



KYSTVERKET

Hovedkontoret

NORDHORDLAND VETERANBÅTLAG
Postboks 26
5991 ØSTEREIDET

Deres ref.:

Vår ref.:
2020/8770-6

Arkiv nr.:

Saksbehandler:
Tommy Haugan

Dato:
19.11.2020

Vedtak - Klage på vedtak om tillatelse til forlengelse og endret plassering av flytebrygge - gnr. 231 - bnr. 70 - Alver kommune - Vestland fylke

Vi viser til klagen deres av 7. juli 2020 på Bergen og Omland Farvannsforvaltning IKS sitt vedtak av 3. juli 2020 om tillatelse til forlengelse og endret plassering av flytebrygge.

Kystverkets hovedkontor har vurdert klagen, og kommet til at den fører frem.

Vedtak

Med hjemmel i havne- og farvannsloven § 14 fjerde ledd, annet punktum, jf. forvaltningsloven § 34 fjerde ledd fatter Kystverkets hovedkontor nytt vedtak slik:

Det gis avslag på søknad av 3. februar 2020 om tillatelse til forlengelse og endret plassering av flytebrygge.

1 Sakens bakgrunn

Bjørsvik Båtlag har den 3. februar 2020 søkt Bergen og Omland Farvannsforvaltning IKS (heretter BF IKS) om tillatelse til forlengelse og endret plassering av flytebrygge utenfor gnr. 231 bnr. 70 i Alver kommune. Det fremgikk av søknaden at flytebryggen skulle forlenges med 12 meter og dreies noe mot sør, og at den etter forlengelsen skulle ha en total lengde på 48 meter. Forlengelsen og endret plassering av flytebryggen omtales heretter som «tiltaket».

Nordhordland Veteranbåtlag fremsatte merknader til søknaden i brev datert 18. februar 2020. BF IKS ga i vedtak den 3. juli 2020 tillatelse etter havne- og farvannsloven § 14 til forlengelse og endret plassering i samsvar med søknaden. BF IKS har i tillatelsen vist til at kommunen har innvilget nødvendig dispensasjon fra gjeldende arealplan.

Nordhordland veteranbåtlag har den 7. juli 2020 klaget på BF IKS sin tillatelse av 3. juli 2020. Veteranbåtlaget har i brev av 11. august 2020 kommet med ytterligere merknader.

Kystforvaltningsavdelingen

Sentral postadresse: Kystverket
Postboks 1502
6025 ÅLESUND

Telefon: +47 07847

Internett: www.kystverket.no
E-post: post@kystverket.no

For besøksadresse se www.kystverket.no

Bankgiro: 7694 05 06766

Org.nr.: NO 874 783 242

Brev, sakskorrespondanse og e-post bes adressert til Kystverket, ikke til avdeling eller enkeltperson

Bjørsvik Båtlag har i brev datert 13. august 2020 kommentert klagen fra Nordhordland Veteranbåtlag av 7. juli 2020.

BF IKS har vurdert klagen og kommet til at den ikke fører frem. BF IKS oversendte klagesaken for avgjørelse til Kystverkets hovedkontor i brev av 2. oktober 2020.

BF IKS har i e-post sendt 9. oktober 2020 orientert om at Fylkesmannen i Vestland den 11. september 2020 opphevet kommunen sitt dispensasjonsvedtak, og at det da ikke lenger forelå dispensasjon i saken. Det ble også opplyst at Alver kommune skulle behandle dispensasjonssaken på nytt.

Alver kommune har i brev datert 21. oktober 2020 opplyst at kommunen den 14. oktober 2020 ga avslag på søknad om dispensasjon fra kommuneplanens arealdel for utvidelse av flytebrygge.

2 Kystverkets hovedkontors vurdering

2.1 Klage mv

Enkeltvedtak kan påklages av en «[p]art eller en annen med rettslig klageinteresse», jf. forvaltningsloven § 28.

BF IKS sitt vedtak av 3. juli 2020 om tillatelse etter havne- og farvannsloven § 14 er et enkeltvedtak, jf. forvaltningsloven § 2 første ledd, bokstav a og b.

Det fremkommer av klagen at Nordhordland Veteranbåtlag opererer dampskipet DS Oster som ligger ved nabokaien til flytebryggeanlegget, og at tiltaket som ble godkjent av BF IKS den 3. juli 2020 vil påvirke skipets muligheter til å anløpe kaien. Kystverkets hovedkontors vurdering er at veteranbåtlaget blir påvirket av tiltaket, og derfor har rettslig klageinteresse.

