

Provincie Overijssel

Luttenbergstraat 2
Postbus 10078
8000 GB Zwolle
Telefoon 038 499 88 99
Fax 088 11 88 671
overijssel.nl
postbus@overijssel.nl

KvK 51048329
IBAN NL45 RABO 0397 3411 21

Inlichtingen bij

██████████
██████████
██████████@overijssel.nl
Zaaknummer 5580129

SWZ Woningcorporatie

██████████
Postbus 40040
8004 DA ZWOLLE

Datum	Kenmerk	Bijlagen	Uw brief	Uw kenmerk
08.02.2021	2021/0001980	2		

Onderwerp: Ontheffing Wet natuurbescherming

Geachte ██████████,

██████████ van het adviesbureau Ecoresult BV heeft, namens uw organisatie, een aanvraag tot het wijzigen van uw ontheffing¹ op grond van de Wet natuurbescherming – onderdeel soorten (verder Wnb) bij ons ingediend. Deze hebben wij op 23 december 2020² ontvangen. De wijziging betreft een verandering in werkzaamheden aan de daken van de 4 portiekflats aan de Gombertstraat (37 t/m 107) en de Wanningstraat (28 t/m 62) in Zwolle. De gehele daken worden vervangen in plaats van geïsoleerd. In deze brief geven wij ons besluit weer.

Besluit

Wij vervangen voorschrift 11 en 12 van uw ontheffing³ met kenmerk 2019/0346079. Deze gewijzigde ontheffing heeft betrekking op energetische maatregelen van 4 portiekflats aan de Gombertstraat (37 t/m 107) en de Wanningstraat (28 t/m 62) in Zwolle.

Aan ons besluit verbinden wij de nieuwe gewijzigde voorschriften 11 en 12, zoals in bijlage 1 weergegeven. Deze wijziging van de ontheffing van 30 maart met kenmerk 2019/0346079 treedt in werking een dag na de verzenddatum van dit besluit.

De overige voorschriften van de (primaire) ontheffing blijven ongewijzigd in stand. Tegen deze ongewijzigde voorschriften kan geen bezwaar worden gemaakt.

Verder besluiten wij dat de volgende stukken/delen van de aanvraag onderdeel uitmaken van de ontheffing, voor zover niet in strijd met de voorschriften zoals weergegeven in bijlage 1.

- De aanvraag voor wijziging van 23 december 2020 en de bijbehorende stukken te weten: de ontheffing van 30 maart 2020 met kenmerk 2019/0346079 en de notitie aanvulling ontheffing.

De motivering voor ons besluit is in bijlage 2 (overwegingen), behorende bij dit besluit, weergegeven.

¹ Van 30 maart 2020 met kenmerk 2019/0346079
² EDO-kenmerk 2020/0364115
³ Op basis van art. 3.3, eerste lid en 3.8, eerste lid Wnb

Bezwaar

Als u het niet eens bent met dit besluit om de ontheffing op punten te wijzigen kunt u bezwaar maken tegen de gewijzigde voorschriften. Op pagina 3 wordt toegelicht hoe u dit kunt doen.

Leges

U bent voor het in behandeling nemen van uw aanvraag leges verschuldigd⁴.

De verschuldigde leges zijn:

Artikel Code	Artikel omschrijving	Leges bedrag
7.6.9	Wijziging ontheffing WNB soorten	595,00
Totaal leges		€ 595,00

Voor betaling van dit bedrag ontvangt u een factuur. Op deze factuur staat tevens vermeld hoe u eventueel bezwaar kunt aantekenen tegen de hoogte van het legesbedrag en de gehanteerde grondslagen.

Vragen

Heeft u vragen? Belt u dan met [REDACTED], te bereiken tijdens kantooruren op nummer [REDACTED]. Schrijft u ons een brief of e-mail? Behandel dan één onderwerp per brief of e-mail. Wilt u ook het zaaknummer Z-HZ_WNB-2020-004662 vermelden? Op die manier kunnen wij sneller op uw vraag of opmerking reageren.

Met vriendelijke groet,
namens Gedeputeerde Staten van Overijssel,

[REDACTED]
Lars Wuijster,
teamleider Vergunningverlening

Bijlagen:

Bijlage 1
Bijlage 2

Nieuwe gewijzigde voorschriften 11 en 12
Overwegingen bij het besluit

Afschriften

Een afschrift van dit besluit is tevens verzonden aan:

- Burgemeester en wethouders van Zwolle;
- Ecoresult B.V., [REDACTED], Van Ravesteyn-erf 156, 3315DK Dordrecht

⁴ Belastingverordening Overijssel

Als u het niet eens bent met dit besluit kunt u bezwaar maken, als u belanghebbende bent.

