



Advokatfirmaet Schjødt DA
Slottsgaten 3
Postboks 4104 Dreggen
5835 BERGEN

Saksbehandler: Jakob Bentsen
Telefon: 46803982
Seksjon: Forvaltningsseksjonen
Vår referanse: 10/5815
Deres referanse:
Vår dato: 10.08.2010
Deres dato:

HENNCO AS - VEDTAK OM TILBAKETREKKING AV TILLATELSE TIL HAVBRUK MED MATFISK AV LAKS, ØRRET OG REGNBUEØRRET TILDELT I TILDELINGSRUNDEN 2009

Vi viser til Hennco AS sitt tilsagn om tillatelse til oppdrett av matfisk av laks, ørret og regnbueørret i Hordaland fylke i tildelingsrunden 2009, samt vårt varsel om tilbaketrekking av denne tillatelsen 25. juni 2010. Vi viser videre til Deres uttalelse 13. juli 2010 på vegne av både Hennco Laks AS og Telavåg Fiskeoppdrett AS.

I følge forskrift om tildeling av løyve til havbruk med matfisk av laks, aure og regnbogeaure i sjøvatn i 2009 (heretter: tildelingsforskriften), skulle 65 geografisk bestemte tillatelser fordeles på landsbasis. Fem av tillatelsene var øremerket økologisk sertifisert produksjon. Innen søknadsfristen 30. april 2009 kom det totalt inn 265 søknader. Av disse var det 26 søknader på fem tillatelser i Hordaland fylkeskommune.

30. april 2009 søkte Hennco AS på en tillatelse til oppdrett av matfisk av laks, ørret og regnbueørret geografisk fordelt i Hordaland. Søknaden ble sendt til Fiskeridirektoratet region Vest.

24. juni 2009 ga regionkontoret tilsagn til Hennco AS om en geografisk fordelt tillatelse for matfisk av laks, ørret og regnbueørret i Hordaland fylke.

Det kom inn klager fra seks søkere Disse klagenes måtte vurderes opp mot de fem tilsagn om tillatelse som allerede var tildelt.

Rettslig grunnlag

Tildelingen av tillatelser i tildelingsrunden 2009 følger av forskrift av 12. mars 2009 nr. 298 om tildeling av løyve til havbruk med matfisk av laks, aure og regnbogeaure i sjøvatn i 2009.

Formålet med tildelingsrunden 2009 er å bidra til at havbruksnæringen av laks, ørret og regnbueørret blir lønnsom og konkurransedyktig innenfor rammene av en bærekraftig utvikling, og bidra til verdiskaping på kysten, jf. tildelingsforskriften § 1. Kriteriene for tildelingen fremgår av § 6. I merknadene står det at disse kriteriene vil inngå i en samlet vurdering, og at de verken er kumulative eller uttømmende.

Ved vurderingen skal det legges særlig vekt på om søker en "mindre aktør" i næringen, se tildelingsforskriften § 6, fjerde ledd, bokstav a. Ifølge merknadene regnes aktører med inntil 19 akvakulturtillatelser av laks, ørret og regnbueørret som "mindre aktør". Det fremgår av merknadene: *"I valet mellom søkerar som elles blir vurderte som like, vil likevel den mindre aktøren oppfylle kriteriet best."*

Det skal særlig legges vekt på om aktøren planla å bidra til "auka bearbeiding" med sikte på økonomisk integrasjon i "kystdistrikta", se tildelingsforskriften § 6, fjerde ledd, bokstav b. I merknadene står det en uttømmende liste over kommuner som Fiskeridirektoratet regner som "kystdistrikta". Uttrykket "bearbeiding" skal forstås vidt og omfatter slakting, se merknadene. Videreforedling utover slakting veier tyngre enn bare slakting, se uttrykket "auka" og merknadene. Det skal legges vekt på sannsynlighet og dokumentasjon av bearbeidingsplanene.

