



R-313 Detaljreguleringsplan for Kjærnesveien 18 m.fl. - Habilitet

Saksbehandler: Tone Marit Stensrud

Saksnr.: 16/03352-28

Behandlingsrekkefølge

Møtedato

Hovedutvalg for teknikk og miljø
Hovedutvalg for teknikk og miljø

07.12.2017

HTMs vedtak om habilitet:

Skriv inn forslag til vedtak

Ås, 24.11.2017

Trine Christensen
Rådmann

Ellen Grepperud
Plan- og utviklingssjef

Avgjørelsesmyndighet:

Hovedutvalg for teknikk og miljø

Behandlingsrekkefølge:

Hovedutvalg for teknikk og miljø: 07.12.2017

Vedlegg:

- Vedlegg 1 - Brev 15.09.17 fra advokat Skar
- Vedlegg 2 - Utdrag fra Gyldendals Rettsdata
- Vedlegg 3 - Brev 01.11.17 fra KS Advokatene
- Vedlegg 4 - Utdrag kommuneloven
- Vedlegg 5 - Utdrag forvaltningsloven

Saksutredning

Fakta i saken:

Advokat Tore Skar har i brev 15.09.2017 på vegne av berørte beboere, kommet med merknader til forslag til reguleringsplan for gnr. 109, bnr. 60 (Kjærnesveien 18), og gnr. 109, bnr. 118 (Kjærnesveien 32) (vedlegg 1 og 2). Advokat Skar anfører at lederen av Hovedutvalg for teknikk og miljø (HTM) er inhabil til å behandle forslaget til reguleringsplan. I tillegg anfører han at alle medlemmene i HTM er inhabile til å behandle saken som følge av utvalgsleders sterke økonomiske interesser i utbyggingen. Advokat Skar anfører også at HTMs leder vil være inhabil til å behandle andre saker som kan ha en noe mer indirekte økonomisk konsekvens for Kjærnesveien 18 AS. På denne bakgrunn ber han om at saken overføres til en annen kommune (settekommune) i et annet fylke.

Saken gjelder utvalgets habilitet og kan sammenfattes i tre spørsmål:

- Om leder av Hovedutvalg for teknikk og miljø er inhabil til å delta i avgjørelsen?
- Om Hovedutvalg for teknikk og miljø i sin helhet er inhabil til å delta i avgjørelsen som følge av at leder av utvalget er inhabil?
- Om andre enkeltmedlemmer av Hovedutvalg for teknikk og miljø er inhabile til å delta i avgjørelsen som følge av lederens inhabilitet?

Rådmannen har bedt KS Advokatene om en vurdering av spørsmålene saken reiser. KS Advokatenes vurdering datert 01.11.2017 er vedlagt (vedlegg 3).

Oppsummering av KS Advokatenes vurdering:

Ved vurderingen av habilitet gjelder forvaltningslovens (fvl.) habilitetsregler, jf. kommuneloven § 40 nr. 3 (vedlegg 4-5).

HTM regnes som et kollegialt organ. Etter fvl. § 8 andre ledd treffer det kollegiale organet, som i denne saken er HTM, selv avgjørelse i habilitetsspørsmål (vedlegg 3 og 5).

Leders habilitet

HTM med vara for lederen, må selv avgjøre om lederen er inhabil. Dette gjelder selv om lederen selv vurderer seg som inhabil.

I vurderingen konkluderer KS Advokatene med at HTMs leder er inhabil med hjemmel i fvl. § 6 første ledd.

Hele utvalgets habilitet som sådan

Utvalget med vararepresentant for lederen og for eventuelt andre medlemmer som er inhabil, treffer samlet avgjørelse i spørsmålet om inhabilitetsinnsigelsen som er reist mot hele utvalget som sådan.

Vurderingen av spørsmålet om hele utvalgets habilitet fremgår under pkt. 4 i KS vurdering. Se også oppsummeringen under pkt. 7 første avsnitt.

Fvl. § 6 tredje ledd omtaler såkalt avledet inhabilitet. Avledet inhabilitet innebærer at en underordnet tjenestemann ikke kan treffe avgjørelse i en sak når en overordnet tjenestemann er inhabil. Lederen av et kollegialt organ er ikke overordnet de øvrige

Ås kommune

medlemmene i organet. Etter en naturlig fortolkning av ordlyden kommer derfor ikke fvl. § 6 tredje ledd til anvendelse i kollegiale organer.