Stuurt u dan een bezwaarschrift aan ons. Wij controleren dan of wij een juist besluit hebben genomen.

Uw bezwaarschrift is een brief die aan een aantal eisen moet voldoen.

De wet stelt eisen aan uw bezwaarschrift. Die eisen zijn:

1. U zegt met welk besluit u het niet eens bent. Dit doet u door in uw bezwaarschrift het kenmerk te vermelden dat op onze brief staat.
2. U zegt waarom u het niet eens bent met dit besluit.
3. U zet uw naam, adres, handtekening en de datum op uw bezwaarschrift.
4. U verstuurt het bezwaarschrift op tijd. Op onze brief staat een verzenddatum. U stuurt ons binnen zes weken na die datum uw bezwaarschrift.

Uw bezwaarschrift kunt u op 3 manieren aan ons versturen.

1. Met de post naar: Gedeputeerde Staten van Overijssel, Team Juridische zaken, Postbus 10078, 8000 GB Zwolle.
2. Via internet. U gebruikt daarvoor ons digitale bezwaarformulier. U vindt het formulier via <https://forms.overijssel.nl/bezwaar-klacht/bezwaar-beslissing/>.
3. Met een faxbericht. Het faxnummer van het team Juridische Zaken is: 088 - 118 86 73.

Wat als u niet kunt wachten tot er een nieuw besluit is genomen?

Ook als u bezwaar maakt treedt dit besluit gewoon in werking. Dat kan vervelende gevolgen voor u hebben. U kunt de rechtbank dan vragen een voorlopige beslissing te nemen, door een zogeheten 'voorlopige voorziening' aan te vragen. Dit is een aparte procedure die loopt naast de door u gestarte bezwaarprocedure. Voor de behandeling van uw verzoek om een voorlopige voorziening betaalt u een bedrag. De rechter kan beslissen dat wij dat bedrag aan u moeten vergoeden. Voor informatie over het indienen van een verzoek belt u met de Rechtbank Overijssel: 088 – 361 55 55.

BIJLAGE 1 – GEWIJZIGDE VOORSCHRIFTEN BIJ HET BESLUIT

Deze voorschriften vervangen de voorschriften voorschrift 11 en 12 van de ontheffing van 30 maart 2020 met kenmerk 2019/0346079 voor de Gombertstraat (37 t/ m 107) en de Wanningstraat (28 t/m 62) in Zwolle. De overige voorschriften blijven ongewijzigd in stand.

Huismus

11. U plaatst minimaal 3 maanden voor de start van de werkzaamheden minimaal zes tijdelijke huismuskasten. De kasten hangen binnen 200 meter van de huidige verblijfplaatsen op daarvoor geschikte positie(s) voor de huismus. De kasten en plaatsing voldoen aan het kennisdocument van de huismus en vindt plaats onder begeleiding van een ecologisch deskundige op het gebied van de huismus. De tijdelijke kasten worden pas verwijderd als de permanente verblijfplaatsen gerealiseerd zijn en drie maanden aanwezig zijn. De kasten worden buiten de kwetsbare perioden van de huismus verwijderd. In het logboek wordt opgeschreven op welke wijze aan dit voorschrift is voldaan.
12. De daken van de woningen met de huidige nestplaatsen worden voorzien van minimaal vier permanente voorzieningen voor de huismus. Dit in de vorm van inbouwstenen (type HMP27 of vergelijkbaar). De openingen van deze neststenen liggen minstens 50 cm uit elkaar en zijn geplaatst op een hoogte van minimaal 3 meter. De kasten en plaatsing voldoen aan het kennisdocument van de huismus en vindt plaats onder begeleiding van een ecologisch deskundige op het gebied van de huismus. In het logboek wordt opgeschreven op welke wijze aan dit voorschrift is voldaan.

