



Dienst Regelingen
Ministerie van Economische Zaken,
Landbouw en Innovatie

> Retouradres Postbus 19530 2500 CM Den Haag

Gemeente Wierden
J.H.W. Langen
Postbus 43
7640 AA WIERDEN

Cl. Nr.	-1.854												
Ingekomen Gemeente Wierden													
Nummer:	in 2011. 17820												
Ambtenaar													
Datum:	15 APR 2011												
G G	M O	F I	N	A Z	C	P O	I	S E	C R	B R	D W	G R	I F
☒ Ont.bev.													
Termijn													

Datum 14 april 2011
Betreft Afwijzing
Ruimtelijke ingrepen

Geachte heer Langen,

Naar aanleiding van uw verzoek van 11 maart 2011 en de aanvulling hierop van 5 april 2011, geregistreerd onder aanvraagnummer FF/75C/2011/0081 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 'Zenderink Wierden' gelegen in de gemeente Wierden, aan de zuidwestzijde begrensd door de Hexelseweg, aan de noordzijde door de hoogspanningslijnen en aan de oostzijde door de Lage Eggeweg, met de coördinaten 236, 487 en 236, 486, één en ander zoals is weergegeven in bijlage 2 en bijlage 3 van het bij de aanvraag gevoegde rapport "Activiteitenplan Steenuil en Kerkuil Zenderink, Wierden" van 11 januari 2011. Het project betreft de bouw van 80 woningen. Hiervoor wordt onder andere grond bouwrijp gemaakt. Ontheffing wordt gevraagd van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de kerkuil en de steenuil, voor de periode van 1 januari 2012 tot en met 1 januari 2017.

Overwegingen

Wettelijk kader
Beschermde soorten

Vogels 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.

Dienst Regelingen

Postbus 19530
2500 CM Den Haag
www.drloket.nl
T 0800 - 22 333 22
F 070 - 378 61 39
ffwet@minlnv.nl

Onze referentie

Aanvraagnummer
FF/75C/2011/0081.afw.jdj

Bijlagen

Verbodsbepalingen

Op grond van artikel 11 van de Flora- en faunawet is 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.

Dienst Regelingen**Datum**

14 april 2011

Onze referentieaanvraagnummer
FF/75C/2011/0081Functionaliteit 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.

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 kerkuil en de steenuil 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.

Kerkuil

De kerkuil is in het plangebied aangetroffen. Er is een broedpaar aangetroffen op het erf ten noorden van het plangebied. Het plangebied zelf heeft de functie van foerageergebied voor de kerkuil. Foerageerplaatsen zijn enkel ontheffingsplichtig indien zij van groot belang zijn voor de functionaliteit van de verblijfplaatsen van de betreffende soort, doordat er onvoldoende alternatieven voorhanden zijn. De nestlocatie blijft behouden, maar het foerageergebied wordt aangetast. Als gevolg hiervan kan de kerkuil de nestlocatie mogelijk verlaten of niet meer succesvol tot broeden komen. Door de werkzaamheden worden vaste rust- en verblijfplaatsen van de kerkuil verstoord, beschadigd en vernield.

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

- De werkzaamheden worden in de minst kwetsbare periode voor de kerkuil uitgevoerd.
- De bouw zal gefaseerd worden doorgevoerd in drie fasen, één en ander zoals is weergegeven in bijlage 1 van dit besluit. W-1-U is fase 1, W-2-U is fase 2 en W-3-U is fase 3.
- Er zijn 3 nestkasten voor de kerkuil opgehangen. In een contract met de gemeente is het beheer en onderhoud van deze kasten vastgelegd.
- De nestkasten worden vóórafgaand aan de werkzaamheden op een geschikte locatie opgehangen, door een deskundige¹ op het gebied van de kerkuil.

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

- U dient een ecologisch werkprotocol op te stellen met daarin alle voorschriften. Alle betrokken partijen, met name ook de uitvoerende op de bouw- of projectlocatie, dienen hiervan op de hoogte gesteld te worden.

In de omgeving van het plangebied heeft u drie nestkasten voor de kerkuil opgehangen. Hiermee creëert u voldoende uitwijkmogelijkheden voor het kerkuilenvaar waarvan foerageergebied verloren gaat (mocht de huidige nestplaats worden verlaten). Het landschap rondom de nestkasten is geschikt leefgebied voor de kerkuil, de beperkende factor is nestgelegenheid. Tijdens de uitvoering van de werkzaamheden is de verstoring te verwaarlozen. De werkzaamheden worden uitgevoerd in fasen, het verlies aan foerageergebied verloopt hierdoor geleidelijk. Vanwege de afstand tussen de nestlocatie en het plangebied is er geen verstoring door geluid. Daarom is het niet nodig rekening te houden met de kwetsbare periode van de kerkuil. Door het uitvoeren van bovenstaande maatregelen wordt voorkomen dat er verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet overtreden worden.

