



Indre Fosen kommune
Rådhusveien 13
7100 RISSA

Saksbehandler, innvalgstelefon
Victoria Sakshaug Wheeler, 74 16 81 39

Retur av sak - Klage på vedtak om bruksendring, oppføring av veranda og fasadeendring som omsøkt på eiendom 170/8 i Indre Fosen kommune

Saken gjelder klage på dispensasjon fra plan og bygningsloven §§ 1-8, 9-2 og kommuneplanens arealdel for tillatelse til bruksendring av brygge/sjøhus, fasadeendring og oppføring av kai/veranda. Fylkesmannen har gjennomgått saksdokumentene og finner at det ikke foreligger klagesak til behandling for klageinstans. Kommunen bes behandle saken videre og sende saken til Fylkesmannen ved en eventuell klage på nytt enkeltvedtak i saken.

Indre Fosen kommune oversendte ovennevnte sak til Fylkesmannen i Trøndelag for endelig avgjørelse den 04.09.2018. På grunn av en fordelingsfeil å våre saksbehandlingssystemer ble saken ligget uoppdaget til 20.03.2019. Dette beklages på det sterkeste. Fylkesmannen har nå gjennomgått de oversendte saksdokumenter, og kan ikke se at det foreligger klage til behandling.

Kort sakshistorikk:

Det er tidligere fattet vedtak om dispensasjon m.m. i denne saken i kommunen i 2016 og 2018. Begge disse vedtakene ble opphevet hos Fylkesmannen etter klage.

Det siste vedtaket ble fattet i kommunen den 23.01.2018. Dette vedtaket ble påklaget den 05.02.2018, og saken ble oversendt til Fylkesmannen 20.03.2018. Vedtaket fra januar 2018 ble opphevet av Fylkesmannen den 11.07.2018. Begrunnelsen for opphevelsen var i korte trekk at det ene vilkåret i § 1-8 ikke var vurdert, samt at flere tiltak ble vurdert etter pbl. § 1-8 samlet, selv om de kunne ha ulik innvirkning på hensynene bak pbl. § 1-8. I tillegg var ikke ulemper og fordeler vurdert tilstrekkelig.

Fylkesmannen mottok så saken på nytt ved oversendelse den 04.09.2018. Vedlagt var vedtak datert 30.08.2018, hvor kommunen har foretatt ny klagebehandling i saken, og tatt Fylkesmannen veiledning i opphevelsesvedtaket til etterretning.

Fra vedtaket av 30.08.2018 hitsettes:

«Rådmannens forslag til vedtak:

Indre Fosen kommune v/arealutvalget tar ikke klagen til følge og opprettholder sitt vedtak



dat. 23.01.2018 om tillatelse til bruksendring, oppføring av veranda og fasadeendring som omsøkt på eiendommen gbnr. 170/8.

Klagen tas ikke til følge og saken sendes til Fylkesmannen i Trøndelag for avgjørelse.

Saksprotokoll i Arealutvalget - 30.08.2018

Endelig vedtak:

Indre Fosen kommune v/arealutvalget tar ikke klagen til følge og opprettholder sitt vedtak dat. 23.01.2018 om tillatelse til bruksendring, oppføring av veranda og fasadeendring som omsøkt på eiendommen gbnr. 170/8.

Klagen tas ikke til følge og saken sendes til Fylkesmannen i Trøndelag for avgjørelse.

Oppsummering:

Indre Fosen kommune sender saken tilbake til Fylkesmannen for endelig avgjørelse etter at det er blitt gjort en grundigere dispensasjonsvurdering i saken».

I saksforberedelsen til vedtaket var det foretatt vurdering etter § 1-8 for bruksendring, kaianlegg/veranda og fasadeendring. Videre var dispensasjon fra pbl. § 9-2 vurdert.

Kommunens behandling den 30.08.2018 kan ikke anses som en klagebehandling, all den tid det aktuelle vedtaket er opphevet og klagen tatt til følge hos Fylkesmannen.

Vedtaket ble opphevet fordi det var ugyldig. Det kan ikke utledes rettigheter eller plikter fra et ugyldig vedtak.

Dersom kommunen ønsker å avgjøre saken, må saken opp til ny behandling og det må fattes nytt og gyldig vedtak for å erstatte det opphevede vedtaket datert 23.01.2018.

Det må deretter gis klageadgang på dette eventuelle nye vedtaket og eventuell klage må tas stilling til på vanlig måte, jf. kap VI i forvaltningsloven. Dersom klageinstans ikke tar klagen til følge, oversendes til Fylkesmannen for behandling.

Den behandlingen som er foretatt den 30.08.2018 blir altså er altså ikke treffende slik saken nå ligger for kommunen prosessuelt.

Forutsetning for at Fylkesmannen skal kunne behandle og avgjøre en klagesak er at det foreligger et påklaget enkeltvedtak, jf. fvl. § 28, hvor klagen ikke er tatt til følge i kommunens klagebehandling, jf. fvl. § 33 (4). Slik saken nå står, har Fylkesmannen ikke noen klage til behandling og følgelig ikke kompetanse til å avgjøre saken, jf. fvl. §§ 33, jf. 34 (1).

Saken returneres derfor til kommunen, slik at nytt vedtak kan fattes.

Merknader for videre behandling

Fylkesmannen vil anbefale at det fattes et helt nytt vedtak som vurderer saken i sin helhet, og er egnet til å erstatte kommunens vedtak av 23.01.2019, med Fylkesmannens opphevelse av 11.07.2018 tatt i betraktning. Et slikt vedtaket må det som nevnt gis klageadgang på, og eventuelle klager må behandles før oversendelse kan skje til Fylkesmannen.

Konklusjon

Fylkesmannen har gjennomgått klagen, og sakens dokumenter. Vi finner at Indre Fosen kommunes opphevede vedtak ikke er erstattet med nytt enkeltvedtak som er påklaget. Fylkesmannen har følgelig ikke kompetanse til å behandle saken, og saken hjemsendes for ny behandling.



Med hilsen

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

Victoria Sakshaug Wheeler
seniorrådgiver
Kommunal- og justisavdelingen

Dokumentet er elektronisk godkjent

Kopi til:

Wiggo Halvard Johansen	Tonstadbrinken 63	7091	TILLER
Advokatfirmaet Pilar AS	Osloveien 23	7017	TRONDHEIM
Byggmester Einar Lyshaug AS		7100	RISSA