



KYSTVERKET

VEST

Lingalaks AS
Lingavegen 206
5630 STRANDEBARM

Deres ref.: Vår ref.: Arkiv nr.: Saksbehandler: Dato:
2016/6579-3 423.6 Bjarte Holta 23.06.2017

Avslag – endring og flytting av akvakultur anlegg - 14018 Toska Sør - Radøy kommune - Hordaland fylke

1 Bakgrunn

Vi viser til søknad fra Lingalaks AS vedrørende ovennevnte, oversendt Kystverket med brev av 23 Desember 2016 fra Hordaland fylkeskommune.

Søknader om akvakulturanlegg skal behandles av flere statlige myndigheter etter forskjellige regelverk; fylkesmannen, Mattilsynet, fylkeskommunen og Kystverket. Saksbehandlingen er samordnet ved at fylkeskommunen sender ut ett samlet vedtak etter at de andre sektormyndighetene har behandlet saken etter eget regelverk.

Med hjemmel i havne- og farvannsloven § 27 første ledd, jf. forskrift 3. desember 2009 nr. 1449 om tiltak som krever tillatelse av Kystverket § 1 gis det avslag på søknad om endring og flytting av anlegg for oppdrett av matfisk på lokalitet nr. 14018 Toska Sør i Radøy kommune.

Dette vedtaket fra Kystverket etter havne- og farvannsloven blir nå sendt Hordaland fylkeskommune som grunnlag for et samlet vedtak. Den samordnede behandlingen får betydning for klagefristen, se nærmere om dette nedenfor under punkt 6 Klage m.v.

Tiltaket kan ikke iverksettes før det foreligger endelig tillatelse fra fylkeskommunen.

2 Beskrivelse av saken

Lingalaks AS søker om tillatelse til ny plassering og arealutviding av akvakultur anlegg på lokalitet 14018 - Toska Sør i Radøy kommune.

Eksisterende lokalitet ønskes flyttet ca 500 meter lenger sør i forhold til dagens godkjente lokalitet. Årsaken til søknad om flytting av anlegg er for å få en mer gunstig plassering av anlegg med hensyn til strøm og dybdeforhold.

Anlegget søkes lokalisert i område avsatt til flerbruksområde i kommuneplanen for Radøy kommune: *«Føremålet med fleirbruksområde for ferdsel, farleier, fiske, akvakultur, drikkevann og natur- og friluftsområde, kvar for seg eller i kombinasjon. Plassering av oppdrettsanlegg innafor området for bruk og vern av sjø og vassdrag er i tråd med arealføremålet i nemde plan.»*

Region Kystverket Vest

Sentral postadresse: Kystverket
Postboks 1502
6025 ÅLESUND

Telefon: +47 07847
Bankgiro: 7694 05 06766

Internett: www.kystverket.no
E-post: post@kystverket.no
Org.nr.: NO 874 783 242

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

I forbindelse med den kommunale behandlingen av søknaden har den vært lagt ut til offentlig ettersyn. Det er flere merknader til søknaden, noen av merknadene er av en sådan karakter at de ikke inngår i behandlingen av søknaden etter havne- og farvannsloven.

Radøygruppen og Hope & Co advokatfirma har i sin uttale vist til at flytting av lokaliteten vil få konsekvenser for ferdsel og tilkomst til/bruk av Radøygruppen sitt regulerte næringsområde på Mangerøy – Kjebogen.

Radøy kommune viser i brev av 09.03.2017. *«til at kommunen har ikkje fagleg grunnlag for å ta stilling til ein eventuell konflikt mellom tilkomst/forankring av fartøy for Radøygruppen sin verksemd på Mangerøy-Kjebogen og akvakulturanlegget. Kommunen gjer merksam på at Mangerøy-Kjebogen er eit nyleg regulert næringsområde som krev tilkomst frå sjø med store fartøy og moglegheit for ankring av store fartøy.»*

«Kommunen legg til grunn at Kystverket i vedtak etter hamne- og farvasslova vil avklare konsekvensane for ferdsel generelt, og tilkomst til Radøygruppen sitt anlegg spesielt.»

3 Aktuelle bestemmelser

Tiltaket faller inn under havne- og farvannsloven § 27 første ledd som lyder:

”Bygging, graving, utfylling og andre tiltak som kan påvirke sikkerheten eller fremkommeligheten i kommunens sjøområde, krever tillatelse av kommunen hvor tiltaket skal settes i verk. Som tiltak regnes bl.a. fortøyningsinstallasjoner, kaier, brygger, broer, luftspenn, utdypning, dumping, akvakulturanlegg, opplag av fartøy, lyskilder, kabler og rør. (...)”

