

Beschikking van Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant

op de op 2 augustus 2019 door ons ontvangen aanvraag voor een ontheffing ingevolge artikel 3.3, eerste lid, en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming van Canal Parc Veste 1 BV voor het saneren en slopen van de aanwezige opstallen, het kappen van bomen en het realiseren van 6 kavels met woningen, uitgevoerd aan de Empelseweg 32, 5241 NA te Rosmalen, in de gemeente 's-Hertogenbosch.

INHOUDSOPGAVE

BESLUIT	3
PROCEDURELE ASPECTEN	5
TOETSING EN OVERWEGINGEN	6
1 Wettelijk kader - Wet natuurbescherming	6
1.1 Beschermingsregimes	6
1.2 Interim omgevingsverordening Noord-Brabant	6
2 Toetsing effecten ruimtelijke ingreep	7
2.1 Aangevraagde activiteiten	7
2.2 Mogelijke effecten	7
2.3 Alternatievenafweging	8
2.4 Belang van de aanvraag	8
2.5 Mitigerende maatregelen en staat van instandhouding	8
2.6 Conclusie	9
BIJLAGE 1. LOCATIE ACTIVITEITEN	10
KENNISGEVING WET NATUURBESCHERMING	11

BESLUIT

Onderwerp

Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant hebben op 2 augustus 2019 van Canal Parc Veste 1 BV een aanvraag ontvangen voor een ontheffing ingevolge artikel 3.3, eerste lid en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming. De aanvraag betreft een verzoek tot ontheffing voor het overtreden van verboden ten aanzien van beschermde soorten, dit als gevolg van het saneren en slopen van de aanwezige opstallen, het kappen van bomen en het realiseren van 6 kavels met woningen, uitgevoerd aan de Empelseweg 32, 5241 NA te Rosmalen, in de gemeente 's-Hertogenbosch.

Besluit

Gelet op de bepalingen van de Wet natuurbescherming besluiten wij:

- I. aan Canal Parc Veste 1 BV, Esscheweg 169, 5262 TZ Vught, de ontheffing te weigeren, op grond van artikel 3.3, eerste lid, en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming, van de bepalingen als bedoeld in:
 - artikel 3.1, vierde lid, van de Wet natuurbescherming, voor de:
 - kerkuil (*Tyto alba*) en de steenuil (*Athene noctua*);
 - artikel 3.5, tweede lid, van de Wet natuurbescherming, voor de:
 - gewone dwergvleermuis (*Pipistrellus pipistrellus*);voor het saneren en slopen van de aanwezige opstallen, het kappen van bomen en het realiseren van 6 kavels met woningen, aan de Empelseweg 32, 5241 NA te Rosmalen, in de gemeente 's-Hertogenbosch, zoals opgenomen in bijlage 1.

Bijlage 1: locatie van het initiatief

's-Hertogenbosch, 14 mei 2020

Met vriendelijke groet,
Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant,
namens deze,



De heer J. Reijnen
Teammanager Omgevingsdienst Brabant Noord

PROCEDURELE ASPECTEN

1 Aanvraag

Op 2 augustus 2019 hebben wij van Canal Parc Veste 1 BV een aanvraag voor een ontheffing ingevolge artikel 3.3, eerste lid, en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming (hierna: Wnb) ontvangen. Een omschrijving van de activiteiten is opgenomen in de aanvraag en bijlage 1. De aanvraag is geregistreerd onder nummer Z/101694.

2 Bevoegd gezag

Omdat de activiteiten verricht worden in de provincie Noord-Brabant, zijn wij op grond van artikel 1.3 van de Wnb bevoegd om op de aanvraag te beslissen. Indien aan de orde betrekken wij tevens gevolgen van de activiteiten voor de soorten buiten onze provinciegrens en buiten Nederland bij ons besluit.

3 Reguliere voorbereidingsprocedure

In deze procedure wordt de reguliere voorbereidingsprocedure overeenkomstig het bepaalde in hoofdstuk 4 van de Algemene wet bestuursrecht toegepast.

4 Ontvankelijkheid

Ten aanzien van de aspecten van de aanvraag waarvoor een ontheffing ingevolge de Wnb is vereist, hebben wij beoordeeld of de aanvraag volledig is en voldoende gegevens bevat. Wij zijn van oordeel dat de aanvraag voldoende informatie bevat voor een goede beoordeling van die aspecten waarvoor een ontheffing is gevraagd.

