

KYSTVERKET
Postboks 1502
6025 ÅLESUND

Oversendelse av klagesak til Kystverket for klagebehandling - Vedrørende vedtak om tillatelse til utvidelse av flytebrygge - gnr-bnr 231-70, Alver kommune

Vedlagt følger alle sakens dokumenter vedrørende klagesaken.

Tiltakshaver
Bjørsvik Båtlag

Eiendom
Gnr-bnr 231-70, Alver kommune

Klager
Nordhordaland Veteranbåtlag v/Bjarte Hindenes og Tor J. Bjørgaas

Saksgang
Bergen og Omland Farvannsforvaltning IKS (BF IKS) mottok brev fra Lindås kommune vedrørende oversendelse av dispensasjonssøknad om utvidelse av flytebrygge til uttale datert 11.06.2019.

BF IKS ga uttale til Lindås kommune i brev av 05.09.2019. I uttalen gjorde en oppmerksom på at det ikke er nok sjøareal dersom et tilsvarende tiltak etableres på motsatt side av sundet, og at det må holdes av et tilstrekkelig areal i sjø til ferdsel inn mot innseilingen til vågen. Vi kunne imidlertid ikke se at tiltaket ville komme i konflikt med den alminnelige sikkerheten og fremkommeligheten i sjø. Avslutningsvis opplyste vi om at tiltaket er søknadspliktig etter havne- og farvannsloven.

Bjørsvik Båtlag sendte inn søknad til BF IKS om utvidelse av eksisterende flytebrygge den 03.02.2020. Det ble søkt om utvidelse av eksisterende flytebrygge på ca. 2,4 x 12 meter, samt at flytebryggen med utvidelse dreies litt mot sør og vil dermed strekke seg totalt 48 lengdemeter ut i sjø.

Tiltakshaver oversendte dispensasjonsvurderingen og endelig vedtak fra Alver kommune vedrørende tillatelse til utvidelse av flytebryggen henholdsvis 3.juni og 22.juni 2020.

I forbindelse med søknaden kom det inn en merknad i saken fra Nordhordaland Veteranbåtlag. Merknaden gikk i hovedsak ut på at manøvrering til egen kai ville bli vanskeliggjort dersom flytebryggen ble utvidet som omsøkt.

Søknaden ble i den sammenheng oversendt Bergen Havns maritime avdeling med anmodning om en vurdering i saken. Maritim avdeling v/Arild Hestetræet kunne ikke se at omsøkt tiltak kom i konflikt med de hovedhensynene vi skal ivareta etter havne- og farvannsloven, som er den alminnelige fremkommeligheten og sikkerheten i farvannet. Det ble også opplyst om at maritim avdeling har kjennskap til området, da en tidligere har vært på befaring i sjøområdet med Bergen Havns egen båt.

På bakgrunn av en helhetsvurdering ble ikke merknader fra Nordhordaland Veteranbåtlag tatt til følge, og begrunnelsen for dette er inntatt i vedtaket.

BF IKS fattet endelig vedtak den 3.juli 2020.

Vedtaket sammen med melding om rett til å klage på forvaltningsvedtak ble oversendt til Nordhordaland Veteranbåtlag som kopimottaker.

Den 07.07.2020 mottok BF IKS skriftlig klage på vårt vedtak av 03.07.2020. Klagen er mottatt av Nordhordaland Veteranbåtlag og underskrevet av styret.