Tiltaket faller videre inn under forskrift 3. desember 2009 nr. 1449 om tiltak som alltid krever tillatelse fra Kystverket § 1 (tiltaksforskriften) som lyder:

”§ 1. (tiltak som alltid krever tillatelse fra Kystverket)

Følgende tiltak kan ikke iverksettes uten tillatelse fra Kystverket, uten hensyn til hvor tiltaket skal iverksettes:

*a) akvakulturanlegg
(...)”*

Søknaden skal derfor avgjøres av Kystverket selv om tiltaket det søkes om skal plasseres innenfor Radøy kommunes sjøområde.

Alle tiltak som kan påvirke sikkerheten eller fremkommeligheten i farvannet krever tillatelse etter § 27. Vurderingen av tiltakets virkninger for sikkerhet og fremkommelighet må gjøres konkret ut fra tiltakets art, størrelse, plassering og forholdene ellers på stedet. Det er tilstrekkelig at det er en rimelig mulighet for at tiltaket kan virke forstyrrende på ferdselen.

Med ”sikkerheten” i farvannet menes sikkerheten både for personer, herunder liv og helse, fartøy og eiendom, og ferdselen. Det skal herunder legges vesentlig vekt på virkninger for sjøtransporten og annen ferdsel på sjøen, men også virkninger for annen aktivitet i farvannet, jf. lovens § 1. God ”fremkommelighet” innebærer at det skal tilrettelegges for uhindret og trygg ferdsel. Det er ikke ”fremkommeligheten” for enhver som loven skal ivareta, men fremkommelighet i alminnelighet, dvs. den alminnelige ferdsel for flere enn en enkelt eller noen få personer. Den konkrete ferdselens karakter og intensitet i området må derfor vurderes.

I vurderingen av om tillatelse skal gis, skal det også legges vekt på havne- og farvannslovens formål som fremgår av § 1:

”Loven skal legge til rette for god fremkommelighet, trygg ferdsel og forsvarlig bruk og forvaltning av farvannet i samsvar med allmenne hensyn og hensynet til fiskeriene og andre næringer.

Loven skal videre legge til rette for effektiv og sikker havnevirksomhet som ledd i sjøtransport og kombinerte transporters samt for effektiv og konkurransedyktig sjøtransport av personer og gods innenfor nasjonale og internasjonale transportnettverk.”

Formålsbestemmelsen innebærer at vi i tillegg til å legge vekt på sikkerhet og fremkommelighet, også må ha et helhetlig syn på farvannet der hensynet til forsvarlig bruk og forvaltning av farvannet er av betydning for saken. I denne vurderingen er miljøhensyn relevant, jf. uttrykket ”allmenne hensyn”. Det følger også av § 26 første ledd at hensynet til miljøet skal ivaretas når tiltaket planlegges, gjennomføres, drives og vedlikeholdes.

Det følger videre av § 27 første ledd at det ikke kan gis tillatelse til tiltak som vil stride mot bestemmelser gitt i eller i medhold av loven, herunder bestemmelsen i § 26 første ledd som lyder:

”Tiltak som krever tillatelse etter dette kapitlet, skal planlegges, gjennomføres, drives og vedlikeholdes slik at hensynet til god fremkommelighet og trygg ferdsel i farvannet samt hensynet til liv og helse, miljø og materielle verdier, blir ivaretatt på en forsvarlig måte.”

Bestemmelsen fastsetter en alminnelig standard som gjelder direkte for tiltakshaver og for myndighetene som gir tillatelsen.

Med hjemmel i havne- og farvannsloven § 29 kan det stilles vilkår til en tillatelse. I § 29 heter det blant annet:

”Ved fastsettelsen av vilkår i enkeltvedtak etter dette kapitlet skal det legges vekt på hensynet til god fremkommelighet og trygg ferdsel i farvannet, hensynet til andre næringer, samt hensynet til liv og helse, miljø og materielle verdier. (...)”

Tillatelse til tiltak etter havne- og farvannsloven § 27, jf. tiltaksforskriften, kan for øvrig ikke gis i strid med vedtatte arealplaner etter plan- og bygningsloven uten at vedkommende plan- og bygningsmyndighet har gitt dispensasjon, jf. havne- og farvannsloven § 32 annet ledd.

4 Vurdering av saken

Søknaden gjelder flytting av lokalitet og utvidelse av akvakulturanlegg.