5 Overige regelgeving

Bij de beoordeling van onderhavige aanvraag zijn andere aspecten dan gerelateerd aan soortenbescherming op grond van de Wnb en de daarbij behorende regelgeving niet betrokken. Een toestemming op basis van andere wet- en regelgeving kan derhalve aan de orde zijn, onder andere voor ruimtelijke ordening of bouwen.

TOETSING EN OVERWEGINGEN

1 Wettelijk kader - Wet natuurbescherming

1.1 Beschermingsregimes

Op basis van de Wet natuurbescherming zijn er drie beschermingsregimes. Het eerste regime geldt voor vogels op grond van de Vogelrichtlijn. Artikelen 3.1, 3.2 en 3.4 van de Wnb hebben betrekking op verschillende verbodsbepalingen voor vogelsoorten, waarvoor GS ontheffing kunnen verlenen. De artikelen 3.3 en 3.4 geven de voorwaarden voor het kunnen verlenen van de ontheffing.

Het tweede beschermingsregime geldt voor planten en dieren op basis van de Habitatrichtlijn en de Verdragen van Bern en Bonn. Artikelen 3.5 en 3.6 van de Wnb hebben betrekking op verschillende verbodsbepalingen voor deze plant- en diersoorten, waarvoor GS ontheffing kunnen verlenen. De artikelen 3.8 en 3.9 geeft de voorwaarden voor het kunnen verlenen van een ontheffing.

Het derde regime beschrijft de bepalingen voor andere (nationaal beschermde) soorten. Artikel 3.10 van de Wnb heeft betrekking op verschillende verbodsbepalingen voor deze plant- en diersoorten en geeft de voorwaarden waaronder GS ontheffing kunnen verlenen.

Voor alle soorten geldt in alle gevallen de algemene zorgplicht (artikel 1.11 van de Wnb). Het gaat dan zowel om beschermde als onbeschermde diersoorten en plantensoorten. De zorgplicht geldt ongeacht of er een vrijstelling geldt of een ontheffing is verleend. Hierin wordt bepaald dat eenieder zoveel als redelijkerwijs mogelijk is, schade aan deze soorten dient te voorkomen.

In artikel 5.4 van de Wnb zijn gronden opgenomen waarop een verleende ontheffing kan worden ingetrokken of gewijzigd. De ontheffing kan in elk geval worden ingetrokken indien blijkt dat de ontheffinghouder zich niet houdt aan de voorschriften.

1.2 Interim omgevingsverordening Noord-Brabant

Provinciale Staten hebben ten aanzien van soortbescherming aanvullende kaders vastgesteld. Deze zijn neergelegd in paragraaf 2.6.1 van de Interim Omgevingsverordening Noord-Brabant. Voor bepaalde soorten en handelingen zijn vrijstellingen opgenomen.

2 Toetsing effecten ruimtelijke ingreep

2.1 Aangevraagde activiteiten

De aangevraagde activiteiten betreffen het saneren en slopen van de aanwezige opstallen, het kappen van bomen binnen het aangegeven plangebied en het realiseren van 6 kavels met woningen. Een omschrijving van de activiteiten is opgenomen in de aanvraag.

2.2 Mogelijke effecten

De aanvrager geeft aan dat door het uitvoeren van de activiteiten de kerkuil, steenuil en de gewone dwergvleermuis verstoord kunnen worden.

Binnen het plangebied is op 27 februari 2019 in de noordelijk gelegen voormalige stal een roestplaats van de kerkuil aangetroffen. Na de brand in het voorjaar, zijn er tijdens de onderzoeksronden van 9 mei 2019 en 27 mei 2019, in het geheel geen sporen of recente activiteiten van de kerkuil vastgesteld. Er zijn tijdens geen enkele onderzoekronde sporen van activiteit, rustplaatsen of nesten van de steenuil vastgesteld.

