

Dienst Regelingen
Ministerie van Economische Zaken,
Landbouw en Innovatie

> Retouradres Postbus 19530 2500 CM Den Haag

Gemeente Zijpe
J. Paasman
Postbus 5
1750 AA SCHAGERBRUG

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/2011/0415.afw.jdj

Bijlagen

1

Datum 24 april 2012
Betreft Beslissing op uw aanvraag
Ruimtelijke ingrepen

Geachte heer Paasman,

Naar aanleiding van uw verzoek van 8 november 2011 en de aanvullingen hierop van 16 januari 2012 en 8 maart 2012, geregistreerd onder aanvraagnummer FF/75C/2011/0415 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 'ontwikkeling recreatiepark Boskerpark' gelegen in de Boskerpolder in de gemeente Zijpe, met de Amersfoortcoördinaten 109-540, 109-541, 110-540 en 110-541, en wordt begrensd door:

- De Voorweg in het westen;
- Het Molenwater in het noorden;
- De Nollen van Abbestede/Rechtendijk in het oosten;
- Een ontsluitingszone tussen de parken Sandepark en Callassande met aansluiting op de Achterweg.

Eén en ander zoals is weergegeven op afbeelding A.1 en onder C van de bij de aanvraag gevoegde notitie "Activiteitenplan Boskerpark" van augustus 2011. Het project betreft de realisatie van recreatiepark Boskerpark en de omvorming van landbouwgrond naar natuurgebied. Hierbij zullen graaf- en dempingswerkzaamheden worden uitgevoerd. Ontheffing wordt gevraagd van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de buizerd (*Buteo buteo*), kerkuil (*Tyto alba*), torenvalk (*Falco tinnunculus*), gibel (*Carassius gibelio*) en de kleine modderkruiper (*Cobitis taenia*), voor de periode van 1 mei 2013 tot en met 1 mei 2018.

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 is alleen ontheffing nodig indien het nest valt onder de bescherming van artikel 11 van de Flora- en faunawet. Hieronder zal dit nader worden toegelicht. De kleine modderkruiper is een beschermde inheemse diersoort als bedoeld in artikel 4, lid 1, onder d, van de Flora- en faunawet.

Datum

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

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.

Afwijzing giebel

U heeft ontheffing aangevraagd van artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de giebel. Per 1 juli 2010 is de giebel ondergebracht onder de Visserijwet en geniet deze geen bescherming meer onder de Flora- en faunawet. Als gevolg hiervan heeft u voor deze soort derhalve geen ontheffing meer nodig. De zorgplicht van artikel 2 van de Flora- en faunawet is echter wel van toepassing.

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.

Buizerd, kerkuil en de torenvalk

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.

Dienst Regelingen

Datum

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

Nesten van de torenvalk vallen buiten het broedseizoen niet onder de definitie van het begrip nesten in artikel 11 van de Flora- en faunawet. Dit type wordt niet weer in gebruik genomen en is dus buiten het broedseizoen niet van belang voor de instandhouding van soorten. Nesten van de buizerd en de kerkuil vallen 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.

De buizerd, kerkuil en torenvalk zijn in het plangebied aangetroffen. Een nestplaats van de buizerd bevindt zich in een bosje centraal in het plangebied. Een broedplaats van de torenvalk is vastgesteld op de rand van het recreatiegebied en het Boskerpark. Hier vinden echter geen werkzaamheden plaats. Van de kerkuil is geen nestplaats aangetroffen. Alle drie de soorten gebruiken het plangebied als foerageergebied. Foerageergebieden 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.

Zonder het nemen van mitigerende maatregelen kunnen door de werkzaamheden vaste rust- en verblijfplaatsen van de buizerd, kerkuil en de torenvalk verstoord, omdat het foerageergebied tijdelijk wordt aangetast.