BIJLAGE 2 - OVERWEGINGEN BIJ HET BESLUIT

In deze bijlage zijn de overwegingen bij het besluit opgenomen. Het besluit en de overwegingen zijn onlosmakelijk met elkaar verbonden. De overwegingen zijn als volgt opgebouwd:

A	TOETSING AANVRAAG WIJZIGING	6
A1	Toetsingskader soorten	6
A1.1	Wettelijke regels	6
A1.2	Provinciaal beleid	6
A1.2.1	Jaarrond beschermde vogelnesten	6
B	WEERGAVE VAN DE FEITEN	7
B1	Aanvraag wijziging ontheffing beschermde soorten	7
B1.1	Omschrijving van de wijziging van de activiteiten en aangevraagde soorten	7
B1.2	Onderliggende documenten	7
B1.3	Aanvullende gegevens	7
C	TOETSING WIJZIGING AANVRAAG ONTHEFFING SOORTEN	8
C1	Inhoudelijke beoordeling	8
C1.1	Effectbeoordeling, mitigatie en staat van instandhouding	8
C1.2	Beschrijving noodzaak ontheffing	8
C1.3	Geen andere bevredigende oplossing / alternatievenafweging	8
C1.4	Wettelijk belang van het project	8
C1.5	Toetsing aan overige vereisten	9
C1.6	Zorgplicht blijft altijd gelden	9
D	Slotconclusie	9

A TOETSING AANVRAAG WIJZIGING

A1 Toetsingskader soorten

Een ontheffing kan worden verleend als aan verschillende kaders is voldaan. In deze paragraaf beschrijven we kort aan welke kaders wordt getoetst.

A1.1 Wettelijke regels

Een verzoek tot ontheffing wordt beoordeeld op basis van de regels, zoals deze zijn opgenomen in hoofdstuk 3, paragraaf 3.1, 3.2 en 3.3 van de Wet natuurbescherming. Bij ons oordeel houden we tevens rekening met het derde lid van artikel 1.10 Wnb. Ook het Besluit natuurbescherming⁵ en (soms) de Regeling natuurbescherming⁶ zijn voor de toetsing relevant.

A1.2 Provinciaal beleid

Naast de wettelijke regels hebben wij beleid opgesteld in onze Omgevingsvisie. De regels, die daaruit voortkomen, zijn vastgelegd in onze Omgevingsverordening Overijssel 2017 (hoofdstuk 7 Natuur). Hierin zijn onder andere regels met betrekking tot een vrijstelling van bepaalde soorten weergegeven.

In onze Beleidsregel Natuur Overijssel 2017⁷ is vastgesteld dat wij kennisdocumenten soorten⁸ (voorheen de soortenstandaarden) betrekken bij de afweging tot het verlenen van een ontheffing op basis van de artikelen 3.3, 3.8 en 3.10 van de Wnb.

A1.2.1 Jaarrond beschermde vogelnesten

Onder invloed van jurisprudentie heeft de Rijksdienst voor Ondernemend Nederland (RVO) in 2009 lijsten opgesteld van de vogelsoorten, waarvan het nest jaarrond beschermd moet worden. Wij hebben deze lijsten van jaarrond beschermde nesten van vogels in 2017 beleidsarm overgenomen.

Inmiddels is gebleken dat deze landelijke lijsten niet volledig op onze provincie zijn toegespitst. Daarom hebben wij deze lijsten aangepast. Deze nieuwe lijsten zijn tot stand gekomen aan de hand van de meest recente trends en aantallen van broedvogels in Nederland en in Overijssel. Vervolgens is beoordeeld of de soorten in de juiste categorie waren ingedeeld om de soort aan te merken als soort met vast nest respectievelijk soort met jaarrond beschermd functioneel leefgebied.

Wij hebben 2 lijsten vastgesteld, namelijk:

1. Lijst Vogelsoorten met jaarrond beschermde nesten Overijssel.
2. Lijst vogelsoorten met jaarrond beschermd functioneel leefgebied Overijssel.

De nesten c.q. het ecologisch functionele leefgebied van de soorten op de lijsten zijn beschermd.

Bescherming nesten algemeen

Het nest van een vogel is de plaats of ruimte die een vogel gebruikt voor het leggen en het uitbroeden van de eieren en voor het grootbrengen van de jongen. Indien de soort nest-indicerend gedrag vertoont, zoals het baltsgedrag en het aanslepen van nestmateriaal tot het moment dat de jongen zelfstandig zijn, is het niet toegestaan het nest te verwijderen of de broedlocatie ongeschikt te maken. Het nest-indicerend gedrag is al onderdeel van het broeden.

