



Norsk Ornitologisk Forening avdeling Oslo og Akershus (NOF OA)
Postboks 1041 Sentrum
0104 OSLO

Trondheim, 12.06.2015

Deres ref.:
[Deres ref.]

Vår ref. (bes oppgitt ved svar):
2014/3198

Saksbehandler:
Pål Foss Digre

Klage på konsesjon til torvuttak på Flakstadmåsan/Jødahls- måsan i Ullensaker og Nes kommune - vedtak om avvisning

Miljødirektoratet avviser klage fra NOF Oslo og Akershus på vedtak fra Fylkesmannen i Oslo og Akershus om å ikke omgjøre kommunale konsesjonsvedtak for eiendom i Ullensaker og Nes kommuner. Miljødirektoratet er ikke klageorgan i saken.

Vi viser til brev av 28. mars 2015 med tittelen «Klage på Fylkesmannens vedtak om Flakstadmåsan/Jødahlsmåsan (Nes og Ullensaker kommuner), og til seinere e-postkorrespondanse.

Bakgrunnen for saken

Flakstadmåsan/Jødahlsmåsan er et myrområde som ligger på eiendommen gnr./bnr.46/9 i Nes kommune og eiendommen gnr./bnr. 91/15 m. fl. i Ullensaker kommune. Eier er Ullensaker Almenning.

Myrområdet er kartlagt etter DN-håndbok 13 *Kartlegging av naturtyper - verdsetting av biologisk mangfold* og klassifisert som «Intakt høgmyr» med verdien A - «Svært viktig». Myrområdet er i Naturbase registrert som leveområde for hortulan, klassifisert som «CR- kritisk truet» i norsk rødliste for arter, og for storspove, klassifisert som «NT - nær truet». Gnr./bnr. 46/9 grenser videre opp mot Grenimåsan naturreservat.

Ullensaker Almenning har inngått kontrakt med Degernes Torvstrøfabrikk AS om leie av bygninger og uttak av torvressursene på eiendommen. Leieavtalen er inngått for 5 år med rett for Degernes Torvstrøfabrikk til å forlenge avtalen med 5 år av gangen.

Det følger av konsesjonsloven § 3 at en slik leieavtale skal konsesjonsbehandles. Ullensaker og Nes kommuner har etter det opplyste gitt konsesjon.

I brev stilet til Fylkesmannen i Oslo og Akershus, miljøvernavdelingen påklaget Norsk Ornitologisk Forening, avd. Oslo og Akershus (NOF) konsesjonsvedtakene. Det blir i klagen anført at konsesjonsvedtakene må omgjøres fordi endring av drifta bryter mot konsesjonen, krav i konsesjonen om ivaretagelse av hortulan er ikke tilfredsstillt, ny informasjon om rastende sædgjess

må vektlegges, torvuttaket utgjør en trussel mot Grenimåsan naturreservat, det biologiske mangfoldet i området trues og fordi utslipp av karbondioksid til atmosfæren som følge av torvuttaket ikke er vurdert.

Brevet ble besvart av av Fylkesmannen i Oslo og Akershus i brev av 20. juni 2014. I brevet konkluderer Fylkesmannen med at konsesjonsloven ikke gir rettslig grunnlag for å nekte konsesjon ut i fra de forholdene som gjøres gjeldene i klagen.

Klagen til Miljødirektoratet

I brev av 28. mars 2015 med tittelen «Klage på Fylkesmannens vedtak om Flakstadmåsan/Jødahlsmåsan (Nes og Ullensaker kommuner), ber NOF Miljødirektoratet «vurdere lovligheten av det som foregår». Det anføres at det er en saksbehandlingsfeil at klagen til Fylkesmannen ble behandlet av landbruksavdelingen og ikke av miljøvernnavdelingen. Det anføres videre å være en saksbehandlingsfeil at ikke alle momenter som ble tatt opp i klagen ble vurdert. Det anføres til slutt at torvuttaket er forbudt etter verneforskriften for Grenimåsan naturreservat § 3 nr. 3.

På forespørsel fra Miljødirektoratet har NOF bekreftet at henvendelsen skal forstås som en klage i forvaltningslovens forstand, det vil si som en anmodning om å overprøve Fylkesmannens beslutning om ikke å omgjøre konsesjonen.

