



Saksbehandler	Caroline Ralle
Deres ref.	
Vår ref.	20/156681
Arkiv	20/11445
Vår dato	16.12.2020
Deres dato	

Gjert Gjertsen
Lamøya 4 A
3261 LARVIK

Forhåndsvarsel om overtredelsesgebyr - Ulovlighetsoppfølging - Trefelling - Lamøya 4B - 1030/1

1030 / 1 - Varsel om overtredelsesgebyr etter plan- og bygningslovens § 32-8 og SAK10 kapittel 16

Saken gjelder

Larvik kommune har blitt gjort oppmerksom på det er felt flere asketrær på eiendom med gnr. 1030 bnr. 1. På bakgrunn av dette ble det gjennomført tilsyn på stedet 11.11.2020. Se vedlagt tilsynsrapport.

I tilsynsrapporten slås det fast at åtte store asketrær er hugget ned, uten at dette var omsøkt eller godkjent. Dette strider mot påbudet i kommuneplanens arealdel § 2-13 3) om bevaring av trær.

Etter pbl. § 32-8 første ledd bokstav a) og b) kan det ilegges overtredelsesgebyr når det foreligger brudd på materielle regler og det er utført tiltak uten nødvendig tillatelse. Vi vurderer å legge deg *inntil* kr 50.000 i gebyr fordi tiltaket ble utført i strid med et klart påbud som anses som et vesentlig brudd på kommuneplanens bestemmelse om trær, jf. byggesaksforskriften (SAK10) § 16-1 bokstav g alternativ nummer 2.

Du har rett til å uttale deg før det blir fattet vedtak om ilegging av overtredelsesgebyr. Frist for uttale settes til **20.01.2021**.

Forhåndsvarsel om overtredelsesgebyr

Vi gir med dette brevet et varsel om at Larvik kommune vil kunne fatte vedtak om ilegging av overtredelsesgebyr.

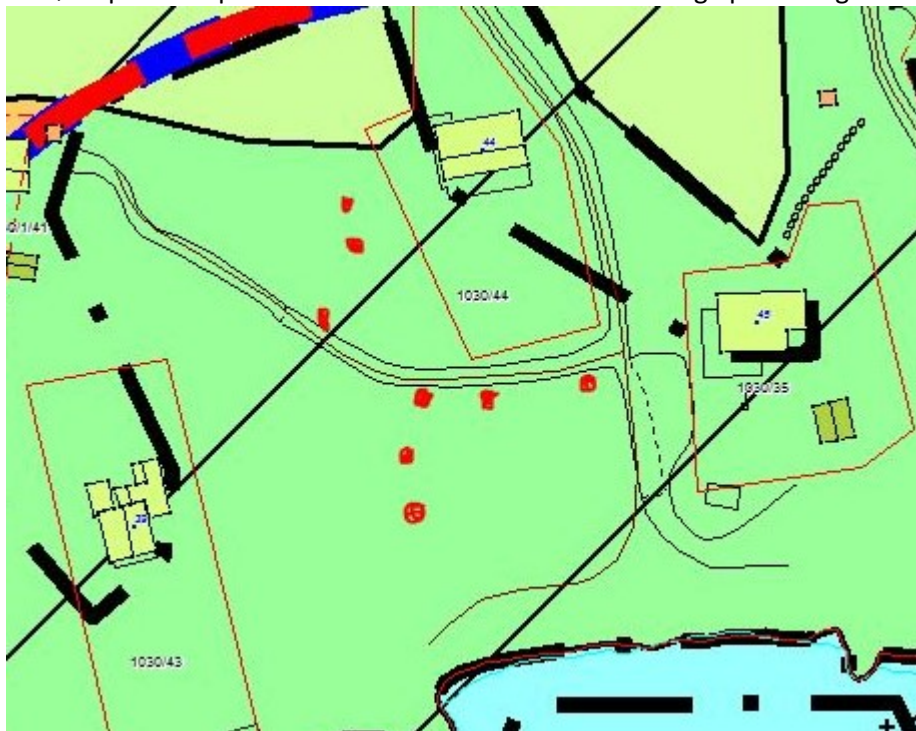
Plikten vi har til å forhåndsvarse følger av pbl. § 32-8. Hjemmel til å fatte vedtak om ilegging av overtredelsesgebyr er pbl. § 32-8 første ledd bokstav a) og b) jf. byggesaksforskriften (SAK10) § 16-1 bokstav g). Det følger av bestemmelsene at kommunen kan ilegge overtredelsesgebyr ved uaktsom overtredelse av påbud gitt i medhold av plan- og bygningsloven.

