

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?



Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- Er naturvidenskaben og/eller ingeniørkunsten ikke en eksakt videnskab?
 - Der burde vel ikke være teknisk usikkerhed?
- Retsvidenskaben er en blanding af teori, filosofi, historie og samfundsmæssige påvirkninger...

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- For juristen rejser det spørgsmål en række supplerende spørgsmål...
 - Hvilken sammenhæng indgår det usikre resultat i?
 - Hvad skal det usikre resultat bruges til?
 - Hvorfor er resultatet usikkert?
 - Hvilke konsekvenser kan usikkerheden få i forhold til reglernes formål?

Anvendelse af tekniske resultater

- Et teknisk resultat behandles juridisk set som et faktum, der indgår i en given sammenhæng
 - Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

- Et faktum skal være tilstrækkeligt og korrekt.
 - For afgørelser følger det af den forvaltningsretlige retsgrundsætning om officialprincippet
 - Niels Fenger i Forvaltningsretten:
 - *”I nogle tilfælde er det imidlertid på den ene side ikke muligt at fastlægge faktum, men på den anden et krav, at der træffes en afgørelse.”*
 - Hvad gør vi så?

Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

- En mulighed kan være, at der må meddeles afslag
- En mulighed kan være, at der ikke kan meddeles påbud
 - Der kan imidlertid også være hjemmel til, at der udøves et skøn...

Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

- Der stilles forskellige krav til faktum i de enkelte afgørelser:
 - V1-kortlægning:
 - *"Et areal betegnes som kortlagt på vidensniveau 1, hvis der er tilvejebragt en faktisk viden om aktiviteter på arealet eller aktiviteter på andre arealer, der kan have været kilde til jordforurening på arealet."*
 - V2-kortlægning:
 - *" Et areal betegnes som kortlagt på vidensniveau 2, hvis der er tilvejebragt et dokumentationsgrundlag, der gør, at det med høj grad af sikkerhed kan lægges til grund, at der på arealet er en jordforurening af en sådan art og koncentration, at forureningen kan have skadelig virkning på mennesker og miljø."*

Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

- § 8-tilladelse:
 - Stk. 3: Hvad skal der undersøges?
 - *”Til brug for en afgørelse efter stk. 1 eller 2 kan kommunalbestyrelsen stille krav om, at ansøgeren for egen regning udfører nødvendige forureningsundersøgelser eller på anden måde dokumenterer, at den planlagte ændrede anvendelse eller det planlagte bygge- og anlægsarbejde er miljø- og sundhedsmæssigt forsvarligt.”*

Hvilke krav stiller en jurist til faktum?

- § 8-tilladelse:

- Stk. 4: Hvilke vilkår er der brug for?

- 1) *Vedrører det ansøgte anvendelse til ét af de formål, der er nævnt i § 6, stk. 2, kan der fastsættes vilkår om gennemførelse af miljø- og sundhedsmæssigt nødvendige foranstaltninger af hensyn til arealanvendelsen.*
- 2) *Vedrører det ansøgte udførelse af bygge- og anlægsarbejder over en forurening, der kan være til fare for grundvandet, overfladevandet eller internationale naturbeskyttelsesområder, eller på et areal med væsentligt forhøjede koncentrationer af forurenende stoffer, kan der fastsættes sådanne vilkår, der er nødvendige for at forhindre en forøgelse af risikoen for grundvandet, overfladevandet eller internationale naturbeskyttelsesområder.*

Påbudssammenhæng

- Hvornår meget usikkerhed kan vi leve med i forbindelse med forurenerens opfyldelse af
 - Undersøgelsespåbud (§ 40)
 - Forureneren kan herunder påbydes at
 - 1) foretage prøveudtagning, analyser og måling af stoffer og lignende med henblik på at klarlægge årsagerne til eller virkningerne af en stedfunden forurening samt forureningens art og omfang og
 - 2) klarlægge, hvordan følgerne af forurening afhjælpes eller forebygges.

Påbudssammenhæng

- Hvornår meget usikkerhed kan vi leve med i forbindelse med forurenerens opfyldelse af
 - Byggelovspåbud (§ 14, stk. 1, 1. pkt.)
 - ”*Bebyggelse, ejendommens ubebyggede arealer og derpå værende indretninger skal holdes i forsvarlig stand, således at de ikke frembyder fare for ejendommens beboere eller andre eller på anden måde er behæftet med væsentlige mangler.*”

Den kommercielle vinkel

- Hvad skal en køber/sælger acceptere?
 - Hvad har parterne aftalt?
 - Er ejendommen undersøgt?
 - Er ejendommen uforurenet, og hvordan er/skal det dokumenteres?
 - Hvad skal køber bruge ejendommen til, og er det genkendeligt for sælger?

Den kommercielle vinkel

- Grundlæggende er der aftalefrihed
 - Hvis der ikke er taget stilling, vil branchestandarder og sædvane udfylde aftalens "tomrum"
 - En ejendom vil altså være undersøgt, når der er taget de prøver og analyser, som er sædvanlige for en ejendom
 - Ejendommens historik
 - Specifikke oplysninger om forureningstilstand

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- Svaret afhænger af:
 - Konteksten
 - De tekniske muligheder
 - Økonomien ved at fjerne usikkerheden
- Udgangspunktet:
 - Der tilvejebringes tilstrækkelige og korrekte oplysninger

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- Der må tages afsæt i lovens formål:
 - Stk. 2. Med loven tilsigtes særligt at
 - 1) beskytte drikkevandsressourcer,
 - 2) forebygge sundhedsmæssige problemer ved anvendelsen af forurenede arealer,
 - 3) tilvejebringe grundlag for en koordineret og målrettet offentlig indsats med henblik på at undgå skadelig virkning fra jordforurening,
 - 4) forebygge yderligere forurening af miljøet i forbindelse med anvendelse og bortskaffelse af jord og
 - 5) fastholde forureneren som den, der først og fremmest skal foretage de nødvendige foranstaltninger til at afværge følgerne af en jordforurening og genoprette den hidtidige tilstand.

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- Generelt vil
 - Farlige stoffer og høj risiko => Høj grad af sikkerhed
 - Hensynet til afværgelse af fare for menneskers sundhed og/eller beskyttelse af grundvandet er vægtige hensyn

Hvilke tekniske usikkerheder kan en jurist leve med?

- Hvis det ikke er muligt, eller det er meget dyrt
 - Teknisk umulighed
 - Proportionalitet
 - Forsigtighedsprincippet
 - => Der må kigges på lovens formål og de beskyttelseshensyn, som skal varetages i den konkrete sag

Opsummerende

- Generelt er usikkerhed ikke acceptabelt
- Usikkerhed kommer i mange former og sammenhænge
 - Usikkerhed kan accepteres i det omfang, at det konkret vurderes ikke at være et problem eller nødvendigt i forhold til
 - formålet med
 - anvendelsen af og/eller
 - hensynene bag
 - reglerne

Kontakt



Jacob Brandt
Advokat (L), Associeret partner
Tlf. 21 31 54 03
E-mail: jab@codexlaw.dk