Het onderzoek naar vleermuizen is uitgevoerd in 2015. Tijdens dit veldonderzoek is in de woning in juni 2015 één kraamverblijfplaats van de gewone dwergvleermuis vastgesteld met 40 individuen. Naar aanleiding van deze waarneming en de verouderde data is er één verkennende onderzoekronde uitgevoerd op 27 mei 2019. Tijdens dit onderzoek is geconcludeerd dat het gebouw nog steeds vleermuisgeschikt is, hetzij in mindere mate dan voor de brand en de situatie in 2015. Volledige afwezigheid van vleermuizen is niet uitgesloten. Daarnaast is tijdens de onderzoekronde van 27 mei 2019 vastgesteld dat er verschillende bomen aanwezig zijn met spechtgaten, geschikt als verblijfplaats voor vleermuizen. Wanneer deze niet behouden kunnen blijven dient aanvullend jaarrond onderzoek plaats te vinden om de functionaliteit van de aanwezige bomen vast te stellen. Dit nader onderzoek heeft niet plaatsgevonden. Naar aanleiding van een brand ter plaatse van de aanwezige gebouwen zijn er saneringswerkzaamheden uitgevoerd in verband met de aanwezigheid van asbest. Na de saneringswerkzaamheden zijn alle gebouwen gesloopt. De terrein-/grondsaneringswerkzaamheden zijn in volle gang. Gedurende het ontheffingstraject hebben reeds ook de kapwerkzaamheden plaatsgevonden. Hierdoor zijn de (potentieel) aanwezige verblijfplaatsen van de gewone dwergvleermuis verloren gegaan.

Uit onderzoek is gebleken dat er na de brand geen rustplaatsen, nesten of andere sporen van activiteit van de kerkuil meer aanwezig zijn binnen het plangebied. Nesten, rustplaatsen of sporen van activiteit van de steenuil zijn nooit vastgesteld. Ten aanzien van de kerkuil en de steenuil zijn er geen overtredingen van de bepalingen zoals bedoeld in artikel 3.1, vierde lid, van de Wnb. Toetsing aan de Wnb ten aanzien van de kerkuil en de steenuil vind niet verder meer plaats.

Er wordt geen ontheffing aangevraagd voor het beschadigen of vernielen van voortplantings- of rustplaatsen van de gewone dwergvleermuis. Door het uitvoeren van de activiteiten kunnen echter wel voortplantings- of rustplaatsen van de gewone dwergvleermuis worden beschadigd of vernield en kunnen exemplaren van de gewone dwergvleermuis worden verstoord. Dit is een overtreding van de bepalingen zoals bedoeld in artikel 3.5, tweede lid, en artikel 3.5, vierde lid, van de Wnb. De landelijk staat van instandhouding van de gewone dwergvleermuis is gunstig.

Echter doordat de werkzaamheden met betrekking de sloop-, sanerings- en kapwerkzaamheden reeds zijn uitgevoerd, waardoor de (potentieel) aanwezige verblijfplaatsen verloren zijn gegaan, wordt

onthefing geweigerd. Daarnaast is onduidelijk op welke wijze de werkzaamheden zijn uitgevoerd en of dit effect heeft op de aanwezige soorten.

2.3 Alternatievenafweging

Uit de onderbouwing van de aanvraag blijkt dat onvoldoende alternatieven zijn overwogen om de negatieve effecten van de werkzaamheden op de gewone dwergvleermuis te mitigeren. Er heeft geen alternatievenafweging plaatsgevonden en de werkzaamheden zijn reeds uitgevoerd.

2.4 Belang van de aanvraag

Het belang zoals genoemd in artikel 3.8, vijfde lid, onder b, van de Wnb, is niet onderbouwd en kan niet aan de ontheffing ten grondslag liggen omdat de werkzaamheden niet bijdragen aan een verbeterde staat van instandhouding van de gewone dwergvleermuis. De toekomstige inrichting van het plangebied, het realiseren van 6 woningen, is niet gericht op de bescherming van (wilde) flora en fauna. Daarnaast worden in de toekomstige woningbouw geen maatregelen genomen ter bescherming van de aanwezige gewone dwergvleermuis.

2.5 Mitigerende maatregelen en staat van instandhouding

In de aanvraag en notitie 'Uilenonderzoek en verkenning huidige situatie vleermuizen ter hoogte van Empelseweg 32 te Rosmalen' (HaskoningDHV Nederland BV, 24 juni 2019) is omschreven welke maatregelen worden genomen om de effecten voor de gewone dwergvleermuis zoveel mogelijk te voorkomen. In grote lijnen gaat het om het in stand houden van de aanwezige beplanting en het plaatsen van een tweetal palen met elk twee kraamkasten type Schwegler 1FTH. In de toekomstige te bouwen woningen zijn geen permanente maatregelen geschikt als verblijfsfunctie voor de gewone dwergvleermuis voorzien.

