



PBL (PRIVATE BARNEHAGERS LANDSFORBUND)
Prinsens gate 91
8003 BODØ

Saksbehandler, innvalgstelefon
Astrid Terese Aam, 5764 3185

Vedtak i klagesak som gjelder kapitaltilskudd til Leiketun barnehage AS i Alver kommune

Statsforvalteren i Vestland viser til klage av 6. mars 2023, som gjelder Alver kommunes vedtak om drifts- og kapitaltilskudd av 13. februar 2023. Vi mottok saken fra kommunen 13. april 2023

Statsforvalterens vedtak

Statsforvalteren stadfester Alver kommunes vedtak av 13. februar 2023.

Følgene av vårt vedtak

Det at Statsforvalteren stadfester Alver kommunes vedtak betyr at det ikke gis medhold i klagen. Vi har kommet til samme avgjørelse som kommunen.

Bakgrunn for saken

Alver kommune gjorde 13. februar 2023 vedtak om å tildele Leiketun barnehage AS drifts- og kapitaltilskudd for 2023. I vedtaket blir det gitt kapitaltilskudd etter staten sin sats på kr. 11 800,- per heltidsplass i barnehagen.

PBL klaget på vedtaket 6. mars 2023, på vegne av Leiketun barnehage. Det klages på kommunens fastsettelse og utmåling av kapitaltilskudd. Bakgrunnen for klagen er at barnehagen i 2022 bygget to nye avdelinger. I forkant av utbyggingen ble kommunen spurt om hvordan kapitaltilskuddet ville bli utmålt i forbindelse med utbyggingen. Kommunen svarte at «Kapitaltilskotet blir rekna ut forholdsmessig mellom gamal og ny del, slik praksis har vore tidlegare Meland kommune». Det blir i klagen påpekt at uttalelsen er behandlet av økonomisjefen og kommunalsjef oppvekst i kommunen.

Klageren anfører for det første at Alver kommune skal videreføre den praksis som tidligere var i Meland kommune. Dette betyr at barnehagen skal få utmålt sats for kapitaltilskudd etter godkjenningsåret for den nye delen, ut fra hvor mange barn som har tilhold der daglig. Det vil anses



som ulovlig forskjellsbehandling dersom barnehagen ikke får dette. For det andre fremstår kommunens svar til barnehagen som en avgjørelse og at det har vært en saksbehandling i forkant. Alver kommune har gitt en lovnad på ledernivå som barnehagen må kunne stole på og som kommunen ikke kan gå tilbake på. Klageren mener det er gitt et dispositivt utsagn. Klageren krever at kommunen gjør en ny utmåling og utbetaling av kapitaltilskuddet for 36 barn i tråd med forskriften og godkjenningsåret.

Alver kommune behandlet klagen 11. april 2023. I vurderingen av klagen skriver kommunen at kravet til å få høyere kapitaltilskudd er at barnehagen er ny, eller har hatt stor økning i godkjent areal og fått et økt tall godkjente plasser. Videre skriver kommunen at satsen på kapitaltilskuddet har vært tilknyttet økning i tall barn, og ikke utvidelse av areal. Det er denne praksisen Alver kommune legger til grunn ved behandlingen av saken. Kommunen viser til at barnehagen i ny godkjenning i 2022 fikk godkjenning for 130 barn over tre år, som er tilsvarende tidligere godkjenning. Økningen i areal førte ikke til økning i tall barn, og kapitaltilskuddet er med bakgrunn i dette uforandret. Kommunen skriver videre at praksis i tidligere Meland kommune var tilsvarende dagens praksis, at en barnehage fikk høyere kapitaltilskudd dersom de etter utbygging fikk ny godkjenning som viste økning i tall barn.

Klagen ble ikke tatt til følge og saken ble sendt til Statsforvalteren for endelig behandling. Statsforvalteren legger til grunn at saken ellers er kjent, både klagerens og kommunens anførsler.

Regelverk

Statsforvalteren kan under klagebehandlingen prøve alle sider ved saken, også de skjønnsmessige vurderingene som er gjort. Statsforvalteren kan selv treffe nytt vedtak i saken, eller oppheve det og sende saken tilbake til underinstansen for helt eller delvis ny behandling, jf. forvaltningsloven § 34.

Det følger av barnehageloven § 19 at kommunen kan gi tilskudd til godkjente private barnehager. Etter forskrift om tilskudd til private barnehager § 6 skal kommunen gi kapitaltilskudd til private ordinære barnehager per heltidsplass på 11 800 kroner. Hvis den private ordinære barnehagen er ny eller har en stor økning i godkjent areal, skal kommunen gi barnehagen kapitaltilskudd per heltidsplass for dette arealet ut fra barnehagens godkjenningsår.

Det følger av merknadene til bestemmelsen at det er barnehagens godkjenning etter barnehageloven § 14 som avgjør godkjenningsåret. Vilkåret er ment å sikre at barnehagens økte kapitalkostnader skyldes faktiske forhold ved barnehagens lokaler. Typisk vil oppføring av nye bygg, totalreovering av gamle bygg og lignende føre til at bygget må godkjennes etter en konkret vurdering etter barnehageloven § 14. Godkjenningen knytter barnehagen til godkjenningsår også for vedtak fremover i tid.

