



Statsforvalteren i Trøndelag

Trööndelagen Staatehaaltoje

Vår dato:

17.03.2021

Vår ref:

2021/2501

Deres dato:

19.02.2021

Deres ref:

2020/6907

Indre Fosen kommune

Postboks 23

7101 RISSA

Saksbehandler, innvalgstelefon

Victoria Sakshaug Wheeler, 74 16 81 39

Klage på vedtak om dispensasjon fra kommuneplanen for utbedringstiltak på fv 718 Hasselvikveien, eiendom 189/12 i Indre Fosen kommune - Statsforvalteren returnerer saken uten behandling

Indre Fosen kommune ga dispensasjon fra kommuneplanens arealdel for utbedringstiltak på fv. 718 Hasselvikveien. Vedtaket ble påklaget av Fosen naturvernforening, som blant annet anførte mangelfull begrunnelse, at vedtaket burde vært gjort som planvedtak, manglende konsekvensutredning, og betydelig skadevirkning på natur- og dyreliv på strekningen. Kommunen tok klagen delvis til følge og endret et vilkår for dispensasjonen fra en betinget plikt til å vurdere å avstå fra sprengningsarbeid i en gitt periode av året, til forbud mot sprengningsarbeid i samme periode. Kommunen har vurdert klagebehandlingen som at klagen ikke ble tatt til følge, og sendte saken til endelig avgjørelse hos Statsforvalteren. Statsforvalteren har etter en gjennomgang av saken funnet at det i klagebehandlingen ble fattet et nytt vedtak, som det må knyttes klageadgang til. Statsforvalteren har derfor ingen klage til behandling i denne omgang, og returnerer saken til kommunen.

Sakens bakgrunn

Arealutvalget i Indre Fosen kommune fattet den 21.12.2020 i sak 90/20 vedtak om dispensasjon fra kommuneplanens arealdel for Indre Fosen kommune, for utbedringstiltak på fylkesvei 718. Vedtaket hitsettes:



Endelig vedtak:

1. Med hjemmel i plan- og bygningsloven § 19-2 gis dispensasjon fra LNF-formål i kommuneplanens arealdel for Rissa, samt fra byggeforbud i 100-meters beltet langs sjø for å kunne gjøre utbedringstiltak på fv. 718 mellom Galgeneset og Ofaret som omsøkt med følgende vilkår:

- Det må tas vare på så mye som mulig av den storvokste skogen i naturtypelokaliteten med edelløvskog ved Kovan, dette gjelder spesielt store, eldre trær.
- For å unngå spredningen av den fremmede plantearten kjempeslirekne, må det utvises stor forsiktighet ved arbeid nær den registrerte forekomsten i steinbruddet. Fremgangsmåter for håndtering av fremmede arter må følges.
- Dersom det ikke medfører vesentlige ulemper for prosjektets framdrift, bør det av hensyn til to rovfuglarter ikke gjennomføres sprengningsarbeid i nærhet av hekkeområdene i perioden februar til august.
- Ved sprengning av berg ved gravrøysa med id.nr. 213744 må faglige råd gitt fra kulturminneavdelinga til fylkeskommunen følges.

Vedtaket ble påklaget av Fosen naturvernforening. Klagen var rettidig og ble tatt til behandling av kommunen den 16.02.2021 i sak 6/21. Følgende vedtak ble fattet:

Kommunedirektørens forslag til vedtak:

1. Klagen fra Fosen Naturvernforening tas ikke til følge. Dispensasjonsvedtak av 18.12.2020 i saken opprettholdes, men vilkår under kulepunkt 3 innskjerpes og får følgende ordlyd:

Av hensyn til to rovfuglarter skal det ikke gjennomføres sprengningsarbeid innenfor avsatte hensynssoner i perioden fra februar til august.

2. På grunn av risikoen for igangsetting av irreversible tiltak, gis klagen oppsettende virkning jfr. forvaltningsloven § 42.
3. Saken oversendes Statsforvalteren i Trøndelag for endelig klagebehandling.