Nordhordaland Veteranbåtlag opplyser blant annet om at *«DS Oster er eit fartøy som har spesielle manøvreringsegenskapar. Det er drive med damp og har omstyrbar maskin. Skipet har fast propell og «dreg» usedvanleg mykje med akterskipet når ein bruker maskinen akterover. Fartøyet har sjølv sagt ingen baugpropell. Baugen er i tillegg utforma under vatn slik at den skulle gjera isbryting mogleg i blant anna Mofjorden då Oster gjekk i ordinær rute. Dette gjer at baugen er serdeles utsett for avdrift sjølv ved lite vind».*

Ovennevnte forhold *«gjer at DS Oster kan vera utfordrane å manøvrera ved kaier der plassen er liten. Bjørsvik er ein av dei kaiane. I Bjørsvik er det i tillegg utfordring å snu i havnebassenget ved lavvatn på grunn av lite djupne. Elveutløpet som kjem ut ved hjørnet der DS Oster ligg til kai kan og setja opp betydeleg straum i havnebassenget som kan vanskeleggjere manøver ut frå kai».*

Videre bemerker Nordhordaland Veteranbåtlag at *«I det som ein kan finna av vurdering av tilflott forstår vi det slik at er det ingen lovfesta regel som styrer dette. Men det som står er at ingen kan avskjerast frå å koma til egedomen sin med båt. Det står vidare at det er ei krenkjing av strandeigaren sin rett dersom nokon plasserar tilstellingar i sjøen som hindrar han å koma til eller frå sin eigedom»...* **«Når ein innretning er plassert slik at ein ikkje på normal måte kan manøvrera frå kai uten at det går ut over tryggleik for både DS Oster og båtane som ligg i flytebyggja meiner vi at tilflottsretten er krenka. Her kan ein og nevna sikkerheit for personar som måtte opphalda seg på og ved flytebyggja under ein manøver med DS Oster i havnebassenget».**

Avslutningsvis foreslår Nordhordaland Veteranbåtlag to alternative forslag for plassering av flytebyggen.

Tiltakshaver ble underrettet om klagen i brev av 07.08.2020 og har fått mulighet til å uttale seg i saken. Tiltakshaver fremholder i sitt tilsvarende mottatt hertil den 18.08.2020 følgende: *«Viser til mottatt klage fra Nordhordland Veteranbåtlag av 7.07.202 i forbindelse med utviding av eksisterende flytebygge tilhørende Bjørsvik Båtlag, hvor det bemerkes at DS Oster kan få problemer med manøvrering dersom flytebyggen utvides og dreies noe mot sør. Vi viser i den forbindelse til befaring og vedtak i areal, plan og miljø i Alver kommune datert 05.02.20 og til Alver*

kommune Miljø og tilsyn sitt vedtak datert 03.08.20 hvor løyve til utviding av eksisterende flytebrygge blir gitt. DS Oster sin klage har der vært behandlet på lik linje med andre involverte parter, og vi har full tillit til at alle forhold er belyst og vedtak fattet på korrekt grunnlag».

Videre opplyser tiltakshaver om at «Når det gjelder NV sitt forslag om alternativ plassering av flytebrygge så har disse forslagene allerede vært gjennomgått og funnet at de ikke lar seg gjennomføre».

Klagefrist

Vedtaket ble fattet 03.07.2020. Klager mottok kopi av vedtaket den 03.07.2020. Klagen er mottatt den 07.07.2020, og er dermed kommet inn før klagefristen på 3 uker, jfr. fvl. § 29, første ledd.

Klageinteresse

Et enkeltvedtak kan påklages av en part eller annen med rettslig klageinteresse, jf. fvl. § 28, første ledd. Klagen kommer fra Nordhordaland Veteranbåtlag som opplyser å ha fast plass til DS Oster ved en kommunal kai i Bjørsvik. Den kommunale kaien er naboeiendommen til godkjent tiltak. Det er ikke tvilsomt at dette er nær nok tilknytning til at Nordhordaland Veteranbåtlag har rettslig klageinteresse.

Vurdering

Det følger av fvl. § 33 andre ledd, andre setning, at BF IKS som underinstans kan oppheve eller endre vedtaket dersom den finner klagen begrunnet.

