvem der er afsender på ansøgningen

Svar: I dispensationsvurderingen har fredningstilsynet angivet at ansøgningen var sendt fra Kultur- og Fritidsforvaltningen på vegne af idrætsorganisationer og skoler. Der skulle have stået at Kultur- og Fritidsforvaltningen er ansøger. Dette rettes i den endelige vurdering, men det vil ikke få indflydelse på, om der skal søges dispensation.

- En mangelfuld varetagelse af brugernes berettigede forventninger i forbindelse med udkast til afgørelse af sagen

Svar: Med den gennemførte høring har fredningstilsynet givet bl.a. brugere mulighed for at kommentere om der skal søges om dispensation.

- En utilstrækkelig begrundelse for afgørelsens resultat

Svar: I denne sag, hvor der vurderes om der skal søges om dispensation, mener fredningstilsynet at der er tilstrækkelig begrundelse for at der skal søges om dispensation jfv. afsnittet dispensationsvurdering i vurderingen.

- En overtrædelse af det forvaltningsretlige lighedsprincip

**Vand og VVM**

Njalsgade 13  
Postboks 380  
2300 København S

EAN nummer  
5798009809452

Svar: Fredningstilsynet har taget stilling til om der skal søges om dispensation, på baggrund af fredningsbestemmelserne og projektets historik med tidligere sager behandlet i Fredningsnævnet.

- En overtrædelse af det forvaltningsretlige proportionalitetsprincip

Svar: Fredningstilsynet har vurderet den konkrete ansøgning for om der skal søges om dispensation.

### Høringssvarets overordnede bemærkninger med fredningstilsynets kommentarer

Vi vil gerne påpege, at det ikke er korrekt, som anført indledningsvist, at udkast til afgørelse er affødt af en ansøgning fra Kultur- og Fritidsforvaltningen på vegne af idrætsorganisationer og skoler. Vi brugerne og foreninger - har på ingen måde ansøgt om den midlertidig hegnsløsning, som ansøgningen afgår eller accepteret de tilknyttede betingelser for brug af Kastefaciliteten, som udkast til afgørelse lægger op.

Svar: Det er korrekt, fredningstilsynet har i udkastet angivet forkerte ansøgere. Ansøgningen er udarbejdet af KFF. Fredningstilsynet vil rette dette i den reviderede dispensationsvurdering.

Det er vores oplevelse, at TMFs indstilling om et midlertidigt hegn skyldes, at TMF endnu en gang og i strid med alle regler helt bevist modarbejder såvel Borgerrepræsentationens (BR) tidligere beslutninger samt foreningernes og brugernes berettigede forventninger til Kastefacilitetens udnyttelse - trods foreningerne og brugerne er parter i sagen.

Svar: Bemærkningen er ikke relevant for den konkrete dispensationsvurdering af ansøgningen.

### Høringssvarets redegørelse for faktuelle fejl med fredningstilsynets kommentarer

Udkastet bygger på faktuelle fejl, hvor den væsentligste er at kastefaciliteten skal flyttes i 2023.

Svar: Bemærkningen er ikke relevant for dispensationsvurderingen af ansøgningen. Fredningstilsynet har vurderet ansøgningen på baggrund af fredningsbestemmelserne, fredningstilsynets praksis og Fredningsnævnets praksis.

Sagsfremstillingen i udkast til afgørelse er dertil mangelfuld og ukorrekt på væsentlige punkter. Da der er tale om væsentlige fejl, vil sådanne også skulle medføre afgørelsens ugyldighed.

Svar: Fredningstilsynet vurderer at der er de nødvendige oplysninger tilstede for at kunne vurdere, om der skal søges om dispensation, idet

fredningstilsynet kun forholder sig til fredningsbestemmelserne, fredningstilsynets praksis og fredningsnævnets praksis.

