



Saksframlegg

Arkivsak
23/00075-13

Saksbehandler
Ole Henrik Brevik
Førland

Behandles av
Klageutvalget

Møtedato
30.03.2023

Godkjenning av protokoll 02.03.23

Forslag til vedtak:

Protokollen fra klageutvalgets møte 2. mars 2023 godkjennes slik den foreligger.

Utkast til protokoll fra klageutvalgets møte 2. mars 2023 følger vedlagt.

Vedlegg:

Protokoll 02.03.2023



Saksprotokoll

Arivsak
23/00075

Saksbehandler
Ole Henrik Brevik Førland

Behandlet av
1 Klageutvalget

Møtedato
30.03.2023

Saksnr.
19/23

Godkjenning av protokoll 02.03.23

Klageutvalget har behandlet saken i møte 30.03.2023 sak 19/23

Behandling

Innstillingen ble enstemmig vedtatt.

Vedtak

Protokollen fra klageutvalgets møte 2. mars 2023 godkjennes slik den foreligger.



Saksframlegg

Arkivsak
23/00081-5

Saksbehandler
Ole Henrik Brevik
Førland

Behandles av
Klageutvalget

Møtedato
30.03.2023

Klage på vedtak om tilknytningsgebyr - ny behandling

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatets forslag til vedtak:

1. Vann og vannmiljø sitt vedtak om fastsetting av tilknytningsgebyr for fryselager i Vekstveien 33 (Follestad), gbnr. 255/192, oppheves.
2. Gebyr fastsettes etter beregningsgrunnlaget i forskrift om vann- og avløpsgebyrer § 3-2 fjerde ledd.
3. Vann og vannmiljø pålegges å fremme en sak for kommunestyret for fastsetting av størrelsen på gebyret.

1. Sammendrag og konklusjon

Saken gjelder ny behandling av klage på vedtak om tilknytningsgebyr for fryselager i Vekstveien 33 (Follestad). Klageutvalget opphevet i januar 2023 Vann og vannmiljø (VOV) sitt vedtak, og tilbakesendte saken til VOV for ny behandling.

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet mener at tiltaket omfattes av unntaket i Asker kommunes forskrift om vann- og avløpsgebyrer § 3-2 fjerde ledd. VOV har fastsatt gebyr uten at unntaksbestemmelsen har fått anvendelse, og kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet mener derfor at vedtaket må oppheves. Som følge av at kommunestyret ikke har vedtatt gebyrsatser for 2022 for tiltak som omfattes av unntaket, foreslås det at saken sendes tilbake til VOV, med pålegg om å fremme en sak for kommunestyret for fastsetting av størrelsen på gebyret.

2. Bakgrunn for saken/saksopplysninger

Klageutvalget behandlet på sitt møte 26. januar 2023 klage på vedtak om tilknytningsgebyr for nytt fryselerer i Vekstveien 33 (Follestad) (**vedlegg 1**). Klageutvalget fattet følgende enstemmige vedtak (**vedlegg 2**):

«Vedtaket oppheves og tilbakesendes til Vann og vannmiljø for ny behandling. Vann og vannmiljø bes om å begrunne vedtaket nærmere, herunder å redegjøre for hvorvidt frysearealet har vannuttak eller ikke, jf. forskrift om vann- og avløpsgebyr § 3-2 fjerde ledd. For det tilfellet at klager etter den nye behandlingen anses å omfattes av unntaket i § 3-2 fjerde ledd, bes Vann og vannmiljø om å vurdere hvordan gebyret skal fastsettes, herunder om dette må forelegges kommunestyret.»

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet viser til vedlegg 1 for en nærmere gjennomgang av sakens bakgrunn, de rettslige utgangspunktene og for kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatets vurderinger som lå til grunn for vedtaksforslaget.

Velferdsforvaltningen oversendte saken på nytt til klageutvalget 27. februar 2023 (**vedlegg 3**). I oversendelsen fremgår følgende for så vidt gjelder spørsmålet om fryselereret omfattes av unntaksregelen i forskriften § 3-2 fjerde ledd:

«Hovedregelen for beregning av tilknytningsgebyr, jf forskriftens § 3-2, 1.ledd, sier at tilknytningsgebyr beregnes etter *bygningens totale bruksareal (BRA)*.

Et unntak fra denne hovedregelen er gjort for *driftsbygninger i landbruket og lagerbygg*, jf. 4.ledd, hvor engangsgebyret for tilknytning fastsettes på grunnlag av *det samlede areal av husdyrrom, vaskerom og rom som har vannuttak*.