Rettslige utgangspunkter

Reglene for klage på forvaltningsvedtak finnes i forvaltningsloven kapittel IV. Det fremgår her i § 28 at en part eller annen med rettslig klageinteresse kan påklage et enkeltvedtak til «det forvaltningsorgan (klageinstansen) som er nærmest overordnet det forvaltningsorgan som har truffet vedtaket (underinstansen)». Hvilket organ som anses nærmest overordnet Fylkesmannen, avgjøres ut i fra hvilket organ som har fagansvaret på det saksområdet vedtaket gjelder. Etter § 32 skal klagen fremsettes «for det forvaltningsorgan som har truffet vedtaket». Underinstansen forbereder klagesaken og videresender klagen til klageorganet, dersom underinstansen ikke selv finner grunn til å omgjøre vedtaket.

§ 1 i verneforskriften for Grenimåsan naturreservat angir hvilket geografisk område verneforskriften gjelder for. Handlinger foretatt utenfor dette området rammes ikke av forbudsbestemmelsene i verneforskriften, selv om de får virkninger innenfor verneområdet.

Dersom en virksomhet som trenger tillatelse etter annen lov, vil innvirke på verneverdiene i et verneområde, skal forvaltningsorganet som fatter vedtaket etter naturmangfoldloven § 49 tillegge hensynet til disse verneverdiene vekt ved avgjørelsen av om tillatelse bør gis og ved fastsetting av vilkår. I hvilken grad hensynet til naturreservatet kan tillegges vekt må avgjøres ut i fra det aktuelle hjemmelsgrunnlaget for vedtaket. Dersom dette grunnlaget åpner for at hensynet til et naturreservat *kan* tillegges vekt, innebærer naturmangfoldloven § 49 at det også *skal* tillegges vekt. Bestemmelsen innebærer ikke at myndighet til å fatte vedtak etter annen lovgivning overføres til miljøvernmyndighetene. Dersom en virksomhet ikke krever tillatelse, gjelder den generelle aktsomhetsplikten i naturmangfoldloven § 6.

Miljødirektoratets vurdering

Klagen i saken her gjelder et konsesjonsvedtak etter lov om konsesjon ved erverv av fast eiendom (konsesjonsloven). Hvilke organer som har fagansvar etter denne loven, framgår av vedtak av 8. desember 2013 (finnes i lovdata som FOR-2003-12-08-1479). Miljødirektoratet er ikke blant de organene som har myndighet etter vedtaket. Miljødirektoratet er dermed heller ikke klagemyndighet og kan ikke ta klagen til behandling. Dette gjelder uavhengig av hvilken begrunnelse som er gitt for klagen.

Klagen må derfor avvises. Vi ber dere ta kontakt med Fylkesmannen i Oslo og Akershus for veiledning om hvilke muligheter NOF som organisasjon kan ha for å få prøvd vedtaket.

På bakgrunn av det ovennevnte fatter Miljødirektoratet følgende

Vedtak

Miljødirektoratet avviser klage av 28. mars 2015 der Norsk Ornitologisk Forening, avd. Oslo og Akershus påklager beslutning fra Fylkesmannen i Oslo og Akershus om ikke å omgjøre konsesjonsvedtak fra Ullensaker og Nes kommuner, da vi ikke er klagemyndighet for vedtaket.

Vedtaket om å avvise saken kan påklages, jf. forvaltningsloven § 28 tredje ledd andre punktum. Klagen framsettes for Miljødirektoratet, jf. forvaltningsloven § 32. Klagefristen er tre uker fra dette brevet ble mottatt, jf. forvaltningsloven § 29 første ledd. Endelig klagemyndighet vil være Klima- og miljødepartementet.

Hilsen
Miljødirektoratet

Dette dokumentet er elektronisk godkjent og har derfor ingen signatur

Berit Lein	Knut Fossum
avdelingsdirektør - naturavdelinga	seksjonsleder

Kopi til:

Fylkesmannen i Oslo og Akershus	Postboks 8111 Dep	0032	OSLO
Klima- og miljødepartementet	Postboks 8013 Dep	0030	OSLO
Ullensaker kommune	Boks A	2051	Jessheim
Nes kommune	Boks 114	2151	Årnes
Degernes Torvstrøfabrikk AS		1892	DEGERNES