



Fylkesmannen i Sør-Trøndelag

Postboks 4710 Sluppen, 7468 Trondheim

Sentralbord: 73 19 90 00

Besøksadresse: E. C. Dahls g. 10

09/3588

Saksbehandler
Trine Gevingås
Landbruk og bygdeutvikling

Innvalgstelefon
73 19 92 72

Vår dato
28.04.2010
Deres dato
15.04.2010

Vår ref. (bes oppgitt ved svar)
2010/2306-422.3
Deres ref.

Fosen landbruk avd. Ørland Bjugn
Postboks 401
7129 BREKSTAD

Lovlighetskontroll - utsatt boplikt ved overtagelse av eiendommen Bjugn 11/1

Felles landbruksnemnd for Ørland og Bjugn behandlet i møte den 08.02.2010 søknad om konsesjon fra Runar Schanke i forbindelse med at han ønsket utsettelse av boplikten på gnr. 11 bnr. 1, jf. konsesjonsloven § 5 andre ledd. Med 6 mot 2 stemmer ble det fattet vedtak om å gi to års utsettelse med boplikten.

I henhold til kommuneloven § 59 nr. 1 er det framsatt krav om lovlighetskontroll av konsesjonsvedtaket fra kommunestyrerepresentantene Tore Melhus, Inger Johanne Vik og Arne Otto Skogen. Klagen er datert 15.03.2010 og formulert slik:

"I sak 2/2010 av 08.02.10 innvilger Ørland/Bjugn landbruksnemnd søknad om utsettelse i 2 år på oppfyllelse av boplikten for Runar Schanke ved overtagelse av gnr. 11 bnr. 1 i Bjugn. Overdragelsen skjedde 04.03.2009 og søkeren må tilflytte eiendommen senest 01.03.2012 etter landbruksnemndas vedtak. Vedtaket ble fattet mot 2 stemmer. Jeg, Tore Melhus, var en av to medlemmer i nemnda som stemte i mot av prinsipielle grunner. Sammen med 2 andre representanter i Bjugn kommunestyre ønsker jeg å få saken prøvd på nytt i landbruksnemnda, jf. kommunelovens § 59 1. ledd. Vi viser også til delegasjonsreglementet for Bjugn kommune, revidert 28.08.07 og 01.07.08 der landbruksnemnda har fått delegert fullmakt etter odelslovens § 27 tredje ledd om fritak fra bo- og driveplikt for inntil 5 år. I samme reglements fellesbestemmelser, pkt.2, heter det at overordnet organ kan kreve å få seg forelagt enkeltsaker som underordnet organ har til behandling i hht delegert myndighet, og etter pkt. 4 kan overordnet organ av eget tiltak omgjøre underordnet organs vedtak i samsvar med forvaltningsloven § 35. I tråd med god forvaltningsskikk, ønsker underskriverne av denne klagen at saken tas opp til ny behandling i Ørland/Bjugn landbruksnemnd, der landbruksnemnda vektlegger de samfunnsmessige sidene ved denne saken langt sterkere enn ved første gangs behandling av saken. Klagen overleveres Bjugn kommunestyre i møte den 16.03.2010."

Kravet om lovlighetskontroll er behandlet av felles landbruksnemnd for Ørland og Bjugn i møte den 14.04.2010. Landbruksnemnda opprettholdt sitt vedtak.

	Embetsledelse og administrasjonsstab	Kommunal- og beredskapsavdeling	Oppvekst- og utdanningsavdeling	Sosial- og helseavdeling	Landbruk og bygdeutvikling	Miljøvern-avdeling
Telefon	73 19 90 00	73 19 90 00	73 19 90 00	73 19 90 00	73 19 90 00	73 19 90 00
Telefaks	73 19 91 01	73 19 91 01	73 19 93 51	73 19 93 01	73 19 91 01	73 19 91 01
E-post:	postmottak@fmst.no	Internett: www.fylkesmannen.no/st		Organisasjonsnummer: 974764350		

Fylkesmannen vil bemerke:

Kommunelovens § 59 bestemmer at tre eller flere medlemmer av kommunestyret eller fylkestinget sammen kan bringe avgjørelser truffet av folkevalgt organ eller den kommunale eller fylkeskommunale administrasjon inn for departementet til kontroll av avgjørelsens lovlighet. Departementets myndighet på aktuelle saksfelt er delegert til Fylkesmannen, jf. revidert versjon av rundskriv H-25/92.

