

Hoeben Holding B.V.
Oslokade 1
8263 CH KAMPEN

Provincie Overijssel
Luttenbergstraat 2
Postbus 10078
8000 GB Zwolle
Telefoon 038 499 88 99
Fax: 088 118 86 71
www.overijssel.nl
postbus@overijssel.nl
KvK 51048329
IBAN NL45 RABO 0397 3411 21

Inlichtingen bij
Mevr. [REDACTED]
Telefoon 038 499 [REDACTED]
[REDACTED]@overijssel.nl

Datum	Kenmerk	Zaaknummer	Pagina	Bijlagen	Uw brief	Uw kenmerk
13.09.2021	D2021-09-000025	Z-HZ-WNB-2020-001882	1	van		
			11			

Onderwerp: Weigeren aanvraag vergunning Wnb

Geachte heer/mevrouw ,

U heeft een aanvraag om een vergunning op grond van de Wet natuurbescherming – Natura 2000-gebieden (verder Wnb – Natura 2000-gebieden) bij ons ingediend. Deze hebben wij op 24 april 2020¹ ontvangen. De aanvraag betreft het in werking hebben van een metaal recyclingbedrijf.

In deze brief geven wij onze beslissing weer.

Besluit

Wij weigeren u een vergunning² voor het in werking hebben van een metaal recycling bedrijf aan de Oslokade 1 in Kampen. De motivering voor ons besluit is in bijlage 1 (overwegingen) weergegeven.

Leges

U bent voor het in behandeling nemen van uw aanvraag leges verschuldigd³.

De verschuldigde leges zijn:

Artikel Code	Artikel omschrijving	Leges bedrag
7.3	WNB aanvraag vergunning art. 2.7 2e en 3e onder b. met 2.8 lid 9	€ 2.179,00
	Vermindering met 50% alleen indien wordt voldaan aan art 3.3. Belastingverordening.	-1.089,50
		Totaal € 1.089,50

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.

¹ EDO-kenmerk: 2020/0125936

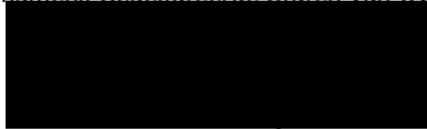
² Op basis van art. 2.7, tweede lid Wet natuurbescherming

³ Belastingverordening Overijssel

Vragen

Heeft u vragen? Neemt u dan gerust contact op via de contactgegevens vermeld in het briefhoofd onder Inlichtingen bij. 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-2020-001882 vermelden? Op die manier kunnen wij sneller op uw vraag of opmerking reageren.

Met vriendelijke groet,
namens Gedeputeerde Staten van Overijssel,



Lars Wuijster,
teamleider Vergunningverlening

Bijlagen:

Bijlage 1 Overwegingen bij het besluit

Bijlage 2 Hoeven Metalen, stikstofdepositieonderzoek

Afschriften

Een afschrift van dit besluit is tevens verzonden aan:

- Burgemeester en wethouders van Kampen, Postbus 5009, 8260 GA Kampen
- Tauw adviesbureau

Als u het niet eens bent met dit besluit kunt u naar de rechter.

U kunt in beroep als u belanghebbende bent. Ook als u geen belanghebbende bent, maar wel een zienswijze hebt ingediend, kunt u beroep instellen.

Stuurt u dan een beroepschrift naar de Rechtbank Overijssel. De rechter kijkt dan of wij een juist besluit hebben genomen.

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

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

1. U zegt met welk besluit u het niet eens bent. U doet een kopie van ons besluit bij uw beroepschrift zodat de rechtbank weet om welk besluit het gaat.
2. U zegt waarom u het niet eens bent met dit besluit.
3. U zet uw naam, adres, handtekening en de datum op uw beroepschrift.
4. U verstuurt het beroepschrift op tijd. U moet het beroepschrift versturen binnen zes weken na de datum waarop wij het besluit ter inzage gelegd.

Uw beroepschrift kunt u op 3 manieren versturen.

1. Met de post naar: Rechtbank Overijssel, Afdeling bestuursrecht, postbus 10067, 8000 GB Zwolle.
2. Met een faxbericht. Het faxnummer van Rechtbank Overijssel is: 088 - 361 0061.
3. Via internet. U gebruikt daarvoor het digitaal beroepschriftformulier van de rechtbank. Het formulier vindt u op www.rechtspraak.nl.

