Fylkesmannen i Nordland

Vår dato:	Vår ref:
09.04.2019	2019/659
Deres dato:	**Deres ref:**
21.01.2019	

Tysfjord kommune
Postboks 104
8591 Kjøpsvik

Saksbehandler, innvalgstelefon
Hanne M. K. Hanssen, 75 53 15 54

[redacted]

Klagebehandling - Bruk av motorbåt i Varpa - [redacted] - Tysfjord

Vi viser til kommunens oversendelse av 23. januar 2019, og beklager noe lang saksbehandlingstid.

Fylkesmannen stadfester Tysfjord kommunens vedtak med de begrensninger som er gitt i tillatelse til bruk av båt med elektrisk motor på Varpavatnet. Kommunen har adgang til å begrense tillatelser etter motorferdselloven § 6, og har foretatt de vurderinger som kreves. Det ligger innenfor kommunens frie skjønn om det skal gis tillatelse når særlige grunner foreligger, og Fylkesmannen skal da legge stor vekt på det kommunale selvstyret.

Bakgrunn for klagen

[redacted] søkte ved brev av 27. september 2018 om å få bruke båt med el-motor eller påhengsmotor over Varpavatnet til hytte på eiendommen [redacted]. De ønsker å bruke hytta til rekreasjon og avkobling, og ønsker ikke å selge den. [redacted]. Han ønsker fri kjøring, eventuelt så mange turer som mulig.

Kommunen innvilget ved delegert vedtak i sak 72/18, datert 9. oktober 2018, tillatelse til bruk av båt med elektrisk motor med inntil en tur/retur pr. måned frem til 31. desember 2019. Motorferdselloven § 6 er brukt som hjemmel for tillatelsen, og det er vist til fremlagt legeerklæring. Motorferdselen skal skje fra stranden ved Dragskrysset til søkerens hytte. Det er under kommunens vurdering vist til at funksjonshemmede representerer en brukergruppe som har klart større behov for, og må gis bedre mulighet enn andre til bruk av motoriserte fremkomstmidler. Varpa er imidlertid et særlig viktig område for fiske og friluftsliv, og tillatelsen er derfor gjort betinget av bruk av båt med elektrisk motor samt at motorferdselen er begrenset til et minimum. Tillatelsen er innvilget etter en samlet vurdering i forhold til søkers dokumenterte behov for motorisert transport på en begrenset del av Varpavatnet.

[redacted] har den 25. oktober 2018 klaget på kommunens vedtak. Han kommer av helsemessige årsaker ikke til å bruke hytta til overnatting, men bare kortere dagsturer, og ønsker mulighet for flere turer de måneder det er mulig å bruke båt. Dette for å kunne utføre mindre vedlikehold som gressklipping, renske takrenner, male vindu etc. Han er ikke form til å utføre flere ting samme dag. Den elektriske motoren hans er liten, og lager ikke lyd og bølgeskvulp verre enn de som ror båt. Han håper på flere turer.

Formannskapet behandlet klagen i møte 17. januar 2019 som sak 1/19. Tidligere vedtak ble opprettholdt, da kommunen ikke kunne se at det var fremlagt nye momenter som kan gi grunnlag for et økt antall turer med båt og motor fra stranden ved Dragskrysset til hytte ved Varpavannet. Tidligere innvilget dispensasjon for motorferdsel er i samsvar med etablert kommunal forvaltningspraksis. Saken ble etter dette sendt Fylkesmannen for klagebehandling.

Fylkesmannens lovforståelse, vurdering og forståelse av faktum i saken
Fylkesmannens avgjørelse bygger på de opplysninger som er framkommet i det skriftlige materialet som er oversendt fra kommunen, så vel kommunens egne opplysninger som de opplysninger klager har framlagt.

Fylkesmannen kan prøve alle sider av saken og herunder ta hensyn til nye omstendigheter. Vi skal vurdere de synspunkter som klageren legger fram, og vi kan også ta opp forhold som ikke er berørt i klagen. Vi skal legge stor vekt på hensynet til det kommunale selvstyre ved prøving av det frie skjønn, jf. forvaltningsloven § 34 annet ledd.

Fylkesmannens vurdering
Motorferdsel er i henhold til motorferdselloven § 3 ikke tillatt i utmark og vassdrag, med mindre annet følger av loven eller vedtak med hjemmel i loven.

Det følger av motorferdselloven § 4 siste ledd at ferdsel med motorfartøy er tillatt på innsjøer som er 2 kvadratkilometer eller større, på elvestrekninger og på innsjøer mindre enn 2 kvadratkilometer dersom disse inngår som en det av et farbart vassdrag.

Fylkesmannen legger til grunn at Varpavatnet er mindre enn 2 kvadratkilometer og ikke inngår som del av et farbart vassdrag. Motorferdsel er derfor i utgangspunktet ikke tillatt på vatnet.

Med motorferdsel menes i henhold til motorferdselloven § 2 første ledd bl.a. bruk av «båt eller annet flytende eller svevende fartøy drevet med motor». Det er i Miljøverndepartementets rundskriv T-1/96 pkt. 4.1 sagt at motordrevne fremkomstmidler ikke bare omfatter forbrenningsmotorer, men også maskiner som drives med andre former for energi som er eller kan bli aktuelle, som for eksempel elektrisk kraft.