Dienst Regelingen

Datum

14 april 2011

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0081

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 ecooloog 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.

De functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats van de kerkuil komt niet in het geding. Een ontheffing is dan ook niet nodig.

Dienst Regelingen

Datum

14 april 2011

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0081

Steenuil

De steenuil is in het plangebied aangetroffen. Er is één paartje aangetroffen. Direct buiten het plangebied zijn nog drie paar steenuilen aangetroffen. Twee van deze paartjes foerageren met een zekerheid grenzende waarschijnlijkheid in het plangebied. Het plangebied heeft de functie van voortplantingsbiotoop, jaarroonde verblijfplaats en foerageergebied. Foerageerplaatsen zijn enkel ontheffingsplichtig indien zij van groot belang zijn voor de functionaliteit van de verblijfplaatsen van de betreffende soort, doordat er onvoldoende alternatieven voorhanden zijn. De nestlocaties blijven behouden, maar het foerageergebied wordt aangetast. Als gevolg hiervan kan het steenuilpaartje de nestlocatie in het plangebied mogelijk verlaten of niet meer succesvol tot broeden komen. Door de werkzaamheden worden vaste rust- en verblijfplaatsen van de steenuil verstoord, beschadigd en vernield. Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de steenuil te waarborgen, stelt u de volgende maatregelen voor:

- De werkzaamheden worden in de minst kwetsbare periode voor de steenuil uitgevoerd.
- De bouw zal gefaseerd worden doorgevoerd in drie fasen, één en ander zoals is weergegeven in bijlage 1 van dit besluit. W-1-U is fase 1, W-2-U is fase 2 en W-3-U is fase 3.
- Er zijn 11 nestkasten voor de steenuil opgehangen. In een contract met de gemeente is het beheer en onderhoud van deze kasten vastgelegd.
- De nestkasten worden vóórafgaand aan de werkzaamheden op geschikte locaties opgehangen, door een deskundige op het gebied van de steenuil.
- In de plannen zijn weides opgenomen voor kleinvee. Deze weides worden verhuurd of uitgegeven aan bewoners. Deze weides blijven geschikt als leefgebied voor de steenuil.
- Binnen de plannen is een wadi opgenomen. Deze ruimte wordt niet bestraat of bebouwd. In de wadi mag zich een ruigtevegetatie of bloemenmengsel ontwikkelen. Om de functie van de wadi niet teveel te belemmeren wordt de wadi gefaseerd geschoond. Hierdoor blijft altijd een geschikt foerageergebied voor de steenuil aanwezig.

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

- Bij de planning van de werkzaamheden dient u, binnen een afstand van 100 meter van de nestlocatie van de steenuil, rekening te houden met de seizoensactiviteiten van de steenuil, om verstoring in de meest kwetsbare periode (voortplanting) te voorkomen. De voortplantingsperiode van de steenuil loopt globaal van januari tot en met juli. Afhankelijk van het seizoen en de weersomstandigheden kan deze periode langer dan wel korter zijn. De geschiktheid van de periode voor de uitvoering van de werkzaamheden dient te worden bepaald door een deskundige op het gebied van de steenuil.
- U dient een ecologisch werkprotocol op te stellen met daarin alle voorschriften. Alle betrokken partijen, met name ook de uitvoerende op de bouw- of projectlocatie, dienen hiervan op de hoogte gesteld te worden.

Dienst Regelingen**Datum**

14 april 2011

Onze referentieaanvraagnummer
FF/75C/2011/0081

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 populatie van de steenuil. In de omgeving zijn 11 nestkasten opgehangen. Het landschap rondom de nestkasten is geschikt leefgebied voor de steenuil, de beperkende factor is nestgelegenheid. Er worden voldoende uitwijkmogelijkheden gecreëerd voor de steenuilpaartjes waarvan foerageergebied verloren gaat. Tijdens de uitvoering van de werkzaamheden is de verstoring te verwaarlozen. De werkzaamheden worden uitgevoerd in fasen, het verlies aan foerageergebied verloopt hierdoor geleidelijk. Het is niet nodig rekening te houden met de kwetsbare periode van de steenuil, met uitzondering van werkzaamheden die plaatsvinden binnen een afstand van 100 meter van de nestlocatie. In verband met verstoring door geluid dienen deze alleen plaats te vinden buiten de voortplantingsperiode. 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 steenuil 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.

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 hierboven genoemd worden uitgevoerd.

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

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.
- In belang van de bescherming van flora en fauna.

Daarnaast wijs ik u erop dat als u afwijkt van de maatregelen zoals hierboven genoemd, 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/2011/0081 en de datum van de beslissing.

Op onze internetsite www.drloket.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

Dienst Regelingen

Datum

14 april 2011

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0081