Det skal også legges vekt på næringspolitiske vurderinger fra fylkeskommunene, jf. § 6, andre ledd. I tillegg skal det legges vekt på om tillatelsen vil bli brukt på en slik måte at den samlede driften til selskapet etter tildelingen fremstår som mer bærekraftig i bekjempelsen av PD, jf. § 6, femte ledd.

Merknader til forhåndsvarsel

Det hevdes i Deres merknad 13. juli 2010 at tillatelsen ikke er påklaget, og det bare er det påklagede avslagene på tilsagn som kan omgjøres, og at det forøvrig ikke er hjemmel for omgjøring.

Fiskeridirektoratet påpeker at tildeling av et begrenset antall tillatelser i tildelingsrunden 2009 er en konkurranse mellom søkerne om et knapphetsgode. Dersom konkurrerende søkere får omgjort sitt avslag med hjemmel i forvaltningsloven § 34 må følgelig en av tilsagnshaverne få omgjort sitt tilsagn til avslag. Det siteres fra tilsagnet til Hennco AS: *"Dersom tilsegn om løyve vert omgjort i samband med klage frå Dykk eller andre, vert vederlaget refundert, jf. forskrifta § 8 fjerde ledd."* Det har altså hele tiden vært klart for søkerne at deres tillatelse kan bli omgjort i en klageomgang. . Klagen må forstås slik at enhver av klagerne anfører å være blant de 5 beste søkere, uansett hvilken rangering klageinstansen til syvende og sist kommer til. En klage vil på denne bakgrunn måtte vurderes opp mot samtlige søkere som har fått tillatelse. Tillatelsen har sitt grunnlag i tilsagnet, og trekkes følgelig tilbake dersom tilsagnet trekkes tilbake.

Det påpekes fra Deres side at Lingalaks AS innga klagen for sent.

Fiskeridirektoratet er enig i dette og har i dag truffet vedtak om at klagen fra Lingalaks AS må avvises.

Bemerkningene De har til de faktiske forhold anses besvart i vår vurdering av klagesakene under.

Vurdering av klagesakene

I forhåndsvarselet 6. juni 2010 fremgikk det at to selskaper hadde dokumentert og sannsynliggjort at deres selskaper oppfylte tildelingskriteriene på en bedre måte enn flere av dem som har fått tilsagn i Hordaland fylke. Etter at De gjorde oss oppmerksom på at klagen til Lingalaks AS var for sent innkommet, har vi som nevnt ovenfor kommet frem til at klagen må avvises.

Etter dette er det kun søknaden til Melaks AS må vurderes opp mot de fem som har fått tilsagn om tillatelse.

Fjord Drift AS skiller seg ut blant de fem som er tildelt tilsagn ved at det er den eneste søkeren som har dokumentert at selskapet planlegger bearbeiding i en "kystkommune"-slik begrepet er definert i merknadene. Det er også dokumentert bearbeiding utover slakting.

Melaks AS har dokumentert at selskapet skal bearbeide fisken i Austevoll, en kommune som er regnet som "kystdistrikt" i merknadene. Det fremgår av merknadene at dette er noe vi skal legge særlig vekt på i prioriteringen av søknadene. Fiskeridirektoratet finner at Melaks AS oppfyller formålet med tildelingen bedre enn fire av de som har fått tilsagn om tillatelse, og har i vedtak av i dag tildelt Melaks AS tilsagn.

Etter dette gjenstår det fire selskaper som i mindre grad enn Melaks AS og Fjord Drift AS oppfyller tildelingskriteriene og formålet i tildelingsforskriften. Disse er Hennco AS, Langøylaks AS, Telavåg Fiskeoppdrett AS og Troland Lakseoppdrett AS. Selskapet blant disse fire som i minst grad oppfyller tildelingskriteriene og formålet i tildelingsforskriften får trukket tilbake sitt tilsagn.

Vurdert opp mot kriteriene som vi særlig skal legge vekt på etter tildelingsforskriften står søknadene fra Hennco AS, Langøylaks AS, Telavåg Fiskeoppdrett AS og Troland Lakseoppdrett AS ganske likt, også vurdert opp mot hvor egnet tildelingene av tillatelsene er til nedkjempelse av PD.

