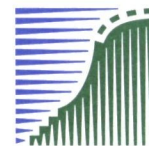


Gemeente Hardenberg
G.D. van Lenthe
Postbus 500
7770 BA HARDENBERG

Gemeente Hardenberg

18 JAN. 2010

Ingekomen



landbouw, natuur en
voedselkwaliteit

uw brief van 16 november 2009 uw kenmerk 108885

ons kenmerk
FF/75C/2009/0441.
bes.afw.avk

datum
14 januari 2010

onderwerp
Flora- en faunawet
art. 75, lid 5 en lid 6, onderdeel c

doorkiesnummer
0800 - 22 333 22

bijlagen

Geachte heer Van Lenthe,

Naar aanleiding van uw verzoek van 18 november 2009 en de aanvullingen hierop van 22 december 2009 en 23 december 2009, geregistreerd onder aanvraagnummer FF/75C/2009/0441 om een ontheffing als bedoeld in artikel 75 van de Flora- en faunawet te krijgen, deel ik u het volgende mee. Ik kan u de gevraagde ontheffing niet verlenen, omdat er geen sprake is van overtreding van verbodsbepalingen van de Flora- en faunawet. Dit houdt in dat het toegestaan is de voorgenomen werkzaamheden zonder ontheffing uit te voeren, mits de in deze brief vermelde maatregelen worden uitgevoerd. Verder in deze brief staat vermeld wat daarvoor de redenen zijn.

De aanvraag

De aanvraag heeft betrekking op de realisatie van het project "Herinrichting park Kruserbrink" gelegen aan de Parkweg in de gemeente Hardenberg, één en ander zoals is weergegeven op figuur 1 van het bij de aanvraag gevoegde rapport "Quickscan natuurtoets herinrichting Park Kruserbrink, Hardenberg" van 13 mei 2009. Een onderdeel van de herinrichting van het park Kruserbrink bestaat uit de realisatie van een sortimentstuin ten behoeve van een assortimentstuin voor AOC De Groene Welle. De werkzaamheden zullen onder andere bestaan uit het kappen van vijf schietwilgen. Verder geeft u aan dat het park Kruserbrink is aangewezen als beheerlocatie in het kader van de ontheffing met kenmerk FF/75/2008/005. Ontheffing wordt gevraagd van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de roek.

Overwegingen

Wettelijk kader

Beschermde soorten

De roek is een beschermde inheemse diersoort als bedoeld in artikel 4, lid 1, onder b, van de Flora- en faunawet. Voor vogels wordt alleen ontheffing verleend indien het nest valt onder de bescherming van artikel 11 van de Flora- en faunawet. Hieronder zal dit nader worden toegelicht.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
14 januari 2010	FF/75C/2009/0441	2

Verbodsbepalingen

Op grond van artikel 11 van de Flora- en faunawet is het verboden om nesten, holen of andere voortplantings- of vaste rust- of verblijfplaatsen van beschermde inheemse diersoorten te beschadigen, te vernielen, uit te halen, weg te nemen of te verstoren.

Vogelnest

Het nest van een vogel is de plaats of ruimte die een vogel gebruikt voor het leggen en uitbroeden van de eieren en, voor zover het geen nestvlinders betreft, het grootbrengen van de jongen. In de context van artikel 11 van de Flora- en faunawet moet onder nest ook de inhoud en de functionele omgeving daarvan, voor zover het broedsucces van vogels daarvan afhankelijk is, worden begrepen. Daartoe zijn alle activiteiten begrepen die het broedsucces negatief beïnvloeden of teniet doen. Artikel 11 van de Flora- en faunawet is gedurende het broedseizoen van toepassing op alle in gebruik zijnde nesten van vogels. De meeste vogels maken elk broedseizoen een nieuw nest of zijn in staat een nieuw nest te maken en gebruiken hun nest niet als vaste rust- of verblijfplaats. Dergelijke nesten voor eenmalig gebruik genieten buiten het broedseizoen niet de bescherming van artikel 11 van de Flora- en faunawet.

Nesten van de roek vallen onder de definitie van het begrip nesten in artikel 11 van de Flora- en faunawet. Dit type valt ook buiten het broedseizoen onder de definitie van 'vaste rust- of verblijfplaatsen' in artikel 11 van de Flora- en faunawet. Deze nesten zijn daarom, voor zover ze niet permanent verlaten zijn, jaarrond beschermd.

Functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats

De verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet worden enkel overtreden wanneer de door dit artikel beschermde vaste rust- en verblijfplaatsen hun specifieke functie niet meer naar behoren kunnen vervullen. De functionaliteit van deze beschermde vaste rust- en verblijfplaatsen gaat door het uitvoeren van de werkzaamheden achteruit of wordt (volledig) aangetast. De vaste rust- en verblijfplaats kan hierdoor niet meer dezelfde functie aan de beschermde dier- of plantensoort bieden als voorheen. Onder bepaalde omstandigheden kan het zelfs zo zijn dat aantasting van een - op zich zelf niet beschermd - gebied deze functionaliteit van de beschermde vaste rust- en verblijfplaats aantast en derhalve leidt tot overtreding van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet.

