

Datum

14 januari 2022

Zaaknummer

2017-003762

OnderwerpBesluit over verzoeken windpark
Bommelerwaard-A2**Inlichtingen bij**Provincieloket
026 359 99 99
post@gelderland.nl**Blad**

1 van 5

Beste,

U heeft op 7 juli 2021 een brief gestuurd over Windpark Bommelerwaard-A2 (hierna: het windpark) in Bruchem (gemeente Zaltbommel). Hierin vraagt u om intrekking van de vergunningen voor de realisatie en exploitatie van dat windpark. Op 15 september 2021 heeft u een ontwerpbesluit ontvangen, waarbij u de gelegenheid is geboden uw zienswijze te geven op het ontwerpbesluit. In het ontwerpbesluit staat dat wij voornemens zijn uw verzoek af te wijzen. U had tot 28 oktober 2021 de mogelijkheid om een zienswijze in te dienen. U heeft geen zienswijze ingediend.

Deze brief bevat het definitieve besluit op uw verzoek. Ons besluit is dat wij de omgevingsvergunningen voor het windpark en de ontheffing op grond van de Wet natuurbescherming niet intrekken. Tot slot vindt u in deze brief meer informatie over de mogelijkheid om beroep in te stellen tegen dit besluit.

Algemeen

Provinciale Staten van Gelderland hebben het inpassingsplan Windpark Bommelerwaard-A2 op 4 juli 2018 vastgesteld. Voor de realisatie en de exploitatie van het windpark zijn bovendien twee omgevingsvergunningen verleend. Het betreft vergunningen van 5 juli 2018 en 14 november 2019. Daarnaast is op 4 juni 2018 een ontheffing verleend op grond van de Wet natuurbescherming. Tegen de besluiten uit 2018 is door één persoon beroep ingesteld. De Raad van State heeft dit beroep op 17 september 2018 niet-ontvankelijk verklaard, als gevolg waarvan deze besluiten onherroepelijk zijn geworden. Tegen de omgevingsvergunning uit 2019 is geen beroep ingesteld, zodat ook dit besluit onherroepelijk is.

Voor windparken gelden de bepalingen van paragraaf 3.2.3 van het Activiteitenbesluit milieubeheer en paragraaf 3.2.3 van de Activiteitenregeling milieubeheer (hierna: windturbinebepalingen). De windturbinebepalingen hebben als doel omwonenden te beschermen tegen onevenredige hinder door geluid, slagschaduw, veiligheid en lichthinder.

Markt 11 | 6811 CG Arnhem
Postbus 9090 | 6800 GX Arnhem

026 359 99 99
post@gelderland.nl
www.gelderland.nl

BNG Bank Den Haag
NL74BNGH0285010824
BIC-code BNG Bank: BNGHNL2G

Btw-nummer: NL001825100.B03
KvK-nummer: 51468751

Datum

14 januari 2022

Zaaknummer

2017-003762

Blad

2 van 5

Ter voorbereiding op de besluitvorming over het inpassingsplan en de omgevingsvergunning voor het windpark is een gecombineerd plan- en projectMER (hierna: MER) opgesteld. Daarin zijn verschillende alternatieven en varianten voor de inrichting van het windpark onderzocht. Hoewel in het MER aansluiting is gezocht bij de windturbinebepalingen, hebben Provinciale Staten bij de vaststelling van het inpassingsplan zelfstandig beoordeeld in hoeverre het hanteren van deze normen in de gegeven situatie ruimtelijk aanvaardbaar is (zie met name paragraaf 5.9 van de toelichting van het inpassingsplan). Dit heeft ertoe geleid dat in het inpassingsplan een strengere norm voor slagschaduw is opgenomen. Het inpassingsplan bevat geen strengere geluidsnormen. Doordat sprake is van veel achtergrondgeluid (rijksweg A2, spoorlijn 's-Hertogenbosch – Utrecht en een bedrijventerrein), is de invloed van het windturbinegeluid op de cumulatieve geluidsbelasting op veel plekken relatief beperkt.

Exploitanten van het windpark moeten zich houden aan de wettelijke zorgplicht, het inpassingsplan en de omgevingsvergunningen. Zij mogen de instellingen van hun windturbines niet zomaar wijzigen. Exploitanten moeten de nadelige gevolgen voor het milieu tot een aanvaardbaar niveau beperken. Overheden kunnen hen daarop aanspreken en zo nodig handhavend optreden.

