



Saksbehandler: Carina M. Iversen-Nordby
Telefon: 90830637
Byggesak og Geodata

Gbnr 226/93 med flere - Neholmveien 62-78 - Dispensasjon og rammetillatelse for vedlikeholdsmudring

Utvalg	Møtedato	Saksnummer
Hovedutvalg for kommunalteknikk	16.06.2022	138/22

Kommunedirektørens innstilling

1. I medhold av plan- og bygningsloven § 19-2 innvilges dispensasjon for vedlikeholdsmudring utenfor eiendommene gbnr. 226/93 med flere – Neholmveien 62-78, fra kommuneplanens utfyllende bestemmelse pkt. 29.1 om inngrepsforbudet i strandsonen.
2. I medhold av plan- og bygningsloven § 21-4 godkjennes søknad om rammetillatelse for vedlikeholdsmudring.
3. I medhold av plan- og bygningsloven § 21-5 settes følgende vilkår:
 - Igangsettingstillatelse vil ikke bli gitt før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden eller det er gitt tillatelse etter forurensningsregelverket, jf. byggesaksforskriften (SAK 10) § 6-2 bokstav f.
 - Igangsettingstillatelse kan ikke gis før det er gitt tillatelse etter havne- og farvannsloven.
 - Arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret.
 - Arbeider må foregå skånsomt, og det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon/bekreftelse på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Godkjenningen er basert på dokumentasjon mottatt 10.07.2020, 17.06.2021, 28.06.2021 og 20.09.2021.

Det vises til de vurderinger og begrunnelser som fremkommer i saksutredningen.

Hovedutvalg for kommunalteknikk 16.06.2022:

Behandling:

Kommunedirektørens innstilling vedtatt med 9 mot 2 stemmer (FRSV, R. Gotteberg (Mdg)).

HFK- 138/22 Vedtak:

1. I medhold av plan- og bygningsloven § 19-2 innvilges dispensasjon for vedlikeholdsmudring utenfor eiendommene gbnr. 226/93 med flere – Neholmveien 62-78, fra kommuneplanens utfyllende bestemmelse pkt. 29.1 om inngrepsforbudet i strandsonen.
2. I medhold av plan- og bygningsloven § 21-4 godkjennes søknad om rammetillatelse for vedlikeholdsmudring.
3. I medhold av plan- og bygningsloven § 21-5 settes følgende vilkår:
 - Igangsettingstillatelse vil ikke bli gitt før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden eller det er gitt tillatelse etter forurensningsregelverket, jf. byggesaksforskriften (SAK 10) § 6-2 bokstav f.
 - Igangsettingstillatelse kan ikke gis før det er gitt tillatelse etter havne- og farvannsloven.
 - Arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret.
 - Arbeider må foregå skånsomt, og det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon/bekreftelse på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Godkjenningen er basert på dokumentasjon mottatt 10.07.2020, 17.06.2021, 28.06.2021 og 20.09.2021.

Det vises til de vurderinger og begrunnelser som fremkommer i saksutredningen.

Vedlegg:

Utsnitt grunnkart 1:1000
Utsnitt kommuneplan 1:1000
Utsnitt kommuneplan 1:5000
Situasjonskart
Situasjonskart
Situasjonsplan
Tegning av omsøkt mudring
Dispensasjonssøknad
Diverse opplysninger og dokumentasjon på tidligere mudring
Naturbase faktaark Bløtbunn
Naturbase faktaark Ålegress
Uttalelse fra Kystverket
Uttalelse fra Fiskeridirektoratet
Brev fra Statsforvalter
Søkers kommentar til høringsuttalelse

Tegninger/øvrige saksdokumenter er tilgjengelige på kommunens hjemmeside.

Kortversjon

Saken gjelder dispensasjon og rammetillatelse for vedlikeholdsmudring utenfor gbnr. 226/93 m.fl. i Neholmveien.

Dispensasjon:

Kommuneplanens utfyllende bestemmelse pkt. 29.1 om inngrepsforbudet i strandsonen.

Uttalelse fra annen myndighet:

Kystverket uttaler at tillatelse etter havne- og farvannsloven ligger til lokal havnemyndighet.

Fiskeridirektoratet har merknader, og forutsetter at det stilles vilkår i saken.

Statsforvalteren vurderer det som mest hensiktsmessig at kommunen gjør vedtak om dispensasjon etter plan- og bygningsloven, før vår behandling etter forurensningsregelverket. Det er ikke krav til faglig uttalelse fra Statsforvalteren i Vestfold og Telemark i forbindelse med dispensasjonen, da dette vil ivaretas ved behandling etter forurensningsregelverket.

