

**Saksframlegg**

Utvalg	Utvalgssak	Møtedato
Plan- og næringsutvalget	58/2022	08.11.2022
Formannskapet	124/2022	22.11.2022
Kommunestyret	137/2022	08.12.2022

Vurdering av saksbehandling i sak om fastsetting av grense elv - sjø**Referanser:**

Vedlagte bilag:

Vedlegg

- 1 Fra Advokatfirmaet Haagensen & Bakkeland - Vurdering vedrørende vedtak om fastsettelse av grense mellom elv og sjø
- 2 Behandling av grense sjø/elv ved Målsnes - 1/20
- 3 1136_001
- 4 Fra Arbeiderpartiet og Høyre - Oppheving av vedtak kommunestyret - sak PS 32 2021 forårsaket av feil i saksbehandling ihht Forvaltningsloven
- 5 E-post fra Miljødirektoratet
- 6 Juridisk vurdering - Målselv Arbeiderparti
- 7 Juridiske utgangspunkter vedlegg 1
- 8 Veileder Fastsette grense mellom elv og sjø vedlegg 2
- 9 Artikkel Troms folkeblad 04.11.22 vedlegg 3
- 10 Vurderingstemaer - Ugyldighet
- 11 Vedlegg - Adresseliste høringsbrev

Bakgrunn

Kommunedirektør viser til kommunestyrets vedtak i sak om grensefastsettelse elv-sjø, behandlet den 5.5.2021.

Saken har vært bredt behandlet i politiske organ i Målselv kommune. Saken fikk ny aktualitet etter tingrettens kjennelse 8. september 2022, der retten avviste saken.

Det har vært arbeidet politisk for å ta opp saken og oppheve kommunestyrets vedtak fra 5.5.2021.

Frem mot utvalgsbehandling har kommunedirektør mottatt innspill til saken, disse er lagt ved dette saksframlegget for å få frem alle sider av saken.

Kommuneloven § 13-1 sier blant annet at:

“Kommunedirektøren skal påse at saker som legges fram for folkevalgte organer, er forsvarlig utredet. Utredningen skal gi et faktisk og rettslig grunnlag for å treffe vedtak.”

Med denne bakgrunnen har kommunedirektøren fått kommuneadvokaten til å gjøre en vurdering av saksbehandlingen i denne saken. Hensikten er å belyse saken på en slik måte at faktorer kommer tydelig frem og beslutningsgrunnlaget for det politiske utvalget er basert på et faktisk og rettslig grunnlag.

Kommuneadvokaten skriver i sin innledning følgende:

“Vi er blitt bedt om å gi et sammendrag og en vurdering av sak vedrørende grense mellom elv/sjø ved utløpet av Målselva, herunder vurdere saksbehandlingen i saken og vurdere om det er grunnlag for å omgjøre kommunens vedtak av 5. mai 2021.

I det videre har vi under punkt 2 redegjort nærmere for sakens faktum. Vi har vurdert om det er mangler ved vedtakets tilblivelse under punkt 3 og om det er mulig å omgjøre vedtaket under punkt 4. Deretter er det vurdert om vedtaket er ugyldig i punkt 5 og om vedtaket etter en konkret vurdering kan omgjøres i punkt 6. I punkt 7 har vi redegjort kort for konklusjonene.”

Den juridiske vurderingen er omfattende og dekker de innspillene som er fremkommet til denne saken.

Den juridiske vurderingen har følgende oppsummering:

“Det er noen svakheter ved saksbehandlingen som kanskje kan tilsi at det er en saksbehandlingsfeil ved vedtaket. Det kan også være to feil i sakens faktum.

Etter vår vurdering har disse feilene imidlertid ikke virket inn på vedtaket, slik at vedtaket likevel er gyldig. Vi vurderer dermed at vedtaket ikke kan omgjøres på grunn av ugyldighet.

Vedtaket kan etter vår vurdering heller ikke omgjøres på ulovfestet grunnlag.

Dersom det ikke er grunnlag for omgjøring, kan konsekvensen av å omgjøre likevel være et søksmål mot Målselv kommune for å få kjent omgjøringsvedtaket ugyldig, samt potensielt også en ny sak med skjønn styrt av tingretten.

Det vil derfor også medføre prosessrisiko for kommunen å omgjøre vedtaket.

Konklusjonen er dermed at Målselv kommune ikke bør omgjøre vedtaket av 5. mai 2021 som fastsetter ny grense mellom elv og sjø ved Målselvas utløp.”

Kommunedirektør har gjennom denne saken belyst saksbehandlingen som ble gjort i sak om fastsetting av grense elv - sjø. Den juridiske vurderingen har funnet svakheter ved saksbehandlingen, men det vurderes at disse svakhetene har ikke virket inn på vedtaket og at dette er gyldig.

Det vurderes videre at det er ikke grunnlag for en omgjøring eller oppheving av vedtaket.

Kommunedirektør deler kommuneadvokatens vurdering av mulig konsekvens ved oppheving eller omgjøring av vedtaket.

Under henvisning til ovenstående vil kommunedirektøren anbefale at Plan- og næringsutvalget gjør slikt

vedtak:

1. Kommunestyrets vedtak av 5. mai 2021, som fastsetter ny grense mellom sjø-elv ved Måselvas utløp står fast.