Kystverket vurderer anleggets plassering i forhold til god fremkommelighet, trygg ferdsel og forsvarlig bruk og forvaltning av farvannet.

Omsøkt anleggsplassering ligger innenfor flerbruksområde i kommuneplanen.

Lingalaks søker om å anlegge et matfiskanlegg som vil blokkere **biled nr. 2268 Krabbestraumen** slik ledstreken er definert i farledsforskriften, FOR-2009-11-30-1477. Dette vil medføre at trafikken til havneanleggene ved Mangerøy får lengre seilas og må seile rundt anlegget.

Anlegget vil bli liggende inn i **biled nr. 2264 Radfjorden** som går gjennom Mangersfjorden og Bognestraumen. Sørvestre hjørne av mæranlegget vil bli liggende i hvit sektor av Bongno fyrlykt. Dette vil bli en farvannshindring i seilingssektoren for nattseilas gjennom Mangersfjorden, som forøvrig er fri for hindringer.

Biled nr. 2264 er også en del av den nordlig gjennomseilingsleden til/fra Bergen som blant annet benyttes av hurtigruten.

Biled nr. 2264 gjennom Mangersfjorden er den eneste mulige innseilingsleden for større skip som blant annet anløper industrihavnene Eikefet, Eidsneset og Vaksdal. Eikefet anløpes hyppig av skip opp til 176 m lengde og Vaksdal har hatt anløp av skip opp til 200 m lengde. (Alternativ biled gjennom Salhusfjorden begrenses av 32 m fri høyde under Nordhordlandsbrua).

Mangersfjorden brukes i dårlig vær som nødhavn/venteområde i forbindelse med store slep som går langs vestlandskysten, både slep som går innenskjærs og utenskjærs. Mangersfjorden brukes også som venteområde for offshoreinstallasjoner som blant annet skal til/fra servicehavnene Ågotnes og Hanøytangen. Slike slepeoperasjoner krever et stort og fritt sjøareal for sikker manøvrering. Under planlegging av slike operasjoner legges Mangersfjorden rutinemessig inn som venteområde.

Omsøkt plassering av mæranlegget vil medføre redusert farledsareal og flere kursendringer for større skip som trafikkerer farledene. Trafikkbildet kompliseres ytterligere når trålfeltene i det samme sjøområdet benyttes. Fartøy som tråler har begrenset evne til å manøvrere og øvrig trafikk må vike. Dette medfører økt risiko for uønskede hendelser når tilgjengelig ferdselsareal reduseres.

Det er også fremmet søknad om oppankring av rigger i området. Et sikkert fortøyningsarrangement fra eventuelle rigger vil kunne komme i samme område som deler av omsøkte oppdrettsanleggs fortøyninger. Dette vil komplisere sikker oppankring av både oppdrettsanlegget og rigger.

Ut fra ovenstående sikkerhetsmessige hensyn og med særlig vekt på fremkommeligheten for større skip som trafikkerer området, samt bruken av Mangersfjorden som nødhavn/venteområde for store sjøoperasjoner, finner Kystverket å fatte følgende vedtak:

5 Vedtak

Med hjemmel i havne- og farvannsloven § 27 første ledd, jf. forskrift 3. desember 2009 nr. 1449 om tiltak som krever tillatelse av Kystverket § 1 gis det avslag på søknad om endring og flytting av anlegg for oppdrett av matfisk på lokalitet nr. 14018 Toska Sør i Radøy kommune.

6 Klage mv.

Dette er et enkeltvedtak som kan påklages av søker og andre med rettslig klageinteresse innen 3 – tre - uker etter at samlet vedtak fra Hordaland fylkeskommune er kommet frem.

Søker eller andre med rettslig klageinteresse står imidlertid fritt til å klage på Kystverkets vedtak før fylkeskommunen har sendt ut det samlede vedtaket. Se vedlagte *Orientering om klageadgang*.

Klageadgangen må være benyttet før søksmål om gyldigheten av vedtaket eller krav om erstatning som følge av vedtaket reises, jf. forvaltningsloven § 27b. Søksmål kan likevel reises når det er gått seks måneder fra klage første gang ble framsatt, og det ikke skyldes forsømmelse fra klagerens side at klageinstansens avgjørelse ikke foreligger.

Det understrekes at det ved avgjørelsen kun er tatt hensyn til reglene i havne- og farvannsloven og ikke annet lov- og regelverk. For eksempel kan tiltaket være

søknadspliktig etter plan- og bygningsloven, og dette må tiltakshaver selv avklare med kommunen. Videre må forholdet til kulturminnelovgivningen og forurensningsloven avklares med vedkommende myndighet.

