Correspondentieadres:
Lobenpolder 7
4617 MP  Bergen op Zoom
Telefoon: 0164 – 243680

College van Burgemeester en Wethouders
Jacob Obrechtlaan 4
4611 AR Bergen op Zoom

Bergen op Zoom, 27-10-2021

Onderwerp: fietspad Halsters Laag

Geachte College,

Bij besluit van 19 oktober j.l. heeft de Omgevingsdienst Brabant Noord namens het College van Gedeputeerde Staten van Noord -Brabant de bezwaren van IVN Groene Zoom e.a. tegen de op 31 mei  2021 verleende ontheffing op grond van de Wet natuurbescherming voor de aanleg van een fietspad door het Halsters Laag ongegrond verklaard.
Gedeputeerde Staten zijn in tegenstelling tot de natuurorganisaties van mening dat de ontheffing alleen betrekking heeft op de aanlegfase van het fietspad en dat mogelijke effecten op natuurwaarden tijdens de gebruiksfase niet beoordeeld behoeven te worden en dat bij mogelijke overtredingen van bepalingen van de Wet natuurbescherming in de gebruiksfase handhavend opgetreden zal moeten worden.
Het College stelt daarbij dat dit standpunt in lijn is met vaste rechtspraak van de AbRS en verwijst daarbij naar de uitspraken ECLI:NL:RVS:2020:2621 en ECLI:NL:RVS:2016:2788.
Dit is naar onze mening niet juist. De eerste uitspraak gaat over het oprichten en in werking hebben van drie windturbines en gaat dus wel degelijk over de gebruiksfase van het project.
De tweede uitspraak heeft betrekking op het restaureren van Fort Uitermeer te Weesp. Activiteiten die daar extra verstoring kunnen genereren maken onderdeel uit van een Inrichtingsplan dat voorziet in de realisatie van diverse bouwwerken en daarvoor wordt in een latere fase afzonderlijk ontheffing aangevraagd. Ook deze uitspraak laat zich dus niet vergelijken met het project voor een fietspad door het Halsters Laag.
Over e.e.a heb ik contact gehad met de heer C. de Korte van uw gemeente. Hij bevestigde mij op 9 september j.l. per mail dat de gemeente ervan uitgaat dat de aanvrage betrekking heeft op zowel de aanleg- als de gebruiksfase.
Nu het College van Gedeputeerde Staten duidelijk heeft aangegeven dat de ontheffing alleen betrekking heeft op de aanlegfase hoor ik graag van u of voor de gebruiksfase alsnog nader onderzoek naar verstorende effecten op broedende en/of overwinterende vogels uit laat voeren en daar zo nodig afzonderlijk ontheffing voor gaat aanvragen.
De natuurorganisaties overwegen in beroep te gaan tegen het besluit van Gedeputeerde Staten. In verband met het sluiten van de beroepstermijn op 30 november ontvang ik daarom graag uiterlijk een week van tevoren uw reactie op deze vraag.
Wellicht ten overvloede heb ik een kopie van het besluit van Gedeputeerde Staten bijgevoegd.

Een tweede punt waarvoor ik uw aandacht vraag is de verleende omgevingsvergunning voor de aanleg van het fietspad. De natuurorganisaties zijn van mening dat ten onrechte gebruik is gemaakt van de zogenaamde kruimelgevallenregeling en overwegen ook hier gebruik te maken van de mogelijkheid om bezwaar in te dienen.
In de Bergen op Zoomse bode van 20 oktober j.l. heeft uw College gepubliceerd dat de omgevingsvergunning voor het fietspad door het Halsters Laag op 8 oktober is verzonden onder nummer WO/2021/0634 en vanaf het moment van verzenden binnen 6 weken bezwaar kan worden ingediend bij uw College.
Naar onze mening is dit in strijd met het bepaalde in artikel 6:8 lid 1 Awb dat bepaalt dat de bezwaartermijn start de dag na bekendmaking van het besluit (en dus niet na de datum van verzending aan de aanvrager).
Ik verzoek u de publicatie te rectificeren en de juiste startdatum van de bezwaartermijn te benoemen.