Kommunedirektørens innstilling:

Kommunedirektøren mener at saken er tilstrekkelig opplyst jfr. forvaltningslovens § 17.

Kommunedirektøren er av den oppfatning at omsøkt dispensasjon bør innvilges og at det bør gis rammetillatelse som omsøkt. Dispensasjonsvilkårene i plan- og bygningsloven § 19-2 anses som oppfylt.

Kommunedirektøren mener det bør stilles vilkår om at igangsettingstillatelse ikke kan gis før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden eller det er gitt tillatelse etter forurensningsregelverket, og at det er gitt tillatelse etter havne- og farvannsloven.

Kommunedirektøren mener videre det bør stilles vilkår i samsvar med Fiskeridirektoratets uttalelse om at arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret, samt at arbeider må foregå skånsomt, og at det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon/bekreftelse på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Innledning

Det søkes om vedlikeholdsmudring.

Planstatus:

Berørt område er i avsatt til kombinerte formål i sjø og vassdrag med eller uten tilhørende strandsone – «Områder for natur, friluftsliv, ferdsel og fiske i sjø» i kommunedelplankartet for Tjøme, vedtatt 31.01.2018. Området omfattes av kommuneplanens arealdel med bestemmelser og retningslinjer for Færder kommune, vedtatt 31.01.2018.

Deler av berørt område omfattes også av reguleringsplanen «Rød-Brøtsø» vedtatt 27.02.1991 der området er avsatt til friområde i sjø. Det fremgår av reguleringsplanbestemmelsene § 5.1 at området skal benyttes til bading, lek og sport.

Det er samsvar mellom arealformålet i kommuneplanens arealdel og reguleringsplanen. Detaljer i reguleringsplanen går derfor foran kommuneplanens arealdel ved motstrid, jfr. kommuneplanens utfyllende bestemmelser punkt 1.2.

Dispensasjoner:

- Kommuneplanens utfyllende bestemmelser punkt 29.1 – Forbud mot inngrep i strandsonen.

Dispensasjonssøknaden er begrunnet med følgende (utdrag):

- Bunnen rundt bryggene er gjørmete og illeluktende ved lavvann, dette gjør bading og trivsel lite attraktivt.
- Det gjør det umulig å opprettholde bruken av bryggene slik de er tiltenkt. Ved remudring kommer området igjen til sin rett og bryggeanleggene får tilbake dybden de hadde tidligere.
- Ved mudring gjør man området mer tilgjengelig, øker trivsel og ikke minst sikkerheten i området.
- På grunn av bunnforholdene er det verken mulig å bade, eller legge til med båt ved bryggene.
- Båtplassene på bryggene ligger til tider innhyllt i grums, gjørme ved lavvann/normal vannstand.
- Båtene er også utsatt for skader og det er nå blitt nesten umulig å bruke flere av båtplassene.
- Tiltakshaverne bruker båt både til rekreasjon og hobby som bla. dykking, fisking og garnsetting. For tiltakshaverne er det å få gjennomført mudring viktig for å kunne opprettholde trivsel og bruk.
- Remudringen vil foregå i nøyaktig samme trase det er mudret i tidligere, dette gjelder både mudringen rundt bryggene, samt rennen. Det vil ikke bli mudret utenfor mudringen fra tidligere.

Uttalelse fra andre myndigheter:

Saken har vært oversendt Kystverket og Fiskeridirektoratet for uttalelse.

Kystverket viser til at omsøkt tiltak ligger utenfor hoved- eller biled og at tillatelse etter havne- og farvannsloven derfor ligger til lokal havnemyndighet, altså kommunen.

Fiskeridirektoratet uttaler følgende (utdrag):

«Fiskeridirektoratet region Sør vurderer all mudring som lite ønskelig i forhold til bløtbunnsområdene i strandsonen og deres betydning sett i en større økologisk sammenheng. Ut i fra totalbildet mht. bestander av villfisk på Skagerrakkysten og spesielt kysttorsken er alle gruntvannsområdene svært viktig å bevare. Fiskeridirektoratet region Sør anser også all dumping som lite ønskelig, i forholdet til at områdene der det dumpes vil bli lite produktive områder. Om det dumpes på bløtbunns bunnfaunaen dominert av arter som lever nedgravd i sedimentet (infauna), og er i hovedsak stasjonære og påvirkes av faktorer direkte på de stedene de befinner seg. Inngrep som dumping og

andre arbeider i sjø, vil endre produktiviteten og det biologiske mangfoldet i det området som blir berørt varig eller for en «kortere» periode. Alle mudrede masser må deponeres på egnet/godkjente områder på land. ...