Als het gaat om vogelsoorten, waarbij de jongen direct het nest verlaten (nestvlinders), is ook de ruime omgeving van het nest belangrijk. In de context van de Wnb valt onder nest zowel de inhoud als de ecologisch functionele omgeving onder het begrip nest. De omvang van de ecologisch functionele omgeving verschilt per vogelsoort. Het betreft de omgeving die nodig is om het broedsucces van de betreffende vogelsoort te garanderen. Onder de verbodsbepaling vallen alle activiteiten die het broedsucces negatief beïnvloeden of teniet doen. Ook situaties, die het nest op zich niet fysiek aantasten,

⁵ Art. 3.9 Besluit natuurbescherming

⁶ Art. 3.22 Regeling natuurbescherming i.s.m. art. 3.25 Besluit natuurbescherming

⁷ Art. 4.2.1 Beleidsregel Natuur Overijssel 2017

⁸ Te raadplegen via: <https://www.bij12.nl/onderwerpen/natuur-en-landschap/kennisdocumenten-soorten-ontheffingen-wet-natuurbescherming/>

kunnen onder de verbodsbepalingen vallen. Als er bijvoorbeeld sprake is van aantasting van de ecologisch functionele omgeving, waardoor de broedvogel zijn nestplek permanent verlaat.

De meeste vogels maken elk broedseizoen een nieuw nest of zijn in staat een nieuw nest te maken. Die vogels gebruiken hun nest niet als een vaste rust of verblijfplaats. De meeste nesten voor eenmalig gebruik genieten buiten het broedseizoen⁹ niet de bescherming van artikel 3.1 van de Wnb.

Jaarrond beschermd nest of leefgebied

Nesten van de huismus zijn jaarrond beschermd. Voor deze soort geldt dat de specifieke voorwaarden voor het broeden en grootbrengen van de jongen niet overal aanwezig zijn. De broedplekken met het ecologisch functionele leefgebied van deze soorten genieten daarom ook buiten het broedseizoen bescherming. Op basis daarvan is bij het verwijderen van (oude) nesten van deze soort altijd een ontheffing nodig. Zonder ontheffing is er sprake van een overtreding van de verbodsbepalingen.

B WEERGAVE VAN DE FEITEN

B1 Aanvraag wijziging ontheffing beschermde soorten

B1.1 Omschrijving van de wijziging van de activiteiten en aangevraagde soorten

In verband met de wijziging van activiteiten heeft ontheffinghouder gevraagd om een wijziging van de huidige ontheffing, verleend op 30-03-2020. In plaats van het isoleren van de daken als een van de energetische maatregelen van de 4 portiekflats aan de Gombertstraat (37 t/ m 107) en de Wanningstraat (28 t/m 62), wordt nu het hele dak vervangen. Na een technische rapportage¹⁰ bleek het dak dusdanig slecht dat het moet worden vervangen. De levensduur van de dakpannen zou (onder gunstige omstandigheden) maximaal nog 5 jaar mee gaan. Daarom is er gekozen om de daken in hun geheel te vervangen en te isoleren. De werkzaamheden nemen voor alle vier de complexen circa 5 maanden in beslag. De invulling van materiaal en inrichting van de bouwplaats is op het moment niet bekend.

Doordat de dakpannen vervangen worden zullen er twee huismusnesten verloren gaan, die voorheen buiten de werkzaamheden vielen en waarop negatieve effecten waren uitgesloten. Door de wijziging in activiteiten worden er extra mitigerende maatregelen genomen ter vervanging van de 2 nesten van de huismussen. Dit betekent dat voorschriften 11 en 12 van de huidige ontheffing aangepast moeten worden.

B1.2 Onderliggende documenten

Voor de beoordeling van de aanvraag zijn de volgende documenten toegezonden:

- Ontheffing van 30 maart 2020 met kenmerk 2019/0346079;
- Notitie aanvulling ontheffing.

B1.3 Aanvullende gegevens

Wij hebben uw aanvraag op 23 december 2020 ontvangen. Er zijn geen aanvullende gegevens gevraagd.

⁹ Het broedseizoen start met nest-indicerend gedrag en eindigt als de jongen geen ouderzorg meer nodig hebben. De duur en periode van het broedseizoen verschilt per soort.

¹⁰ Konink, L., Laboratorium onderzoek dakpannen, Gommertstraat, Zwolle.

C TOETSING WIJZIGING AANVRAAG ONTHEFFING SOORTEN

C1 Inhoudelijke beoordeling

Onze Omgevingsverordening geeft voor uw handeling en betrokken soorten geen vrijstelling. We betrekken wel het kennisdocument van de huismus bij onze toetsing.