De coördinator van de werkgroep natuurbescherming van de vereniging voor natuureducatie en duurzaamheid IVN Groene Zoom mede namens de stichting tot behoud van het Halsters Laag en het buitengebied van West-Brabant

[redacted]

c.c. raadsgriffie

Victorialaan 1 | 5213 JG 's-Hertogenbosch
(088) 743 00 00
info@odbn.nl | www.odbn.nl

Omgevingsdienst Brabant Noord

**AANGETEKEND VERZONDEN**
IVN natuur educatie Groene Zoom
Lobenpolder 7
4617 MP BERGEN OP ZOOM

| **Datum** | **Ons kenmerk** | **Telefoonnummer** | **Contactpersoon** |
|---|---|---|---|
| 19 oktober 2021 | [redacted] | 088-7430 000 | [redacted] |
| **Bijlage(n)** | **Uw kenmerk** | **Registratienummer** | **Onderwerp** |
| 2 | BZW.21.079.001 | FTA | Beslissing op bezwaar; Wnb Bezwaar Soorten; onderhoudstrook langs de Ligne in Halsteren: IVN natuur educatie Groene Zoom e.a. |

Geachte heer, mevrouw,

VERZONDEN 19 OKT. 2021

**Voorwerp van bezwaar**
Bij besluit van 31 mei 2021 hebben wij besloten om aan de gemeente Bergen op Zoom een ontheffing te verlenen van het verbod van artikel 3.5, eerste, tweede en vierde lid, van de Wet natuurbescherming als gevolg van de aanleg van een voet- en fietspad langs de Ligne of Bergsche Water, ten oosten van Halsteren in de gemeente Bergen op Zoom.
Tegen dit besluit is door u, mede namens de stichting tot Behoud van het Halsters Laag en het Buitengebied van West-Brabant, (hierna te noemen: bezwaarmaakster), op 24 juni 2021 bezwaar gemaakt.

**Hoorzitting**
De bezwaarmaakster is in de gelegenheid gesteld haar bezwaargronden nader toe te lichten tijdens een op 6 september 2021 gehouden hoorzitting van de Hoor- en adviescommissie voor de behandeling van de bezwaar- en beroepschriften.
Bezwaarmaakster heeft geen gebruik gemaakt van deze mogelijkheid, en is zonder bericht van verhindering niet ter zitting verschenen.

**Advies van de commissie**
De hoor- en adviescommissie voor de behandeling van bezwaar- en beroepschriften heeft op 15 september 2021 een schriftelijk advies uitgebracht (zaaknummer BZW.21.079.001). Het advies is bij dit besluit gevoegd en maakt onderdeel uit van dit besluit.
Wij hebben gelet op dit advies en de stukken in deze zaak het volgende overwogen.

**Ontvankelijkheid**
De bezwaren zijn binnen de in artikel 6:7 van de Algemene wet bestuursrecht gestelde termijn ingediend en de bezwaren voldoen aan de vereisten van artikel 6:5 van de Algemene wet bestuursrecht. Bezwaarmaakster kan bovendien als rechtstreeks belanghebbende worden aangemerkt en verder is aan alle ontvankelijkheidsvereisten voldaan. Dit betekent dat de bezwaren inhoudelijk in behandeling genomen kunnen worden.

**Bezwaargronden van bezwaarmaakster**
Bezwaarmaakster brengt, zakelijk samengevat, de volgende bezwaren naar voren.

*Omvang aanvraag*
1. De ontheffingsaanvraag heeft uitsluitend betrekking op de aanlegfase van het fietspad. In de gebruiksfase is niet uit te sluiten dat er nadelige effecten te verwachten zijn op de in het Halsters Laag overwinterende vogels. Hier heeft geen onderzoek naar plaatsgevonden.