Spørsmålet er om dette fryselereret på Follestad, som er gjenstand for klagen, faller inn under nevnte unntak. Et fryselerer er å anse som et «lagerbygg» i henhold til forskriften, og dermed vil gebyret fastsettes på grunnlag av det samlede arealet av rom som har vannuttak. Det vil si at selve frysehallen, ikke er med i beregningsgrunnlaget da det ikke har vannuttak etter nye innsendte tegninger som er fremlagt VOV. Da består beregningsgrunnlaget av en BRA på 202,6 m². I henhold til § 3-2, 4.ledd, 2.pkt. faller denne størrelsen inn under kategori «gebyrpliktig areal kategori 3» dvs gebyrpliktig areal over 199 m².»

For så vidt gjelder spørsmålet om hvordan gebyret skal fastsettes, skriver VOV følgende:

«I henhold til gebyrreglementet, så faktureres innkomne søknader iht den tid søknaden kom inn. Igangsettingstillatelse (IG) nr.1 ble gitt 06.07.2022 og

IG nr.2 ble gitt 07.09.2022. Godkjent sanitærmelding for utvendig arbeider ble gitt av VOV 29.06.2022, mens godkjent sanitærmelding for innvendige arbeider ble gitt 06.10.2022.

Ifølge § 3-3, 1.ledd i nevnte forskrift skal tilknytningsgebyret faktureres når tillatelse for tiltaket er gitt etter plan- og bygningsloven.

Forskriftsendringen i § 3-2 ble vedtatt av kommunestyret i mars 2022, og gjort gjeldende fra vedtaksdato. Selve gebyrstørrelsen ble ikke vedtatt før i desember 2022 med virkning fra 01.01.2023. VOV hadde dermed ikke en gebyrsats å fakturere etter i 2022. Vår vurdering er derfor at for innkomne saker i 2022, vil vi måtte beregne areal og fakturere iht gammel paragraf (§ 3-2) og sats. Derav er faktura utstedt i henhold til gamle satser som innebærer at hele arealet er gebyrpliktig og faktureres i tråd med dette.»

VOV redegjør videre i oversendelsen for sine generelle bekymringer som følge av forskriftsendringen for landbruksbygninger og lagerbygg, bl.a. knyttet til inntektsbortfall.

Klager v/advokat Haakon Løvaas Haaland oversendte 10. mars 2023 supplerende klageanførsler til kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet (**vedlegg 4**). Klager anfører prinsipielt at gebyret er fastsatt uten nødvendig hjemmel, og det vises blant annet til at tiltaket klart er omfattet av unntaksbestemmelsen i forskriften § 3-2 fjerde ledd. Klager mener at gebyrfastsettelsen er feil, siden gebyret er fastsatt og beregnet uten at unntaksbestemmelsen har fått anvendelse. Det gjøres samtidig gjeldende at gebyrfastsettelsen vil stride mot formålet bak bestemmelsen, som er å sikre at det ikke fastsettes gebyr for arealer som ikke medfører belastning på vann- og avløpsnett. Av samme grunn vil gebyrfastsettelsen også stride mot selvkostprinsippet.

Klager anfører subsidiært at vedtaket er ugyldig og må oppheves. Det vises i denne sammenheng til at gebyret er fastsatt på grunnlag av feilaktige og mangelfulle vurderinger/begrunnelse, og at VOVs begrunnelse for gebyrfastsettelsen fremstår som vilkårlig, samt at det fremstår som at VOV har vektlagt utenforliggende hensyn i sin vurdering. Det fremholdes at VOVs gebyrvedtak lider av saksbehandlingsfeil som har hatt innvirkning på vedtakets innhold.

Klager anfører atter subsidiært at det fastsatte gebyret pålydende kr 2 240 490 er urimelig høyt og i strid med selvkostprinsippet. Det bemerkes i den sammenheng at kun 2,5 % av gebyrets størrelse utgjør arealer som medfører belastning på det kommunale vann- og avløpsnett, mens 7 743 m² BRA av arealet (dvs. 97,5%), er areal uten vannuttak som dermed ikke medfører noen belastning på det kommunale nettet.

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet viser for øvrig til de supplerende klageanførslene i sin helhet.

3. Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatets vurdering

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet viser innledningsvis til at tilknytningsgebyr for vann og avløp reguleres av Asker kommunes forskrift om vann- og avløpsgebyrer. Det bemerkes i denne sammenheng at det av forskriften § 3-1 følger at gebyr for tilknytning skal betales ved nybygg som tilkobles og at det av § 3-3 første ledd følger at tilknytningsgebyret fastsettes når tiltaket er gitt etter plan- og bygningsloven.

Tilknytningsgebyr beregnes som hovedregel etter bygningens totale bruksareal (BRA), jf. § 3-2 første ledd. I fjerde ledd oppstilles det et unntak fra hovedregelen, der det fastsettes at tilknytningsgebyret for *driftsbygninger og lagerbygg* skal fastsettes på grunnlag av *det samlede areal av husdyrrom, vaskerom og rom som har vannuttak*. Det følger videre av bestemmelsen at følgende arealstørrelser skal benyttes ved gebyrfastsettelsen:

1. Gebyrpliktig areal mindre enn 100 m²
2. Gebyrpliktig areal over 100 m² og opptil 199 m
3. Gebyrpliktig areal over 199 m².