På generelt grunnlag vil Fiskeridirektoratet region Sør anbefale at de gangene det vurderes å kunne gis tillatelse til mudring, må tiltaket gjennomføres på en så skånsom måte som mulig, og med strenge krav til gjennomføringen av arbeidene, slik at omkringliggende miljø påvirkes i så liten negativ grad som mulig. Eventuelle arbeider må foregå utenom gyteperioder, og ellers i høst-/vinterhalvåret når livet i sjøen er mest i ro, og sannsynligheten for å gjøre skade på naturmiljøet er minst. Det må stilles vilkår om avbøtende tiltak, og alle mudrede masser må deponeres på land, og eventuelt forurensede masser i godkjent deponi.»

Kommunedirektørens vurdering av Fiskeridirektoratets uttalelse:

Kommunedirektøren bemerker seg at Fiskeridirektoratet uttaler at de anses mudring generelt som lite ønskelig. Kommunedirektøren viser i denne forbindelse til at det her er snakk om vedlikeholdsmudring og at tiltaket ut fra tilgjengelig kartdata ikke direkte berører viktige naturinteresser, selv om det foreligger slike lenger opp i Holmenkilen. Videre viser kommunedirektøren til at det ikke er snakk om mudring for å tilrettelegge for økt eller annen bruk av bryggene eller sjøområdet, men en funksjonell opprettholdelse av etablert bruk. Kommunedirektøren viser videre til at ansvarlig søker har redegjort for at mudringen skal gjennomføres så skånsomt som mulig, jfr. ansvarlig søkers kommentar til uttalelsen. Se for øvrig vurderingene under punktene naturmangfoldloven og dispensasjon etter plan- og bygningsloven lenger ned i saksfremlegget.

De deler av Fiskeridirektoratets uttalelse som knytter seg til dumping av de mudrede massene ligger etter kommunedirektørens vurdering utenfor byggesaken og vil ivaretas gjennom behandlingen etter forurensningsloven (Statsforvalteren).

Kommunedirektøren mener videre det bør stilles vilkår i samsvar med Fiskeridirektoratets uttalelse om at arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret, samt at arbeider må foregå skånsomt, og at det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon/bekreftelse på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Behandling etter forurensningsloven og uttalelse fra Statsforvalteren i Vestfold og Telemark:

Mudringene er i tillegg til dispensasjon og tillatelse etter plan- og bygningsloven også betinget av tillatelse etter forurensningsloven. Det følger av plan- og bygningsloven (pbl.) § 21-5 og byggesaksforskriften (SAK10) § 6-2 (samordningsplikten) at kommunen kan vente med å avgjøre saken inntil det foreligger nødvendig avgjørelse eller samtykke fra annen myndighet. Kommunen kan også gi rammetillatelse med vilkår.

Kommunen har vært i kontakt med Statsforvalteren i Vestfold og Telemark i forbindelse med saksbehandlingsrekkefølge. Statsforvalteren vurderer det som mest hensiktsmessig at kommunen gjør vedtak om dispensasjon etter plan- og bygningsloven, før vår behandling etter forurensningsregelverket. Kommunedirektøren mener det bør stilles vilkår om at igangsettingstillatelse ikke kan gis før søknaden er behandlet etter forurensningsloven, eller før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden.

Det er for øvrig ikke krav til faglig uttalelse fra Statsforvalteren i Vestfold og Telemark i forbindelse med dispensasjonen, da dette vil ivaretas ved behandling etter forurensningsregelverket.

Om tiltaket:

Det søkes om tillatelse til vedlikeholdsmudring utenfor gbnr. 226/93 med flere, Neholmveien 62-78. Det søkes om vedlikeholdsmudring utenfor tre brygger og i fellesrennen i bukten.

Arealer:

Utenfor brygge 1 (gbnr. 226/93 – Neholmveien 62):

Område: 20 m x 20 m = 400 m²

Dybde: 1 m

Masse: 500 m³, inkl. 25 % masseutvidelse

Utenfor brygge 2 (gbnr. 226/50 – Neholmveien 78 (syd)):

Område: 10 m x 15 m = 150 m²

Dybde: 1 m

Masse: 187 m³, inkl. 25% masseutvidelse

Utenfor brygge 3 (gbnr. 226/50 – Neholmveien 78 (nord)):

Område: 15 m x 20 m = 300m²

Dybde: 1 m

Masse: 375 m³, inkl. 25% masseutvidelse

Fellesrennen:

Område: 2160 m²

Dybde: 1 m

Masse: 2700 m³, inkl. 25% masseutvidelse

Totalt for hele området:

Ved brygger: 1062 m³

Fellesrenne: 2700 m³

Til sammen: 3762 m³, inkl. 25% masseutvidelse

Nabomerknader:

Det foreligger ikke nabomerknader til tiltaket.