2. Op basis van het bestemmingsplan 'Buitengebied Oost 2020'van de gemeente Bergen op Zoom is afgraven, vergraven, ophogen en egaliseren van de bodem alleen toegestaan als dit noodzakelijk is voor het natuurbeheer ter plaatse. Aanleg zonder bestemmingswijziging is daardoor niet mogelijk. Mogelijk zal ook de begrenzing van het Natuurnetwerk Brabant ter plaatse moeten worden aangepast. Aangezien sprake is van strijdigheid met het vigerende bestemmingsplan en het ontbreken van enig aanvullend onderzoek naar de effecten in de gebruiksfase, is de ontheffing ten onrechte verleend.

3. In de voorbereidingsfase is door buurtbewoners een alternatief tracé met mogelijk minder schadelijke gevolgen voor het natuurgebied voorgesteld. Dit alternatief is niet in de beschouwing betrokken. De conclusie dat er geen alternatieve locatie voor het voet- en fietspad mogelijk is die minder negatieve effecten zou hebben op de aanwezige beschermde diersoorten, wordt niet gevolgd.

**Onze overwegingen**
*Algemeen*
De Hoor- en adviescommissie heeft ons (samengevat) geadviseerd om:
- het bezwaar ongegrond te verklaren, en;
- het bestreden besluit, onder aanvulling van de motivering, in stand te laten.

*Ad 1*
Ten aanzien van bezwaargrond 1 heeft de Hoor- en adviescommissie aangegeven dat de vraag of er nadelige effecten op overwinterende vogels zijn op het moment dat het fietspad in gebruik is genomen, in lijn met vaste rechtspraak van de AbRS, niet ter beoordeling staat in de bezwaarfase. De commissie heeft vastgesteld dat uit het aanvraagformulier volgt dat de ontheffing is aangevraagd voor de aanleg van het fietspad en niet voor de gebruiksfase. De commissie is van oordeel dat het college op basis van de aanvraag dient te besluiten.

*Ad 2*
Ten aanzien van bezwaargrond 2 heeft de Hoor- en adviescommissie aangegeven dat de vraag of er sprake is van strijdigheid met het vigerende bestemmingsplan geen onderdeel uitmaakt van het toetsingskader voor de beoordeling van de aanvraag tot ontheffing.

*Ad 3*
Ten aanzien van bezwaargrond 3 heeft de Hoor- en adviescommissie aangegeven dat het alternatief dat door bezwaarmaakster is voorgesteld in de voorbereidende fase bij de gemeente Bergen op Zoom geen realiseerbaar alternatief is omdat Staatsbosbeheer eigenaar is van de grond en niet wil meewerken aan het realiseren van een fietspad over haar grond.

*Aanvulling van de motivering*
De commissie heeft getracht tijdens de hoorzitting meer inzicht te krijgen in de opgevoerde reden voor aanleg van het fietspad. Door ons, aangevuld door de gemeente Bergen op Zoom, is tijdens de hoorzitting toegelicht dat de reden voor de aanleg van het fietspad is gelegen in het (voor extensief recreatief gebruik) toegankelijker maken van een cultuurhistorische route van 165 km die verschillende forten in een groot gebied verbindt, waarbij met het realiseren van verpoosplekken bij campings het aantrekkelijker voor fietsers (en wandelaars) wordt om deze route te fietsen of te wandelen. Wij verwijzen naar een uitspraak van de AbRS van 26 oktober 2016 (ECLI:NL:RVS:2016:2788), waarin is bepaald dat cultureel erfgoed is geaccepteerd als een dwingende reden van groot openbaar belang voor een ontheffing op grond van artikel 3.8 van de Wnb. Nu het fietspad wordt gerealiseerd om de Zuidwaterlinie voor een breder publiek bereikbaar en toegankelijk te maken, is er volgens ons sprake van een hiermee vergelijkbare situatie. Dit houdt in dat de ontheffing op een juiste wijze is verleend, waarbij het cultuurhistorisch belang wordt aangemerkt als dwingende reden van groot openbaar belang.

Voor de integrale overwegingen van de Hoor- en adviescommissie over de bezwaren verwijzen wij naar het bijgevoegde advies.

Wij zijn van mening dat het advies van de Hoor- en adviescommissie procedureel juist tot stand is gekomen en ook inhoudelijk deugdelijk is. Om die reden maken wij het advies van de Hoor- en adviescommissie tot de onze.

