

Aan:	De gemeenteraad
Van:	Het college van burgemeester en wethouders
Datum:	15 april 2025
Zaaknummer:	00001050387
Onderwerp:	BvDW: Bevoegdheid windpark Luna met terugwerkende kracht bij gemeente

Op 27 maart 2025 heeft het college schriftelijke vragen ontvangen van raadslid Bosscher van de fractie Beter voor Dijk en Waard (BvDW) over 'Bevoegdheid windpark Luna met terugwerkende kracht bij gemeente'. In dit collegebericht staan de antwoorden op deze vragen.

Toelichting van de vragensteller(s)

Recentelijk is bekendgemaakt dat de bevoegdheid over Windpark Luna aan de gemeente Dijk en Waard wordt overgedragen, met terugwerkende kracht tot 2010. Via overheid.nl, Provinciaal blad 2025, 4349.

1. Wat is de aanleiding voor deze overdracht en waarom is terugwerkende kracht nodig?
2. Welke juridische en bestuurlijke gevolgen heeft dit voor eerder genomen besluiten?
3. Wat was de rol van de rechtbank in deze kwestie?

Beantwoording

Om het verloop van deze zaak chronologisch goed toe te kunnen lichten, zijn de drie gestelde vragen in onderstaand verhaal in één keer beantwoord:

In 2009 werd de wijk Stad van de Zon gebouwd, inclusief Windpark Luna. De gemeente verleende de omgevingsvergunningen voor het windpark Luna op 30 juli 2007 (milieuvergunning) en 27 maart 2008 (bouwvergunning), op basis van de toen geldende milieuwetgeving.

Uit het door het Europese Hof in 2020 gewezen 'Nevele-arrest'¹ volgt dat het vaststellen van milieuwetgeving voor windparken vooraf moet zijn gegaan door een milieubeoordeling (M.E.R.-toets). Omdat deze beoordeling in Nederland was nagelaten, verklaarde de Raad van State in 2021 de milieuwetgeving voor windturbines ongeldig.²

Naar aanleiding hiervan verzocht een inwoner het college om de omgevingsvergunningen voor Windpark Luna in te trekken, omdat deze gebaseerd waren op (achteraf) ongeldige wetgeving. Dit verzoek werd in 2022 namens het college van B&W afgewezen. Tegen deze afwijzing werd beroep ingesteld bij de rechtbank. De zitting vond plaats op 29 januari 2025 maar er is nog geen uitspraak gedaan.

Tijdens de procedure over het besluit inzake het intrekkingverzoek, kwam de omgevingsdienst erachter dat de provincie in plaats van de gemeente had moeten beslissen over het verzoek tot intrekking van de omgevingsvergunningen. De gemeente was destijds bevoegd om de vergunningen te verlenen, maar door een wetswijziging in 2010 ging die bevoegdheid tot vergunningverlening en intrekking over naar de provincie. De provincie weigerde echter de behandeling van het verzoek tot intrekking van de vergunningen over te nemen en betwistte haar

¹ HvJ EU 25 juni 2020, C-24/19, ECLI:EU:C:2020:503

² ABRvS 21 juni 2021, ECLI:NL:RVS:2021:1395.

bevoegdheid.

Tijdens de zitting op 29 januari 2025 bevestigde de rechtbank dat de bevoegdheid tot het beslissen over het verzoek bij de provincie lag. Door een wetswijziging is de gemeente per 1 april 2025 echter weer opnieuw bevoegd gezag over het windpark. De rechters drongen daarom aan op een pragmatische oplossing en vroegen de provincie om de bevoegdheid alsnog met terugwerkende kracht over te dragen aan de gemeente, vanwege de procesefficiëntie en om juridische complicaties bij een eventueel hoger beroep te voorkomen.

Gedeputeerde Staten hebben daarom op 4 maart 2025 besloten om, conform het verzoek van de rechtbank, de bevoegdheid over Windpark Luna met terugwerkende kracht aan de gemeente over te dragen.³ Deze overdracht geldt voor de periode tussen de wetswijziging in 2010 en de wijziging op 1 april 2025, wanneer de bevoegdheid sowieso weer bij de gemeente ligt. Dit voorkomt een dubbele procedure.

De overdracht van de bevoegdheid door de provincie aan de gemeente heeft geen invloed op de geldigheid van de besluiten uit 2008 en 2009, waarbij de omgevingsvergunningen voor het windpark werden verleend. Die besluiten zijn destijds bevoegd door de gemeente genomen omdat de gemeente toen nog het wettelijk bevoegde gezag was. De wettelijke bevoegdheid van de gemeente ging pas in 2010 over naar de provincie. De bevoegdheidsoverdracht door de provincie betreft dus enkel de tussenliggende periode waarin de provincie wettelijk bevoegd is geweest, namelijk de periode tussen 2010 en 1 april 2025. Na 1 april 2025 is de wettelijke bevoegdheid sowieso weer bij de gemeente komen te liggen.

Nu de bevoegdheid inmiddels met terugwerkende kracht is overgedragen en daarmee de bevoegdheidskwestie is opgelost, zal de rechtbank binnenkort inhoudelijk uitspraak doen over vraag of de vergunningen op basis van het Nevele-arrest hadden moeten worden ingetrokken, en dus over de vraag of de gemeente het verzoek van de inwoner onterecht heeft geweigerd, zoals in beroep wordt aangevoerd. Daarbij zal de rechtbank rekening moeten houden met een recente uitspraak van de Raad van State, waarin werd vastgesteld dat het Unierecht geen intrekking van de onherroepelijke omgevingsvergunning voor een vergelijkbaar windpark vereiste, ondanks de gebrekkige wetgeving waarop deze was gebaseerd.⁴

Bijlagen

Nvt

³ www.officiëlebe bekendmakingen.nl , provinciaal blad 2025 nr. 4349

⁴ Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, 18 september 2024 (ECLI:NL:RVS:2024:3745).