Lovlighet av eksisterende brygger:

Kommunedirektøren har ikke tatt stilling til om bryggene slik de er utformet i dag er lovlig etablert, da dette ikke er nødvendig for å behandle søknaden om vedlikeholdsmudring. Vurderingen av søknaden om vedlikeholdsmudring utgjør derfor ikke på noe vis et standpunkt fra kommunens side vedrørende lovligheten av bryggene det skal mudres rundt.

Vurdering av hvorvidt omsøkt tiltak utgjør vedlikeholdsmudring:

Søker har i sin dispensasjonssøknad vist til at det er mudret på omsøkte plasser flere ganger tidligere. Det er vist til at mudring skal ha vært utført både i 70-årene, på 80-tallet og sist rundt 98-99. Som dokumentasjon er det blant annet vist til faktura for tidligere mudring og en offentlig kunngjøring av mudring.

Kommunen kan ikke finne igjen eventuelle tidligere vedtak om mudring i sitt arkiv, men tilgjengelig flyfoto fra området viser at det tidligere er gjennomført mudring i samsvar med søkers dokumentasjon. Omsøkt vedlikeholdsmudring skal skje i samme trase som tidligere mudring.

Kommunedirektøren mener på denne bakgrunn det er sannsynliggjort at det tidligere er gjennomført tilsvarende mudring som det nå er søkt om. Det er i denne vurderingen lagt betydelig vekt på kunngjøringen som er lagt frem i kombinasjon med de øvrige gitte opplysninger og dokumentasjon. Kommunen er imidlertid i tvil om hvorvidt dokumentasjonen anses som tilstrekkelig for å legge til grunn at det tidligere er gitt tillatelse til tilsvarende mudring.

Faktagrunnlag

Plan- og bygningsloven, kapittel 19 – Dispensasjon.

Plan- og bygningsloven, kapittel 20 – Søknadsplikt.

Kommuneplanens arealdel med utfyllende bestemmelser og retningslinjer, vedtatt 31.01.2018
Kommunedelplankart for Tjøme, vedtatt 31.01.2018.
Reguleringsplan «Rød-Brøtsø» vedtatt 27.02.1991.
Naturmangfoldloven, kapittel 11 – Alminnelige bestemmelser og bærekraftig bruk.

Vurderinger

Forholdet til naturmangfoldloven (nml):

Bestemmelsene i naturmangfoldloven §§ 8 til 12 skal legges til grunn som retningslinjer ved behandling av byggesaker. Bestemmelsene omfatter kunnskapsgrunnlaget, føre-var-prinsippet, økosystemtilnærming og samlet belastning, hvem som skal bære kostnadene ved miljøforringelse, samt miljøforsvarlige teknikker og driftsmetoder. Under følger en vurdering av disse bestemmelsene.

§ 8 – Kunnskapsgrunnlaget:

Bestemmelsen innebærer at kommunen skal vurdere om naturmangfoldet kan påvirkes av tiltaket, hvilken tilstand naturmangfoldet har og hvilke effekter tiltaket kan få for naturmangfoldet. Kunnskapsgrunnlaget skal gi kommunen tilstrekkelig informasjon for å kunne vurdere hvilken vekt man skal legge på naturmangfoldet.

Tillatelsen skal så langt det er mulig bygge på kunnskap om arters bestandssituasjon, naturtypers utbredelse og økologiske tilstand, og effekten av påvirkninger. Hovedregelen er at det ikke stilles krav til innhenting av ny kunnskap, som f.eks. utarbeidelse av rapporter, registreringer etc. Innhenting av slik kunnskap skal kun kreves unntaksvis. Informasjon finnes ofte i offentlige databaser. Naturbasen, Miljøstatus og Artsdatabanken er eksempler på slike databaser. Disse inneholder i hovedsak den informasjon kommunen trenger for å behandle en ordinær byggesak.

Det er registrert ålegress i bukten, men omsøkt tiltak berører etter kommunedirektørens vurdering ikke dette arealet. Faktaark fra Naturbase om ålegress i område er likevel for ordens skyld vedlagt.

Det er registrert bløtbunnsområder i sjøen berørt av omsøkt mudring. Dette er registrert som «lokalt viktig» i naturbasen. Faktaark fra Naturbase om bløtbunn i området er vedlagt.