Roek

De roek is in het plangebied aangetroffen. Het betreft hier een kolonie van zo'n honderd paren, die relatief stabiel is. De kolonie bevindt zich voornamelijk in de bomen op het 'broedeiland' in de vijver en in de bomen rondom de parkeerplaats. Door het kappen van onder andere vijf schietwilgen worden vaste rust- en verblijfplaatsen (10 tot 11 nesten) van de roek verstoord, beschadigd en vernield. Om te voorkomen dat er door de werkzaamheden afbreuk wordt gedaan aan de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de roek, stelt u de volgende maatregelen voor:

- De bomen worden gekapt buiten het broedseizoen en vóór de paarvorming (vóór eind januari 2010).

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
14 januari 2010	FF/75C/2009/0441	3

- Door middel van aanplant van jonge bomen (onder andere schietwilg) in het park in de winterperiode van 2010/2011 wordt de roekenkolonie in het park toekomstbestendig.

Gezien het feit dat in het park voldoende bomen blijven gehandhaafd voor de huidige kolonie, zal de kwaliteit en kwantiteit van het leefgebied gelijk blijven. Er blijft voldoende alternatief leefgebied in het plangebied over voor het nog eens vestigen van een honderdtal extra roekenparen. Daarnaast is het zeer aannemelijk dat exemplaren van de roek de bomen in de nabije omgeving direct na de ingreep als alternatief in gebruik zullen nemen. Bovendien zijn ook de uit te voeren werkzaamheden niet gericht tegen de soort en zullen de roeken daarvan dus eveneens geen nadelige gevolgen ondervinden of in aantal afnemen. Door het uitvoeren van bovenstaande maatregelen wordt voorkomen dat er verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet overtreden worden. De functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de roek komt niet in het geding. Een ontheffing is dan ook niet nodig.

Zorgplicht

Voor alle soorten geldt de zorgplicht ex artikel 2 van de Flora- en faunawet, die van toepassing is op zowel beschermde als onbeschermde diersoorten, ongeacht vrijstelling of ontheffing. Op grond hiervan dient u zoveel als redelijkerwijs mogelijk is schade aan deze soorten te voorkomen.

Roekenbeheer in Zuidwest-Drenthe en Noordoost-Overijssel

Het kappen van de vijf schietwilgen heeft mijns inziens géén effect op de functie van het park Kruserbrink als beheerlocatie in het kader van het project "Roekenbeheer in Zuidwest-Drenthe en Noordoost-Overijssel". Naar verwachting zullen bovenstaande werkzaamheden dan ook géén gevolgen hebben voor uw ontheffing met kenmerk FF/75/2008/005.

Besluit

Gelet op het voorgaande wijs ik uw aanvraag voor een ontheffing ex artikel 75 van de Flora- en faunawet af.

Conclusie

Dit houdt in dat het toegestaan is bovenstaande werkzaamheden zonder ontheffing uit te voeren, mits de door u voorgestelde maatregelen zoals genoemd in de bij de aanvraag gevoegde bijlage II 'Resultaat onderzoek CABWIM' van 15 oktober 2009 en het activiteitenplan worden uitgevoerd.

Ik wijs u erop dat als u de maatregelen zoals genoemd in de bij de aanvraag gevoegde stukken niet conform het projectplan uitvoert, u (mogelijk) toch ontheffing van de Flora- en faunawet nodig heeft.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
14 januari 2010	FF/75C/2009/0441	4

Als u toch een ontheffing nodig heeft voor een vogelsoort dient u voor het verkrijgen van deze ontheffing voor het project een belang, genoemd in de Vogelrichtlijn, aan te tonen. Indien dit belang niet kan worden aangetoond, wordt de aanvraag afgewezen en mag u het project niet uitvoeren. De belangen genoemd in de Vogelrichtlijn zijn:

- De volksgezondheid en de openbare veiligheid.
- Veiligheid van het luchtverkeer.
- De bescherming van flora en fauna.

Daarnaast wijs ik u erop dat als u afwijkt van de maatregelen zoals genoemd in de bij de aanvraag gevoegde stukken, zonder ontheffing of goedkeuring aan te vragen, u zeer waarschijnlijk in overtreding bent van de Flora- en faunawet. Ik kan dan door bestuursrechtelijke dwang toe te passen de strijdige situatie alsnog beëindigen. Dat kan betekenen dat een last onder dwangsom wordt opgelegd, of dat bestuursdwang wordt toegepast. Ook kunnen strafrechtelijke sancties worden opgelegd. Dit kan in uw geval betekenen dat de werkzaamheden ten behoeve van bovengenoemd project geheel of gedeeltelijk worden stilgelegd totdat weer wordt voldaan aan het bij of krachtens de Flora- en faunawet bepaalde.

Wanneer u al leges heeft betaald dan betalen wij u deze zo spoedig mogelijk terug.

Bezwaar

Als u het niet eens bent met deze beslissing, kunt u binnen zes weken na verzending van deze brief een bezwaarschrift indienen. Stuur het ondertekende bezwaarschrift naar Dienst Regelingen, afdeling Recht en Rechtsbescherming, postbus 20401, 2500 EK Den Haag.

Vermeld in uw bezwaarschrift in ieder geval het aanvraagnummer FF/75C/2009/0441 en de datum van de beslissing.

Op onze internetsite www.minlnv.nl/loket/bezwaar vindt u meer belangrijke informatie over het indienen van een bezwaarschrift.

DE MINISTER VAN LANDBOUW, NATUUR EN VOEDSELKWALITEIT,
voor deze,
de teammanager uitvoering Dienst Regelingen,



B. Kluiwingh - Deetman