Det fremgår av § 6 andre ledd at: *"Fiskeridirektoratets regionkontor skal konsultere den aktuelle fylkeskommunen om næringspolitiske vurderingar i lys av fylkesplanen, medrekna kvar i fylket det er ønskjeleg med meir oppdrettsverksemd. Vurderingane til fylkeskommunen skal dokumenterast."*

Hordaland Fylkeskommune har i sin uttalelse rådet til at det blir lagt vekt på:

1. Søkerens potensial for verdiskaping, innovasjon, miljømessig bærekraft og fiskehelse samt positive ringvirkninger i sårbare regioner i fylket.
2. Hensynet til økonomisk integrasjon i forbindelse med videreføring og hovedkontor/administrasjon for søkervirksomhetene.
3. At søkere med aktivitet i følgende kommuner blir særlig prioritert i tildelingen: Tysnes, Kvinnherad, Kvam, Bømlo, Fitjar, Austevoll og Fedje.

Både Langøylaks AS og Troland Lakseoppdrett AS har hovedkontor og planlagte lokaliteter i Austevoll kommune. Dette er en av de kommunene som Fylkeskommunen ber oss prioritere.

Hennco AS har hovedkontor og lokaliteter i Øygarden kommune, mens Telavåg Fiskeoppdrett AS har hovedkontor og lokaliteter i Sund kommune. Dette er ikke kommuner fylkeskommunen ønsker å prioritere i tildelingen.

Hennco AS og Telavåg Fiskeoppdrett AS er etter dette de to søknadene som i minst grad oppfyller tildelingskriteriene og formålet i tildelingsforskriften.

Både Hennco AS og Telavåg Fiskeoppdrett AS regnes som "mindre aktør" etter tildelingsforskriften § 6, fjerde ledd, bokstav a. Som nevnt ovenfor fremgår det av merknadene at: *"I valet mellom søkerarar som elles blir vurderte som like, vil likevel den mindre aktøren oppfylle kriteriet best."* På søknadstidspunktet hadde Hennco AS to tillatelser til matfisk av laks, ørret og regnbueørret. Telavåg Fiskeoppdrett AS hadde én tillatelse. Dette fører til at Telavåg Fiskeoppdrett AS oppfyller kriteriet om mindre aktør bedre, og må prioriteres foran Hennco AS.

Fiskeridirektoratet har etter en samlet vurdering kommet frem til at Hennco AS sin søknad ikke oppfyller tildelingskriteriene like godt som de øvrige som har fått tilsagn. Fiskeridirektoratet har også kommet til at Melaks AS oppfyller kriteriene bedre enn fire av selskapene som har fått tilsagn. Idet Hennco AS sin søknad er den som har den svakeste oppfyllelse av tildelingskriteriene blant de som har fått tilsagn, trekkes derfor tillatelsen H-ØN-39 tilbake.

Vedtak

Hennco AS sin tillatelse H-ØN-39 tildelt i tildelingsrunden 2009 trekkes tilbake da søknaden ikke oppfyller tildelingskriteriene like godt som de øvrige som har fått tilsagn og heller ikke like godt som en klager.

Saken er nå ferdig behandlet i forvaltningen. Vedtaket kan ikke påklages.

Avvikling

Hennco AS gis midlertidig tillatelse til å føre fram den fisken som allerede er satt ut på tillatelsen H-ØN-39 til slakteklar størrelse.

Det gis ikke tillatelse til å sette ut ny fisk i henhold til den midlertidige tillatelsen. All fisk satt ut i medhold av tillatelsen H-ØN-39 må være utslaktet innen **31. desember 2011**. Fiskeridirektoratet ber om å få tilsendt dokumentasjon på at all fisk i tilknytning til H-ØN-39 er utslaktet i henhold til dette senest innen utløpet av januar 2012.

Innbetalt vederlag for tillatelsen vil bli refundert. Vi ber Dem om å oversende klientkontonummer for utbetaling av vederlaget.

Med hilsen

Ragnar Sandbæk
fung. direktør

Lise Kvinnsland
seksjonssjef

