INGEKOMEN
Gemeente Nederweert
20 JAN. 2022
NR.

Stichting Achmea Rechtsbijstand
Postbus 4116
7320 AC Apeldoorn

Spoorlaan 298
Tilburg

Telefoon 088 462 3700
Fax 088 462 2799
[redacted]@achmearechtsbijstand.nl
www.achmearechtsbijstand.nl

AANTEKENEN R220650974
College van Burgemeester en Wethouders van de
gemeente Nederweert
Postbus 2728
6030 AA NEDERWEERT

Per telefax: 0495-633 245

Datum	*Ons zaaknummer*	*Behandeld door*
19 januari 2022	R220650974	[redacted]
Onderwerp	*Uw kenmerk*	[redacted]
zienswijze ontwerpbesluit tot afwijzing intrekkingsverzoek van twee omgevingsvergunningen	IU 20200217/IU 20200218	

Geacht College,

Maatschap Heldens - Jeucken, Zwarteboordweg 6, 6035 SN in Ospel, vroeg ons om juridische hulp.

Cliënten zijn het niet eens met uw voornemen het intrekkingsverzoek af te wijzen
Het intrekkingsverzoek ziet op de verleende omgevingsvergunning voor de realisatie van twee windturbines met bijbehorende voorzieningen, gelegen aan Bientjesrandweg 3 en Zwarteboordweg 15 te Ospel, UV 20180020 en op de omgevingsvergunning voor de realisatie van twee windturbines met bijbehorende voorzieningen, gelegen aan Visvijversweg 4 en Vennendijk 4, UV 20180019.

Cliënten wonen aan de Zwarteboordweg 6 en exploiteren daar ook hun tuinbouwbedrijf. Dat is op zeer korte afstand van het windpark Ospeldijk e in het bijzonder de windturbine Zwarteboordweg 15. Cliënten ervaren enorm veel overlast van de gerealiseerde windturbine op zeer korte afstand bij hun woning en bedrijf. Dat is de reden geweest dat cliënten het initiatief hebben gesteund van Stichting Behoud Leefmilieu Limburg een verzoek in te dienen om de eerder verleende omgevingsvergunningen in te trekken.

Nu bent u voornemens om niet aan dit verzoek tegemoet te komen. Zoals al aangeven ervaren cliënten enorm veel overlast van de gerealiseerde windturbines en dat zou volgens de informatie die is gedeeld door initiatiefnemers aan de omwonenden niet het geval zijn. Niets blijkt minder waar. Cliënten ervaren dag en nacht overlast in de vorm van slagschaduw en geluidsoverlast. Dat is ook de reden dat cliënten allereerst verwijzen naar de zienswijze die zijn ingediend door Stichting Behoud Leefmilieu Limburg en deze als herhaald en ingelast moeten worden.

Verder willen cliënten ook hun persoonlijke zienswijze wensen kenbaar te maken tegen uw voornemen het intrekkingsverzoek af te wijzen.

Intrekkingsverzoek wordt onterecht afgewezen
De besluitvorming met betrekking tot de genoemde verleende omgevingsvergunningen heeft plaatsgevonden voor de uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 30 juni 2021 (ECLI:NL:RVS:201:1395).

Deze uitspraak is het gevolg van het Nevele-arrest van het Hof van Justitie in Luxemburg van juni 2020. In dit arrest oordeelde het Europese Hof van Justitie in een zaak over een Belgisch windturbinepark dat voor een aantal windturbinenormen op grond van de Europese richtlijn voor Strategische Milieubeoordeling, een milieubeoordeling moet worden gemaakt en dat dit ten onrechte was nagelaten.

In enkele procedures bij de Afdeling bestuursrechtspraak over windturbineparken, waaronder de zaak over de uitbreiding van het windpark in Delfzijl, hebben appellanten aangevoerd dat dit arrest van het Europese Hof van Justitie ook gevolgen heeft voor de windturbinevoorschriften in het Nederlandse Activiteitenbesluit en de Nederlandse Activiteitenregeling. Volgens hen dwingt het Europese recht ertoe dat ook voor de Nederlandse windturbinenormen een milieubeoordeling moet worden gemaakt.

De Afdeling bestuursrechtspraak heeft geoordeeld dat deze milieubeoordeling inderdaad moet worden uitgevoerd. De Afdeling bestuursrechtspraak heeft daarvoor de Nederlandse windturbinenormen beoordeeld aan de hand van de criteria die het Europese Hof van Justitie in zijn arrest hanteert. Daarbij is vooral van belang dat de windturbinenormen een plan of programma vormen op grond van een Europese milieurichtlijn. Aan de hand van de uitleg die het Europese Hof van Justitie hieraan geeft in het Nevele-arrest, is de Afdeling bestuursrechtspraak van oordeel dat het Europese arrest geen ruimte laat voor een andere conclusie dan dat voor de Nederlandse windturbinenormen een milieubeoordeling had moeten worden gemaakt.

Vast staat dat de onderhavige vergunningen door uw gemeente zijn verleend in strijd met de dwingende regels van het Unierecht. Daarom is verzocht om intrekking van de verleende omgevingsvergunningen.