Voor de behandeling van uw beroep betaalt u een bedrag. De hoogte van dit bedrag kunt u vinden op de hiervoor genoemde website. De rechter kan beslissen dat wij dat bedrag aan u moeten vergoeden. Voor vragen belt u met de Informatiebalie Rechtbank Overijssel: 088 - 361 5555.

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

Ook als u beroep instelt bij de rechtbank treedt ons 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 beroepsprocedure. 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 vragen belt u het hierboven vermelde telefoonnummer.

BIJLAGE 1 - Overwegingen bij het besluit

Dit besluit bestaat uit twee delen: het besluit en de overwegingen. In deze bijlage zijn de overwegingen opgenomen. Het besluit en de overwegingen zijn onlosmakelijk met elkaar verbonden. De overwegingen zijn als volgt opgebouwd:

Inhoud

A WEERGAVE VAN DE FEITEN	5
A1 Vergunningaanvraag Natura 2000-gebieden	5
A1.1. Projectomschrijving	5
A1.2 Periode	5
A1.3 Onderliggende documenten	5
A1.4 Aanvullende gegevens	5
A2 Bevoegdheid	5
A2.1 Gedeputeerde Staten van Overijssel bevoegd.....	5
A3 Procedure	5
A3.1 Overeenstemming andere provincie	6
A4 Toetsingskader Natura 2000-gebieden	6
A4.1 Wettelijke regels	6
A4.2 Provinciaal beleid	6
A4.2.1. Beleidsregel Natuur Overijssel	6
A5 Vergunningplicht.....	6
B TOETSING NATURA 2000-GEBIEDEN	6
B1 Inhoudelijke beoordeling Natura 2000-gebieden.....	6
B1.1. Vaststellen effecten op Natura 2000-gebieden.....	6
B1.2 Vaststellen referentiesituatie.....	7
B1.3 Vaststellen vergunningplicht	7
B1.4 Conclusie beoordeling stikstofdepositie.....	7
B1.5 Beoordeling overige effecten.....	8
B1.6 Effecten op Natura 2000-gebieden buiten Nederland	8
B1.7 Toetsing aan overige vereisten.....	8
B1.8 Eindconclusie toetsing.....	8
B2 Zienswijzen.....	8
B2.1 Bespreking van ingediende zienswijze	8
B2.1.1. Zienswijze op het voorgenomen besluit	8
B2.1.2 Reactie op zienswijze belanghebbende	9
B2.1.3 Wijzigingen ten opzichte van het ontwerp besluit	10
B3 Adviezen	10
B3.1 Bespreking van adviezen.....	10
C SLOTCONCLUSIE	10

A WEERGAVE VAN DE FEITEN

A1 Vergunningaanvraag Natura 2000-gebieden

A1.1. Projectomschrijving

U vraagt een vergunning aan in het kader van de Wet natuurbescherming (hierna: Wnb) voor het onderdeel Natura 2000-gebieden. De aanvraag betreft het in werking hebben van een metaal recycling bedrijf. Voor uw project is niet eerder een natuurvergunning verleend. Als referentiesituatie gaat u uit van de omgevingsvergunning milieu uit 2014.

A1.2 Periode

De vergunning wordt aangevraagd voor onbepaalde tijd.

A1.3 Onderliggende documenten

Voor de beoordeling van de aanvraag zijn de volgende documenten toegezonden⁴:

- Hoeben Metalen B.V. stikstofdepositie onderzoek, d.d. 23 april 2020;
- Machtiging Tauw, d.d. 10 januari 2020;
- Terreinsituatie Hoeben Metalen, Omgevingsvergunning 2020, Veranderingsvergunning activiteit 'milieu'.

A1.4 Aanvullende gegevens

Op 15 mei 2020 zijn aanvullende gegevens gevraagd. Wij hebben op 4 juni 2020 een email ontvangen⁵ met daarin het volgende:

- Toelichting referentiesituatie Wnb, Tauw, d.d. 4 juni 2020.

Op 7 juni 2021 hebben wij een document als aanvulling op de aanvraag ontvangen⁶:

- Hoeben Metalen, stikstofdepositieonderzoek, d.d. 21 mei 2021.