§ 9 – Føre-var-prinsippet:

Før tillatelse kan gis skal det foreligge tilstrekkelig kunnskap om hvilke konsekvenser tillatelsen kan få for naturmiljøet. Føre-var-prinsippet får bare anvendelse når det ikke foreligger tilstrekkelig kunnskap og virkningene på naturmangfoldet. Etter administrasjonens vurdering foreligger det tilstrekkelig kunnskap om naturmangfoldet og eventuelle konsekvenser for naturmangfoldet. Føre-var-prinsippet gjør seg derfor ikke gjeldende.

Kommunedirektøren mener kunnskapsgrunnlaget etter § 8 er tilstrekkelig, og at det ikke er sannsynlig at det er behov for nye registreringer eller innhenting av ny kunnskap.

§ 10 – Økosystemtilnærming og samlet belastning:

En påvirkning av et økosystem skal vurderes ut fra den samlede belastning som økosystemet vil bli utsatt for, som følge av tiltaket det søkes om.

Kommunedirektøren vurderer at økosystemet vil tåle en vedlikeholdsmudring rundt eksisterende brygger og fellesrennen som omsøkt uten at den samlede belastningen blir for stor. Det vises til at det tidligere er gjennomført tilsvarende mudring og at omsøkt mudring skal foretas i samme område og trasé som dette.

§ 11 – Kostnadene ved miljøforringelse skal bæres av tiltakshaver:

Skadebegrensende tiltak og kostnader ved disse skal bekostes av tiltakshaver.

§ 12 – Miljøforsvarlige teknikker og driftsmetoder:

Bestemmelsen skal unngå skade eller begrense skade på naturmangfoldet ved valg av driftsmetoder, teknikk og plassering. Valget skal skje etter en samlet vurdering av naturmangfold, økonomiske forhold, og gi de beste samfunns-, og miljømessige resultater. Best mulig driftsmetode kan omfatte arbeidstidspunkt, redskapsbruk, frakt og avbøtende tiltak.

Det vil bli brukt lekter med gravemaskin for fjerning av massene. Det vil i tillegg bli brukt siltgardin for å beskytte området rundt mot eventuell spredning av sedimenter. Kommunedirektøren mener det bør stilles vilkår om dette for å sikre at det ivaretas.

Tiltaket vil kreve mindre bruk av maskiner og utstyr, og anses derfor ikke å påvirke naturmangfoldet særlig negativt. Tiltakets plassering medfører ingen vesentlige konsekvenser for naturmangfoldet.

Konklusjon vedr. naturmangfold:

Omsøkt tiltak medfører ingen vesentlige negative konsekvenser for naturmangfoldet eller økosystemet i området. Kommunedirektøren er av den oppfatning at hensynet bak naturmangfoldloven §§ 8 – 12 er ivaretatt.

Dispensasjon etter plan- og bygningsloven (pbl):

Plan- og bygningsloven skal sikre at man gjennom åpne og demokratiske prosesser har en planstyrt arealforvaltning. Hvor nye tiltak ikke skal være i strid med ønsket arealutvikling, vedtatt gjennom planer. I loven er det likevel en dispensasjonsbestemmelse som åpner for å fravike vedtatte planer. Dispensasjon innebærer at bestemmelser fastsatt i lov eller arealplaner fravikes etter en konkret vurdering i enkeltsaker. Dispensasjonsbestemmelsen er tatt inn i loven for å være en sikkerhetsventil, ettersom det vil oppstå situasjoner hvor det er ønskelig å kunne fravike planen uten å måtte endre selve planen, for eksempel ved utilsiktede virkninger av planen. En utstrakt bruk av dispensasjoner kan føre til uønskede totaleffekter som undergraver intensjonen i lov og plangrunnlag.

Dispensasjon kan ikke gis dersom hensynene bak bestemmelsen det dispenseres fra, hensynene i lovens formålsbestemmelse, eller nasjonale eller regionale interesser, blir vesentlig tilsidesatt, jfr. pbl. § 19-2.

Før det vurderes om vilkårene for dispensasjon er oppfylt, vil det redegjøres for hensynet bak bestemmelsene det dispenseres fra.

Hensynet bak kommuneplanens punkt 29.1 bokstav e om inngrepsforbudet i sjø

Tiltak krever dispensasjon fra kommuneplanens punkt 29.1 bokstav e om forbud mot inngrep i strandsonen.

Hensynet bak forbudet mot inngrep i strandsonen er å bevare kystlandskapet i Færder kommune, herunder å bevare verdifulle svaberg og landskapsformasjoner over og under havoverflaten. Bestemmelsen forutsetter at strandsonen ikke skal privatiseres mer enn den allerede er i dag.

