



Dienst Regelingen
Ministerie van Economische Zaken,
Landbouw en Innovatie

> Retouradres Postbus 19530 2500 CM Den Haag

L.M. Havekes
Poggenbeltweg 20
7448 PM HAARLE

Dienst Regelingen

Postbus 19530
2500 CM Den Haag
hetInvloket.nl

T 0800 - 22 333 22
F 070 - 378 61 39
ffwet@minInv.nl

Onze referentie

Aanvraagnummer
FF/75C/2010/0377.afw.mw

Bijlagen

Datum 4 februari 2011
Betreft Besluit
Ruimtelijke ingrepen

Geachte heer Havekes,

Naar aanleiding van uw verzoek van 23 september 2010 en de aanvullingen hierop van 10 november en 18 januari, geregistreerd onder aanvraagnummer FF/75C/2010/0377 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 genoemde 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 'bestemmingsplan poggenbeltweg 20', gelegen aan de Poggenbeltweg 20 in Haarle, gemeente Hellendoorn, in kilometerhok 220-483. Het project betreft het slopen van zeven gebouwen en het verlagen van het dak van een kapschuur. Ontheffing wordt gevraagd van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de huismus en de kerkuil.

Overwegingen

Wettelijk kader

Beschermde soorten

De huismus en de kerkuil zijn beschermde inheemse diersoorten 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.

Verbodsbepalingen

Op grond van artikel 11 van de Flora- en faunawet is het verboden om nesten, hollen 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 nestvlieders 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 huismus en de kerkuil 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. Derhalve is ontheffing nodig van artikel 11 van de Flora- en faunawet met betrekking tot deze soorten.

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.

Dienst Regelingen

Datum
4 februari 2011

Onze referentie
aanvraagnummer
FF/75C/2010/0377

Huismus

In het plangebied is de huismus aangetroffen. Het plangebied heeft de functie van voortplantingslocatie en foerageergebied. Door het slopen van de zeven gebouwen en het verlagen van het dak van de kapschuur worden vaste rust- en verblijfplaatsen van de huismus beschadigd, vernield en verstoord.

Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de huismus te waarborgen, stelt u de volgende maatregelen voor:

- De bebouwing waarin broedende vogels aanwezig zijn, zal niet gesloopt worden gedurende het broedseizoen. De sloop van de schuren vindt plaats in de maanden november tot en met februari.
- Kort vóór de sloop zal worden gecontroleerd op broedgevallen.
- De woning wordt voorzien van speciale nestkasten voor de huismus.
- Het verwijderen van de aanwezige beplanting vindt plaats buiten het broedseizoen (15 maart – 15 juli).
- Vóór de sloop aan het verwijderen van de beplanting, wordt deze gecontroleerd op de aanwezigheid van broedgevallen.
- Onder de dakgoot van het kippenhok en aan de schuur aan de noordzijde van het plangebied worden vier mussenkasten geplaatst. Eén mussenkast biedt ruimte voor drie paartjes om tegelijk te broeden.
- De controle op broedgevallen kort vóór de sloop zal in overleg worden uitgevoerd door een deskundige¹ op het gebied van huismussen.

De door u voorgestelde maatregelen zijn in grote lijnen voldoende. Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de huismus te waarborgen, dient u echter ook de volgende maatregelen uit te voeren:

- Bij de planning van de werkzaamheden dient rekening gehouden te worden met de seizoenactiviteiten van de huismus, om verstoring in de meest kwetsbare periode te voorkomen. De meest kwetsbare periode van de huismus loopt globaal van eind maart tot en met augustus (broedperiode). Afhankelijk van het seizoen en de weeromstandigheden kan deze periode langer dan wel korter zijn. De geschiktheid van de periode voor het uitvoeren van de werkzaamheden dient te worden bepaald door een deskundige op het gebied van huismussen. Ik wijs u erop dat voor het broedseizoen geen standaardperiode wordt gehanteerd in het kader van de Flora- en faunawet.

Dienst Regelingen

Datum
4 februari 2011

Onze referentie
aanvraagnummer
FF/75C/2010/0377

¹ Het Ministerie van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie verstaat onder een deskundige een persoon die voor de situatie en soorten ten aanzien waarvan hij of zij gevraagd is te adviseren en/of te begeleiden, aantoonbare ervaring en kennis heeft op het gebied van soortspecifieke ecologie. De ervaring en kennis dient te zijn opgedaan doordat de deskundige:

- op HBO-, dan wel universitair niveau een opleiding heeft genoten met als zwaartepunt (Nederlandse) ecologie; en/of
- op MBO niveau een opleiding heeft afgerond met als zwaartepunt de Flora- en faunawet, soortenherkenning en zorgvuldig handelen ten opzichte van die soorten; en/of
- als ecoloog werkzaam is voor een ecologisch adviesbureau, zoals bijvoorbeeld een bureau welke is aangesloten bij het Netwerk Groene Bureaus; en/of
- zich aantoonbaar actief inzet op het gebied van de soortenbescherming en is aangesloten bij en werkzaam voor de daarvoor in Nederland bestaande organisaties (zoals bijvoorbeeld Zoogdierverseniging, RAVON, Stichting Das en Boom, Vogelbescherming Nederland, Vlinderstichting, Natuurhistorisch Genootschap, KNNV, NJN, IVN, EIS Nederland, FLORON, SOVON, STONE, Staatsbosbeheer, Natuurmonumenten, De Landschappen en Stichting Beheer Natuur en Landelijk gebied) en/of
- zich aantoonbaar actief inzet op het gebied van de soortenmonitoring en/of -bescherming.

Van belang is of een broedgeval aanwezig is, ongeacht de periode. Uitvoering van de werkzaamheden met betrekking tot het opruimen van de gesloopte bebouwing is niet gebonden aan een bepaalde periode.