A2 Bevoegdheid

A2.1 Gedeputeerde Staten van Overijssel bevoegd

De aangevraagde activiteiten vinden (hoofdzakelijk) plaats op het grondgebied van de provincie Overijssel. De activiteiten vallen niet onder de uitzonderingen van de bevoegdheid, zoals weergegeven in het Besluit natuurbescherming⁷. In dat geval zijn Gedeputeerde Staten van provincie Overijssel bevoegd gezag tot het nemen van besluiten op basis van de Wnb (art. 1.3, eerst lid).

Bij ons besluit nemen we tevens de gevolgen voor Natura 2000-gebieden mee die buiten onze provinciegrens liggen. Het gaat daarbij om gebieden in andere provincies (Wnb, art. 1.3, derde lid) en/of buiten Nederland.

A3 Procedure

De vergunningprocedure is uitgevoerd in overeenstemming met hoofdstuk 5 van de Wnb. Daarbij zijn de relevante artikelen van de Algemene wet bestuursrecht van toepassing.

Gedeputeerde Staten van onze provincie hebben de uniforme openbare voorbereidingsprocedure (UOV) van toepassing verklaard⁸ voor besluiten op basis van de Wnb (art. 2.7, tweede lid).

⁴ EDO-kenmerk: 2020/0125936

⁵ EDO-kenmerk: 2020/0240642

⁶ EDO-kenmerk: 2021-06-002747

⁷ Besluit natuurbescherming, art. 1.3, eerste lid

⁸ GS-besluit van 13 december 2016, ons kenmerk 2016/0490877

A3.1 Overeenstemming andere provincie

De effecten van stikstofdepositie vanuit uw bedrijf hebben ook invloed op Natura 2000-gebieden die op het grondgebied van andere provincies liggen. Om een vergunning te verlenen is overeenstemming met Gedeputeerde Staten van deze provincie noodzakelijk. Met toepassing van de uniforme openbare procedure en wanneer overeenstemming nodig is van andere bevoegde gezagen, wordt gewerkt met een automatische instemming na vier weken na kennisgeving van het ontwerpbesluit bij het betreffende bevoegde gezag.

Uitzonderingen op de automatische instemming zijn:

- De afwijkingsbevoegdheid wordt toegepast voor de vergunningaanvraag;
- Er treden andere effecten op (zoals verstoring, vernatting) dan uitsluitend stikstof.

Is sprake van een uitzondering dan wordt het bevoegd gezag expliciet om instemming gevraagd.

Hierop is de termijn van 4 weken niet van toepassing. De uitzonderingen zijn in deze procedure niet van toepassing.

A4 Toetsingskader Natura 2000-gebieden

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

A4.1 Wettelijke regels

Een verzoek om een vergunning beoordelen wij op basis van de regels uit hoofdstuk 2, paragraaf 2.3 van de Wnb. Bij ons oordeel houden we tevens rekening met het derde lid van artikel 1.10 Wnb.

A4.2 Provinciaal beleid

Naast de wettelijke regels hebben wij beleid opgesteld in de Beleidsregel Natuur Overijssel. Deze regels maken onderdeel uit van ons toetsingskader. In onderstaande paragraaf zijn de relevante onderdelen uit het provinciale beleid opgenomen.

A4.2.1. Beleidsregel Natuur Overijssel

In onze gepubliceerde beleidsregel Natuur Overijssel⁹ hebben wij regels gesteld aan extern salderen. Bij extern salderen wordt uitgegaan van de feitelijk gerealiseerde capaciteit. In aanvulling daarop heeft het bevoegd gezag besloten om van de feitelijk gerealiseerde capaciteit nog 30% af te romen bij extern salderen.

A5 Vergunningplicht

De aangevraagde activiteit heeft mogelijk negatieve effecten op Natura 2000-gebieden.

Voor de activiteit geldt de vergunningplicht in het kader van art. 2.7, tweede lid Wnb. Uit de toetsing moet blijken of een vergunning voor de aangevraagde activiteiten mogelijk is.

B TOETSING NATURA 2000-GBIEDEN

B1 Inhoudelijke beoordeling Natura 2000-gebieden

B1.1. Vaststellen effecten op Natura 2000-gebieden

Uw bedrijf heeft door de uitstoot van stikstof invloed op verschillende Natura 2000-gebieden, waarvan het Natura 2000-gebied Rijntakken het dichtst bij uw bedrijf (circa 250 meter). Rondom uw bedrijf bevinden zich meerdere voor stikstof gevoelige Natura 2000-gebieden. Aangezien uw bedrijf stikstof uitstoot en de achtergronddepositie van stikstof hoger is dan de kritische depositiewaarden van de betrokken gebieden zijn significant negatieve effecten op voorhand niet uit te sluiten.

