



Dato: 12.02.2019 Arkivkode: Bilag nr: Arkivsak ID: 19/3482 J.post ID: 19/34275
Saksbehandler: Anne-Grete Bukier
Saksansvarlig:

| Behandlingsutvalg | Møtedato | Politisk saksnr. |
|-------------------|------------|------------------|
| Formannskapet | 26.02.2019 | 037/19 |

Krav om lovlighetskontroll etter kommuneloven § 59 - av vedtak i formannskapsmøtet 22.08.2017, sak 161/17 - Oksenøyveien 91 - mindre endring av reguleringsplan.

Formannskapet-26.02.2019- 037/19

Vedtak:

Formannskapets vedtak av 22.08.2017 i sak 161/17, «Oksenøyveien 91 – mindre endring av reguleringsplan», opprettholdes og saken oversendes Fylkesmannen i Oslo og Viken for lovlighetskontroll.

Forslag til vedtak:

Formannskapets vedtak av 22.08.2017 i sak 161/17, «Oksenøyveien 91 – mindre endring av reguleringsplan», opprettholdes og saken oversendes Fylkesmannen i Oslo og Viken for lovlighetskontroll.

Sakens bakgrunn

I møtet den 22.06.2017 sak 119/17 «Oksenøyveien 91 – mindre endring av reguleringsplan» vedtok Planutvalget med 3 mot 2 stemmer følgende:

«Forslag til mindre endring av reguleringsplan for Fornebu, område 14 og 15 – Lilleøya, planID2006001, som vist i forslag til endring av bestemmelser, dokument 3621098, vedtas.»

I møtet ble det fremsatt mindretallsanke fra Odd Willy Lørstad (Ap) og Tiril Eid Barland (V), iht reglementets del I «Felles saksbehandlingsregler for folkevalgte organer» § 3-13.

Saken ble fremlagt formannskapet i møtet den 22.08.2017, sak 161/17 «Oksenøyveien 91 – mindre endring av reguleringsplan», og planutvalgets vedtak ble opprettholdt mot 6 stemmer (3Ap, V, MDG, SV). Vedtaket lyder:

«Forslag til mindre endring av reguleringsplan for Fornebu, område 14 og 15 – Lilleøya, planID2006001, som vist i forslag til endring av bestemmelser, dokument 3621098, vedtas.»

Det ble deretter fremsatt krav om lovlighetskontroll av ovennevnte vedtak i brev av 01.09.2017. Brevet var stilet direkte til Fylkesmannen i Oslo og Akershus, jr vedlagte brev.

Det ble samtidig oversendt kopi av brevet til rådmannen i Bærum.

Brevet er undertegnet av kommunestyremedlemmene (gruppelederne i kommunestyret) Bjørn Agnar Larsen (R), Harald Sævareid (SV), Nikki Schei (MGD) Ole- Andreas Lilloe-Olsen (V) og Kjell Maartmann-Moe (Ap). Kravet om lovlighetskontroll er fremsatt innen fristen på tre uker.

Kommunestyrerepresentantene ber fylkesmannen foreta lovlighetskontroll av vedtakene fattet av planutvalget og formannskapet på bakgrunn av at de mener at det ikke er en mindre endring av reguleringsplanens bestemmelser, og om det er grunnlag for innsigelse mot endringen. Samtidig ber de om at vedtaket gis oppsettende virkning, dvs ikke skal iverksettes før lovlighetskontrollen er avgjort, jfr. § 59 nr. 3.

Kommunestyremedlemmene har opplyst at de flere ganger har henvendt seg til fylkesmannen med spørsmål om når de kunne forvente en reaksjon på deres brev av 01.09.2017, jfr. vedlagte e-post av 24.02.2018.

Fylkesmannen i Oslo og Viken besvarte ovennevnte lovlighetskontroll først i brev av 16.01.2019 med kun en henvisning om at slike krav skal fremsettes for det organ som har truffet den aktuelle avgjørelsen. Politisk sekretariat mottok lovlighetskontrollen den 27.01.2019.

I henhold til kommuneloven § 59 nr. 1 kan tre eller flere medlemmer i kommunestyret sammen bringe en avgjørelse truffet av et folkevalgt organ eller den kommunale administrasjon, inn for departementet (delegert til fylkesmannen) til kontroll av avgjørelsens lovlighet. Det kreves underskrift av minst tre kommunestyrerepresentanter.

Krav om lovlighetskontroll fremsettes for det organ som har truffet den aktuelle avgjørelse. Ovennevnte kommunestyrerepresentanter fremsatte lovlighetskontrollen direkte til fylkesmannen som da ikke er korrekt. Fylkesmannen har tilbakesendt henvendelsen, dog ca 1 ½ år etter den ble mottatt, til Bærum kommune for behandling som rett organ. Derfor fremlegges saken først nå formannskapet for å ta stilling til om hvorvidt vedtaket opprettholdes eller ikke.

Ifølge kommuneloven § 59 skal det ved lovlighetskontrollen vurderes om en avgjørelse er:

- a) innholdsmessig lovlig (materiell kompetanse)
- b) truffet av noen som har myndighet til å treffe slik avgjørelse (personell kompetanse)
- c) blitt til på lovlig måte (prosessuell kompetanse)

I dette tilfelle er det avgjørelsens innholdsmessige lovlighet det skal tas stilling til dvs den materielle kompetanse som består i å undersøke om avgjørelsens innhold er i samsvar med gjeldende lovfestede og ulovfestede rettsregler.

Bærum kommune ved formannskapet og planutvalget har vurdert og vedtatt at dette er et forslag til mindre endring av reguleringsplan for Fornebu, område 14 og 15 – Lilleøya, planID2006001, som vist i forslag til endring av bestemmelser, dokument 3621098.