Op 30 juni 2021 heeft de Raad van State geoordeeld dat de windturbinebepalingen niet mogen worden gebruikt als onderbouwing voor de ruimtelijke aanvaardbaarheid van windparken, omdat voor de windturbinebepalingen geen milieubeoordeling is gemaakt. U bent van mening dat de vergunningen voor het windpark door deze uitspraak niet meer houdbaar zijn en verzoekt om intrekking daarvan.

Beoordeling intrekking omgevingsvergunningen

Er is voor het windpark sprake van omgevingsvergunningen uit 2018 en 2019 waartegen geen beroep meer kan worden ingesteld. De vergunninghouder kan op grond van de omgevingsvergunningen dan ook overgaan tot de aanleg en de exploitatie van het windpark.

De Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo) is van toepassing op de omgevingsvergunningen. Deze wet bevat enkele artikelen op grond waarvan een vergunning ingetrokken kan worden. U verzoekt om intrekking van de omgevingsvergunningen vanwege de vaststelling door de Raad van State dat voor de windturbinebepalingen ten onrechte geen milieubeoordeling is gemaakt, en om volksgezondheidsredenen. Wij gaan ervan uit dat u hiermee intrekking van de omgevingsvergunningen op grond van artikel 2.33, eerste lid, onder a en d, van de Wabo beoogt.

Naar onze opvatting worden de omgevingsvergunningen voor het windpark niet aangetast door de Delfzijl-uitspraak. Die uitspraak is gedaan in een procedure die geen betrekking heeft op Windpark Bommelerwaard-A2. De Raad van State heeft de windturbinebepalingen daarnaast niet onverbindend verklaard vanwege strijdigheid met een voor Nederland verbindend verdrag of een voor Nederland verbindend besluit van een volkenrechtelijke organisatie (artikel 2.33, eerste lid, onder a, van de Wabo). De uitspraak is op zichzelf dus geen grond om de omgevingsvergunningen in te trekken.

Datum

14 januari 2022

Zaaknummer

2017-003762

Blad

3 van 5

Daarnaast volgt uit de uitspraak niet dat sprake is van ontoelaatbaar nadelige gevolgen voor het milieu waarvoor toepassing van artikel 2.31 redelijkerwijs geen oplossing biedt (artikel 2.33, eerste lid, onder d, van de Wabo). Ook heeft u niet aannemelijk gemaakt dat sprake is van een situatie waarin intrekking van de omgevingsvergunningen aan de orde zou zijn.

Voor zover u beoogt intrekking van de omgevingsvergunningen op grond van artikel 5.19, eerste lid, van de Wabo merken wij op dat de omstandigheden die in dat artikel worden genoemd zich niet voordoen.

Bouwstop

U heeft gevraagd om de bouw van de windturbines stil te leggen. Wij gaan ervan uit dat u hiermee bestuursrechtelijke handhaving op grond van artikel 5.17 van de Wabo beoogt. Dat artikel kan alleen worden toegepast als sprake is van een overtreding. Een overtreding is op grond van artikel 5:1, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht een gedraging die in strijd is met het bepaalde bij of krachtens enig wettelijk voorschrift. U heeft niet aannemelijk gemaakt dat er sprake is van een overtreding en ook hebben wij zelf geen informatie die uitwijst dat sprake zou kunnen zijn van een overtreding. Uit de Delfzijl-uitspraak volgt ook niet dat bij het windpark sprake is van een overtreding en ook overigens is die uitspraak geen reden om een bouwstop op te leggen. Wij wijzen uw verzoek daarom af.

Beoordeling intrekking ontheffing Wet natuurbescherming

Bij de verlening van de ontheffing op grond van de Wet natuurbescherming is niet aangesloten bij de windturbinebepalingen. De Delfzijl-uitspraak heeft dan ook geen invloed op die ontheffing. Bovendien heeft u niet aangegeven op grond waarvan die ontheffing zou moeten worden gewijzigd of ingetrokken. Wij zullen de ontheffing daarom niet intrekken.