Unntaket i fjerde ledd trådte i kraft 8. mars 2022.

Klager mottok faktura for tilknytningsgebyr fra VOV 26. oktober 2022, pålydende kr 2 240 490. VOV la i sitt opprinnelige vedtak til grunn at tilknytningsgebyret for tiltaket skulle beregnes ut ifra total BRA (bruttoareal) av hele fryselageret (7 945 m²), jf. hovedregelen i § 3-2 første ledd, og ikke etter unntaket for lagerbygg i § 3-2 fjerde ledd. Dette ble begrunnet med at det normalt sett er vannuttak i fryseareal, noe som etter VOVs vurdering innebar at unntaket ikke kom til anvendelse.

Etter en ny vurdering har VOV konkludert med at tiltaket likevel er omfattet av ordlyden i unntaksbestemmelsen i § 3-2 fjerde ledd. Dette begrunnes med at selve frysehallen ikke er med i beregningsgrunnlaget, da det ikke har vannuttak etter nye innsendte tegninger som er fremlagt VOV. Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet er enig i denne vurderingen. Som følge av at rom med vannuttak utgjør 202,6 m² BRA, innebærer dette at engangsgebyret for tilknytning skal fastsettes med bakgrunn i at tiltaket faller inn under kategorien «gebyrpliktig areal over 199 m²», jf. § 3-2 fjerde ledd nr. 3.

Som følge av at kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet mener at tiltaket er omfattet av unntaksbestemmelsen i forskriften § 3-2 fjerde ledd, vurderes ikke klagers subsidiære og atter subsidiære anførsler. Det videre spørsmålet i saken er dermed hvordan størrelsen på gebyret skal fastsettes.

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet viser til at størrelsen på vann- og avløpsgebyr vedtas årlig av kommunestyret, jf. forskriften kapittel 6. Som nevnt ovenfor trådte § 3-2 fjerde ledd i kraft 8. mars 2022. Gebyrsatsene for lagerbygg og driftsbygninger i landbruk som omfattes av unntaket, herunder for de tre kategoriene av arealstørrelser, ble imidlertid først vedtatt av kommunestyret 13. desember 2022,

med virkning fra 1. januar 2023.¹ Dette innebærer at det ikke var vedtatt gebyrsatser som gjaldt i perioden 8. mars til 31. desember 2022, som er da gebyrplikten for klager inntrådte, jf. forskriften § 3-3 første ledd.

Siden VOV ikke hadde en gebyrsats å fakturere etter i 2022, mener VOV at innkomne saker i 2022 må faktureres iht. gammel paragraf og sats. Dette innebærer at hele arealet er vurdert å være gebyrpliktig og er fakturert i tråd med dette. Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet er ikke enig i denne vurderingen, og mener at VOVs vedtak mangler hjemmelsgrunnlag og er i direkte motstrid med gjeldende unntaksbestemmelse i forskriften. Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet mener derfor at VOV sitt vedtak om fastsetting av tilknytningsgebyr bør oppheves.

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet viser videre til at verken VOV eller klageutvalget har kompetanse til å fastsette gebyrsatser, da dette tilligger kommunestyret, jf. forskriften kapittel 6 jf. vass- og avløpsanleggslova § 5. Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet anbefaler derfor at klageutvalget pålegger VOV å fremme en sak for kommunestyret for fastsetting av det konkrete gebyret som skal betales.

Kommunedirektøren v/klageutvalgssekretariatet ser ingen grunn til å kommentere VOVs generelle bekymringer som følge av forskriftsendringen for landbruksbygninger og lagerbygg, da dette er uten betydning for den konkrete saken som er til behandling.

Vedlegg:

1. Saksframlegg med vedlegg
2. Protokoll
3. Oversendelse til klageutvalget
4. Supplerende klageanførsler

¹ Etter satsene for 2023 er tilknytningsgebyr for vann og avløp for gebyrpliktig areal over 199 m2 hhv. kr 84 600 og kr 84 600.



Saksprotokoll

Arivsak
23/00081

Saksbehandler
Ole Henrik Brevik Førland

Behandlet av
1 Klageutvalget

Møtedato **Saksnr.**
30.03.2023 26/23

Klage på vedtak om tilknytningsgebyr - ny behandling

Klageutvalget har behandlet saken i møte 30.03.2023 sak 26/23

Behandling

Innstillingen ble enstemmig vedtatt.

Vedtak

1. Vann og vannmiljø sitt vedtak om fastsetting av tilknytningsgebyr for fryselager i Vekstveien 33 (Follestad), gbnr. 255/192, oppheves.
2. Gebyr fastsettes etter beregningsgrunnlaget i forskrift om vann- og avløpsgebyrer § 3-2 fjerde ledd.
3. Vann og vannmiljø pålegges å fremme en sak for kommunestyret for fastsetting av størrelsen på gebyret.