Uw bedrijf heeft, naast de invloed op Habitatrichtlijngebieden, tevens invloed op één of meerdere Vogelrichtlijngebieden, te weten Rijntakken, De Wieden, Zwarte Meer, Uiterwaarden Zwarte Water en Vecht, Veluwe, Drents-Friese Wold & Leggelderveld, Dwingelderveld, Fochteloërveen en Sallandse Heuvelrug. Deze gebieden zijn tussen 1994 en 2000 aangewezen door het toenmalige ministerie (nu ministerie van EZ) aangewezen als Vogelrichtlijngebieden.

⁹ <https://zoek.officiëlebezoekingen.nl/prb-2019-8092.html> in artikel 2

B1.2 Vaststellen referentiesituatie

Om vast te stellen of er bestaande rechten op de referentiedatum aanwezig zijn dient u hiervoor bewijsmiddelen aan te leveren. Aangezien een natuurvergunning ontbreekt is een toestemming op de Europese referentiedatum het uitgangspunt voor het bepalen van de referentiesituatie (Beleidsregel Natuur van provincie Overijssel).

Toestemming is een onherroepelijke vigerende vergunning dan wel geldende melding op grond van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht onderdeel milieu, de Wet milieubeheer of de Hinderwet. Danwel een activiteit die op de Europese referentiedatum was toegestaan en die sindsdien onafgebroken aanwezig is geweest (Beleidsregel Natuur van provincie Overijssel).

In de jurisprudentie is verder bepaald dat als de depositie na de Europese referentiedatum publiekrechtelijk is beperkt, die lagere depositie de uitgangssituatie is (201211640/1R2). Dit is bijvoorbeeld het geval wanneer een op de referentiedatum geldende toestemming nadien is vervangen door een milieuvergunning met een lagere emissie.

U heeft een aantal documenten aangeleverd waaruit geconcludeerd kan worden dat het bedrijf nog niet aanwezig was op de referentiedatum. Op 17 juni 2014 is een Omgevingsvergunning milieu (kenmerk KP117-1/14-003.387) afgegeven aan Hoebe Metalen. In 2014 is er een voortoets in het kader van de Natuurbeschermingswet 1998 voorgelegd aan Gedeputeerde Staten om te beoordelen. De conclusie van deze voortoets is dat negatieve effecten van de activiteiten van Hoebe zijn uitgesloten. Er is geen sprake van een aantasting van de natuurlijke kenmerken van de relevante Natura 2000-gebieden. Er is geen vvgb-natuur afgegeven. Er heeft in 2014 weliswaar een beoordeling door GS plaatsgevonden van de effecten op Natura 2000-gebied, maar de uitkomst was onterecht 'niet-vergunningplichtig'. Onterecht, want het hanteren van een drempelwaarde van 0,05 mol in het toenmalige beleid van de provincie is later gestrand bij de rechter¹⁰. De onterechte overwegingen in de omgevingsvergunning van 2014 dat de activiteit niet vergunningplichtig is, maken dat Hoebe de omgevingsvergunning nu niet als referentiesituatie kan gebruiken. Er is geen toestemming in de vorm van een vvgb-natuur of natuurvergunning afgegeven. Op grond van de Beleidsregels Natuur van de provincie Overijssel kunnen wij de Omgevingsvergunning milieu niet zien als bewijs voor de vergunde situatie.

De omgevingsvergunning van 2014 bevat geen juiste beoordeling van de effecten of Natura 2000-gebieden en daarom kunt u geen rechten ontleen aan die omgevingsvergunning. Wij concluderen daarom dat u geen 'bestaande stikstof-rechten' heeft.

B1.3 Vaststellen vergunningplicht

Uit de depositieberekening met AERIUS Calculator die Hoebe heeft uitgevoerd (Bijlage 2, stikstofdepositieonderzoek) blijkt dat er geen sprake is van een verslechtering van de kwaliteit van Natura 2000-gebieden ten opzichte van de relevante referentiedata.