Ved opprettholdelse av vedtak stiller loven imidlertid ikke bestemte krav til behandlingen i underinstansen (formannskap/planutvalg) eller om særskilt tilrettelegging for kontrollinstansen/fylkesmannen. Det antas at det samsvarer best med lovens ordlyd at vedtaksorganet formelt tar stilling til saken på nytt, men det settes ikke krav til at saken er gjenstand for ny realitetsbehandling og votering i vedtaksorganet før oversendelsen til Fylkesmannen. Det er likevel slik at det bør synliggjøres, i protokollen eller i oversendelsen til fylkesmannen, at avgjørelsen er opprettholdt av vedtaksorganet dvs i dette tilfelle Formannskapet, og at saken oversendes til Fylkesmannen for lovlighetskontroll. For eksempel kan opprettholdelsen skje ved at vedtaksorganet i møte, gjennom votering eller på annen måte, bestemmer at saken skal oversendes Fylkesmannen.

På bakgrunn av at det har tatt ca 1 ½ år før fylkesmannen returnerer kommunestyrerepresentantenes brev av 01.09.2017, er det viktig med en kort oppsummering av hva som har skjedd i saken.

Vedrørende saksgangen - byggesaken

Ved rammetillatelse datert 01.09.2009 ble det gitt tillatelse til bygg på område PS8 (Privat småbåthavn 8) for lagring av båter, utstilling og kontor etc. Det ble også gitt igangsettingstillatelse for PS8 som en forlengelse av PS7. PS6 og PS7 er tidligere oppført, mens PS8 ikke ble oppført.

Den 06.08.2018 ble det søkt om endring av PS8 til «*trening, sport og lek, klatresenter, kurs og opplæring relatert til sjøsport, det tillates inntil 25 % av totalt BYA (av alle bygg) til dekkhotell med monteringshall.*»

Ved bygningsjefens vedtak av 04.10.2018 ble det gitt tillatelse til endret bruk av PS8 fra båtlagring til dekkhotell. Tillatelsen ble gitt på følgende vilkår:«

V1: Før tiltaket kan igangsettes må det foreligge tillatelse fra Arbeidstilsynet.

V2: Endringen forutsettes å ivareta reguleringsplanens krav om at areal for forretningsvirksomhet ikke skal overskride 1000 kvm, jf. rammetillatelsenes vilkår 2.

V3: Merknader i vedlagte uttalelse fra Vann og avløp datert 05.09.18 må ivaretas.

V4: Til igangsetting må det redegjøres for endret utforming av utsettingsrampe for båter og endelig utforming av jolle-utslipp, jf. bygningsjefens vurdering. Eventuell oppdatert utomhusplan må innsendes til godkjenning sammen med neste igangsettingssøknad.

Forøvrig opprettholdes tillatelsen av 01.09.2009 på de gitte vilkår og med senere tillegg.»

Ved bygningsjefens vedtak av 30.11.2018 ble det gitt ny igangsettingstillatelse for deler av tiltaket, dvs grunn-, fundament- og betongarbeider i samsvar med rammetillatelsen av 01.09.2009 og senere endringstillatelser. Ved brev datert 11.01.2019 har Arbeidstilsynet samtykket til tiltaket. Dette er siste journalpost i saken.

Den berørte part, Oksenøya Marina AS har innrettet seg i tillit til ovennevnte vedtak. På hjemmesidene til «Mitt dekkhotell Oksenøya»

(<https://www.mittdekkhotell.no/avdeling/oksenoya/>) opplyses det (med bilder) at grunnarbeidene er igangsatt og det planlegges at dekkhotellet skal stå ferdig til bruk i september 2019 .

Vedlegg:

| | |
|---|---------|
| Fylkesmannen oversender henvendelse om lovlighetskontroll - dekkhotell Oksenøya Marina (L)(5670720) | 4342611 |
| oversendelse til politisk sekretariat 27.01.19 | 4342624 |
| Oksenøyveien 91 - mindre endring av reguleringsplan.url | 4340562 |
| Søknad om endring av bestemmelser - Oksenøyveien 91.url | 4340563 |
| Reguleringskart.url | 4340564 |
| Akershus fylkeskommune - uttalelse.url | 4340624 |
| Fylkesmannen i Oslo og Akershus - uttalelse - Oksenøyveien 91 - mindre endring av reguleringsplan | 4340632 |
| Forslag til endring av bestemmelser | 4340623 |

Behandlingen i møtet 26.02.2019 Formannskapet**Forslag fremmet av Halvdan Skard, Ap**

Forslag til endring av reguleringsplan for Fornebu, område 14 og 15 - Lilleøya, planID 2006001, som vist i forslag til endring av bestemmelser, dokument 3621098, er ikke en mindre endring av reguleringsplanens bestemmelser. Forslaget innebærer en vesentlig endring av reguleringsplanen, og skal behandles som sådan. Saken tilbakesendes derfor til planutvalget til ordinær behandling som vesentlig endring av reguleringsplanen.

Votering:

Ved alternativ votering mellom Halvdan Skards forslag og innstillingen første setning ble innstillingen vedtatt mot 6 stemmer (3Ap, V, MDG, SV).
Innstillingen andre setning ble enstemmig vedtatt.

Formannskapet-26.02.2019- 037/19:**Vedtak:**

Formannskapetets vedtak av 22.08.2017 i sak 161/17, «Oksenøyveien 91 – mindre endring av reguleringsplan», opprettholdes og saken oversendes Fylkesmannen i Oslo og Viken for lovlighetskontroll.