Havne- og farvannsloven regulerer ikke nabo- eller eiendomsforhold, og dette vedtaket tar derfor ikke stilling til eller avgjør noe om slike forhold. Søkeren er selv ansvarlig for å innhente nødvendig samtykke fra grunneiere og andre rettighetshavere. Kystverket har ikke ansvar for å følge opp dette. Privatrettslige tvister mellom partene avgjøres enten gjennom avtale eller på andre måter, for eksempel av domstolene.

Med hilsen

Knut Stenevik
sjefingeniør

Bjarte Holta
trafikkleder

Dokumentet er elektronisk godkjent

Eksterne kopimottakere:			
Hordaland fylkeskommune	Postboks 7900	5020	BERGEN
Mattilsynet			
Fiskeridirektoratet			
Radøy kommune	Krossvegen 8	5936	MANGER

Vedlegg:
Orientering om klageadgang

ORIENTERING OM KLAGEADGANG

KLAGEORGAN

Enkeltvedtak fattet av Kystverkets regionkontor kan påklages til Kystverkets hovedkontor, jf. forvaltningsloven § 28.

Enkeltvedtak fattet av Kystverkets hovedkontor kan påklages til Samferdselsdepartementet, jf. forvaltningsloven § 28.

Klagen skal i begge tilfellene sendes per e-post til post@kystverket.no eller per post til Kystverket, Postboks 1502, 6025 ÅLESUND.

KLAGEFRIST

Klagefristen er 3 uker fra den dag dette brevet kom frem, jf. forvaltningsloven § 29. Det er tilstrekkelig at klagen er postlagt innen fristens utløp. Dersom klagen kommer for sent, kan Kystverket se bort fra klagen. Det kan søkes om å få forlenget fristen, men da må man oppgi årsaken til dette, jf. forvaltningsloven §§ 29 og 31.

KLAGENS INNHOLD

Klagen må inneholde følgende, jf. forvaltningsloven § 32:

- hvilket vedtak det klages over
- den eller de endringer som ønskes
- eventuelle andre opplysninger som kan ha betydning for vurderingen av klagen

I tillegg bør man nevne de grunner klagen støtter seg til. Klagen må undertegnes.

UTSETTING AV GJENNOMFØRING AV VEDTAKET

Selv om det er klageadgang på et vedtak, kan vedtaket vanligvis gjennomføres straks.

Førsteinstansen, klageinstansen eller annet overordnet organ, kan beslutte at vedtak likevel ikke skal iverksettes før klagefristen er ute eller klagen er avgjort, jf. forvaltningsloven § 42. Man kan søke om å få utsatt gjennomføringen av et vedtak til klagefristen er ute eller til klagen er avgjort (søke om oppsettende virkning av klagen), jf. forvaltningsloven § 42. Begrunnet søknad sendes til den etaten som er førsteinstans for vedtaket. En avgjørelse om oppsettende virkning kan ikke påklages.

RETT TIL Å SE SAKSDOKUMENTENE OG TIL Å KREVE VEILEDNING

Med visse begrensninger har en part rett til å se dokumentene i saken, jf. forvaltningsloven §§ 18 og 19. Parten må i tilfelle ta kontakt med Kystverket. Man vil da få nærmere veiledning om adgangen til å klage, om fremgangsmåten og reglene om saksbehandlingen.

KOSTNADER VED KLAGESAKEN

En part kan kreve dekning for vesentlige kostnader i forbindelse med klagesaken, jf. forvaltningsloven § 36. Forutsetningen er da vanligvis at det organet som traff det opprinnelige vedtaket har gjort en feil slik at vedtaket blir endret.

Det kan også søkes om å få dekket utgifter til nødvendig advokathjelp etter reglene om fritt rettsråd. Vanligvis gjelder visse inntekts- og formuesgrenser. Klageinstansen eller partens advokat kan gi nærmere opplysninger om dette.

KLAGE TIL SIVILOMBUDSMANNEN

Hvis man mener å ha vært utsatt for urett fra den offentlige forvaltning side, kan man klage til Stortingets ombudsmann for forvaltningen (Sivilombudsmannen). Sivilombudsmannen kan ikke selv endre vedtaket, men kan gi sin vurdering av hvordan den offentlige forvaltning har behandlet saken, og om det er gjort eventuelle feil eller forsømmelser.

