



Fylkesmannen i Østfold



Jansen Arkitekter AS

Dronningensgt. 30
1530 MOSS

Miljøvernavdelingen

Deres ref.:

Vår ref.: 2014/5759 421.3 OMA

Vår dato: 29.09.2014

Med hjemmel i naturmangfoldlovens § 48 avslås søknad om felling av vertstre med misteltein

Vi viser til deres brev datert 14.08.2014 vedrørende søknad om dispensasjon for felling av lønn med misteltein.

Søker skriver i sin søknad at det på tomta er registrert et tre med misteltein. Siden mistelteinen generelt er fredet, ble treet, en lønn, avmerket på reguleringsplankartet og bebyggelsen ble inntegnet slik at den skulle kunne gjennomføres uten at man kom i konflikt med treet. Treets plassering på kartet var omtrentlig. Etter at det ble lagt konkrete planer for utnyttelsen av tomten og treets plassering er korrigert, viser det seg at det blir vanskelig å realisere prosjektet uten at man allikevel kommer i konflikt med treet.

På bakgrunn av ovenstående redegjørelse søkes det med henvisning til naturmangfoldsloven § 48 dispensasjon fra forskrift om fredning av misteltein for tillatelse til felling av det aktuelle treet.

Fylkesmannens lovgrunnlag

Misteltein er fredet i medhold av forskrift om fredning av mistelteinen av 29. oktober 1976. Fredningen gjelder også plantens vertstre, og det er ikke tillatt å ødelegge eller felle slike trær. Formålet med fredningen er ”å bevare en art som både regionalt og i landsmålestokk er svært sjelden, og er av stor vitenskapelig interesse.”

Fylkesmannen har myndighet etter naturmangfoldloven § 48 til å gjøre unntak fra fredningen dersom det ikke strider mot vernevedtakets formål og ikke kan påvirke verneverdiene nevneverdig, eller dersom sikkerhetshensyn eller hensynet til vesentlige samfunnsinteresser gjør det nødvendig.

Det følger av naturmangfoldlovens § 7 at prinsippene i §§ 8 til 12 skal legges til grunn som retningslinjer ved utøving av offentlig myndighet.

Vår vurdering:

Formålet med fredningen av mistelteinen er å bevare en art som både regionalt og i landsmålestokk er svært sjelden, og er av stor naturvitenskapelig interesse.

Omsøkte lønn har flere eksemplarer av misteltein. Øvrige eksemplarer av misteltein i områder vokser på lind.

Lønnetreet ligger på en tomt som i "Reguleringsplan for Svaleveien og Paviljongen syd", godkjent 20.06.06 er avsatt til boligformål. I reguleringsplanen er lønna med misteltein avmerket. Tiltakshaver har dermed hele tiden vært klar over at det finnes misteltein på eiendommen.

Målet med naturmangfoldloven er blant annet at artene og deres genetiske mangfold ivaretas på lang sikt og at artene forekommer i levedyktige bestander i sine naturlige utbredelsesområder. Så langt det er nødvendig for å nå dette målet ivaretas også artenes økologiske funksjonsområder og de øvrige økologiske betingelsene som de er avhengige av (§ 5).

Kjennskapen til utbredelsen av misteltein på Jeløya er god etter omfattende registreringer og observasjoner gjennom flere år. I dette spesifikke området er også vertstrær for misteltein registrert i den aktuelle reguleringsplanen. Kravet i naturmangfoldloven § 8 om at saken i hovedsak skal baseres på eksisterende og tilgjengelig kunnskap anses dermed som oppfylt. Ettersom kunnskapen om misteltein i området og på Jeløya er svært god, vurderes føre-var-prinsippet i § 9 som lite relevant.

Selv om det finnes flere eksemplarer av misteltein på Jeløya er arten lite vanlig i Østfold. Vi ser det dermed som viktig å bevare de eksemplarer som finnes i Østfold i størst mulig grad. I de tilfeller hvor det kan være aktuelt å gi tillatelse til fjerning av enkeltindivider eller felling av et vertstre, mener vi at enten vertstreet må være av en så dårlig forfatning at det utgjør en sikkerhetsrisiko eller at enkeltindivider kan fjernes uten at det vil stride mot formålet med verneforskriften.

Tiltakshaver har under hele planleggingsperioden vært klar over at det finnes misteltein på eiendommen, og det burde dermed vært mulig å planlegge plasseringen av bebyggelsen slik at den ikke kommer i konflikt med lønnetreet med misteltein. Selve treet vokser også helt ute ved tomtegrenna mot sør/sørvest. En eventuell tillatelse til felling av vertstreet i denne saken vil dermed medføre en uheldig presedens for behandling av liknende saker i fremtiden. En slik presedens kan på sikt påvirke formålet med vernevedtaket i negativ retning. Selv om bestanden av misteltein kan være svært god i enkelte kommuner, er ikke dette tilfelle i Østfold. Prinsippet i naturmangfoldloven § 10 om økosystemtilnærming og samlet belastning er dermed vurdert og tillagt vekt.

Ved avslag om felling av vertstreet anses §§ 11 og 12 som uaktuelle.

Vedtak

Fylkesmannen i Østfold avslår søknad om felling av vertstre på eiendom gnr 1 bnr 3818 i Moss kommune.

Avslaget er gitt med hjemmel i naturmangfoldloven § 48.

Klageadgang

Dette vedtaket kan i medhold av forvaltningsloven påklages til Miljødirektoratet inne tre uker etter at dette brevet er mottatt. En eventuell klage sendes via Fylkesmannen, som på forespørsel kan gi ytterligere informasjon om klageretten.

Med hilsen

Dette dokumentet er elektronisk godkjent av

Aase Richter e.f.
seniorrådgiver

Ole Martinsen
rådgiver

Saksbehandler: Ole Martinsen

Kopi til:

Moss kommune Postboks 175 1501 Moss

SNO

Miljødirektoratet Postboks 5672, Sluppen 7485 TRONDHEIM