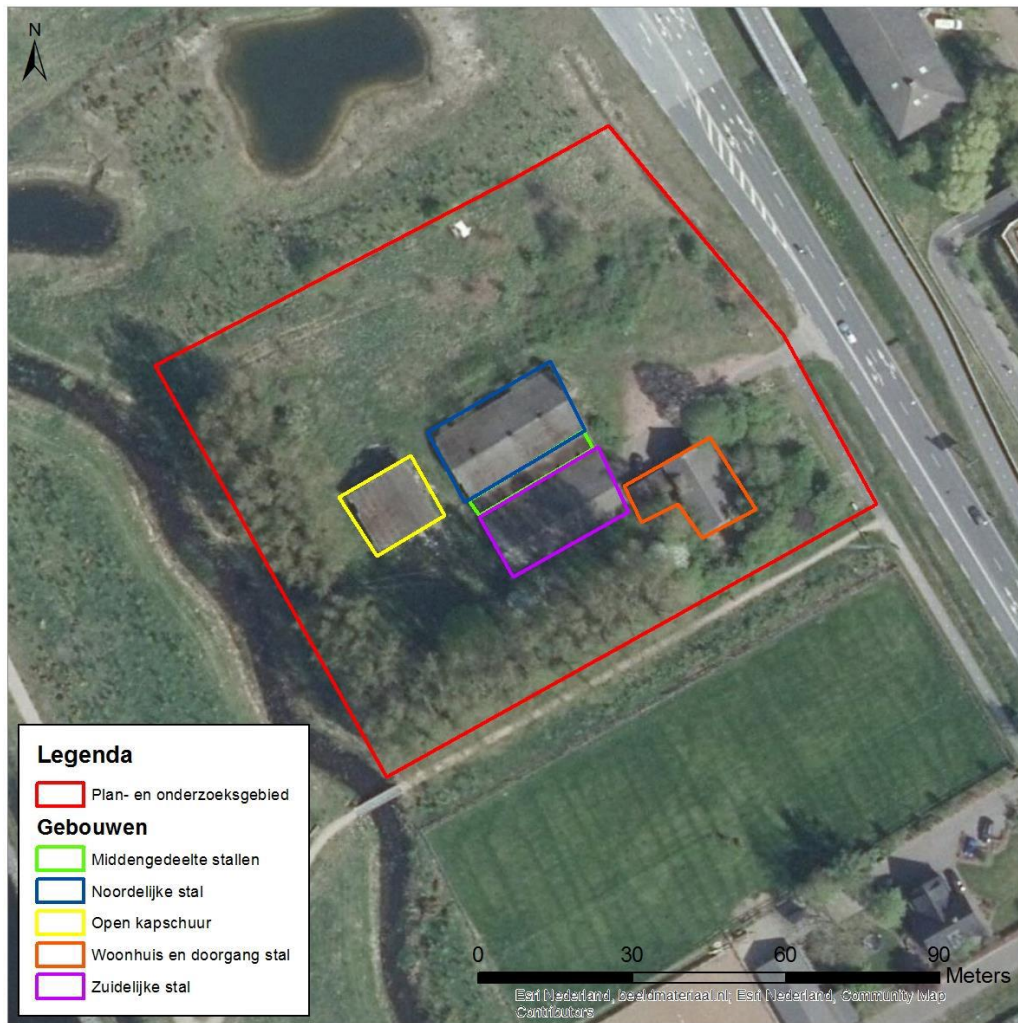
Binnen de aanvraag is het onduidelijk wanneer en op welke wijze de opstallen zijn gesloopt en of daarbij rekening is gehouden met de kwetsbare periode van de betreffende soort. Onduidelijk is of er is voldaan aan de gewenningsperiode voor de betreffende verblijfsfunctie bij het plaatsen van de tijdelijke vleermuiskasten. Daarnaast is onduidelijk hoeveel en welke bomen zijn gekapt en of er verblijfsfuncties van vleermuizen in de bomen aanwezig waren. Doordat er geen onderzoek meer heeft plaatsgevonden naar het voorkomen van vleermuizen in de opstallen en aanwezige bomen én er geen volledig onderzoek meer heeft plaatsgevonden naar de aanwezige voortplantingsplaatsen of rustplaatsen van de gewone dwergvleermuis (en mogelijk andere soorten) is onduidelijk of de genomen mitigerende maatregelen voldoende zijn om de (eventueel) verloren gegane voortplantingsplaatsen of rustplaatsen te mitigeren.

