



Raadsinformatienota

Registratie nr. :	RA21.074	Opsteller :	Mariëlle van der Hoff
Zaak nr. :	Z21002000	Afdeling :	Ontwikkeling en Dienstverlening
Datum nota :	28/09/2021	Portefeuillehouder :	de heer P.J.M. van de Noort wethouder

Onderwerp

Raadsinformatienota wijziging omgevingsvergunning windpark Agro-Wind

Kennis te nemen van

de gevolgen van de uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 30 juni 2021 inzake de windturbinenormen van het Activiteitenbesluit - en regeling.

Inleiding

Door de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: de Afdeling) is op 30 juni 2021 een uitspraak gedaan inzake het “Windpark Delfzijl Zuid Uitbreiding 2020”.¹ Kortgezegd oordeelt de Afdeling in die uitspraak dat de windturbinenormen uit het Activiteitenbesluit en de -regeling in strijd zijn met het Unierecht, omdat daarvoor geen plan-MER is opgesteld.² De windturbinenormen moeten buiten toepassing worden gelaten, totdat is geoordeeld wat de gevolgen van die normen zijn voor het milieu. In België is vorig jaar eenzelfde uitspraak gedaan. In het arrest Nevele van 25 juni 2020 droeg het Hof van Justitie de Vlaamse regering op om alsnog een uitgebreid milieueffectonderzoek te doen naar de algemene milieunormen die voor windturbines en windparken gelden.

Naar aanleiding van de uitspraak inzake windpark Delfzijl is de vraag opgekomen wat de gevolgen daarvan zijn voor windpark Agro-Wind. Zoals bekend loopt sinds april 2020 de beroepsprocedure tegen de gecoördineerde vergunningen, waaronder de omgevingsvergunning. Er was nog geen zitting ingepland. De Afdeling heeft het college gevraagd om een zienswijze kenbaar te maken op de uitspraak van 30 juni 2021. Het plannen van een zitting is aangehouden.

Van belang is dat de omgevingsvergunning voor het windpark voor wat betreft de beoordeling van een aantal milieuaspecten uitgaat van de rechtstreekse werking van de windturbinenormen uit het Activiteitenbesluit en de -regeling.

Uit diverse uitspraken na 30 juni 2021 is gebleken dat de omgevingsvergunning - zonder nadere motivering en/of wijziging - zeer waarschijnlijk vernietigd gaat worden.

Wat is er mogelijk?

Voorlopig kan niet meer worden uitgegaan van de rechtstreekse werking van de windturbinenormen uit het Activiteitenbesluit en de – regeling. Het Rijk gaat alsnog een milieueffectonderzoek (MER) uitvoeren om de normen deugdelijk te onderbouwen. Naar verwachting zal het nog minimaal 1,5 jaar duren voordat dit onderzoek is afgerond.

De Afdeling heeft in de uitspraak van 30 juni 2021 geoordeeld dat niet zonder meer gewacht hoeft te worden op de landelijke MER. De windturbinenormen uit het Activiteitenbesluit en de – regeling kunnen van toepassing worden verklaard op de lokale situatie, indien met onderzoek kan worden aangetoond dat de normen (in de lokale situatie) ruimtelijk aanvaardbaar zijn. Zie hiervoor ook de brief van het Ministerie van Economische Zaken en Klimaat aan de Tweede Kamer van 6 juli 2021 (**bijlage 1**).

Gelet op het vorenstaande is het nodig om aan de verleende (maar nog niet onherroepelijke) omgevingsvergunning voor wat betreft het onderdeel milieu (ex artikel 2.1, lid 1, aanhef en onder c

¹ ABRvS 30 juni 2021, ECLI:NL:RVS:2021:1395

² ABRvS 30 juni 2021, ECLI:NL:RVS:2021:1395, ov. 49



van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht) nieuwe vergunningvoorschriften te verbinden. In die voorschriften worden naar verwachting de voornoemde milieunormen opgenomen. Dit betreft dus naar verwachting een milieuneutrale wijziging. Uit een quick scan lijkt het mogelijk om deze wijziging van de omgevingsvergunning deugdelijk te onderbouwen.

Agro-Wind bereidt momenteel een aanvraag voor het wijzigen van de omgevingsvergunning voor. Deze aanvraag wordt op korte termijn verwacht.

Kernboodschap

Het college zal de aanvraag in behandeling nemen en laten toetsen door de bevoegde instanties.

