



Saksframlegg

Arkivreferanse: 2020/4313-45
Saksbehandler: Siw Bleikvassli
Dato: 21.04.2021

Klage på kommunestyrevedtak i sak PS 22/21 Namsos samfunnshus sanering eller bevaring

Utvalg	Møtedato	Saksnummer
Namsos kommunestyre	20.05.2021	

Kommunedirektørens forslag til vedtak

Klage fra Fortidsminneforeningen Namdal Lokallag og Fortidsminneforeningen Den trønderske avdeling over kommunestyrets vedtak i sak PS 22/21 av 25.03.2021 avvises.

Begrunnelse:

Kommunestyrets vedtak er ikke et enkeltvedtak, og det er ikke klagerett. Den påklagede avgjørelse er ikke utøvelse av offentlig myndighet, men eierrådighet.

Hjemmel for vedtaket er:

Rettslig grunnlag for avvisningsvedtak er forvaltningsloven § 2, smh § 28.

Dokumenter i saken

Type	Dato	Tittel	Adressat
X	24.04.2020	Historikk dokument byggefase	Roger Johansen
X	24.04.2020	Profiler tomt	Roger Johansen
X	24.04.2020	Grunnboringsplan	Roger Johansen
X	24.04.2020	Fundamentplan	Roger Johansen
X	24.04.2020	Situasjonsplan	Roger Johansen
X	24.04.2020	Peling med jernbaneskiner	Roger Johansen
X	24.04.2020	Rapport Arcon prosjekt AS 2010	Roger Johansen
X	24.04.2020	Fylkeskonservator	Roger Johansen
X	24.04.2020	Alternativutredninger 2010	Roger Johansen
X	24.04.2020	Skade fasader	Roger Johansen
X	24.04.2020	Brev fra Norges HC forbund 2010	Roger Johansen
X	24.04.2020	Rapport tilgjengelighet	Roger Johansen
X	24.04.2020	Brev oppsummering tilgjengelighet	Roger Johansen
X	24.04.2020	Vurdering inneklima 2011	Roger Johansen
X	24.04.2020	Inneklima og muggsoppmålinger 2012	Roger Johansen
X	24.04.2020	Radonmålinger 2012	Roger Johansen
X	24.04.2020	Elektromagnetisk stråling - måling	Roger Johansen
X	24.04.2020	Energiforbruk samlet	Roger Johansen
X	24.04.2020	Rapport Arcon prosjekt AS 2019	Roger Johansen
S	24.04.2020	Veivalg samfunnshuset - rehabilitering eller nybygg på samme tomt	
X	30.04.2020	Levetidsvurdering alternative løsninger	Roger Johansen
X	30.04.2020	Supplement til levetidsvurdering	Roger Johansen
X	22.05.2020	Inneklimakartlegging 2020	Roger Johansen
N	27.05.2020	Uttalelse hovedverneombud mai 2020	Roger Johansen
I	22.05.2020	Namsos samfunnshus - Vurdering av verneverdi	Trøndelag Fylkeskommune, seksjon for kulturminner

X	28.05.2020	Rapport fra spørreundersøkelse våren 2020	
X	22.06.2020	Særutskrift Veivalg samfunnshuset - rehabilitering eller nybygg på samme tomt	
I	27.11.2020	Pælerapport	Arcon Prosjekt AS
I	09.12.2020	Rapport 2 levetidsvurdering	Norconsult Steinkjer
S	12.01.2021	Namsos samfunnshus sanering eller bevaring	
I	22.01.2021	Miljørapport Namsos samfunnshus	Asplan Viak AS
I	15.03.2021	Uttalelse fra Namsos ungdomsråd til sak om Namsos samfunnshus	Ungdomsrådet
I	16.03.2021	Uttalelse fra Trøndelag fylkeskommune - Namsos kommune - "Samfunnshussaken" - Orientering om kommunens saksframlegg - Kulturminnefaglige innspill	Trøndelag fylkeskommune
U	16.03.2021	Informasjon vedrørende Samfunnshussaken	Trøndelag fylkeskommune
X	15.03.2021	Campus Namdal - områder og tjenester som er spilt inn for videre utredning. Notat etter arbeidsgruppemøte 12. mars	
I	23.03.2021	Vern av Namsos samfunnshus	Trøndelag fylkeskommune
U	25.03.2021	Vern av Namsos samfunnshus	Trøndelag fylkeskommune
U	26.03.2021	Prosess Samfunnshuset Namsos	TRØNDELAG FYLKESKOMMUNE
X	29.03.2021	Særutskrift Namsos samfunnshus sanering eller bevaring	
N	06.04.2021	Prosess Namsos samfunnshus - brev sendt til Trøndelag fylkeskommune 26.3.21	Roger Johansen