Uw vraag over provinciaal belang bij het inpassingsplan

In uw brief geeft u in verband met het inpassingsplan aan dat sprake is van een gesloten net in eigen beheer, waar geen huishoudens op worden aangesloten. Op basis hiervan stelt u de vraag of het voor de vaststelling van een inpassingsplan vereiste provinciaal belang is komen te vervallen en daarmee sprake is van een ten onrechte vastgesteld inpassingsplan. Er is echter wel degelijk sprake van een provinciaal belang. Dat belang volgt rechtstreeks uit de Elektriciteitswet 1998 en is niet afhankelijk van het al dan niet aangesloten zijn van huishoudens op het net. Uit artikel 9e, eerste lid, van de Elektriciteitswet 1998 volgt dat Provinciale Staten bevoegd zijn tot vaststelling van een inpassingsplan voor een windpark met een vermogen van 5 tot 100 MW en dat zij onder omstandigheden verplicht zijn die bevoegdheid toe te passen. Daarmee wordt een provinciaal belang door de wetgever op voorhand aanwezig geacht. Het windpark valt binnen de werkingssfeer van dat artikel. De Delfzijl-uitspraak of de andere punten die u noemt in uw verzoek, brengt geen andere beoordeling mee over het provinciaal belang.

Overige

U verwijst naar artikel 5:37 van het Burgerlijk Wetboek. Daarin is opgenomen dat een eigenaar van een erf niet in een mate of op een wijze die volgens artikel 6:162 van het Burgerlijk Wetboek onrechtmatig is, aan eigenaars van naburige erven hinder mag toe brengen. Deze bepaling richt zich niet tegen de provincie en heeft geen betrekking op omgevingsvergunningen. Als u van mening

Datum

14 januari 2022

Zaaknummer

2017-003762

Blad

4 van 5

bent dat rechthebbenden het windpark jegens u onrechtmatig handelen, dan kunt u hierover een civielrechtelijke procedure starten.

Voor zover u stelt dat sprake is van strijd met individuele grondrechten, merken wij op dat u niet hebt aangegeven om welke grondrechten het gaat en ook niet aannemelijk heeft gemaakt waarom de omgevingsvergunningen voor Windpark Bommelerwaard-A2 daarmee in strijd zouden zijn.

Voor het windpark is ook een vergunning verleend op grond van de Waterwet. Uw verzoek hebben wij doorgestuurd aan het Waterschap Rivierenland.

Besluit

Gelet op het bovenstaande trekken wij de omgevingsvergunningen en de ontheffing op grond van de Wet natuurbescherming voor Windpark Bommelerwaard-A2 niet in. Ook leggen wij geen bouwstop op voor de bouw van de windturbines.

Beroepsclausule**Instellen beroep**

Belanghebbenden kunnen van 18 januari 2022 tot en met 2 maart 2022 bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State beroep instellen tegen het besluit.

Het beroep kan worden gericht aan:

Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State
Postbus 20019
2500 EA Den Haag

Het beroepschrift moet worden ondertekend en dient in ieder geval de volgende informatie te bevatten:

naam en adres;
de dagtekening;
een omschrijving van het besluit waartegen het beroep gericht is; en
de redenen waarom de belanghebbende zich niet met het besluit kan verenigen.

Burgers kunnen ook digitaal beroep instellen via www.rechtspraak.nl. Hiervoor is een DigiD vereist.

Crisis- en herstelwet

De Crisis- en herstelwet is van toepassing op de omgevingsvergunning en de ontheffing. Dit betekent dat:

- de beroepsgronden in het beroepschrift moeten worden opgenomen;
- de beroepsgronden na afloop van de beroepstermijn niet meer kunnen worden aangevuld;

Datum

14 januari 2022

Zaaknummer

2017-003762

Blad

5 van 5

- de Raad van State in principe binnen zes maanden na afloop van de beroepstermijn uitspraak doet over eventueel ingestelde beroepen.

Griffierecht

Aan de behandeling van het beroepschrift en een eventueel verzoek om een voorlopige voorziening zijn kosten (griffierecht) verbonden. Meer informatie hierover is te vinden op www.raadvanstate.nl.

Meer informatie

Als u meer wilt weten over dit besluit, dan kunt u contact opnemen met het Provincieloket, telefoonnummer 026 359 9999.

Met vriendelijke groet,
namens Gedeputeerde Staten van Gelderland,



Caroline Hendriks
Plv. teammanager Vergunningverlening