U stelt de volgende maatregelen voor om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de buizerd, kerkuil en de torenvalk te waarborgen:

- Direct voorafgaand aan de werkzaamheden wordt door een deskundige¹ gecontroleerd of de genoemde soorten in het gebied broeden of dat deze vogels het plangebied gebruiken als foerageergebied.
- Er wordt buiten het broedseizoen gewerkt. Deze loopt doorgaans van 15 maart tot en met 15 juli, maar hiervoor wordt geen standaard periode gehanteerd. Vóórafgaand aan de werkzaamheden wordt door een deskundige gecontroleerd of er broedgevallen aanwezig zijn.

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.

- (Bouw)verlichting van nestlocaties wordt voorkomen, werkzaamheden worden overdag uitgevoerd.
- De aanleg van de natuurstrook vindt voorafgaand aan de ontwikkeling van de recreatiewoningen plaats.
- Er wordt een plas/dras gebied gecreëerd waardoor het foerageergebied van de buizerd, kerkuil en de torenvalk wordt verbeterd.
- Er worden nestkasten opgehangen om het gebied beter geschikt te maken als (toekomstige) vaste rust- en verblijfplaats voor de kerkuil en de torenvalk. Dit gebeurt in overleg met een eindbeheerder.

De door u voorgestelde maatregelen zijn in grote lijnen voldoende. Het leefgebied dat verdwijnt is niet essentieel voor het voortbestaan van de populaties.

Er zijn voor naar verwachting voldoende uitwijkmogelijkheden in de nabije omgeving voor de genoemde soorten. Tijdens de werkzaamheden blijft er voldoende foerageergebied over, omdat het project in fasen wordt uitgevoerd. De aanleg van de natuurstrook wordt eerst aangelegd, nog voordat de bouw van de recreatiewoningen van start gaat. Na inrichting is het plangebied beter geschikt voor zowel buizerd, torenvalk als kerkuil: de minder intensief beheerde percelen zijn beter geschikt voor hun prooidieren zoals muizen.

Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de buizerd te waarborgen dient u echter ook onderstaande maatregelen uit te voeren:

- De werkzaamheden dienen niet binnen 75 meter van het nest van de buizerd plaats te vinden.
- De werkzaamheden dienen te worden uitgevoerd onder begeleiding van een deskundige op het gebied van vogels.
- U dient een ecologisch werkprotocol op te stellen met daarin alle voorwaarden. Alle betrokken partijen, met name ook de uitvoerende op de bouw- of projectlocatie, dienen hiervan op de hoogte gesteld te worden.

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 verblijfplaatsen van de buizerd, kerkuil en de torenvalk komt niet in het geding. Een ontheffing is dan ook niet nodig.

Kleine modderkruiper

De kleine modderkruiper is in het plangebied aangetroffen. Zonder het nemen van mitigerende maatregelen worden door de dempings- en graafwerkzaamheden vaste rust- en verblijfplaatsen van de kleine modderkruiper beschadigd, vernield en verstoord. U stelt echter de volgende maatregelen voor om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de kleine modderkruiper te waarborgen:

- Werkzaamheden aan het water worden in het beginsel uitgevoerd in de periode 15 juli en 1 november, na de voortplantingsperiode en vóór de winterrust van de kleine modderkruiper.
- De werkzaamheden worden gefaseerd uitgevoerd waarbij naar één richting wordt gewerkt.
- Bij eventueel dempen van een watergang wordt het volgende uitgevoerd:
 - o Vanuit één kant wordt een sleepnet aan beide zijden van de oever door de watergang getrokken. Hierbij wordt richting de blijvende watergang gewerkt.

Dienst Regelingen

Datum

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

- o Vervolgens wordt de betreffende watergang geheel afgedamd en leeggepompt. Wanneer circa 10 tot 20 centimeter water in de watergang over is, wordt de overgebleven vis met een schepnet weggevangen en naar de naastgelegen watergang verplaatst.
- o Deze methode zal door een deskundige op het gebied van de kleine modderkruiper worden begeleid.
- Er worden nieuwe sloten gegraven die in verbinding komen te staan met de te verbreden sloten en bestaande sloten.