I klagen til Nordhordaland Veteranbåtlag er det i all hovedsak merknader om vanskeligere tilkomst til kai dersom utvidelsen av flytebryggen etableres som omsøkt. Det begrunnes med at DS Oster er et fartøy med spesielle manøvreringsegenskaper som gjør det utfordrende å manøvrere ved kaier der plassen er liten. Videre mener de at tilflottsretten er krenket når flytebryggen kan etableres på en slik måte at DS Oster ikke kan manøvrere trygt fra kai.

BF IKS gjør oppmerksom på at omsøkte flytebrygge kun er vurdert etter reglene i havne- og farvannsloven. Etter nevnte lov er det fremkommeligheten og sikkerheten til sjøs som skal ivaretas. Det er ikke «fremkommeligheten» for enhver som loven skal ivareta, men fremkommeligheten i alminnelighet. Godkjente flytebrygge blir liggende innerst i en vik og vil dermed ikke vil ha betydning for alminnelig fremkommelighet i farvannet.

Videre skal havne- og farvannsloven legge vekt på sikkerhet i farvannet, herunder primært legge til rette for sikkerheten i den delen av farvannet der det er alminnelig ferdsel. Godkjente flytebrygge ligger nært inntil land i en vik og utenfor hoved- og biled. Flytebryggen vil derfor ikke ha negativ innvirkning på sikkerheten og trygg ferdsel i den delen av farvannet der det er alminnelig ferdsel.

Hensynet til naboeiendommer vurderes i utgangspunktet ikke etter havne- og farvannsloven, med mindre tiltaket klart krenker naboeiendommens private rettigheter, som eksempelvis tilflottsretten. Det følger blant annet av Kystverket sin veileder til den opphevede havne- og farvannsloven at «Den enkeltes rett til ferdsel, for eksempel til og fra egen brygge, må utgangspunktet ivaretas etter andre regler. Unntak kan tenkes dersom et tiltak åpenbart vil føre til en krenkelse av private rettigheter». Ny havne- og farvannsloven, som trådte i kraft 01.01.2020, har videreført denne tolkningen. Med åpenbar krenkelse menes for eksempel at

eiendomsforholdene er avklarte slik at det er gitt hvilket resultat en domstol ville ha kommet til dersom saken ble prøvd for retten. Det innebærer at forhold som vanskeligere tilkomst til kai i utgangspunktet må avklares privatrettslig mellom partene, enten gjennom avtale eller på andre måter, for eksempel av domstolene.

Med bakgrunn i ovennevnte vurderer BF IKS at omsøkt plassering av flytebryggen med utvidelse kan vanskeliggjøre tilkomst og bruk av kaien for DS Oster på bakgrunn av de spesielle manøvreringsegenskapene som kommer frem av klagen. Det kan likevel ikke vurderes at den «åpenbart» krenker klagers tilflottsrett.

Det legges i denne vurderingen vekt på forutsetningskravet for og unntaksvis vurderer den enkeltes rett til ferdsel etter havne- og farvannsloven, hvor det veier tungt at det må være en «åpenbar» krenkelse.

BF IKS vurderer at den omsøkte flytebryggen med utvidelse ikke vil hindre tilflottsretten til Nordhordaland Veteranbåtlag i en slik grad at den ikke kan tillates. Dette er vurdert med bakgrunn i at klager fortsatt vil ha tilflott til egen eiendom.

Hovedhensyn som skal ivaretas etter havne- og farvannsloven er den alminnelige fremkommeligheten og sikkerheten i sjø, og vurderes som ivaretatt i denne saken.

Konklusjon

Klagen har ikke ført frem. BF IKS opprettholder vedtak av 03.07.2020 og sender klagen med alle vedlegg i saken til Kystverket for endelig klagebehandling, jf. fvl § 33 fjerde ledd.

Med hilsen
Bergen og Omland Farvannsforvaltning IKS

Silje Eide - Juridisk leder
Hanne Gunnarskog - Saksbehandler

Dokumentet er godkjent elektronisk.

Kopi til: Helge Blåsternes, Bjarte Hindenes, Tor J Bjørgaas, ALVER KOMMUNE, BJØRSVIK
BÅTLAG