I en tolkningsuttalelse fra Kunnskapsdepartementet 30. november 2015 går det frem at også utbygginger av opprinnelige barnehagebygg vil gi barnehageeiere rett til et høyere kapitaltilskudd enn gjennomsnittssatsen. Videre skriver departementet at en slik rett forutsetter at utbyggingen har



ført til at barnehagen har fått flere plasser enn før utbyggingen. Dette bekreftes i uttalelser fra departementet i 2017 og 2018.

Statsforvalterens vurdering

Kommunen gjorde 13. februar 2023 vedtak om å tildele Leiketun barnehage AS kapitaltilskudd etter forskriften § 6 første ledd. Klageren hevder på sin side at barnehagen skal få utmålt sats for kapitaltilskuddet etter godkjenningsåret for den nye delen ut fra hvor mange barn som har tilhold der daglig.

Spørsmålet blir dermed om barnehagen oppfyller vilkårene for å få utbetalt kapitaltilskudd etter forskriften § 6 andre ledd, med bakgrunn utbyggingen i barnehagen. Som det fremgår i departementets tolkningsuttalelse av 30. november 2015 fordrer dette at utbyggingen har ført til at barnehagen har fått flere plasser enn før utbyggingen.

Leiketun barnehage fikk 22. november 2004 godkjenning for maks 130 barn over tre år. Den 21. april 2022 fikk barnehagen ny godkjenning etter barnehageloven § 14, i forbindelse med ombyggingen. I godkjenningsvedtaket skriver kommunen at ombyggingen på eksisterende bygg er store, selv om driften med barnetall er som før. På bakgrunn av de nye fysiske forholdene ute og inne vil kommunen gi ny godkjenning. Videre blir barnehagen godkjent for 130 barn over tre år. Dette viser at utbyggingen ikke har ført til at barnehagen har fått flere plasser enn før utbyggingen. At utbyggingen ikke har ført til nye plasser er ikke bestridt av klageren.

Konklusjonen blir etter dette at barnehagen ikke har rett til å få utbetalt kapitaltilskudd etter forskriftens § 6 andre ledd. Kapitaltilskuddet skal dermed utbetales etter første ledd, slik kommunen har gjort i vedtaket av 13. februar 2023.

I e-post 21. januar 2020 svarer kommunen at «Kapitaltilskotet blir rekna ut forholdsmessig mellom gamal og ny del, slik praksis har vore i tidlegare Meland kommune», på spørsmål om hvordan kapitaltilskuddet blir regnet ut etter påbyggingen. Det går frem av e-posten at spørsmålene er besvart av økonomisjef og kommunalsjef oppvekst.

Klageren anfører at kommunens svar må regnes som en avgjørelse og at det har vært en saksbehandling i forkant. Alver kommune har gitt en lovnad på ledernivå som de ikke kan gå tilbake på. Klageren mener det er gitt et dispositivt utsagn.

Statsforvaltaren ser grunn til å vurdere om kommunens svar i e-post av 21. januar 2020 må regnes for å være et enkeltvedtak etter forvaltningsloven § 2 bokstav b. Enkeltvedtak defineres som et vedtak som gjelder rettigheter og plikter til en eller flere bestemte personer. Et vedtak defineres som en avgjørelse som treffes under utøving av offentlig myndighet og som generelt eller konkret er bestemmende for rettigheter eller plikter til private personer, jf. bokstav a.

Vi tolker kommunens svar som en orientering om hvordan kapitaltilskuddet vil bli utregnet og ikke en avgjørelse som gir barnehagen rett til kapitaltilskudd av en viss størrelse. Kommunen har



veiledningsplikt etter forvaltningsloven § 11 og skal gi veiledning om gjeldende lover og forskrifter, og vanlig praksis på vedkommende saksområde. Etter vår vurdering må kommunens svar regnes som en orientering om regelverket og ikke et enkeltvedtak. Ut fra dette kan vi heller ikke se at kommunens svar i e-posten kan regnes for å være et dispositivt utsagn.

Klageren anfører videre at Alver kommune skal videreføre den praksis som tidligere var i Meland kommune. Det vil anses som ulovlig forskjellsbehandling dersom kommunen ikke viderefører praksisen.

Til dette vil Statsforvalteren generelt bemerke at endringer i en kommunes praksis ikke vil medføre usaklig forskjellsbehandling. Kommunen må blant annet endre praksis dersom den er i strid med regelverket eller dersom regelverket endres. I det videre må kommunen sørge for likebehandling ved avgjørelser etter ny praksis. Kommunen skriver videre i vurderingen av klagen at Meland kommune ikke hadde praksis for å tildele driftstilskudd etter forskriftens § 6 andre ledd ved utbygging av barnehager som ikke førte til økning i tall plasser.

Statsforvalteren stadfester etter dette kommunens vedtak.

Statsforvalterens vedtak er endelig, og kan ikke påklages, jf. forvaltningsloven § 28 tredje ledd. Retten til innsyn i saksdokumentene følger av forvaltningsloven §§ 18 og 19.

Med hilsen

Marianne Svege
seksjonsleiar

Astrid Terese Aam
seniorrådgjevar

Dokumentet er elektronisk godkjent

Kopi til:

Alver kommune

Postboks 4

5906 FREKHAUG

LEIKETUN BARNEHAGE AS

Leiketun Barnehage AS Holtermandsvegen 2B

5918 FREKHAUG