Consequenties

Het wijzigen van de omgevingsvergunning betreft enkel de activiteit 'milieu' (ex artikel 2.1, lid 1, onder e Wabo). Het voornemen van Agro-Wind is om het college te verzoeken exact dezelfde windturbinenormen uit het Activiteitenbesluit – en regeling in de omgevingsvergunning op te nemen als extra vergunningvoorschriften. Het milieuonderzoek wordt als bijlage opgenomen bij de omgevingsvergunning. Uit het milieuonderzoek moet blijken dat die windturbinenormen in het belang van de bescherming van het milieu nodig zijn, onderbouwd met *“actuele, deugdelijke, op zichzelf staande en op de aan de orde zijnde situatie toegesneden motivering.”*. Benadrukt dient te worden dat niet (opnieuw) de gehele omgevingsvergunning milieu voorligt, maar enkel een naar verwachting milieuneutrale wijziging daarvan.

Op 18 februari 2020 heeft de raad een verklaring van geen bedenkingen (hierna: vvgb) afgegeven voor het verlenen van de omgevingsvergunning voor de activiteit 'afwijken van het bestemmingsplan' (ook wel strijdig gebruik genoemd). De vraag doet zich voor of de raad opnieuw een vvgb moet afgeven.

Het onderdeel van de omgevingsvergunning 'afwijken van het bestemmingsplan' (ex artikel 2.1, lid 1, onder c van de Wabo) wordt niet gewijzigd. Ook de vvgb wordt daarmee niet geraakt. Het te nemen wijzigingsbesluit wordt immers genomen in het belang van de bescherming van het milieu (ex artikel 2.1, lid 1, onder e Wabo), terwijl de vvgb ziet op het belang van de goede ruimtelijke ordening (ex artikel 2.1, lid 1, onder c Wabo).

De raad heeft bovendien in het kader van de verleende vvgb reeds geoordeeld dat met het voldoen aan de normen uit het Activiteitenbesluit- en regeling sprake is van een goede ruimtelijke ordening. De aanvraag ziet nu op het verbinden van diezelfde normen als voorschriften aan de omgevingsvergunning 'milieu'. Voor de toets aan de goede ruimtelijke ordening verandert er dus niets.

Het is juridisch gezien derhalve niet nodig om de raad opnieuw om een vvgb te vragen.

Ondanks het feit dat geen juridische gehoudenheid bestaat de raad om 'goedkeuring' voor voornoemde besluitvorming te vragen, meent het college dat in belang van de zorgvuldigheid en de gevoeligheid van het dossier het toch goed is om de raad om instemming met de wijziging te vragen. Het is belangrijk dat de raad bekend is met alle (relevante) stukken. De besluitvorming over de instemming van de raad wordt afgewacht voordat een ontwerpbesluit ter inzage wordt gelegd.

De vraag doet zich vervolgens voor wat de juridische status is van de instemming. Anders dan bij de vvgb het geval was, is er geen sprake van een harde weigeringsgrond indien instemming wordt geweigerd. Het college moet dan alsnog een afweging maken of de wijziging van de omgevingsvergunning gelet op het belang van het milieu wordt verleend. Het college zal zich op dat moment moeten beraden wat de juiste beslissing is.

Het voorstel aan de raad om in te stemmen met de wijziging van de omgevingsvergunning is onder voorbehoud van positieve advisering over het milieuonderzoek. Indien het milieuonderzoek niet voldoet, wordt er geen raadsvoorstel voor instemming voorbereid maar zal de aanvraag voor het wijzigen van de omgevingsvergunning worden geweigerd. Uiteraard wordt de raad hierover actief geïnformeerd.



Samen Doen

Het ontwerpbesluit voor de aanvraag wijziging van de omgevingsvergunning (verlening dan wel weigering) wordt voor 6 weken ter inzage gelegd. Een ieder kan een zienswijze indienen. Daarna wordt een definitief besluit genomen.

Vervolg

De aanvraag voor het wijzigen van de omgevingsvergunning en de onderbouwing (milieuonderzoek) worden getoetst door onder andere de Omgevingsdienst Zuidoost Brabant en de Veiligheidsregio. Indien blijkt dat de onderbouwing voldoet zal de raad om instemming worden gevraagd.. De planning is om het voorstel te agenderen voor de raadsvergadering van 14 december 2021.

Bijlage 1: Kamerbrief Ministerie van Economische Zaken en Klimaat d.d. 6 juli 2021 (21.16577)