Hoewel de omgevingsvergunningen in 2018 wellicht rechtmatig leken te zijn afgegeven wordt dit nu door de uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak bestreden. Juridisch staat vast dat de Unierechtelijke onrechtmatigheid van de windturbinevoorschrift van het Activiteitenbesluit en de Activiteitenregeling niet begint na het aangegeven Nevele-arrest, maar vanaf de vaststelling van die voorschriften in 2010 zonder voorafgaande milieueffectrapportage.

De windturbines staan in test-opstelling en draaien proef. Terwijl nu duidelijk is dat door het niet volgen van de SMB richtlijnen er geen milieubeoordeling is gemaakt ten aanzien van alle consequenties die deze inmiddels verleende vergunningen hebben. De gehanteerde normen zijn als zodanig niet beoordeeld en gelijk daardoor de verleende vergunningen. Aan die onrechtmatigheid dient onmiddellijk een einde te worden gemaakt.

De Unierechtelijke regels dienen met voorrang gerespecteerd en toegepast te worden. Er zijn momenteel al serieuze problemen als gevolg van deze onrechtmatige situatie, gebleken tijdens de testfase. Er is sprake van een zeer grote impact op de gezondheid van omwonenden van Burgerwindpark Ospeldijk. Dit is ook bekend bij uw gemeente en de initiatiefnemers. Cliënten hebben u immers al geïnformeerd over de grote mate van geluidsoverlast en overlast van slagschaduw die door hen wordt ervaren.

Mensen worden ernstig gestoord in hun dag- en nachtrust onder meer door de aanwezigheid van Laag Frequent geluid (LFg), overige geluidshinder en slagschaduw. Zoals u weet kan LFg leiden tot ernstige gezondheidsproblemen.

De economische belangen mogen niet prevaleren boven het belang van de volksgezondheid en het milieu. De overheden zijn verplicht in het kader van hun bevoegdheden alle noodzakelijke maatregelen te treffen om het verzuim van een milieubeoordeling te herstellen, bijvoorbeeld door intrekking van de verleende vergunningen.

Alleen het Hof zelf kan daarop uitzondering maken, niet het bevoegd gezag of een andere rechter. Ook artikel 2.33, lid 1, onder a. van de Wabo vereist dit. Er wordt geen beoordelingsruimte gelaten. Dat volgt ook uitdrukkelijk uit de rechtsoverwegingen 83 en 84 van het Nevele-arrest van het Hof van Justitie van 25 juni 2020 (ECLI:EU:C:2020:503).

Het is ook helder dat in de praktijk duidelijk blijkt dat de gehanteerde normen niet stroken met het gewenste effect ten aanzien van de toegestane hinder voor mens en dier. Er is meer hinder dan in de verleende omgevingsvergunningen is voorzien.

Onjuiste voorstelling van zaken
Verder merken cliënten op dat door de initiatiefnemers een onjuiste voorstelling van zaken is gegeven op grond waarvan cliënten ervoor hebben gekozen af te zien van het indienen van bezwaren tegen de verleende omgevingsvergunningen. Cliënten zijn in de gelegenheid gesteld om in Neer te gaan kijken naar de windturbines die daar zijn geplaatst. Die blijken achteraf niet vergelijkbaar te zijn met die nu bij cliënten zijn geplaatst. Cliënten stellen zich dan ook het standpunt dat zij zijn misleid door de initiatiefnemers en uw gemeente dus ook.

Cliënten stellen zich op het standpunt dat uw gemeente uitvoeriger en beter naar de plannen had moeten kijken en de gevolgen daarvan voor omwonenden. Dit is ook bevestigd in de genoemde uitspraak van Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Cliënten vinden dan ook dat er goede gronden zijn om de verleende omgevingsvergunningen in te trekken.

Er is op geen enkele manier rekening gehouden met het bedrijf van cliënten
Cliënten exploiteren een bedrijf in blauwe bessen. De aanwezigheid van de windturbine heeft heel veel impact op de bedrijfsvoering van cliënten. De teelt vindt namelijk grotendeels buiten plaats op de gronden gelegen rondom de woning van cliënten en dus de gerealiseerde windturbine. Door cliënten en hun werknemers wordt veel overlast ervaren qua geluid en qua slagschaduw als zij op de gronden aan het werk zijn.

Cliënten zijn van mening dat met de verleende omgevingsvergunningen door uw gemeente en ook de door de initiatiefnemers op geen enkele wijze rekening is gehouden met de (bedrijfs)belangen van cliënten. Zeker gezien het feit dat in de testopstelling al zoveel overlast wordt ervaren.

Het is zeer onzeker of cliënten personeel kunnen krijgen die onder deze omstandigheden nog willen werken voor hun bedrijf. Als zij de hele dag worden geconfronteerd met slagschaduw en geluidsoverlast. Cliënten zelf geven aan dat het eigenlijk haast niet te doen is. Het kan toch niet zo zijn dat dit probleem op het bordje van cliënten komt te liggen. Zoals al aangegeven is er veel meer hinder dan in de verleende omgevingsvergunningen voorzien.