

ORIGINEEL

gemeente Zoetermeer  
Rout: *RG/SB* College: *BP*

- 9 NOV. 2009

Nr.: *CG/21262* Pdd.:  
Opm.: Ontbv.: *1/n*Gemeente Zoetermeer  
J.G. Vos  
Postbus 15  
2700 AA ZOETERMEERlandbouw, natuur en  
voedselkwaliteituw brief van 26 augustus 2009 uw kenmerk  
onderwerp Flora- en faunawet  
art. 75, lid 5 en lid 6, onderdeel cons kenmerk  
FF/75C/2009/0354.  
bes.afw.sh  
doorkiesnummer  
0800 - 22 333 22datum  
6 november 2009  
bijlagen

Geachte heer Vos,

Naar aanleiding van uw verzoek van 26 augustus 2009, geregistreerd onder aanvraagnummer FF/75C/2009/0354 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. Verder in deze brief staat vermeld wat daarvoor de redenen zijn.

**De aanvraag**

De aanvraag heeft betrekking op de realisatie van het project "Mitigatie- en compensatieplan nieuwe Driemanspolder", gelegen in de gemeenten Zoetermeer en Leidschendam-Voorburg. Het plangebied is aan de noordkant grotendeels begrensd door lintbebouwing. Aan de oostkant is het grotendeels begrensd door de Voorweg, aan de zuidkant door de N469 en aan de westkant door de woonwijk Leidschenveen, één en anders zoals is weergegeven op de bij de aanvraag gevoegde kaart. Het plangebied wordt ontwikkeld om waterberging mogelijk te maken. Naast piekberging zal het gebied ook gebruikt worden voor seizoenswaterberging. Hiertoe zullen onder andere opruimwerkzaamheden en grondverzet plaatsvinden, zullen waterbeheersingswerken worden gegraven en aangelegd, zullen nutsvoorzieningen worden verlegd en zullen tevens recreatieve voorzieningen, waaronder fietspaden, een ruiterspad en een fietsbrug worden aangelegd. Deze aanvraag is een aanvulling op de op 14 november 2008 verleende ontheffing met kenmerk FF/75C/2008/0132. Ontheffing wordt gevraagd van de verbodsbepalingen genoemd in artikel 11 van de Flora- en faunawet voor wat betreft exemplaren van de kerkuil, steenuil en de torenvalk.

Datum                      Kenmerk  
6 november 2009    FF/75C/2009/00354

Vervolgblad  
2

## Overwegingen

### Wettelijk kader

#### *Beschermde soorten*

De kerkuil, steenuil en de torenvalk 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, 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 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 *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. Derhalve is ontheffing hiervoor niet aan de orde. Daarnaast werkt u buiten het broedseizoen en zullen twee torenvalkkasten aan de noordkant van de Voorweg worden geplaatst. In paragraaf 3.2 van het bij de aanvraag gevoegde rapport "Nieuwe Driemanspolder, mitigatie- en compensatieplan" van juni 2009 staan nog meer maatregelen genoemd die genomen zullen worden om schade ten aanzien van de torenvalk zoveel mogelijk te beperken.

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.

Datum Kenmerk  
6 november 2009 FF/75C/2009/00354

Vervolgblad  
4

### Gesignaleerde soorten

Ik wil u erop wijzen dat in het bij de aanvraag gevoegde natuurwaardenonderzoek melding wordt gemaakt van de aanwezigheid van verschillenden soorten vleermuizen in of in de nabije omgeving van het plangebied. U heeft er echter voor gekozen om voor deze soorten geen ontheffing aan te vragen. Ik wil u er, wellicht ten overvloede, op wijzen dat wanneer u bij uitvoering van de werkzaamheden verbodsbepalingen ten aanzien van deze soorten dreigt te overtreden, u de werkzaamheden dient stil te leggen en alsnog ontheffing voor deze soorten dient aan te vragen.

### 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 door u voorgestelde maatregelen zoals genoemd in paragraaf 3.2 van het bij de aanvraag gevoegde rapport "Nieuwe Driemanspolder, mitigatie- en compensatieplan" van juni 2009 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.

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 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.

Datum                      Kenmerk  
6 november 2009   FF/75C/2009/00354

Vervolgblad  
5

\_\_\_\_\_ 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/2009/0354 en de datum van de beslissing.

Op onze internetsite [www.minlnv.nl/loket/bezwaar](http://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,

A handwritten signature in black ink, consisting of the letters 'K' and 'I' followed by a long horizontal stroke that tapers to a point on the right.

B. Kluivingh - Deetman