Aangezien er geen bestaande rechten gelden is alleen de aangevraagde 'beoogde situatie' relevant. Uit bijlage 2 blijkt dat de stikstofemissie 3869,06 kg/jaar NOx en 3,52 kg/jaar NH₃ is. Uit de Aeries berekening komt naar voren dat er voor de beoogde situatie op meerdere Natura 2000-gebieden een depositie is. Voor het Natura 2000-gebied Rijntakken is dit in de beoogde situatie 4,11 mol/ha/jaar. Dat is meer dan 0,00 mol/ha/jaar en dus is er een vergunningplicht.

B1.4 Conclusie beoordeling stikstofdepositie

Vastgesteld is dat:

- Er zijn geen bestaande stikstofemissie-, -depositierechten;
- De aangevraagde depositie op het dichtstbij gelegen Natura 2000-gebieden 'Rijntakken' is 4,11 mol/ha/jaar. Dit betekent dat er sprake is van een verslechtering van de kwaliteit van de Natura 2000-gebieden en mogelijke significante effecten.

¹⁰ Uitspraak rechter drempelwaarde 0,05 mol <https://www.raadvanstate.nl/uitspraken/@100840/201410451-1-r2/#highlight=201410451%2f1>

Geconcludeerd moet worden dat wij geen vergunning mogen verlenen en dat wij daarom deze aanvraag moeten weigeren.

B1.5 Beoordeling overige effecten

De activiteiten op het terrein vinden plaats op een afstand van circa 250 meter van het dichtstbij gelegen Natura 2000-gebieden Rijntakken. Overige effecten hebben wij in deze aanvraag niet beoordeeld, omdat eerst alleen is gekeken naar vergunbaarheid van de activiteiten wat betreft het aspect stikstofdepositie.

B1.6 Effecten op Natura 2000-gebieden buiten Nederland

Wij betrekken ook eventuele effecten op Natura 2000-gebieden buiten onze landsgrenzen bij ons besluit. Wij constateren dat de gewenste bedrijfsontwikkeling geen invloed heeft op Natura 2000-gebieden die in Duitsland liggen. Nadere toetsing van effecten op Natura 2000-gebieden op Duits grondgebied is niet nodig.

B1.7 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 op basis van art. 1.10, derde lid Wnb geen redenen om de gevraagde toestemming te weigeren.

B1.8 Eindconclusie toetsing

De aangevraagde situatie past niet binnen de wettelijke en beleidsmatige regels. Op basis van deze overwegingen zijn wij van mening dat de gevraagde vergunning voor de beoogde situatie met bijbehorende stikstofdepositie moet worden geweigerd.

B2 Zienswijzen

B2.1 Bespreking van ingediende zienswijze

Het ontwerpbesluit voor de weigering heeft van 1 juli 2021 tot en met 12 augustus 2021 ter inzage gelegen. Er is één zienswijze binnengekomen. In de volgende paragraaf is eerst de zienswijze opgenomen. Daarna geven wij per zienswijze onze reactie.

B2.1.1. Zienswijze op het voorgenomen besluit

Op 12 augustus 2021 hebben wij zienswijze ontvangen van Hoeben Metalen BV. Deze zienswijze wordt hieronder samengevat als volgt weergegeven:

- a. De aanvrager kan zich niet verenigen met het ontwerp besluit omdat Hoeben als zijnde een nieuw bedrijf in het kader van de Wnb wordt gezien. Dit is inziens de aanvrager niet terecht, waar zij sinds 2010 een vergunde (Wet milieubeheer/Wet algemene bepalingen Omgevingsrecht) situatie hebben. In 2013/2014 is er een voortoets gedaan in het kader van de Wet natuurbescherming. Dit heeft erin geresulteerd dat er geen significant verstorend effecten op de soorten in het gebied te verwachten is.
- b. De aanvrager kan zich niet verenigen met het feit dat er geen rechten ontleend kunnen worden aan de uitgebreide milieutoets van 2014. In de vigerende vergunning van 2014 is de beoordeling van GS opgenomen. Dit zou nogmaals bekrachtigd worden door het afgeven van een verklaring van geen bedenkingen. Het bevoegd gezag heeft ervoor gekozen om geen VVGB af te geven, zonder opgave van reden. Door het verzaken van de procedures heeft Hoeben Metalen hier op de lange termijn problemen van. In het ontwerp besluit wordt gesteld dat op basis van een uitspraak van de rechter over het hanteren van een drempelwaarde van 0,05 mol na de bewust genomen beslissing, deze 'onterecht' niet vergunningplichtig was. Volgens Hoeben Metalen BV. had er in 2014 een VVGB afgegeven moeten worden en hadden ze daar nu op terug kunnen vallen.
- c. Volgens Hoeben Metalen hadden ook de overige effecten beoordeeld moeten worden. Zij willen graag dat er een beoordeling wordt uitgevoerd op de overige effecten, zodat ze indien noodzakelijk de eventuele aandachtspunten kunnen aanpakken in dezelfde periode.