Vurderingen må derfor gjennomføres med utgangspunkt i fvl. § 6 andre ledd. Utvalget må vurdere om det i denne saken foreligger «særegne forhold» som er egnet til å svekke tilliten til hele utvalget som sådan som følge av at lederen er inhabil. I KS Advokatenes vurdering fremgår at det trolig må kreves at utfallet av saken har helt avgjørende betydning for lederen. Inhabilitet kan derfor ikke utelukkes på dette grunnlaget, men det rettslige utgangspunktet er at et kollegialt organ ikke blir inhabil selv om lederen er det. KS Advokatene konkluderer med at det må kreves noe «ekstraordinært», for at hele utvalget skal regnes som inhabil etter disse vilkårene. Terskelen for å anse hele utvalget som inhabil er altså svært høy.

Om utvalget skulle komme til at HTM som sådan er inhabil, skal kommunestyret overta behandlingen av saken. Utvalgets medlemmer skal da ikke delta ved kommunestyrets behandling av saken.

Enkeltmedlemmers habilitet

Dersom enkeltmedlemmer i HTM mener at det foreligger forhold som gjør vedkommende inhabil som følge av relasjon til HTMs leder, skal utvalget selv avgjøre også dette spørsmålet. Det aktuelle medlemmet skal da ikke delta ved avgjørelsen og må stille med vara. Imidlertid dersom dette gjelder så mange av medlemmene at HTM ikke blir vedtaksført, deltar alle medlemmene som har møtt i avgjørelsen. Jf. fvl. § 8.

Også ved en individuell vurdering av habiliteten for det enkelte medlem av utvalget vil det være et grunnvilkår at det foreligger «særegne forhold» som er egnet til å svekke tilliten til det enkelte medlem. Her skal utvalget legge vekt på om avgjørelsen innebærer en «særlig fordel, tap eller ulempe» for:

- det enkelte medlem (f.eks. et avhengighetsforhold til lederen) eller
- for utvalgslederen og det enkelte medlem i utvalget har en nær personlig tilknytning til han (vennskap, uvennskap mellom leder og medlem)

I vurderingen av enkeltmedlemmers habilitet konkluderer KS advokatene med at det må foreligge noe «særegent» som er egnet til å svekke tilliten til det enkelte medlems upartiskhet. Det er derfor ikke nok at det foreligger en nær personlig tilknytning av positiv eller negativ art.

Om leder av HTM vil være inhabil i fremtidige saker om Kjærnesveien 18 AS

Hvorvidt leder av HTM vil være inhabil i fremtidige saker knyttet til Kjærnesveien 18 AS og som behandles av HTM, må vurderes konkret i tilknytning til de aktuelle sakene.

Generelt om avgjørelse av habilitet i kollegiale organer:

Rådmannen finner grunn til å knytte noen generelle merknader til habilitet etter forvaltningsloven kapittel II. Inhabilitet for det enkelte medlem kan ha sin årsak i andre forhold enn det som er utgangspunktet for denne saken. Det følger av fvl. § 8 tredje ledd at et enkeltmedlem i god tid skal si ifra om forhold som gjør eller kan gjøre han/hun inhabil.

Ås kommune

Vurderingen det enkelte medlem selv og HTM gjør vil i alle tilfeller ta utgangspunkt i fvl. § 6 første eller andre ledd. De spesifiserte inhabilitetsgrunnene som fremgår av § 6 første ledd fører uten videre til inhabilitet. Andre ledd forutsetter at HTM foretar en konkret helhetsvurdering. Spørsmålet er på samme måte som nevnt ovenfor, om det foreligger særegne forhold, og om disse særegne forholdene er egnet til å svekke tilliten til det enkelte medlem. Ved vurderingen skal det blant annet legges vekt på om avgjørelsen innebærer særlige fordeler, tap eller ulemper for medlemmet selv eller noen medlemmet har nær personlig tilknytning til.

Vurdering:

Rådmannen anbefaler at HTM tar stilling til habilitetsspørsmålene i tråd med vurderingen fra KS Advokatene og i tråd med forvaltningslovens regler.

Konklusjon med begrunnelse:

Hovedutvalg for teknikk og miljø tar etter kommuneloven § 40, jf. forvaltningsloven kapittel II, stilling til spørsmål om leders, utvalgets og enkeltmedlemmers habilitet i saken.

Kan vedtaket påklages?

Nei

Ikrafttredelse av vedtaket:

Umiddelbart