Du har rett til å uttale deg før det blir fattet vedtak om ilegging av overtredelsesgebyr, jf. pbl. § 32-8. Du har også rett til å avstå fra å uttale deg i saken, jf. SAK10 § 16-4.

Bakgrunn for forhåndsvarsel om overtredelsesgebyr

I tilsynsrapporten slås det fast at det er felt flere store asketrær. Det er estimert at totalt åtte trær hadde en stammeomkrets på mer enn 150 cm i en høyde på 130 cm over terrenget. Det er ikke gitt, eller søkt om, dispensasjon for fellingen. Grunneier opplyste på tilsynet at asketrærne er felt i tråd med adgangen til å drive vedlikeholdsskjøtsel i kommuneplanens arealdel § 5.

De røde prikkene på utsnittet markerer trærnes omtrentlige plassering:



Det følger av kommuneplanens arealdel § 2-13 3) at hule eiker og store, varmekjære lauvtrær, slik som ask, skal bevares. Trærne defineres som større dersom de har en stammeomkrets på over 150 cm målt 130 cm over terreng. Åtte asketrær hadde en stammeomkrets på over 150 cm. Trærne betraktes derfor som store, slik at trærne omfattes av arealplanbestemmelsen om trær.

Fellingen av asketrærne er utført i strid med bestemmelsen i kommuneplanen. Etter pbl. § 32-8 første ledd bokstav a) og b) kan det ilegges overtredelsesgebyr når det foreligger brudd på materielle regler og det er utført tiltak uten nødvendig tillatelse.

Videre er de forholdene som kan medføre overtredelsesgebyr og gebyrenes størrelse, nærmere regulert i SAK10 § 16-1.

Etter bestemmelsens første ledd kan det kun ilegges gebyr dersom overtredelsen er *forsettlig eller uaktsom*.

Med dette menes at den ansvarlige må ha visst eller burde ha visst at handlingen var ulovlig. Det følger av Ot. prp. nr. 45 (2007-2008) s. 355 at *«aktsomhetsnormen bør være streng. Det vil normalt være lett å konstatere om en av bestemmelsene i loven eller forskriften er overtrådt. Utførelse av*

tiltak i strid med reglene i plan- og bygningsloven vil som oftest kunne konstateres å være uaktsom uten en vanskelig vurdering av skyldspørsmålet.»

Larvik kommune er av den oppfatning at overtredelsen i dette tilfelle er uaktsom fordi det er allment kjent at store asketrær utgjør en stor naturverdi. I lys av dette burde tiltakshaver i det minste søkt en avklaring hos kommunen om hvorvidt trærne kunne felles. Bruddet på planbestemmelsen er derfor å regne som uaktsomt.

Videre fremgår det av SAK10 § 16-1 bokstav g at:

«g) Den som utfører eller lar utføre tiltak og virksomhet som nevnt i plan- og bygningsloven § 1-6 første ledd i strid med et klart forbud eller påbud i reguleringsplan eller kommuneplanens arealdel, ilegges gebyr:

1. inntil kr 10 000 ved vesentlige brudd på rettslig bindende kommuneplan og Reguleringsplan

2. inntil kr 100 000 ved vesentlige brudd på rettslig bindende kommuneplan og reguleringsplan som har ført til, eller gir stor mulighet for at det kan føre til, personskade, vesentlig materiell skade eller skade for miljøet

Bestemmelsen krever at forholdet må være i strid med et «klart forbud eller påbud» i arealplan. Bestemmelsen om trær i kommunedelplanen oppstiller et påbud om bevaring av trær. Påbudet i kommuneplanbestemmelsen, som slår fast at «store varmekjære lauvtrær, eksempelvis ... ask ... skal bevares», er utvetydig på hva slags handling som påbys. Klarhetskravet er derfor oppfylt.