BF IKS fattet vedtak i saken 3. juli 2020, og vedtaket ble påklaget 7. juli 2020. Klagen er dermed rettidig fremsatt innen klagefristen på tre uker, jf. forvaltningsloven § 29 første ledd. Klagen oppfyller ellers kravene til klage, jf. forvaltningsloven § 32.

Kystverkets hovedkontor er klageinstans i saken, jf. havne- og farvannsloven § 4 annet ledd og Samferdselsdepartementets delegeringsvedtak av 23. desember 2019. Kystverkets hovedkontor kan under klagebehandlingen prøve alle sider av saken og herunder ta hensyn til nye forhold, jf. forvaltningsloven § 34 annet ledd.

2.2 Aktuelt regelverk

Det følger av havne- og farvannsloven § 14 fjerde ledd, annet punktum at:

«Tillatelse til tiltak etter denne paragrafen kan ikke gis i strid med vedtatte arealplaner etter plan- og bygningsloven uten etter dispensasjon fra plan- og bygningsmyndigheten.»

2.3 Kystverkets hovedkontors vurdering

Alver kommune har i saksframlegg av 1. oktober 2020 opplyst at tiltaket ligger innenfor formålet småbåthavn i kommuneplanens arealdel, men at det kreves dispensasjon fra kommuneplanen § 1.10 - byggegrense langs sjø og § 6.11 - krav om reguleringsplan.

Alver kommune innvilget den 5. februar 2020 dispensasjon etter plan- og bygningsloven. BF IKS ga etter dette tillatelse etter havne- og farvannsloven.

Kommunens dispensasjon ble etter klage opphevet av Fylkesmannen i Vestland den 11. september 2020. Kommunen behandlet saken på nytt den 14. oktober 2020, og det ble da gitt avslag på søknad om dispensasjon for utvidelse av flytebrygge på gnr. 231 bnr. 70 i Alver kommune.

Rettstilstanden er med dette endret etter BF IKS sitt vedtak av 3. juli 2020 om tillatelse til utvidelse og endret plassering av flytebrygge.

Klageinstansen kan under klagebehandlingen prøve alle sider av saken og ta hensyn til nye forhold. Det er i juridisk teori (Jan Fridthjof Bernt, Gyldendal rettsdata, kommentar nr. 883 til forvaltningsloven) lagt til grunn at:

«Dette sikter ikke bare til nye opplysninger om forholdene tidligere, men også til forhold som har endret seg etter førsteinstansvedtaket. Det er med andre ord ikke tale om en overprøving av førsteinstansvedtaket, men om en fullstendig ny prøving.»

Slik saken står nå er tiltaket i strid med havne- og farvannsloven § 14 fjerde ledd, annet punktum. Havne- og farvannslovens vilkår for å kunne gi tillatelse er da ikke oppfylt.

Kystverkets hovedkontors vurdering er etter dette at søknaden må avslås.

Vi vil presisere at vi ikke har vurdert saken utover å konstatere at tiltaket nå er i strid med gjeldende arealplan. Dersom plangrunnlaget endres eller kommunen innvilger dispensasjon er det anledning til igjen å søke om tillatelse etter havne- og farvannsloven.

3 Konklusjon

På bakgrunn av vurderingen over, har vi kommet til at klagen må tas til følge. Siden det ikke kan gis tillatelse, er vår vurdering at det er mest hensiktsmessig at vi avslår søknaden, fremfor å sende saken tilbake til BF IKS.

Det nye vedtaket finner dere fremst i dette brevet.

4 Klage

Dette er et enkeltvedtak som kan påklages. Klagefristen er 3 – tre – uker etter at dette brevet er kommet frem. Se vedlagte *Orientering om klageadgang*.

Med hilsen

Sven Martin Tønnessen
avdelingsdirektør

Tommy Haugan
seniorrådgiver

Dokumentet er elektronisk godkjent

Kopimottakere:

BJØRSVIK BÅTLAG

BERGEN OG OMLAND
FARVANNSFORVALTNING IKS
ALVER KOMMUNE
KYSTVERKET VEST

c/o Helge Blåsternæs
Bjørsvikvegen 9
Postboks 6040

Postboks 4

5993 OSTEREIDET

5892 BERGEN

5906 FREKHAUG

Vedlegg:

1 Orientering om klageadgang