

# Innhold

FORORD .....	5
KAPITTEL 1	
INNLEDNING .....	13
1.1 Tema .....	13
1.2 Innfallsvinkel for analysen .....	15
1.3 Grunnleggende hensyn ved spørsmål om binding skal inntre ved personell kompetansemangel .....	18
1.3.1 Innledning .....	18
1.3.2 Generelle hensyn .....	19
1.3.3 Spesielle hensyn .....	22
1.4 Temaets aktualitet og den videre fremstilling .....	26
1.5 Metode .....	28
1.5.1 Rettsdogmatikk .....	28
1.5.2 Utenlandske kilder .....	34
1.6 Terminologi .....	36
KAPITTEL 2	
GRUNNLEGGENDE FORUTSETNINGER .....	40
2.1 Innledning .....	40
2.2 Det dispositive utsagn .....	40
2.2.1 Generelt .....	40
2.2.2 Hvor bred vurdering må foretas for å fastslå om et utsagn er dispositivt? .....	43
2.2.3 Rettspraksis og reelle hensyn .....	45
2.2.4 Ekskurs: En mulig forklaring på et tilsynelatende restriktivt syn på adgangen til å avgi dispositive utsagn på vegne av kommunen .....	50
2.2.5 Oppsummering og konklusjon .....	50
2.3 Forvaltningsrettslig ugyldighetslære og/eller privatrettslig fullmaktslære? .....	51
2.3.1 Problemstillingen .....	51
2.3.2 Kommunelovens system .....	51
2.3.3 Den alminnelige kommunale kompetanse .....	53
2.3.4 Avtalelovens virkeområde .....	54

2.3.5 Avgrensning av den forvaltningsrettslige lære om ugyldighet til skade . . . . .	57
2.3.6 Oppsummering og konklusjon . . . . .	69

### KAPITTEL 3

#### FULLMAKTSREGLENE I AVTALELOVEN ANVENDT PÅ DISPOSISJONER

FORETATT PÅ VEGNE AV KOMMUNEN . . . . .	71
3.1 Generelt om fullmakt . . . . .	71
3.2 Stillingsfullmakt . . . . .	73
3.2.1 Innledning . . . . .	73
3.2.2 Vilkåret «stilling» . . . . .	75
3.2.3 Vilkåret «avtale» . . . . .	77
3.2.3.1 Innledning . . . . .	77
3.2.3.2 Folkevalgt . . . . .	77
3.2.3.3 Ansatt . . . . .	80
3.2.4 Vilkårene «lov» og «sedvane» . . . . .	80
3.2.4.1 Innledning . . . . .	80
3.2.4.2 Sedvanevilkåret . . . . .	81
3.2.5 Opphør av stillingsfullmakt . . . . .	88
3.3 Frasagnsfullmakt . . . . .	90
3.3.1 Innledning . . . . .	90
3.3.2 Avtaleloven § 13 . . . . .	90
3.3.3 Avtaleloven § 14 . . . . .	93
3.3.4 Avtaleloven § 16 . . . . .	95
3.4 Oppdragsfullmakt . . . . .	96
3.5 God tro – instruksjer og retningslinjer . . . . .	98
3.5.1 Generelt om vurderingen . . . . .	98
3.5.2 Bevisbyrden for ond tro . . . . .	100
3.5.3 Tidspunktet for den gode tro og tilbakekall <i>re integra</i> . . . . .	102

### KAPITTEL 4

REPRESENTASJON AV KOMMUNALE FORETAK . . . . .	105
4.1 Generelt . . . . .	105
4.2 Daglig leder . . . . .	106
4.2.1 Innledning . . . . .	106
4.2.2 Legitimasjonsregelen i kommuneloven § 74 . . . . .	107
4.2.3 Oppsummering og konklusjon . . . . .	116
4.3 Styret . . . . .	117

## KAPITTEL 5

TOLERANSE- OG KOMBINASJONSFULLMAKT . . . . .	118
5.1 Generelt. . . . .	118
5.1.1 Innledning . . . . .	118
5.1.2 Kort om kombinasjonsfullmakt . . . . .	118
5.1.3 Kort om toleransefullmakt. . . . .	120
5.1.4 Nærmere om vurderingen i relasjon til kommunalrettslig representasjon . . . . .	122
5.2 Legitimasjonens objektive grense. . . . .	124
5.2.1 Innledning . . . . .	124
5.2.2 Koml. § 74 som tolkningsmoment . . . . .	125
5.2.3 Delegasjonssperren «prinsipiell betydning» . . . . .	130
5.2.3.1 Problemstillingen . . . . .	130
5.2.3.2 Forarbeidene . . . . .	131
5.2.3.3 Betydningen av at vilkåret er skjønnsmessig . . . . .	133
5.2.3.4 Rettsvillfarelse . . . . .	136
5.2.3.5 Øvrige reelle hensyn – sammenfatning . . . . .	138
5.2.4 Andre lovfastsatte grenser for kompetanse. . . . .	141
5.3 Legitimasjonens subjektive grense . . . . .	147
5.3.1 Problemstillingen . . . . .	147
5.3.2 Delegasjon – karakteristika . . . . .	147
5.3.3 Delegasjonsvedtak unntatt offentlighet . . . . .	149
5.3.4 Forutsetninger i kommunelovens forarbeider. . . . .	150
5.3.5 Rettsvillfarelse . . . . .	153
5.3.6 Betydningen av tilgrensende legitimasjonsregler. . . . .	155
5.3.7 Den vide adgangen til delegasjon i kommuneloven av 1992 . . . . .	159
5.3.8 Behovet for delegasjon som argument for legitimasjon . . . . .	162
5.3.9 EMK P1-1 som tolkningsmoment . . . . .	165
5.3.10 Oppsummering og konklusjon. . . . .	170
5.4 Nærmere om binding . . . . .	171
5.4.1 Innledning . . . . .	171
5.4.2 Aktsomhet. . . . .	172
5.4.3 Representantens tilknytning som minstevilkår og variabel. . . . .	173
5.4.4 Momenter i den konkrete vurderingen av om kommunen er bundet. . . . .	174
5.4.4.1 Toleranse og passivitet . . . . .	174
5.4.4.2 Veiledningsplikten . . . . .	176
5.4.4.3 Uklart delegasjonsvedtak . . . . .	179
5.4.4.4 Faktisk tilgjengelighet . . . . .	186