### Foreningernes og brugernes bemærkninger til hegning og TMF's forpligtelser som følge heraf, med fredningstilsynets kommentarer

Selv om Fredningstilsynets opgave er at træffe afgørelse om, hvorvidt den fra TMF

præsenterede løsning er omfattet af fredningsbestemmelserne, skal Fredningstilsynet som led i sagsbehandlingen heraf som afgørelsesmyndighed samtidig påse, at det præsenterede forslag, ikke uden tungtvejende grunde medfører en delvis tilbagekaldelse af den eksisterende tilladelse af den permanente Kastefacilitet.

Svar: Fredningstilsynet mener ikke, at "den eksisterende dispensation til den permanente kastefacilitet" har indflydelse på vurderingen af, hvorvidt det ansøgte kræver dispensation.

TMF er også selvstændigt ved indstilling af en løsning til sagsbehandling hos Fredningstilsynet forpligtet til at tage udgangspunkt i, at der ikke kan præsenteres forslag til ændringer ift. den eksisterende Kastefacilitet, der overtræder de forvaltningsretlige regler om hel eller delvis tilbagekaldelse af begunstigende forvaltningsakter (dispensationen til den permanente kastefacilitet).

Svar: Fredningstilsynet mener ikke, at "den eksisterende dispensation til den permanente kastefacilitet" har indflydelse på vurderingen af, hvorvidt det ansøgte kræver dispensation.

**Det er på denne baggrund vores indstilling, at de ændringer af det stationære hegn omkring Kastefaciliteten, som vi kan acceptere, er ændringer i hegnets udformning som godt kan være lavere som hegnet omkring kunststofbanen på 1,5 m og af et andet materiale end det eksisterende. Vi kan også acceptere, at der er flere åbninger/ porte i hegnet end det eksisterende, og at disse skal stå åbne, når faciliteten ikke benyttes.** Det kan således IKKE accepteres, at Kastefaciliteten skal være aflåst under kasteaktiviteter, at Kasteburet skal være låst, når Kastefaciliteten ikke er i brug, samt at der skal være en regulering af på hvilke tidspunkter Kastefaciliteten kan benyttes af brugerne til kast.

Svar: Forslagene til udformning af projektet sendes til KFF, som står som ansøger. Fredningstilsynet vurderer at der fortsat skal søges om dispensation til hegning på lokaliteten.

## Høringssvarets bemærkninger til fredningstilsynets juridiske vurdering af fredningsbestemmelserne, med fredningstilsynets kommentarer

Tilsynets vurdering af, at hegnet omkring kastefaciliteten er omfattet af fredningsbestemmelserne, er i strid med Fredningstilsynet egen praksis såvel som Fredningsnævnets praksis. **Udkastet til afgørelse er således i strid med lighedsprincippet**

Svar: Fredningstilsynet mener ikke, at afgørelsen om, at der skal søges dispensation i denne sag, er i strid med hverken egen eller Fredningsnævnets praksis. Det er muligt, at der er sket en mindre ændring i praksis hen over årene, men fredningstilsynet har haft for øje at læne sig tæt op ad hidtil praksis og Fredningsnævnets afgørelser, blandt andet for at sikre lighedsprincippet.

Proportionalitetsprincippet skal føre til, at TMF skal indstille en løsning, der beskytter den permanente Kastefacilitet med et permanent hegn hverken TMF eller Fredningstilsynets afgørelse inddrager hensynet til dette forvaltningsprincip. **TMFs ageren i sagen og Fredningstilsynets udkast til afgørelse er dermed i strid med proportionalitetsprincippet.**

Svar: Fredningstilsynet mener ikke, at forhold vedrørende den permanente kastefacilitet har indflydelse på vurderingen af, hvorvidt det ansøgte kræver dispensation.

Tilsynets vurdering af, at Kastefacilitetens hegn er omfattet af fredningsbestemmelserne, er efter vores vurdering **ikke udtryk for en korrekt fortolkning af bestemmelserne.**

Svar: Fredningstilsynet har lavet sin vurdering på baggrund af fredningsbestemmelserne og den praksis som tilsynet læser at Fredningsnævnet lægger. Fredningstilsynet vurderer på den baggrund at der skal søges dispensation.