



Klima- Og Miljødepartementet
Postboks 8013 DEP
0030 OSLO

Deres ref.:

Vår ref.:
17/153272/LEIROS

Dato:
01.08.2017

Høring - Forslag til presisering av markaloven § 2.

Vi viser til Deres brev av 06.04.2017.

Kommunen har følgende merknader til saken:

Den aktuelle høringen gjelder to temaer:

- Forslag om å ta to områder ut av Marka i Lunner og Nittedal kommuner,
- forslag til endringer i markalovens § 2.

1. Forslaget for så vidt gjelder områder i Lunner og Nittedal kommuner.

Bærum kommune har ingen merknader når det gjelder forslaget om å ta områder ut av Marka i ovennevnte kommuner.

2. Forslaget til endringer i markalovens § 2.

2.1 Innledning

Någjeldende andre ledd i markalovens (lov nr. 35/2009) § 2 lyder:

«Kongen kan ved forskrift treffe vedtak om justering av grensen etter første ledd og gjøre loven gjeldende for nærliggende områder som har, eller gjennom tilrettelegging eller skjøtsel kan få, tilsvarende verdi for friluftslivet.»

Forslaget går ut på oppheving av någjeldende andre ledd; forslaget til ny § 2, andre, tredje og fjerde ledd lyder:

«Kongen kan ved forskrift treffe vedtak om å gjøre loven gjeldende for nærliggende områder som har, eller gjennom tilrettelegging eller skjøtsel kan få, tilsvarende verdi for friluftslivet.»

Kongen kan ved forskrift treffe vedtak om mindre innskrenkende justeringer av markagrensen dersom vesentlige samfunnsinteresser gjør det nødvendig, eller foreta bagatellmessige justeringer av grensen der denne går gjennom boligeiendommer eller hvor den av andre grunner medfører større praktiske ulemper for forvaltningen av en eiendom, og hvor justeringen ikke er til nevneverdig skade for friluftsliv, idrett eller naturopplevelse.

I avveiningen mellom hensyn til grensejusteringer og hensyn til de formål markaloven skal ivareta ved justeringer etter tredje ledd, kan det legges vekt på om nye områder legges til marka til erstatning for områder som tas ut.»

2.2 De materielle sidene ved forslaget.

Departementet omtaler de foreslåtte endringene konsekvent som «*presiseringer*» av innholdt i dagens § 2, 2. ledd; kommunen antar at det i vesentlig grad må være tale om *innsnevring* av Kongens kompetanse til å beslutte endringer, i hvertfall dersom en vektlegger lovens ordlyd som tolkningsgrunnlag ved avgrensning av bestemmelsen (i denne sammenheng må det også tas i betraktning at det er tale om en lov av nyere dato). Etter forslaget til ny § 2, 3. ledd skal det således kunne foretas «*mindre innskrenkende justeringer*», forutsatt at «*vesentlige samfunnsinteresser gjør det nødvendig*»; det skal også kunne foretas «*bagatellmessige justeringer*» i nærmere angitte situasjoner. I nytt fjerde ledd gis det anvisning på hvilke momenter som kan tillegges vekt ved anvendelsen av tredje ledd.

Kommunen har ikke særskilte merknader når det gjelder de materielle sidene ved lovforslaget en har således ikke innvendinger til at det vedtas presiseringer (skjerpelser) som nevnt.

2.3 De tekniske sidene ved forslaget.

2.3.1 Forslaget til nytt tredje ledd:

a)

I stedet for bruk av uttrykket «*mindre innskrenkende justeringer av markagrensen*», antar kommunen at det vil være mer hensiktsmessig med følgende ordlyd:

«Kongen kan ved forskrift treffe vedtak om å innskrenke det geografiske virkeområdet for loven dersom ...»

Den nevnte formuleringen vil være mer i samsvar med ordbruken i paragrafens tittel, og i samsvar med formuleringen innledningsvis i § 2, første ledd. Kommunen bemerker at det i og for seg ikke er tale om en «lov om markagrense», men om en lov med særskilte materielle bestemmelser, *med en spesifikk geografisk avgrensning.*

b)

Kommunen antar at forslaget til nytt tredje ledd bør deles opp i to setninger, slik at første setning slutter med «*... dersom vesentlige samfunnsinteresser gjør det nødvendig*».

c)

Kommunen antar at en hensiktsmessig formulering av en andre setning i ny § 2, tredje ledd kan være:

«Videre kan det ved forskrift vedtas mindre endringer av lovens virkeområde i tilfeller der grensen for virkeområdet går over boligeiendommer, eller der den medfører vesentlig ulempe for driften av en eiendom.»

Som det fremgår, mener kommunen at «*bagatellmessige justeringer*» bør endres til «*mindre endringer*»; en bemerker at uttrykket «*bagatellmessig*» generelt kan være vanskelig å anvende i lovsammenheng (synet på hva som er en «*bagatell*» kan være nokså subjektivt); til dette kommer at uttrykket «*mindre endring*» er en vel innarbeidet rettslig standard på beslektede rettsområder (jfr. § 28-1 i plan- og bygningsloven av 1985, og § 12-14 i dagens plan- og bygningslov).

d)

Det foreslåtte tilleggsvilkåret om at «*justeringen ikke er til nevneverdig skade for friluftsliv, idrett eller naturopplevelse*», er etter kommunens syn overflødig; en viser til at ivaretagelse av friluftsliv, idrett og naturopplevelse inngår som et generelt hovedformål med loven (jfr. lovens § 1), og en omlegging som medfører «*nevneverdig skade*» på slike interesser vil dermed uten videre måtte anses å gå ut over grensene for en «*mindre endring*» («*bagatellmessig justering*»).

2.3.2 Forslaget til nytt fjerde ledd:

Kommunen bemerker at forslaget til nytt fjerde ledd er formet som en hjemmel for å treffe enkeltvedtak, der kompetansen til å treffe vedtaket er betinget av, og innholdsmessig bundet av, partens søknad (typisk et vedtak om byggetillatelse). Situasjonen for så vidt gjelder beslutninger i h.h.t. matkalovens § 2 er imidlertid en annen; Kongen treffer i h.h.t. § 2 vedtak om forskrift, basert på egen utforming av kartskissen som utgjør grunnlaget for vedtaket (selvfølgelig i samråd med offentlige og private aktører). Med et slikt utgangspunkt antar kommunen at nytt fjerde ledd heller bør lyde:

«Vilkårene i tredje ledd for å vedta innskrenkninger i lovens virkeområde kan lempes dersom nye områder legges til virkeområdet som erstatning for områder som tas ut.»

Med hilsen

Sigurd Fahlstrøm
leder Planjuridisk enhet

Leif-Magnus Rosenblad

Dokumentet er godkjent elektronisk.