De door bezwaarmaakster ingebrachte gronden kunnen daarom niet leiden tot het herroepen van het bestreden besluit.

**Besluit**
Gelet op bovenstaande overwegingen hebben wij overeenkomstig het advies van de hoor- en adviescommissie voor de behandeling van bezwaar- en beroepschriften besloten:
- de bezwaren van bezwaarmaakster ongegrond te verklaren;
- het bestreden besluit, onder aanvulling van de motivering, in stand te laten.

**Bekendmaking**
Dit besluit wordt bekendgemaakt door toezending aan:
- IVN Natuur Groene Zoom, mede namens Stichting tot het Behoud van het Halsters Laag en Buitengebied West-Brabant, Lobenpolder 7, 4617 MP Bergen op Zoom

En met een digitaal afschrift aan:
- Provincie Noord-Brabant, (ORO): VTH@brabant.nl
- Provincie Noord-Brabant, (HAC): bezwaar@brabant.nl
- Gemeente Bergen op Zoom, Postbus 35, 4600 AA Bergen op Zoom

Om er zeker van te zijn dat dit besluit u bereikt, wordt dit besluit zowel per aangetekende post, als per gewone post verzonden.

**Beroep**
Belanghebbenden die het niet eens zijn met dit besluit kunnen op grond van artikel 8:1 van de Algemene wet bestuursrecht binnen zes weken beroep instellen de Rechtbank Oost-Brabant, Postbus 90125, 5600 MA 's-Hertogenbosch.
De beroepstermijn begint te lopen op de dag na de bekendmaking van dit besluit.

**Voorlopige voorziening**
Bovenstaand besluit treedt in werking, ook al wordt een beroepschrift ingediend. Het is daarom mogelijk om gelijktijdig met of na het indienen van een beroepschrift een zogenaamde "voorlopige voorziening" te vragen bij: de voorzieningenrechter van de Rechtbank Oost-Brabant, Postbus 90125, 5600 MA 's-Hertogenbosch

Een voorlopige voorziening is in feite het nemen van een tijdelijke maatregel, bijvoorbeeld het schorsen van het besluit gedurende de tijd die nodig is om het beroep te behandelen. Voorwaarde om zo'n voorlopige voorziening te vragen is dat er sprake is van spoedeisend belang.

Zowel voor het instellen van beroep, als voor het vragen van een voorlopige voorziening is griffierecht verschuldigd.

**Proceskosten**
Bezwaarmaakster is zonder bericht van verhindering niet ter zitting verschenen en heeft niet gevraagd om vergoeding van proceskosten. Toekenning hiervan is mogelijk als sprake is van het herroepen van het bestreden besluit wegens een aan ons te wijten onrechtmatigheid. Hiervan is in dit geval geen sprake. Wij hebben daarom besloten om geen proceskostenvergoeding toe te kennen.

**Heeft u nog vragen?**
Wij vertrouwen erop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd. Als u nog vragen heeft, kunt u contact opnemen met de heer L. Cloodt, bereikbaar via het telefoonnummer (088) 743 00 00.
Bij afwezigheid kunt u contact opnemen met een collega-jurist van het team Advies en Specialisten van de ODBN, via het telefoonnummer (088) 7430 000. Of u kunt uw vragen onder vermelding van het zaaknummer e-mailen naar info@odbn.nl.

Bij correspondentie graag ons kenmerk [redacted] vermelden.

Met vriendelijke groet,
Gedeputeerde Staten van Noord-Brabant
namens deze,

[redacted]
Directeur Omgevingsdienst Brabant Noord

Bijlagen:
- Verslag van de hoorzitting van 6 september 2021
- Advies van de Hoor- en adviescommissie van 15 september 2021

In afschrift aan:
- Provincie Noord-Brabant, (ORO): ORO@brabant.nl
- Provincie Noord-Brabant, (HAC): bezwaar@brabant_nl
- Gemeente Bergen op Zoom, Postbus 35, 4600 AA Bergen op Zoom