Bestemmelsen bygger i stor grad på de samme hensynene som byggeforbudet i 100-metersbeltet etter pbl. § 1-8. Det er derfor relevant å se hen til lovforarbeidene i forbindelse med pbl. § 1-8 hvor det fremgår det at byggeforbudet er ment å markere at 100-metersbeltet langs sjøen er av nasjonal interesse, og at strandsonen i utgangspunktet skal holdes fri for bebyggelse. Dispensasjoner fra forbudet fører til en uheldig utvikling av strandsonen. Arealer tas i stadig større grad i bruk til hytteformål og annen privat utbygging.

Av plan- og bygningsloven § 1-8 første ledd fremgår det at i 100-metersbeltet skal det tas særlig hensyn til natur- og kulturmiljø, friluftsliv, landskap og andre allmenne interesser. Det skal svært mye til før dispensasjon kan gis, spesielt i strandsonen i Færder hvor det er stort utbyggingspress og med store naturverdier.

Vesentlig tilsidesettelse av kommuneplanens punkt 29.1 bokstav e om inngrepsforbudet i sjø

Det kan gis dispensasjon hvis hensynene bak bestemmelsen det dispenseres fra ikke blir vesentlig tilsidesatt, jfr. § 19-2 annet ledd første punktum.

Plan- og bygningslovens § 19-2 peker på at hensynene bak bestemmelsen det dispenseres fra ikke kan være «vesentlig tilsidesatt». Det er følgelig en viss terskel før vilkåret er oppfylt, og kommunen er avskåret fra å kunne innvilge dispensasjon.

Kommunen har en praksis for å tillate vedlikeholdsmudring når mudringen ikke øker den samlede belastningen på økosystemet, og tiltaket ikke medfører irreversible inngrep.

Det er dokumentert at det er mudret i området ved flere anledninger tidligere. Kommunedirektøren er av den oppfatning at en vedlikeholdsmudring ikke vil komme i konflikt med økosystemet eller naturen i området. Videre vil en mudring ikke virke privatiserende eller komme i konflikt med allmennhetens ferdselsmuligheter i området. Kommunedirektøren mener det er hensiktsmessig at det stilles vilkår om avbøtende tiltak til dispensasjonen, som for eksempel at det benyttes siltgardin og at arbeidene skal foregå skånsomt. Videre at det bør stilles vilkår om når arbeidene kan foregå.

Delkonklusjon

Kommunedirektøren er av den oppfatning at hensynet bak inngrepsforbudet i strandsonen ikke blir vesentlig tilsidesatt.

Lovens formålsbestemmelse

Det følger av plan- og bygningsloven § 19-2 annet ledd første punktum at heller ikke hensynene bak formålsbestemmelsen i § 1-1 kan bli vesentlig tilsidesatt. Bestemmelsen lovfester formålet til å fremme «bærekraftig utvikling for den enkelte, samfunnet og framtidige generasjoner», og hvor planlegging og vedtak skal «sikre åpenhet, forutsigbarhet og medvirkning for alle berørte interesser og myndigheter».

Delkonklusjon

Kommunedirektøren mener hensynene i formålsparagrafen ikke er vesentlig tilsidesatt gjennom den omsøkte dispensasjonen.

Nasjonale eller regionale interesser berørt av tiltaket

Dispensasjon kan ikke gis dersom omsøkt tiltak medfører at nasjonale eller regionale interesser blir vesentlig tilsidesatt, jfr. pbl. § 19-2 annet ledd. Generelt kan man si at de nasjonale og regionale interessene må gjøre seg gjeldende med en viss tyngde for at de skal kunne anses som vesentlig tilsidesatt.

Med nasjonale interesser siktes det til mål og rammer som er kommet til uttrykk i lov eller forskrift, internasjonale forpliktelser for Norge, stortingsmeldinger, statlige planretningslinjer, statlige planbestemmelser og rundskriv. Med regionale interesser siktes det til interesser som har kommet til uttrykk i regionale planbestemmelser eller regionale planer, jf. pbl. §§ 8-1 og 8-5.

De regionale og nasjonale interessene i denne saken er i all hovedsak sammenfallende med hensynene bak inngrepsforbudet i sjø. Det vises derfor til vurderingene over.

Vesentlig tilsidesettelse av nasjonale eller regionale interesser

Under henvisning til den avgrensning som foretas i punktet over vises det til redegjørelsen og vurderingen av kommuneplanens inngrepsforbud i strandsonen.