¹¹ Wnb, artikel 1.10, derde lid

d. In 2015 is het Programma Aanpak Stikstof (PAS) gestart. Voor deze bedrijven is door de overheid een procedure opgestart voor de legalisering van de meldingen. Gelet op de parallellen en het feit dat Hoebe voldoet aan de voorwaarden dient er ook een vergelijkbaar legaliseringstraject voor Hoebe te worden gestart.

B.1.2 Reactie op zienswijze belanghebbende

Wij merken ten aanzien van de zienswijze van Hoebe Metalen BV. het volgende op.

Ad a. In de omgevingsvergunning milieu van 17 juni 2014 (kenmerk KP117-1/14-003.387) is een toetsingskader wat betreft de Wet natuurbescherming opgenomen. De volgende tekst is opgenomen als conclusie: *'Bij de beoordeling van de voortoets is gebleken dat er geen sprake is van een vergunningplichtige activiteit conform art. 19d van de Natuurbeschermingswet 1998. De kwaliteit van de natuurlijke habitats en de habitats van soorten in de Natura 2000-gebieden Uiterwaarden IJssel en Zwarte Meer verslechteren niet door de activiteit, en er is geen significant verstorend effect op de soorten waarvoor het gebied is aangewezen te verwachten. De voorgenomen activiteiten hebben daardoor geen negatieve effecten op de instandhoudingsdoelen van de voor het gebied aangewezen Habitats en soorten'.*

Er heeft in 2014 weliswaar een beoordeling door GS plaatsgevonden van de effecten op Natura 2000-gebied, maar de uitkomst was onterecht 'niet-vergunningplichtig. Onterecht, want het hanteren van een drempelwaarde van 0,05 mol in het toenmalige beleid van de provincie is later gestrand bij de rechter. De onterechte overwegingen in de omgevingsvergunning van 2014 dat de activiteit niet vergunningplichtig is, maken dat Hoebe de omgevingsvergunning nu niet als referentiesituatie kan gebruiken. Er is geen toestemming in de vorm van een vvgb-natuur of natuurvergunning afgegeven. Op grond van de Beleidsregels Natuur van de provincie Overijssel kunnen wij de Omgevingsvergunning milieu niet zien als bewijs voor de vergunde situatie.

De omgevingsvergunning van 2014 bevat geen juiste beoordeling van de effecten of Natura 2000-gebieden en daarom kunt u geen rechten ontleen aan die omgevingsvergunning. Wij concluderen daarom dat u geen 'bestaande stikstof-rechten' heeft.

Ad b. In 2014 is er een voortoets in het kader van de Natuurbeschermingswet 1998 voorgelegd aan GS voorgelegd om te beoordelen. De conclusie van deze voortoets was dat negatieve effecten van de activiteiten van Hoebe zijn uitgesloten. Op basis van deze beoordeling is er dan ook geen vergunningplicht. Een verklaring van geen bedenkingen is een instemming van een ander bestuursorgaan voor het verlenen van de omgevingsvergunning. Volgens het Besluit Omgevingsrecht (Bor) is er een vvgb noodzakelijk als er sprake is van een aanhakende toestemming. Volgens artikel 6.10a in het Bor is dat in dit geval een toestemming in verband met: *het realiseren van projecten of verrichten van handelingen die de kwaliteit van de natuurlijke habitats en de habitats van soorten in een Natura 2000-gebied kunnen verslechteren of een significant verstorend effect kunnen hebben op de soorten waarvoor het gebied is aangewezen.* Hieruit kan geconcludeerd worden dat een vvgb noodzakelijk is als er een verslechtering of een significant verstorend effect optreedt. In het geval van Hoebe metalen is er geconcludeerd dat er geen verslechtering of significant verstorend effect optreedt. Om deze reden is er dan ook geen vvgb afgegeven. Dat was het geval voor

Destijds gold er een drempelwaarde van 0,05 mol en was er een ander toetsingskader. Dit resulteerde destijds in een niet-vergunningplichtige situatie. Dit was onterecht, want het hanteren van een drempelwaarde van 0,05 mol in het toenmalige beleid van de provincie is later gestrand bij de rechter. Dit kan echter niet teruggedraaid worden en dit resulteert erin dat er geen bestaande rechten zijn voor Hoebe Metalen.