Kommunens frie skjønnsutøvelse kan imidlertid ikke overprøves av Fylkesmannen i en lovlighetskontroll. Ugyldige avgjørelser skal oppheves, men Fylkesmannen kan ikke ved lovlighetskontroll etter kommuneloven § 59 fatte nytt vedtak i saken.

I henhold til forskrift av 13. januar 1993 nr. 4041 er fristen for krav om lovlighetskontroll etter § 59 nr. 1 på tre uker. Fristen løper fra det tidspunkt avgjørelsen er truffet, og klagen må framsettes for det organ som har truffet den aktuelle avgjørelsen, jf. § 59 nr. 2. Fristen er absolutt.

Felles landbruksnemnd for Ørland og Bjugn fattet det påklagede vedtaket i møte den 08.02.2010, og lovlighetsklagen fra kommunestyrerepresentantene er datert 15.03.2010. Treukersfristen er utvilsomt oversittet, og det er etter dette ikke grunnlag for å ta klagen til behandling.

Fylkesmannen kan i medhold av § 59 nr. 5 ta avgjørelsen opp til lovlighetskontroll på eget initiativ. Vi kan ikke se at det særskilt er anmodet om dette. I henhold til retningslinjene for når en sak bør tas opp til lovlighetskontroll av eget tiltak, heter det at det bør hefte usikkerhet ved avgjørelsens gyldighet før dette kan skje. Det er også sagt at myndigheten til kontroll av kommunale avgjørelser etter § 59 nr. 5 bør brukes med varsomhet. Det vises til retningslinjene som er gitt i rundskriv H-25/92. På bakgrunn av vår gjennomgang av landbruksnemndas vedtak og de tilsendte saksdokumentene kan vi ikke se at det hefter usikkerhet ved vedtakets gyldighet.

Vi har merket oss at Bjugn kommune oppfatter at lovendringene som gjelder boplikten innebærer at mulighetene for å få fritak fra boplikten er innskjerpet.

På generelt grunnlag vil Fylkesmannen knytte følgende merknader til dette:

De momenter som skal vurderes når det søkes om konsesjon fordi boplikten ikke kan oppfylles, er angitt i konsesjonsloven § 9 første og tredje ledd. Før lovendringene som trådte i kraft 01.07.2009 var det slik etter odelsoven § 27a at forhold knyttet til søkerens livssituasjon og tilknytning til eiendommen samt bosettingshensynet skulle tillegges særskilt vekt. Etter nevnte bestemmelser i konsesjonsloven er det nå de samfunnsmessige hensynene, bl.a. i form av bosetting, som skal tillegges særskilt vekt. Ved at det nå er de samfunnsmessige hensynene og ikke de personlige hensynene som skal tillegges særskilt vekt, har kommunen mulighet til i sin skjønnsutøvelse å legge sterkere vekt på bl.a. bosettingshensynet framfor søkerens personlige forhold.

Det er imidlertid ikke gitt nasjonale føringer som tilsier at skjønnsutøvelsen i saker som gjelder fritak fra boplikt skal være strengere. Lovendringene innebærer derfor ingen generell innskjerping av muligheten til å få fritak fra boplikt. Men kommunen har adgang til å utøve et strengere skjønn dersom dette ivaretar de bosettingshensyn som gjør seg gjeldende i den enkelte kommune.

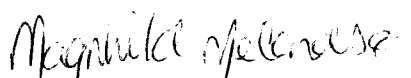
Konklusjon

Klagen fra tre kommunestyrerepresentanter i Bjugn avvises som for sent innkommet, jf. kommuneloven § 59 nr. 1 og forskrift av 13. januar 1993 nr. 4041.

Fylkesmannen kan ikke se at det er grunnlag for å ta vedtak fattet av felles landbruksnemnd for Ørland og Bjugn i møte den 08.02.2010 opp til lovlighetskontroll av eget tiltak etter kommuneloven § 59 nr. 5.

Fylkesmannens vedtak er endelig og kan ikke påklages.

Med hilsen


Magnhild Melandsø (e.f.)
fagsjef


Trine Gevingås
seniorrådgiver/jurist

Kopi:

Runar Schanke	Skogveien 44	2022	Gjerdrum
Tore Melhus	Varghiet	7160	Bjugn