Endelig vedtak:

1. Klagen fra Fosen Naturvernforening tas ikke til følge. Dispensasjonsvedtak av 18.12.2020 i saken opprettholdes, men vilkår under kulepunkt 3 innskjerpes og får følgende ordlyd:

Av hensyn til to rovfuglarter skal det ikke gjennomføres sprengningsarbeid innenfor avsatte hensynssoner i perioden fra februar til august.

I tillegg ble klagen gitt oppsettende virkning, jf. fvl. § 42. Saken ble oversendt Statsforvalteren i Trøndelag den 19.02.2021. Begrunnelsen for endringen var slik:

- 4) Det er blitt brukt uavhengig ekstern rådgiver (Sweco) for kartlegging av naturmangfoldet på strekningen, og fagrapporten er lagt ved søknaden om dispensasjon. Ut over de påviste rovfugl-lokalitetene, edelløvskogen og en fremmedartregistrering, er det ingen registrerte kvaliteter som blir påvirket av prosjektet. I dispensasjonsvedtaket er avbøtende tiltak for edelløvskogen, nevnte hekkelokaliteter for rovfugl, samt tiltak for bekjempelse av arten kjempeslirekne satt som vilkår. Dette er i henhold til faglig råd gitt av klima- og miljøavdelingen hos Statsforvalteren. Vi velger allikevel å innskjerpe vilkår i kulepunkt 3 i dispensasjonsvedtaket, slik at hensikten bak vilkåret kommer tydeligere fram.



Statsforvalterens syn på saken

Statsforvalterens myndighet som klageinstans

Statsforvalteren er klageinstans for kommunens vedtak etter plan- og bygningsloven, jf. (pbl.) § 1-9 femte ledd, og delegasjonsvedtak fra departementet.

Statsforvalteren myndighet i klagesaken følger av forvaltningsloven (fvl.) § 34. Det er imidlertid en forutsetning at det foreligger et påklaget vedtak, med en klage som ikke er tatt til følge.

I denne saken vurderer Statsforvalteren det slik at kommunen i realiteten fattet et nytt vedtak da de vurderte klagen i saken. Statsforvalteren er ikke enig i at det kan anses som en «skjerping av ordlyden» i vilkåret, når vilkåret går fra å være en *anmodning* om å avstå fra sprengingsaktivitet, som i tillegg er betinget av å ikke hindre fremdrift – til et *forbud* mot aktiviteten.

Endringen i vilkåret om sprenging er så vesentlig at det må anses som et nytt vedtak, jf. fvl. § 2 b), som kan påklages.

Kommunen må følgelig gi selvstendig klageadgang på vedtaket fra 16.02.2021, og eventuelle klager må behandles av kommunen. Dersom kommunen ikke tar klagen til følge, og oversender saken til Statsforvalteren, først da har Statsforvalteren en klage til behandling, jf. fvl. §§ 33 og 34.

Det bemerkes at det ved eventuell ny klage må vurderes eventuell oppsettende virkning på nytt, jf. fvl. § 42. Statsforvalteren beklager at saken har blitt liggende noe tid her, sett hen til skjerpet krav til saksbehandlingstid ved oppsettende virkning, jf. fvl. § 42. Dersom noen av partene ønsker å påklage vedtaket av 16.02.2021 i sak 6/21 og klagen ikke tas til følge (og gis oppsettende virkning), vil saken bli prioritert ved ny oversendelse hit.

Saken returneres slik at kommunen kan gi partene klageadgang på vedtaket av 16.02.2021.

Med hilsen

Ingrid Gjeltén (e.f.)
seniorrådgiver
Kommunal- og justisavdelingen

Victoria Sakshaug Wheeler
seniorrådgiver
Kommunal- og justisavdelingen

Dokumentet er elektronisk godkjent

Kopi til:
Trøndelag Fylkeskommune v/ Tone
Hammer
Fosen Naturvernforening

Fylkets hus, Postboks 2560 7735 STEINKJER
Ytre ringvei 32 7100 RISSA