Delkonklusjon

Kommunedirektøren er på denne bakgrunn av den oppfatning at nasjonale og regionale interesser ikke vesentlig tilsidesettes gjennom omsøkt vedlikeholdsmudring.

Fordelene er klart større enn ulempene

Fordelene ved å gi dispensasjon skal være klart større enn ulempene for at kommunen skal kunne innvilge dispensasjon jfr. pbl. § 19-2 annet ledd annet punktum.

Etter bestemmelsens ordlyd skal det foretas en helhetlig vurdering hvor alle relevante fordeler og ulemper skal vurderes. I denne vurderingen er det ressurs- og arealdisponeringshensyn som er det styrende for hva som er relevante fordeler og ulemper. Dette innebærer at de hensynene som gjør seg gjeldende i plangrunnlaget for det konkrete arealet, er de hensyn som er avgjørende for hva som er fordeler og ulemper. Det må følgelig tas en konkret vurdering av hva som er planens intensjon. Tiltak i samsvar med planens intensjon vil i utgangspunktet være fordeler, og tiltak i strid med planens intensjon vil være ulemper.

I juridisk teori og kommunes praksis er det likevel lagt til grunn at ekstraordinære forhold kan trekkes inn i dispensasjonsvurderingen jfr. Plan- og bygningsrett av Pedersen m.fl. (3. utg.) del 2 s. 223 og Plan- og bygningsloven av Zimmermann og Innjord s. 557.

Det er i vurderingen i utgangspunktet ikke adgang til å vektlegge rent personlige fordeler. Bestemmelsen, åpner likevel helt unntaksvis, for at det i saker hvor det foreligger helt spesielle sosialmedisinske, personlige og menneskelige hensyn, kan slike hensyn tillegges vekt. At det ikke er adgang til å vektlegge rent personlige fordeler, må ikke forveksles med å vektlegge at eiendommen generelt får en mer hensiktsmessig arealutnyttelse som følge av tiltaket. En slik generell privat fordel er det adgang til å vektlegge. Vekten av den private fordelen vil avhenge av plangrunnlaget.

Den konkrete vurderingen av fordeler og ulemper

I denne saken ligger tiltaket innenfor området regulert og avsatt til naturvernområde og natur, friluft, ferdsel og fiske i sjø. Som utgangspunkt må mudring anses som en ulempe fordi dette vil ha en negativ effekt på naturmangfoldet.

Kommunen har en praksis med å tillate vedlikeholdsmudring. Dette fordi det vil være en uforholdsmessig ulempe for tiltakshaver om han ikke får lov til å opprettholde lovlig etablerte rettigheter. Uten vedlikeholdsmudring vil det ikke på sikt være mulig å benytte sjøarealet til ferdsel eller bading i rekreasjonsøyemed. Det vises i denne forbindelse til at området er avsatt til natur, friluftsliv, ferdsel og fiske i sjø. Kommunedirektøren ønsker å presisere at dette er forhold som kun tillegges betydning der det dreier seg om vedlikeholdsmudring og at ny mudring, eller mudring utover det som tidligere er foretatt, i utgangspunktet ikke vil vurderes på samme måte.

Som fordeler ved tiltaket kan det pekes på at mudringen innebærer at bryggene kan benyttes for fortløyning av båt, og at det kan anses å være positivt at området kan brukes til bading og rekreasjon. Ikke bare av eiere av brygger og eiendommer, men av allmennheten generelt.

Vedlikeholdsmudringen innebærer etter kommunedirektørens syn ingen ulemper. Det vektlegges her særlig forholdet til at mudringen ikke innebærer ulemper for naturen eller økosystemet i området, og at det stilles vilkår til søknaden.

Delkonklusjon

Kommunedirektøren er av den oppfatning av at fordelene ved å innvilge dispensasjon fra inngrepsforbudet i strandsonen er klart større enn ulempene.

Konklusjon

Dispensasjonsvilkårene anses å være oppfylt. Dispensasjon bør innvilges på vilkår.

Konklusjon:

På bakgrunn av det overnevnte anbefaler kommunedirektøren at det innvilges dispensasjon fra kommuneplanens utfyllende bestemmelser punkt 29.1 bokstav e – Inngrepsforbud i strandsonen, og

at det gis rammetillatelse som omsøkt.

Kommunedirektøren mener det bør stilles følgende vilkår:

- Igangsettingstillatelse vil ikke bli gitt før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden eller det er gitt tillatelse etter forurensningsregelverket, jfr. byggesaksforskriften (SAK 10) § 6-2 bokstav f.
- Igangsettingstillatelse kan ikke gis før det er gitt tillatelse etter havne- og farvannsloven.
- Arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret.
- Arbeider må foregå skånsomt, og det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Rammetillatelse

Søknad om rammetillatelse godkjennes.