Videre vurderer vi at det foreligger et «vesentlig brudd» på bestemmelsen i kommuneplanen om bevaring av trær. Ordlyden tilsier at det må foreligge et klart avvik og alvorlig brudd på bestemmelsen. Det må gjøres en konkret helhetsvurdering av om vesentlighetskriteriet er oppfylt.

Formålet med påbudet er å bevare trær som naturlige landskapselementer og å sikre biologisk mangfold.

Det er felt totalt åtte trær og disse er hugget helt ned på stammen. Ask er registrert på rødlista som sårbar (VU). De siste årenes utvikling gjør at tilstanden er i ferd med å endre seg til sterkt truet (EN). Området hvor trærne befant seg, er avsatt til grønnstruktur og hensynssone om bevaring av naturmiljø (H 560_1) i kommuneplanens arealdel. I slike områder skal de grønne verdiene ivaretas, eventuelt forbedres. I lys av omfanget, asketrærs sårbare status og arealformålet er vi derfor av den oppfatning av fellingen utgjør et klart avvik og et alvorlig brudd.

Det fremgår av tilsynsrapporten at du på tilsynet opplyste om at trærne er felt i tråd med adgangen til å drive vedlikeholdsskjøtsel.

I kommuneplanens arealdel § 5 2) står det at «vedlikeholdsskjøtsel er tillatt» i områder avsatt til grønnstruktur. Larvik kommune v/ virksomhet byggesak har henvendt seg til Larvik kommune v/ virksomhet for Næring og ressursforvaltning. Vi ba om en vurdering av om fellingen av asketrærne er å anse som vedlikeholdsskjøtsel. Se vedlagt e-postkorrespondanse.

Det fremgår bl.a. av svaret fra Næring og ressursforvaltning at flatehogst ikke nødvendigvis er skjøtsel som gjør et vegetasjonsbelte bedre og at det bør lages en skjøtelsesplan for drift av arealene på landbrukseiendommen. Virksomhet byggesak forstår dette slik at fellingen ikke er utført i tråd med vedlikeholdsskjøtelsesadgangen i kommuneplanens arealdel § 5 2).

Etter en konkret helhetsvurdering er vår oppfatning at det foreligger et vesentlig brudd på bestemmelsen om bevaring av trær. Vilkåret for å ilegge gebyret etter alternativ nr. 2 i SAK10 § 16-1 bokstav g er oppfylt, slik at det kan ilegges overtredelsesgebyr på *inntil* kr 50.000.

Dine rettigheter

Du har rett til å uttale deg før det blir fattet vedtak om ilegging av overtredelsesgebyr. Frist for uttale settes til **20.01.2021**, jf. pbl. § 32-8. Videre har du i henhold til byggesaksforskriften (SAK 10) § 16-4 rett til å avstå fra å uttale deg i saken.

Det orienteres om at endelig vedtak om overtredelsesgebyr er grunnlag for utlegg etter pbl. § 32-8 siste ledd.

Ved all videre kontakt i denne saken, vennligst referer til «Arkivsaksnummer 20/11445», eventuelt gnr. 1030 bnr. 1

Med hilsen

Cathrine Wærvågen
Virksomhetsleder byggesak

Caroline Ralle
Tilsynsjurist

Dette dokumentet er ekspedert uten manuell signatur.

Vedlegg:

16.12.2020	Svar fra landbuk om skogsdrift på Lamøya 4B	773874
16.12.2020	Tilsyns-rapporter (Lamøya 4B)-2	777247