C1.1 Effectbeoordeling, mitigatie en staat van instandhouding

SWZ was oorspronkelijk van plan de daken te isoleren en zonnepanelen op de daken te plaatsen. De daken zouden intact blijven. De aanwezige huismusnesten zouden gedurende de werkzaamheden niet toegankelijk zijn, maar na de werkzaamheden weer gebruikt kunnen worden. Doordat het dak nu in zijn geheel gerenoveerd wordt, worden de nesten vernietigd. Na de werkzaamheden is het dak niet meer toegankelijk. Door de wijziging in werkzaamheden gaan 2 nesten van de huismus verloren.

De voorgestelde mitigerende maatregelen, zoals beschreven in de notitie bij de wijziging aanvraag, zijn voldoende. Ze komen overeen met bestaande methoden zoals beschreven in het kennisdocument van de huismus. Met deze maatregelen worden negatieve effecten op de soort zoveel mogelijk geminimaliseerd. In de aangepaste voorschriften 11 en 12 (bijlage 1) zijn de voorgestelde maatregelen vastgelegd. In de hoofdlijnen komen deze neer op:

- werken buiten de gevoelige perioden of voor het broedseizoen de huidige nestplaatsen ongeschikt maken;
- plaatsen 6 tijdelijke huismuskasten, 3 maanden voor de werkzaamheden starten;
- permanente inbouwvoorzieningen (6 stuks) voor de huismus plaatsen nabij de huidige nestplaatsen.

Er worden voldoende permanente duurzame nestplaatsen gerealiseerd na de werkzaamheden en er zijn tijdig voldoende tijdelijke verblijfplaatsen aanwezig tijdens de werkzaamheden. Hierdoor heeft de huismus te allen tijde voldoende nestgelegenheid. Door de genomen maatregelen zal de lokale staat van instandhouding van de huismus niet negatief beïnvloed worden.

C1.2 Beschrijving noodzaak ontheffing

De voorgenomen wijziging van de werkzaamheden aan de daken van 4 portiekflats aan de Gombertstraat (37 t/ m 107) en de Wanningstraat (28 t/m 62) in Zwolle leiden tot het vernietigen van nestplaatsen van de huismus. Dit is een overtreding van de verbodsartikelen genoemd in artikel 3.1 Wnb.

C1.3 Geen andere bevredigende oplossing / alternatievenafweging

Door de slechte staat van het daken dienen deze in het geheel vervangen te worden. Het is gebleken dat er geen andere oplossing mogelijk is. Er wordt rekening gehouden met de kwetsbare perioden van de huismus en er worden tijdig voorzieningen genomen. Daarom is er geen andere bevredigende oplossing mogelijk.

C1.4 Wettelijk belang van het project

De voorgenomen activiteiten zijn volgens de aanvraag nodig in het belang van de volksgezondheid of de openbare veiligheid.

Wij zijn van oordeel dat het wettelijk belang, zoals weergegeven in de notitie bij de aanvraag tot wijziging, voldoende is aangetoond. De daken zijn in zo'n slechte staat dat ze vervangen moeten worden. De wijziging van de activiteiten is in het belang van de volksgezondheid.

C1.5 Toetsing aan overige vereisten

Op basis van de Wnb¹¹ houden wij bij onze besluiten rekening met de vereisten op economisch, sociaal en cultureel gebied. Ook nemen we regionale en lokale bijzonderheden mee in de overweging. Wij zien geen aanleiding om aan de gevraagde ontheffing extra voorschriften te verbinden op basis van artikel 1.10, derde lid Wnb.

C1.6 Zorgplicht blijft altijd gelden

Ongeacht wat in het besluit is weergegeven geldt altijd de zorgplicht, zoals deze is weergegeven in de Wnb¹². De zorgplicht geldt voor alle in het wild levende dieren, planten en hun directe leefomgeving.

D Slotconclusie

De ontheffing van de verbodsbepaling om nesten van de huismus te vernietigen kan op basis van de wettelijke en beleidsmatige regels worden verleend. De gunstige staat van instandhouding van de betrokken soort wordt niet aangetast.

Wij zijn van oordeel dat voor het doel van het project geen andere bevredigende oplossing is waarbij minder negatieve effecten op de beschermde soort optreden. Daarnaast zijn wij van oordeel dat er een wettelijke belang is om de negatieve effecten op de betrokken soort te rechtvaardigen. We verbinden wel voorschriften aan de ontheffing.

¹¹ Art. 1.10, derde lid Wnb

¹² Art. 1.11, eerste en tweede lid Wnb