5.4.4.5	Det foreligger ikke delegasjonsvedtak . . . .	189
5.4.4.6	Budsjettdekning . . . . .	190
5.4.5	Legitimasjonsbinding ved de enkelte organers disposisjoner . . . . .	192
5.4.5.1	Formannskap, faste utvalg og kommunedelsutvalg . . . . .	192
5.4.5.2	Kommuneråd og kommunerådsmedlem . . . . .	193
5.4.5.3	Ordfører . . . . .	194
5.4.5.4	Administrasjonen . . . . .	198
5.4.6	Legitimasjonsbinding i forskjellige typer situasjoner . . . . .	201
5.4.6.1	Bemyndigelseslegitimasjon . . . . .	201
5.4.6.2	Hastesaker . . . . .	202
5.4.6.3	Særlig om representasjon overfor borettslag . . . . .	205
5.4.6.4	Disposisjonens art . . . . .	207
5.4.6.5	Kommunens medkontrahent er et offentlig organ . . . . .	210
5.4.6.6	Særlig om kommuner med ubalanse i økonomien . . . . .	212
5.5	Bevisbyrde . . . . .	214
5.6	Oppsummering og sammenfatning . . . . .	216

## KAPITTEL 6

### UTØVING AV OFFENTLIG MYNDIGHET OG PERSONELLE

KOMPETANSEBRUDD . . . . .	217
6.1 Problemstillingen . . . . .	217
6.2 Korrekt offentlig myndighetsutøving . . . . .	217
6.3 Forvaltningsloven § 41 og den ulovfestede ugyldighetslæren . . . . .	218
6.4 Lovbundne vedtak . . . . .	221
6.5 Diskresjonær myndighet . . . . .	222
6.6 Lovfastsatte grenser for kompetanse . . . . .	223
6.7 Delegasjonsvedtak . . . . .	231
6.7.1 Legitimasjonens objektive grense . . . . .	231
6.7.2 Legitimasjonens subjektive grense . . . . .	237
6.7.3 Konklusjon og oppsummering . . . . .	239
6.8 Offentlig myndighetsutøving med innslag av formuerett . . . . .	240
6.9 Garantistillelse . . . . .	241

## KAPITTEL 7

PROSESSHANDLINGER . . . . .	247
7.1 Innledning . . . . .	247
7.2 Ankekompetanse og generell prosesskompetanse . . . . .	248
7.2.1 Beslutningskompetanse . . . . .	248

7.2.2	Legitimasjon .....	251
7.3	Rettsforlik .....	254
7.3.1	Beslutningskompetanse .....	254
7.3.2	Legitimasjon .....	255
KAPITTEL 8		
ERSTATNINGSANSVAR VED OVERSKRIDELSE AV PERSONELL		
KOMPETANSE	.....	262
8.1	Problemstillingen .....	262
8.2	Arbeidsgiveransvar – utgangspunkt og problemstillinger ...	263
8.3	Formuerettslige disposisjoner .....	264
8.4	Offentlig myndighetsutøving .....	275
KAPITTEL 9		
ER DAGENS PERSONELLE KOMPETANSEREGLER HENSIKTMESSIGE? ..		282
9.1	Generelt .....	282
9.2	Utfordringer med dagens personelle kompetanseregler ...	283
9.2.1	Innledning .....	283
9.2.2	Lite synlige delegasjonsvedtak .....	283
9.2.3	Personelle kompetanseregler, lokalt selvstyre og kontroll av dette .....	287
9.3	Alternative modeller til dagens personelle kompetanseregler .....	291
9.3.1	Innledning .....	291
9.3.2	Modell 1: Etablering av et offentlig delegasjonsregister .....	291
9.3.3	Modell 2: Strengere krav til formidling av delegasjonsvedtak .....	293
9.3.4	Modell 3: Flere delegasjonssperrer i loven .....	294
9.3.5	Konklusjon .....	296
9.3.6	Forslag om regulering av delegasjonsvedtak .....	297
9.3.6.1	Forslagets bakgrunn .....	297
9.3.6.2	Nærmere om innholdet i forslaget om vedtak av delegasjonsreglement .....	297
REGISTER	.....	300
LITTERATUR	.....	306
STIKKORD	.....	311