I	14.04.2021	Lovlighetsvurdering og klage - sak PS 22/21 Namsos Samfunnshus sanering eller bevaring.	Geir Olav Knappe
I	14.04.2021	Klage på kommunestyrevedtak i sak PS 22/2021	Fortidsminneforeningen, Trøndersk avdeling
S	15.04.2021	Krav om lovlighetskontroll i sak PS 22/21 Namsos samfunnshus - sanering eller bevaring	
U	19.04.2021	Midlertidig svar vedr. lovlighetsvurdering sak ps 22/21 Namsos samfunnshus sanering eller bevaring	Namsos MDG m.fl.
S	21.04.2021	Klage på kommunestyrevedtak i sak PS 22/21 Namsos samfunnshus sanering eller bevaring	

Vedlegg

1 Klage på kommunestyrevedtak i sak PS 22/2021

Saksopplysninger

Fortidsminneforeningen Namdal lokallag og Fortidsminneforeningen Den trøndersk avdeling har fremmet klage over kommunestyrevedtak i sak PS 22/21 Namsos samfunnshus sanering eller bevaring. Klagen er datert 13.4.2021, og er mottatt innen 3 uker etter vedtaket ble fattet.

Det anføres i klagen at kommunestyrets vedtak er ugyldig, som følge av mangelfull utredning.

Mål med klage er som det fremgår å få vedtaket kjent ugyldig.

Sammenfallende med klage over vedtak har kommunen mottatt krav om lovlighetskontroll av samme vedtak. Dette behandles i egen sak, og det vises til saksfremlegg i den saken, hva gjelder krav til utredning.

Vurdering

Om klagerett:

Forvaltningsloven har bestemmelser om klagerett i kap VI. Det fremgår i § 28, 1. ledd at enkeltvedtak kan påklages.

Forvaltningslovens definisjon av enkeltvedtak fremgår i § 2, 1. ledd bokstav b, som lyder:

§ 2. (definisjoner).

I denne lov menes med

.....

b) enkeltvedtak, et vedtak som gjelder rettigheter eller plikter til en eller flere bestemte personer;

Vilkår er her at det er en avgjørelse som

- Er et vedtak
- Og er bestemmende for rettigheter eller plikter til en eller flere bestemte personer.

Hva som er et «vedtak» i forvaltningslovens forstand er definert i § 2, 1. ledd bokstav a, som lyder:

§ 2. (definisjoner).

I denne lov menes med:

a) vedtak, en avgjørelse som treffes under utøving av offentlig myndighet og som generelt eller konkret er bestemmende for rettigheter eller plikter til private personer (enkeltpersoner eller andre private rettssubjekter);

Som det fremgår er vilkår for at en avgjørelse skal være et «vedtak» i forvaltningslovens forstand at avgjørelsen

- Treffes under utøvelse av offentlig myndighet
- Er bestemmende for rettigheter eller plikter til private personer

Kommunestyrets vedtak i sak 22/ 21 gjelder et strategisk veivalg for kommunalt eid bygg. Avgjørelsen bygger ikke på et offentligrettslig kompetansegrunnlag og er ikke offentlig myndighetsutøvelse. Grunnlag for avgjørelsen er kommunens eierrådighet over bygget (privat autonomi). Avgjørelsen er følgelig ikke et vedtak i *forvaltningslovens* forstand. Det innebærer at det heller ikke er et enkeltvedtak.

