



Alver kommune
Postboks 4
5906 Frekhaug

Vår referanse:
1126470501/2721536

Ansvarlig advokat:
Ingrid Sævold Moe

Dato:
23. august 2023

DERES REF: 22/8280 – 23/51921 – GNR. 233/161 – SØKNAD OM DISPENSASJON OG SØKNAD OM TOMANNSBOLIG – KLAGE PÅ GEBYR

1. Innledning

Det vises til deres vedtak av 28.06.2023 om å avslå søknad om dispensasjon og søknad om oppføring av tomannsbolig på gnr. 233 bnr. 161, samt gebyrvedtak for behandling av søknaden. Det vises videre til e-post fra Alver Eiendomsutvikling AS v/Stig Bergetun av 31.07.2023, hvor gebyrvedtaket påklages.

På vegne av Alver Eiendomsutvikling AS inngis ytterligere klagegrunner på gebyrvedtaket.

Det anføres at kommunen har oversittet saksbehandlingsfristen med mer enn 4 uker, og at gebyret derfor skal reduseres med 100 %, jfr. SAK10 § 21-7 første ledd, jfr. § 21-8 tredje ledd.

Det bes videre om at kommunen omgjør avslaget til tillatelse med hjemmel i fvl § 35. Det vil redegjøres nærmere for dette nedenfor i punkt 3.

2. Gebyret er bortfalt pga. fristoverskridelse

2.1. Innledning

Tidsfristen for saksbehandlingen går frem av plan- og bygningsloven (pbl) § 21-7, der det i første ledd heter at søknad om tillatelse til tiltak skal avgjøres av kommunen innen 12 uker etter at fullstendig søknad foreligger. Ved overskridelse av fristen skal kommunen tilbakebetale byggesaksgebyr etter nærmere regler i byggesaksforskriften (SAK10), jfr. pbl § 21-7 første ledd, jfr. § 21-8 tredje ledd. I veilederen til SAK10 § 7-5 går det frem at føringer gitt i rundskriv H-13/04 gjelder.

2.2. Når utløp saksbehandlingsfristen?

Søknadene ble sendt til kommunen den 17.11.2022.

Lovens utgangspunkt er at fristen på 12 uker starter «etter at fullstendig søknad foreligger», jfr. pbl § 21-7 første ledd. Det følger av SAK10 § 7-2 (1) at «[f]rister som følger av § 7-1 og plan- og bygningsloven § 21-7 kan forlenges med den tid som medgår til feilretting eller supplering av opplysninger.»

Harris Advokatfirma AS
Dreggsallmenningen 10/12
5003 Bergen
NO 921 027 583 MVA

Postboks 4115 Sandviken
5835 Bergen
Tlf.:55 30 27 00

Den norske advokatforening
Globaladvocaten

I veilederen til SAK10 § 7-2 (1) går det frem at

«Fristene løper fra mottak av søknaden i kommunen dersom søknaden kun inneholder mindre feil eller mangler som ikke er til hinder for at «kommunen skal kunne gi tillatelse til tiltaket», jfr. pbl § 21-2 første ledd. I disse tilfellene løper tidsfristen ved mottak selv om feilen eller mangelen må rettes for kommunen formelt kan fatte vedtak. (...) I slike tilfeller kan tidsfristen forlenges med den tiden søker bruker på å komplettere søknaden. Det vil si at den tiden som går fra kommunen sender beskjed til søker om å komplettere søknaden til kommunen mottar de nye opplysningene, skal komme i tillegg til fristen.»

Det går videre frem av rundskriv H-13/04 at:

*«Det er i utgangspunktet ansvarlig søkers ansvar at alle nødvendige opplysninger som kreves for at kommunen skal kunne ta stilling til tiltaket, følger med søknaden. Samtidig har kommunen et ansvar for en forsvarlig saksbehandling, og vil som regel ha en type mottakskontroll der saken gjennomgås for å vurdere om den er klar for videre behandling. Departementet mener at de nye tidsfristreglene forutsetter at kommunen skal ha rutiner for å oppdage eventuell feil og mangler ved søknaden. **Av hensyn til at kommunen skal behandle sakene innen fristen, vil det også være hensiktsmessig med en rutine som avdekker eventuelle feil på et så tidlig tidspunkt som mulig.** (...)*

*Dersom kommunen oppdager at opplysninger mangler, må ansvarlig søker gjøres oppmerksom på dette. Saken kan sendes tilbake, eller legges «på vent» for supplering av opplysninger. Den tiden som går fra kommunen sender beskjed til ansvarlig søker til kommunen mottar de nye opplysningene, vil komme i tillegg til tidsfristen på 12 uker. Slik forlengelse av fristen vil gjelde feilretting og supplering av opplysninger, og vil referere seg til mindre mangler ved søknaden. **Tid som brukes til å vurdere om søknaden er klar til å behandles må regnes med i fristen på 12 uker.** Dersom det oppdages større feil eller mangler ved den innsendte søknaden, vil det måtte vurderes om søknaden er så mangelfull at saken må sendes i retur. I et slikt tilfelle må det sendes inn en ny søknad hvor det vil løpe en ny frist på 12 uker for behandling av saken.» (Min utheving).*

Det ble sendt ut mangelbrev den 06.02.2023, altså 11 uker og 4 dager etter at søknaden ble sendt inn. Mangelbrevet ble besvart 21.02.2023. Det ble redegjort nærmere for uteoppholdsareal, og det ble samtidig supplert med søknad om dispensasjon fra plankravet. Den 12.04.2023, altså 7 uker og 1 dag senere, mottok kommunen merknad fra nabo til tiltaket. Det ble gitt avslag på søknaden den 28.06.2023, altså nesten to måneder etter siste brev.

Saksbehandlingsfristen løp i perioden 17.11.2022 til 06.02.2023, og fra 21.02.2023 til 12.04.2023. Deretter løp saksbehandlingsfristen fra 12.04.2023 til 28.06.2023. Fristen for å behandle søknaden er altså oversittet med mer enn fire uker.

Det følger av SAK10 § 7-6 at ved overskridelse av tidsfristen, skal kommunen «*tilbakebetale tiltakshaver 25 % av det totale gebyret for hver påbegynt uke tidsfristen overskrides*». Da det her først er sendt ut vedtak den 28.06.2023, må gebyret settes til kr. 0,-. Kommunen må derfor tilbakebetale tiltakshaver gebyret i sin helhet.

3. Avslutning

Det anføres at kommunen har oversittet saksbehandlingsfristen med mer enn 4 uker, og at gebyret derfor skal reduseres med 100 %, jfr. SAK10 § 21-7 første ledd, jfr. § 21-8 tredje ledd.

Ta kontakt med undertegnede dersom det er spørsmål eller noe er uklart.

Med vennlig hilsen
Harris Advokatfirma AS

for
Susanne Nyborg Bjelland
Advokat
snb@harris.no
976 27 645

HARRIS ADVOKATFIRMA AS
Dreggsallmenningen 10/12
Pb 4115 Sandviken, 5835 BERGEN