De toetsing is destijds nog gedaan onder de Natuurbeschermingswet 1998, maar er kan alleen een verklaring van geen bedenkingen afgegeven worden als er een vergunningplicht geldt. Dat

was in het geval van Hoeben Metalen niet het geval waardoor er ook geen situatie voor de Natuurbeschermingswet 1998 is vastgelegd.

Voor Hoeben metalen had er geen vvgb afgegeven kunnen worden omdat er geen vergunningplicht was. Op basis daarvan moeten wij concluderen dat er geen 'bestaande stikstof-rechten' zijn.

Ad c. Hoeben metalen ligt op ongeveer 250 meter van het dichtstbijzijnde Natura 2000-gebied Rijntakken. In de toetsing van de huidige aanvraag hebben wij geen rapport opgevraagd over de overige effecten. Dit omdat wij eerst hebben gekeken naar de vergunbaarheid van de activiteiten wat betreft het aspect stikstof. Naar ons inzien is dit het grootste effect van het bedrijf.

Het bedrijf heeft zelf een barrière gecreëerd aan de zijde die het dichtstbij gelegen is bij het natuurgebied Rijntakken door het plaatsen van containers en een hoge bedrijfshal. Gezien de afstand van het bedrijf tot het gebied is verstoring door bijvoorbeeld licht en geluid niet aannemelijk.

Wij kunnen deze conclusie echter niet definitief maken zonder een ecologisch rapport waarin de overige effecten zijn beschreven. Deze bewijslast ligt bij het bedrijf zelf.

Ad d. In 2015 is het Programma Aanpak Stikstof (PAS) gestart. Activiteiten waarbij stikstof vrij kwam werden tot 29 mei 2019 middels de PAS vergund. Op 29 mei 2019 heeft de Raad van State het PAS ongeldig verklaard. Dit betekent concreet dat alle meldingen die zijn gedaan in deze periode geen legale status hebben. De PAS-melding kan omgezet worden naar een vergunning Wet natuurbescherming als de situatie voldoet aan de voorwaarden die zijn opgesteld.

Het legalisatietraject is gestart voor bedrijven die onder de meldingsplicht vielen van het PAS. Een melding moest gedaan worden als er een depositie was tussen de 0,05 mol en 1 mol. Voor Hoeben was er in geen geval een melding- of vergunningplicht. Hoeben was al in werking voordat het PAS in werking trad en had de te maken met de Natuurbeschermingswet 1998. Dit betekent dat ze zijn beoordeeld op de geldende wetgeving die toen van toepassing was. Door de provincie Overijssel is destijds beoordeeld dat er geen vergunningplicht gold. Voor bedrijven die niet onder de melding- en vergunningplicht vielen ten tijde van de PAS is er ook geen legalisatietraject gestart. Dit is vergelijkbaar met de situatie van Hoeben. Omdat er ten tijde van de beoordeling in 2014 is geoordeeld dat er geen vergunningplicht gold kan dat nu niet meer teruggedraaid worden. Het is nu dan ook niet mogelijk om middels 'het door Hoeben bedoelde' legalisatietraject rechten toe te kennen aan het bedrijf.

B2.1.3 Wijzigingen ten opzichte van het ontwerp besluit

Naar aanleiding van naar voren gebrachte zienswijze is het definitieve besluit niet inhoudelijk gewijzigd.

B3 Adviezen

B3.1 Bespreking van adviezen

Burgemeester en Wethouders van Kampen zijn in de gelegenheid gesteld om advies uit te brengen. Zij hebben hiervan geen gebruik gemaakt.

C SLOTCONCLUSIE

Er zijn belemmeringen om de aangevraagde vergunning voor uw bedrijf op de locatie Oslokade 1 in Kampen te verlenen. De aangevraagde vergunning in het kader van de Wnb wordt geweigerd.

Bijlage 2: Hoeben metalen, stikstofdepositieonderzoek, d.d. 31 mei 2021