For ordens skyld kan det nevnes at «vedtak» i kommunelovens forstand omfatter enhver «endelig avgjørelse», jf for eksempel kommuneloven § 5-3, 2. ledd (*kommunestyrets vedtak*) og § 13-1, annet ledd (*Kommunedirektørens utredning skal gi et faktisk og rettslig grunnlag for å treffe vedtak*). Kommunelovens definisjon er videre enn forvaltningslovens. For eksempel vil et vedtak i kommunelovens forstand også omfatte eierrådighetsavgjørelser. Det er imidlertid sikker rett at det er den snevrere definisjon i forvaltningsloven § 2 som må være innfridd for at det skal være klagerett.

Oppsummert foreligger det ikke et enkeltvedtak med klagerett.

Om avvisning av klage:

Dersom noen klager på en avgjørelse hvor det ikke er klagerett, så kan klagen avvises.

At avvisning er relevant fremgår blant annet i forarbeider til endring av forvaltningsloven i 2003. Endring gjaldt presisering av *klageinstansens* mulighet til å avvise klage over avgjørelse som ikke var enkeltvedtak. I proposisjon til ny lov utdypet departementet om da gjeldende rett:

« Det er ymse grunnar som kan gjere at ei klagesak vert avvist. Ein kan nemne (utan at lista er uttømmande) - avgjerda er ikkje eit enkeltvedtak, men t.d. ei intern avgjerd (som andre tenestemannsavgjerder enn dei som er nemnde i forvaltningslova § 2 andre ledd), eller gjort i medhald av eigarretten eller på anna privatrettsleg grunnlag» Jf ot prp 83 2002/2003 pkt 3.3.

Et vedtak om å avvise en klage er en avgjørelse som bygger på offentlig myndighetsutøvelse og som er bestemmende for konkret privat persons rettighet. Det innebærer at avvisningsvedtak er et enkeltvedtak, og at avvisningsvedtaket som følge kan påklages. Dette er også beskrevet i tidligere nevnt forarbeid, hvorfra hitsettes:

Gjer underinstansen vedtak om å avvise klaga, vert dette vedtaket å rekne for eit enkeltvedtak, jf. forvaltningslova § 2 tredje ledd. Det er klagerett over dette avvisningsvedtaket i medhald av hovudregelen i § 28 første ledd første punktum.

Dersom kommunestyret beslutter å avvise klagen, kan dette vedtaket påklages. i et slikt tilfelle er klageinstans Statsforvalteren.

Oppsummert:

Det forhold at fortidsminneforeningen fremmer klage bør anerkjennes som et sterkt engasjement i saken.

Det forhold at engasjement er positivt innebærer imidlertid ikke at fortidsminneforeningenes mål med klagen - ny behandling av kommunestyrets veivalg for Samfunnshuset – bør tas til følge.

Som redegjort er kommunestyrets vedtak i saken ikke et enkeltvedtak, og det er ikke klagerett på avgjørelsen.

Kommunestyret har hjemmel til å avvise klagen. Et avvisningsvedtak er gjenstand for klage. Klager vil bli underrettet om klageadgang ved oversending av vedtak.

På denne bakgrunn innstiller kommunedirektøren slik:

Klage fra Fortidsminneforeningen Namdal Lokallag og Fortidsminneforeningen Den trønderske avdeling over kommunestyrets vedtak i sak PS 22/21 av 25.03.2021 avvises.

Begrunnelse:

Kommunestyrets vedtak er ikke et enkeltvedtak, og det er ikke klagerett. Den påklagede avgjørelse er ikke utøvelse av offentlig myndighet, men eierrådighet.

Hjemmel:

Rettslig grunnlag for avvisningsvedtak er forvaltningsloven § 2, smh § 28.