- Bovenstaande mitigerende maatregelen dienen onder begeleiding van een deskundige op het gebied van huismussen te worden uitgevoerd.

Vóóraf zorgt u voor voldoende alternatief dat in kwantiteit en kwaliteit overeenkomt met de huidige functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de aanwezige huismus. Daarnaast is het aannemelijk dat de huismus het aangeboden alternatief vrij snel na de ingreep in gebruik zal nemen. 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 huismus komt niet in het geding. Een ontheffing is dan ook niet nodig.

Kerkuil

In het plangebied is de kerkuil aangetroffen. Het plangebied heeft de functie van voortplantingslocatie, foerageergebied en jaarronde verblijfplaats. Door het slopen van de zeven gebouwen en het verlagen van het dak van de kapschuur wordt de vaste rust- en verblijfplaats van de kerkuil beschadigd, vernield en verstoord.

Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de kerkuil te waarborgen, stelt u de volgende maatregelen voor:

- De bebouwing waarin broedende vogels aanwezig zijn, zal niet gesloopt worden gedurende het broedseizoen. De sloop van de schuren vindt plaats in de maanden november tot en met februari.
- Kort vóórafgaand aan de sloop zal worden gecontroleerd op broedgevallen.
- In de nok van de kapschuur bevindt zich een kerkuilenkast. Na het verlagen van het dak van de kapschuur zal deze worden teruggeplaatst.
- De kap van de kapschuur waarin de kerkuil zich bevindt, zal niet verlaagd worden gedurende het broedseizoen. Het verlagen van het dak vindt plaats in de maanden november tot en met februari.
- De controle op broedgevallen kort voorafgaand aan het verlagen van het dak van de kapschuur zal in overleg worden uitgevoerd door een deskundige op het gebied van kerkuilen.

De door u voorgestelde maatregelen zijn in grote lijnen voldoende. Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de kerkuil te waarborgen, dient u echter ook de volgende maatregelen uit te voeren:

- Bij de planning van de werkzaamheden dient rekening gehouden te worden met de seizoenactiviteiten van de kerkuil, om verstoring in de meest kwetsbare periode te voorkomen. De broedperiode van de kerkuil loopt globaal van maart tot en met september. Afhankelijk van het seizoen en de weeromstandigheden kan deze periode langer dan wel korter zijn.

Ik wijs u erop dat voor het broedseizoen geen standaardperiode wordt gehanteerd in het kader van de Flora- en faunawet. Van belang is of een broedgeval aanwezig is, ongeacht de periode. De geschiktheid van de periode voor het uitvoeren van de werkzaamheden dient te worden bepaald door een deskundige op het gebied van de kerkuil.

Dienst Regelingen

Datum

4 februari 2011

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2010/0377

- Vóórafgaand aan het verlagen van de kap van de kapschuur dient er op een voor de kerkuil geschikte locatie een kerkuilenkast aan de woning of in de geitenschuur opgehangen te worden. De exacte locatie voor het plaatsen van de kerkuilenkast, dient door een deskundige op het gebied van kerkuilen bepaald te worden.
- Om de kerkuil te laten wennen aan de nieuwe nestgelegenheden is een overbruggingsperiode van ongeveer 4 weken noodzakelijk, waarbij zowel de oude als nieuwe nestlocaties gedurende deze periode intact blijven.
- Vóórafgaand aan het verlagen van de kap van de kapschuur dient gecontroleerd te worden op de aanwezigheid van de kerkuil. Indien de kerkuil aanwezig is, dient gewacht te worden met het verlagen van de kap totdat de kerkuil uit zichzelf de schuur heeft verlaten.
- Direct na het gereedkomen van de werkzaamheden aan de kapschuur dient de huidige kerkuilenkast in de kapschuur teruggehangen te worden.

Vóóraf zorgt u voor onvoldoende alternatief dat in kwantiteit en kwaliteit overeenkomt met de huidige functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de aanwezige kerkuil. Daarom dient er ruim voorafgaand aan de werkzaamheden aan de kapschuur een kerkuilenkast aan de woning of in de te behouden geitenschuur opgehangen te worden. Het is aannemelijk dat de kerkuil het aangeboden alternatief vrij snel in gebruik zal nemen. 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 kerkuil 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 dier- en plantensoorten, ongeacht vrijstelling of ontheffing. Op grond hiervan dient u zoveel als redelijkerwijs mogelijk is schade aan deze soorten te voorkomen.

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 maatregelen, zoals genoemd in het bij de aanvraag gevoegde rapport 'Toetsing Flora- en faunawet in verband met de voorgenomen bestemmingsplanwijziging voor het perceel aan de Poggenbeltweg 20 te Haarle, gemeente Hellendoorn' 24 augustus 2010, de aanvullingen hierop van 10 november 2010 en 18 januari 2010 en dit besluit, worden uitgevoerd.

Ik wijs u erop dat als u de maatregelen niet conform dit besluit uitvoert, u (mogelijk) toch ontheffing van de Flora- en faunawet nodig heeft.

Dienst Regelingen

Datum
4 februari 2011

**Onze referentie
aanvraagnummer**
FF/75C/2010/0377

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.

Dienst Regelingen

Datum
4 februari 2011

Onze referentie
aanvraagnummer
FF/75C/2010/0377

Daarnaast wijs ik u erop dat als u afwijkt van de maatregelen zoals genoemd dit besluit, 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/2010/0377 en de datum van de beslissing.

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

Met vriendelijke groet,

De Staatssecretaris van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie,
namens deze:



B. Kluivingh-Deetman
De Teammanager Uitvoering Dienst Regelingen