



Roy Hjelmeland  
Nesmyren 10  
5114 TERTNES

Saksbehandler, innvalgstelefon  
Max Jensen, 5557 2382

## Omgjøringsbegjæring - Byggesak - Lindås - 245/18 Kvamme - oppføring av to tilbygg til fritidsbustad

Vi viser til begjæring om omgjøring mottatt 05.04.2020.

### Beslutning

**Fylkesmannen omgjør ikke sitt vedtak av 10.03.2020, jf. forvaltningsloven § 35.**

### Bakgrunn

Vi legger til grunn at sakens bakgrunn og saksdokumenter er kjent for partene. Vi gjengir derfor bare hovedpunktene her.

Saken gjelder søknad om dispensasjon til å oppføring av to tilbygg og til rivning av en eksisterende bod. Søknaden omfatter også dispensasjon fra kommuneplanens arealdel § 1.6 – Byggegrense mot fylkesvei, og § 5-1 – Landbruks-, natur- og friluftsområde (arealformål), i tillegg til plan – og bygningsloven § 1-8 – Byggegrense mot sjø.

Lindås kommunen gav rammetillatelse og dispensasjon i vedtak datert 02.10.2019.

Solbjørg K. Simonsen som er nabo klaget på dette vedtaket den 23.10.2019. Klagen ble behandlet av Plan- og miljøutvalget i møte den 09.12.2019, hvor Lindås kommune opprettholdt sitt vedtak om å gi dispensasjon fra de nevnte forholdene.

Saken ble så sendt til Fylkesmannen i Vestland for endelig avgjørelse. Fylkesmannen behandlet vedtaket den 10.03.2020 og omgjorde kommune sitt vedtak til avslag.

Dere sendte Brev til Fylkesmannen den 05.04.2020. Vi tolker henvendelsen som en begjæring om omgjøring.

### Regelverk

Etter forvaltningsloven § 35 kan Fylkesmannen omgjøre eget vedtak dersom endringen ikke er til skade for noen som vedtaket retter seg mot eller direkte tilgodeser. Fylkesmannen kan også



omgjøre dersom melding om vedtaket ikke har kommet fram til vedkommende, og vedtaket heller ikke er kunngjort offentlig, eller dersom vedtaket er ugyldig.

Avslag på begjæringer om omgjøring regnes ikke som enkeltvedtak, og kan derfor ikke påklages etter reglene i forvaltningsloven kapittel VI.

### **Fylkesmannen sin vurdering**

Det følger av vårt vedtak og av forvaltningsloven (fvl.) § 28 tredje ledd at Fylkesmannen sitt vedtak er endelig og ikke kan påklages videre.

Det følger likevel av fvl. § 35 blant annet at et *«forvaltningsorgan kan omgjøre sitt eget vedtak uten at det er påklaget dersom [...] c) vedtaket må anses ugyldig.»*

Ugyldighet foreligger etter ulovfestet rett dersom det er gjort feil. Dette kan være at det foreligger feil lovforståelse, feil i fakta vurderingen eller feil i saksbehandlingen. Feilene må likevel ikke være av så underordnet art at de ikke kan ha virket inn på vedtaket, se fvl. § 41.

Det fremgår av deres omgjøringsbegjæring at vedtaket vårt er fattet på feil arealberegning av de omsøkte tilbyggene. Du viser til at dette skyldes en feil fra deres side. Du opplyser at arealet vil bli vel 48 kvm mindre enn det som fremkom i søknaden. Videre viser du til at andre tiltak i området har blitt godkjent, og viser således til prinsippet om likebehandling.

Vi viser til at det omsøkte tiltaket er avhengig av tre dispensasjon for å kunne godkjennes. Som det fremgår av vårt vedtak av 10.03.2020 har vi vist til Sivilombudsmannen sin uttale SOM-2019-589:

*«Ombudsmannen minner i den forbindelse om at ingen har krav på dispensasjon, heller ikke når vilkårene i § 19-2 annet ledd er oppfylte. Forarbeidene til første ledd tar som nevnt til orde for en generell tilbakeholdenhet med å dispensere fra plan, blant annet for å unngå en utvikling der planer eller enkeltbestemmelser uthules.»*

Vi er av den oppfatning at selv om det oppgitte arealet reduseres med 48 kvm og fritidseiendommen etter utbygging bli på 127 kvm, er dette likevel noe som strider mot hensynene som kommuneplanen og byggeforbudet i strandsonen er ment å ivareta. En nedbygging av området avsatt til disse formålene er etter vår vurdering tiltak som kommer innenfor et dobbelt byggeforbud. Som vi har vist til tidligere er det kun tiltak som gjelder landbruk og stedsbunnet næring som kan tillates i disse områder, jf. plan- og bygningsloven § 11-7 nr. 5 bokstav a.

Vi er derfor av den klare oppfatning at en utbygging som dere viser til vil være med på å privatisere på en uheldig måte, og derfor være spesielt negativt for landskapet og vernet av strandsonen. Vi mener derfor at dette vil sette hensynene bak bestemmelsene som det dispenseres fra vestlig til side.

Vi kan heller ikke se at prinsippet om likebehandling tilsier et annet resultat i saken, selv om dere mener at andre kan ha fått dispensasjon for sammenlignbare tiltak. Dispensasjonsvurderingen alltid skal ta utgangspunkt i hensynene bak bestemmelsene det dispenseres fra, jf. plan- og bygningsloven § 19-2 andre ledd, og i hvilken grad disse hensynene gjelder eller blir satt vesentlig til side. Likebehandlingshensyn kan derfor ikke alene utgjøre grunnlaget for dispensasjon, selv om vi ser at dette kan kjennes urimelig for den som får avslag. Disse synspunktene er også tidligere lagt til grunn av Sivilombudsmannen i årsmelding for 2010, s. 46 andre spalte. Etter dette er vi kommet til samme resultat som ved forrige behandling.



Fylkesmannen har vurdert begjæringen om omgjøring, men kan ikke se at det er grunnlag for et annet resultat i saken. Vi fastholder våre vurderinger i vedtaket av 10.03.2020.

Kravet om omgjøring tas derfor ikke til følge.

En beslutning om å ikke omgjøre et vedtak er ikke et enkeltvedtak. Den kan derfor ikke klages på, jf. fvl. § 28 jf. fvl. § 2 første ledd bokstav b.

Dersom dere mener å ha lidd utrett som følge av vår behandling, kan dere kontakte Sivilombudsmannen. Eventuelle klager må være fremsatt innen ett år etter endelig avgjørelse i saken, altså innen 23.09.2020. Sivilombudsmannen plikter ikke å ta opp saken, men avgjør selv om klagen gir tilstrekkelig grunn til behandling. Nærmere opplysninger om fremgangsmåten finnes på [www.sivilombudsmannen.no](http://www.sivilombudsmannen.no), eller ved å ringe grønt nr.+47 800 800 39.

Med hilsen

Arnt Erik Nordheim  
seniorrådgiver

Max Jensen  
seniorrådgiver

*Dokumentet er elektronisk godkjent*

Kopi til:

Solbjørg K Simonsen    Langarinden 315    5132    Nyborg  
Alver kommune        Havnevegen 41 A    5918    FREKHAUG