De door u voorgestelde maatregelen zijn in grote lijnen voldoende. U zorgt voor voldoende alternatief dat in kwantiteit en kwaliteit overeenkomt met de huidige functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaats voor de aanwezige populatie van de kleine modderkruiper. Tijdens de uitvoering van werkzaamheden is de verstoring tijdelijk van aard. De nieuw te graven sloten geven op de middellange termijn voldoende alternatief. Het opheffen van de geïsoleerde bestaande sloten te samen met het aankoppelen op de nieuwe waterlopen, de te verbrede sloten en de verbeterde waterkwaliteit bieden uiteindelijk meer geschikt leefgebied voor de kleine modderkruiper. Er zijn voor kleine modderkruiper tijdens de werkzaamheden naar verwachting voldoende uitwijkmogelijkheden in de nabije omgeving en in het plangebied. Om de functionaliteit van de vaste rust- en verblijfplaatsen van de kleine modderkruiper te waarborgen dient u ook onderstaande maatregelen uit te voeren:

- U dient bij de planning van de werkzaamheden rekening te houden met de seizoenactiviteiten van de kleine modderkruiper om verstoring in de meest kwetsbare perioden (voortplanting, winterrust) te voorkomen. Voor de kleine modderkruiper loopt de paaitijd van maart tot en met begin augustus. De kleine modderkruiper is van november tot en met februari minder tot niet actief en clustert dan samen in de diepere delen van het water om te overwinteren. De minst kwetsbare periode voor de kleine modderkruiper loopt van augustus tot en met november. Afhankelijk van het seizoen en de weeromstandigheden kunnen deze perioden 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 de kleine modderkruiper.
- In de winterperiode dient er alleen buiten de vorstperiode gewerkt worden en met een minimale watertemperatuur van 10 graden Celsius.
- De werkzaamheden dienen te worden uitgevoerd onder begeleiding van een deskundige op het gebied van de kleine modderkruiper.
- U dient een ecologisch werkprotocol op te stellen met daarin alle voorwaarden. Alle betrokken partijen, met name ook de uitvoerende op de bouw- of projectlocatie, dienen hiervan op de hoogte gesteld te worden.

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 verblijfplaatsen van de kleine modderkruiper komt niet in het geding. Een ontheffing is dan ook niet nodig.

Dienst Regelingen

Datum

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

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 in dit besluit genoemde maatregelen worden uitgevoerd.

Dit besluit geldt slechts voor de hierboven genoemde soorten en beschreven verboden handelingen. Dit besluit geldt alleen voor de werkzaamheden die conform de aanvraag worden uitgevoerd, voor zover in dit besluit zelf niet anders is aangegeven. U dient direct contact op te nemen met Dienst Regelingen indien bij het uitvoeren van de werkzaamheden van het project andere beschermde soorten dan de genoemde worden aangetroffen of andere handelingen als beoordeeld bij dit besluit noodzakelijk zijn. Als u de maatregelen zoals genoemd in dit besluit niet uitvoert, heeft u (mogelijk) toch ontheffing van de Flora- en faunawet nodig.

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 genoemd in 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.

U dient, zodra de datum waarop de werkzaamheden zullen aanvangen bekend is, het bijgevoegde meldingsformulier volledig in te vullen en naar Dienst Regelingen te zenden.

Dienst Regelingen

Datum

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

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/2011/0415 en de datum van de beslissing.

Op de internetsite www.drloket.nl/bezwaar vindt u meer belangrijke informatie over het indienen van een bezwaarschrift.

Meer informatie

Heeft u vragen, kijk dan op de website: www.drloket.nl. Of bel met het DR-Loket: 0800 - 22 333 22 (op werkdagen tussen 8.30 en 16.30 uur).

Met vriendelijke groet,

De Staatssecretaris van Economische Zaken, Landbouw en Innovatie,²
namens deze:

B. Deetman
Teammanager Vergunningen

Dienst Regelingen**Datum**

24 april 2012

Onze referentie

aanvraagnummer
FF/75C/2011/0415.afw.jdj

² Krachtens de wettekst is de Minister bevoegd tot het afgeven van een ontheffing ex artikel 75 van de Flora- en faunawet. Op basis van de portefeuillevredering tussen de Minister van EL&I en de Staatssecretaris van EL&I is deze bevoegdheid belegd bij de Staatssecretaris.