De maatregelen zijn onvoldoende beschreven, om te kunnen beoordelen of er nadelige effecten zijn op de aanwezige voortplantingsplaatsen of rustplaatsen en daarmee de gunstige staat van instandhouding van de gewone dwergvleermuis. Doordat er in de toekomstig te bouwen woningen geen permanente inbouwvoorzieningen zijn voorzien, worden onvoldoende maatregelen getroffen om de aanwezige voortplantingsplaats of rustplaats op de lange termijn te borgen. Daarnaast is onduidelijk of er, naast de voortplantingsplaats in de voormalige woning, andere voortplantingsplaatsen of rustplaatsen van de gewone dwergvleermuis (of andere soorten) verloren zijn gegaan. Voor de gewone dwergvleermuis wordt afbreuk gedaan aan het streven de populaties van de betrokken soort in hun natuurlijke verspreidingsgebied in een gunstige staat van instandhouding te laten voortbestaan.

2.6 Conclusie

Gelet op het voorgaande weigeren wij de gevraagde ontheffing als bedoeld in artikel 3.3, eerste lid, en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming.

BIJLAGE 1. LOCATIE ACTIVITEITEN



*Figuur 1. Locatie Empelseweg 32 te Rosmalen.
De activiteiten vinden plaats binnen het rood omlijnde gebied.*

**KENNISGEVING WET NATUURBESCHERMING, Canal Parc Veste
1 BV, Empelseweg 32 te Rosmalen, Z/101694**

Beschikking

Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant maken bekend dat zij op 14 mei 2020 een ontheffing ingevolge artikel 3.3, eerste lid, en artikel 3.8, eerste lid, van de Wet natuurbescherming hebben geweigerd (kenmerk: Z/101694 / 200846) aan Canal Parc Veste 1 BV, Postbus 2171, 5260 CD te Vugt inzake de sloop van opstallen, het kappen van bomen en het realiseren van 6 kavels met woningen, voor de locatie Empelseweg 32, 5241 NA te Rosmalen, in de gemeente 's-Hertogenbosch.

De aanvraag, het besluit en de bijbehorende stukken liggen vanaf 15 mei 2020 tot en 25 juni 2020 6 weken **ter inzage** bij de Omgevingsdienst Brabant Noord (ODBN), telefoonnummer (0485) 729 189. Voor inzage in de bijbehorende stukken dient een afspraak gemaakt te worden. Het besluit is digitaal op te vragen via e-mail info@odbn.nl of te vinden op de website www.brabant.nl/loket/vergunningen-meldingen-en-ontheffingen.

Bezwaar

Belanghebbenden kunnen tot en met 25 juni 2020 ten aanzien van deze beschikking schriftelijk bezwaar in dienen. Het bezwaarschrift moet zijn voorzien van een handtekening, de naam en adres van de indiener, de dagtekening; ons kenmerk van het besluit, een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar gericht is en de gronden van het bezwaar.

Het bezwaarschrift moet worden gericht aan het college van Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant, t.a.v. het secretariaat van de Hoor- en adviescommissie, Postbus 90151, 5200 MC 's-Hertogenbosch. Wij verzoeken u om op de linkerbovenhoek van de envelop het woord "bezwaarschrift" te vermelden.

Het secretariaat van de Hoor- en adviescommissie is bereikbaar op telefoonnummer (073) 680 83 04, faxnummer (073) 680 76 16 en e-mailadres bezwaar@brabant.nl. Wij wijzen u erop, dat het op dit moment nog niet mogelijk is om bezwaarschriften per e-mail in te dienen, omdat dan de wettelijk voorgeschreven handtekening op het bezwaarschrift ontbreekt.

Bovenstaand besluit treedt in werking, ook al wordt een bezwaarschrift ingediend. Het is daarom mogelijk om gelijktijdig met of na het indienen van een bezwaarschrift een 'voorlopige voorziening' te vragen bij de voorzieningenrechter van de Rechtbank Oost-Brabant, Postbus 90125, 5200 MA 's-Hertogenbosch.

Een voorlopige voorziening is het nemen van een tijdelijke maatregel, bijvoorbeeld het schorsen van het besluit gedurende de tijd die nodig is om het bezwaar te behandelen. Voorwaarde om een dergelijke voorlopige voorziening te kunnen vragen is dat er sprake is van een spoedeisend belang. Voor het vragen van een voorlopige voorziening is griffierecht verschuldigd. De Rechtbank Oost-Brabant is bereikbaar op telefoonnummer (073) 620 2020.

Aan deze procedure is het kenmerk Z/101694 gekoppeld. Wij verzoeken u bij correspondentie dit kenmerk te vermelden.

's-Hertogenbosch, mei 2020