Søknaden må behandles etter motorferdselloven § 6:

«Når særlige grunner foreligger, kan kommunen gi tillatelse til bruk av motorfartøy eller luftfartøy som ellers ikke kan finne sted etter denne lov eller med hjemmel i loven.

Tillatelse etter første ledd kan gis for bestemte høve eller for bestemte tidsrom. Kommunen kan sette vilkår for tillatelsen.

Kommunens vedtak kan påklages til fylkesmannen».

Det er i Miljøverndepartementets rundskriv T-1/96 pkt. 8.5 sagt følgende om tillatelse til bruk av motorfartøy og luftfartøy etter lovens § 6:

«Det må foretas en konkret og grundig vurdering av hver enkelt søknad. Det er bare adgang til å gi dispensasjon i spesielle tilfeller, jf. begrepet «særlige grunner». Ved vurderingen av om «særlige grunner» foreligger, vil det være av betydning om motorferdselen er nødvendig og har et nytteformål, eller bærer preg av unødvendig kjøring eller fornøyelseskjøring. At transportøren anser transporten for økonomisk lønnsom er ikke avgjørende, dersom transporten ikke isolert sett dekker et reelt og nødvendig behov. De formålene som er nevnt under 7 om motorkjøretøyer, vil også kunne være å anse som særlige grunner etter lovens § 6.

Er kravet til «særlige grunner» oppfylt, vil det bero på et fritt forvaltningsmessig skjønn om det skal gis tillatelse. Skjønnsvurderingen innebærer en helhetsvurdering av saken i lys av lovens formål, hvor behovet for transport vurderes mot mulige skader og ulemper som ferdselen kan forårsake.

Dersom en søknad blir imøtekommet, kan kommunen sette vilkår for tillatelsen, jf. lovens § 6 annet ledd.

Vi viser til omtalen av vilkår og begrunnelsesplikt/klage ved tillatelser til bruk av motorkjøretøy under 7.3.3, som også er relevant for tillatelser til bruk av motorfartøy og luftfartøy. For motorfartøy/luftfartøy vil det naturligvis ikke være aktuelt å henvise til traséer/løyper. Imidlertid kan det være aktuelt å sette vilkår om type luftfartøy/motorfartøy eller om begrenset hastighet».

Tysfjord kommune har lagt til grunn at kravet til særlige grunner i motorferdselloven § 6 er oppfylt, og har etter en samlet vurdering i forhold til søkers dokumenterte behov for motorisert transport på en begrenset del av Varpavatnet innvilget en begrenset dispensasjon. Under henvisning til at Varpa er et særlig viktig område for fiske og friluftsliv, er tillatelsen gjort betinget av båt med elektrisk motor samt at tillatelsen er begrenset til en tur/retur per måned frem til 31. desember 2019.

Klageren har redegjort for sitt behov for å bruke båt med motor og for et større antall turer enn det som er innvilget av kommunen. Det er videre sagt at den elektriske motoren han benytter er så liten at den ikke lager lyd og bølgeskvulp verre enn de som ror. Legeerklæring angir [redacted]

Ved kommunens forberedende klagebehandling er det vist til at dispensasjonen er i samsvar med etablert kommunal forvaltningspraksis. Forholdet er også vurdert i lys av at Varpa inngår i Verneplan IV for vassdrag, hvor vannfauna og friluftsliv er klassifisert som av «meget stor verdi». Naturmangfoldlovens premisser for offentlig beslutningstaking i §§ 8 – 12 er også del av vurderingsgrunnlaget. Kommunen har vist til at dispensasjonens omfang vil måtte bero på et fritt forvaltningsmessig skjønn og etablert forvaltningspraksis, samt et overordnet mål om å begrense motorferdsel i utmark til et minimum. Det er etter dette konkludert med at det ikke er grunnlag for å gi søker et utvidet antall turer for bruk av båt med motor fra stranden ved Dragskrysset til hytte på eiendommen [redacted]. Tidligere vedtak ble opprettholdt.

Tysfjord kommunen har etter Fylkesmannens oppfatning foretatt de vurderinger som kreves etter regelverket, og vi finner ikke grunn til å gjøre endringer i kommunes vedtak. Når kommunen ønsker å begrense bruken av motorbåt på Varpavatnet, kan det stilles vilkår for tillatelsen. Begrensninger i motorisert ferdsel i utmark, herunder bruk av vilkår, er i tråd med motorferdselloven § 6 og motorferdselregelverket generelt.

Vedtak
Fylkesmannen stadfester delegert vedtak av 9. oktober 2018 i sak FSK 72/18.

Vedtaket er fattet med hjemmel i motorferdselloven § 6 og i samsvar med forvaltningsloven §§ 28 og 34.

Avgjørelsen kan ikke påklages videre, jf. forvaltningsloven § 28.

Klageren er underrettet ved kopi av dette brev.

Med hilsen

Tore Vatne (e.f.)
seksjonsleder

Hanne M. K. Hanssen
seniorrådgiver

Dokumentet er elektronisk godkjent

Kopi til:
[redacted]