Godkjenningen er basert på søknad mottatt 10.07.2020, og utfyllende dokumentasjon mottatt 03.08.2020 og 17.06.2021. Behandlingsklar søknad forelå 20.09.2021.

Arbeidene kan ikke starte før søknad om igangsettingstillatelse er behandlet. Søknaden må inneholde dokumentasjon på at alle vilkårene er oppfylt:

- Igangsettingstillatelse vil ikke bli gitt før forholdet til forurensningsmyndigheten er brakt i orden eller det er gitt tillatelse etter forurensningsregelverket, jfr. byggesaksforskriften (SAK 10) § 6-2 bokstav f.
- Igangsettingstillatelse kan ikke gis før det er gitt tillatelse etter havne- og farvannsloven.
- Arbeider må foregå utenom gyteperioder, ellers i høst-/vinterhalvåret.
- Arbeider må foregå skånsomt, og det må gjøres avbøtende tiltak som for eksempel bruk av siltgardin. Dokumentasjon/bekreftelse på dette må foreligge før igangsettingstillatelse kan gis.

Generelt om tillatelsen:

Ansvarlige foretak er ansvarlige for at arbeidene blir gjennomført i samsvar med gjeldende lovverk.

Rammetillatelsen har en gyldighet i 3 år fra vedtaksdato. Er arbeidene ikke satt i gang innen 3 år faller tillatelsen bort. Ønskes tiltaket endret, må endringene være godkjent før de kan starte.

Tillatelsen kan bli omgjort som følge av en klage eller annen overprøving. Kommunen er ikke ansvarlig for tap ved en slik omgjøring. Arbeid som igangsettes før klagefristen er ute eller klage/overprøving er avgjort, skjer for tiltakshavers egen risiko.

Tillatelsen er gitt iht. plan- og bygningsloven og gir ingen rettighet til å bygge etter annet lovverk og innebærer heller ingen avgjørelse av eventuelle private rettsforhold.

Ansvar og kontroll:

Følgende foretak har erklært ansvarsrett:

Foretak	Fagområde	Tiltaksklasse
Arne Rødd & Co AS, Org.nr. 919700572	SØK – ansvarlig søker	1
	PRO – vedlikeholdsmudring	2

Ansvarlig søker er ansvarlig for at gjennomføringsplanen til enhver tid er oppdatert i forhold til ansvarlige foretak, fagområder og tiltaksklasser. Ved endringer av skal det innsendes erklæringer og dokumentasjon til kommunen før arbeidene starter.

Beskrivelse av tiltaket:

Tillatelsen omfatter vedlikeholdsmudring utenfor gbnr. 226/93 m.fl. – Neholmveien 62-78. Vedlikeholdsmudringen skal foretas utenfor tre brygger og i fellesrennen i bukten. Det vises til detaljert beskrivelse lengre opp i saksfremlegget.

Plangrunnlag:

Det vises til redegjørelse av plangrunnlaget lengre opp i saksfremlegget.

Nabomerknader:

Det foreligger ikke nabomerknader til tiltaket.

Miljø- og grunnforhold:

Det opplyses i søknaden at det foreligger tilstrekkelig sikkerhet mot fare eller vesentlig ulempe som følge av flom, skred eller andre natur- og miljøforhold.

Graving:

Gravetillatelse må være gitt av grunneier. Før graving må det avklares om det finnes strøm-, telefon-, fiber- eller andre kabler og ledninger i nærheten. Mer informasjon finnes på www.gravemelding.no.

Lovgrunnlag (listen er ikke uttømmende):

- Plan- og bygningsloven, kapittel 11 – Kommuneplan.
 - Plan- og bygningsloven, kapittel 12 – Reguleringsplan.
- Plan- og bygningsloven, kapittel 20 – Søknadsplikt.
- Plan- og bygningsloven, kapittel 21 – Krav til innhold og behandling av søknader.
- Plan- og bygningsloven, kapittel 23 – Ansvar i byggesaker.
- Plan- og bygningsloven, kapittel 29 – Krav til tiltaket.

Klageadgang:

Vedtaket kan påklages til Statsforvalteren i Vestfold og Telemark. Eventuell klage over vedtaket må sendes inn skriftlig til kommunen innen 3 uker etter at du har mottatt vedtaket. Søksmål eller erstatningskrav kan ikke reises uten at klageadgangen er benyttet.

Gebyr:

Gebynet er frafalt i sin helhet grunnet oversittet saksbehandlingstid, jfr. pbl. § 21-7.