Domein Stad

Bezoekadres
Markt 33
Ambtenaar
M. Fischer
Telefoonnummer
+14 045
Telefax
0455676395
Zaaknummer

Raads- en commissieleden

Uw brief van	Uw kenmerk	Ons kenmerk	Datum
		22it00239	24 januari 2022

Onderwerp
Aanvullend juridisch advies inzake ontwerpbesluit windenergie Parkstad-Zuid

Bijlage(n)
2

Geachte raads- en commissieleden,

Naar aanleiding van de behandeling van nota *21Tl109* met betrekking tot besluitvorming over fase 3 van het initiatief Windenergie Parkstad-Zuid in de commissie GEZ van 12 januari jl. en de bijeenkomst van de raadswerkgroep draagvlak windenergie, heb ik als portefeuillehouder het nodig geacht een en ander juridisch te laten onderzoeken.

Het gaat hierbij specifiek om een tweetal vragen die in beide vergaderingen zijn benoemd door de raad. Als eerste gaat het om de vraag of de raad met het voorliggende besluit voor instemming met fase 3 gebonden is tot instemming in besluitvorming op een latere ruimtelijke procedure aan het eind van fase 3. Daarnaast is onderzocht op welke wijze draagvlak kan worden meegewogen in de besluitvorming in de ruimtelijke procedure aan het eind van fase 3.

Samengevat is de conclusie met betrekking tot de gebondenheid:

- voor de vraag of de raad in de ruimtelijke procedure is gebonden aan een eerdere gedane instemming, is van belang of die instemming kwalificeert als een toezegging en of deze aan het bevoegde bestuursorgaan kan worden toegerekend;
- de instemming kan wel aan het bevoegde bestuursorgaan worden toegerekend. De raad is immers bevoegd een bestemmingsplan vast te stellen of een verklaring van geen bedenkingen af te geven;
- gelet op de inhoud van het ontwerpbesluit in samenhang met de nota van toelichting, kwalificeert de instemming van de raad naar alle

waarschijnlijkheid niet als een toezegging. Er is immers geen sprake van een toezegging van de raad over de manier waarop hij zijn hierboven genoemde bevoegdheid zal uitoefenen. De raad stemt slechts in met een verdere uitwerking van het project en zal op later moment beslissen of al dan niet planologische medewerking wordt verleend aan het project;
- van de initiatiefnemers mag bekendheid met ruimtelijke procedures worden verondersteld. Om alle twijfel weg te nemen is het echter raadzaam om (1) de initiatiefnemers schriftelijk te informeren over de instemming van de raad en daarbij het voorbehoud te maken dat de raad pas bij een daadwerkelijke aanvraag een besluit neemt, waarbij alle relevante (ruimtelijke) belangen dienen te worden afgewogen en (2) ook in het (ontwerp)besluit op te nemen dat de uiteindelijke besluitvorming plaatsvindt in de nog op te starten ruimtelijke procedure waarbij een volledige belangenafweging zal worden gemaakt.

En over het draagvlak:

- Bij de bevoegdheid van de raad tot het vaststellen van een bestemmingsplan of een verklaring van geen bedenkingen, is de goede ruimtelijke ordening leidend;
- Er is geen wettelijke regel die bepaalt dat een ruimtelijk plan een ontwikkeling alleen mogelijk mag maken als daarvoor voldoende draagvlak in de omgeving bestaat;
- Draagvlak is een aspect dat meegenomen dient te worden in de belangenafweging die de raad maakt. Daarbij is het ontbreken van draagvlak niet zonder meer het meest zwaarwegend argument;
- In zijn beleid kan de raad opnemen dat planologische medewerking alleen wordt verricht als de initiatiefnemer(s) voldoende (specifieke) inspanningen hebben verricht in het kader van communicatie en draagvlak;
- Een harde norm voor participatie is gelet op de rechtspraak van de Afdeling zeer waarschijnlijk juridisch niet houdbaar. Wel kan aan initiatiefnemers de verplichting worden opgelegd een bepaald participatie- en communicatietraject te doorlopen;
- Aan de Windvisie kan aldus geen harde voorwaarde voor draagvlak worden toegevoegd. Wel is er nog ruimte om de participatieverplichtingen (nog) verder te concretiseren en in kaart te brengen welke omwonenden betrokken dienen te worden door de initiatiefnemers. Op die manier kan de raad de participatie en communicatie sturen. Overigens bevatten Windvisie en het RAK al een vrij uitgebreid beschreven participatie- en communicatietraject;
- Aangezien de Windvisie en het RAK beleidsregels zijn, dienen deze in het Gemeenteblad te worden bekendgemaakt.

Voor een uitgebreide analyse verwijs ik naar de bijlagen bij deze memo.

Het aspect rondom draagvlak wordt in de raadswerkgroep verder uitgewerkt.

Concluderend blijkt uit de juridische toets in elk geval voor het voorliggende ontwerpbesluit dat instemming door de raad met het

voorliggende raadsbesluit, gelet op de inhoud van het ontwerpbesluit in samenhang met de nota van toelichting, naar alle waarschijnlijkheid niet als een toezegging wordt gekwalificeerd. Er is immers geen sprake van een toezegging van de raad over de manier waarop hij zijn bevoegdheid zal uitoefenen. De raad stemt slechts in met een verdere uitwerking van het project en zal op later moment beslissen of al dan niet planologische medewerking wordt verleend aan het project.

In lijn met punt 2.12 uit het advies van Thuis & Partners in de memo over gebondenheid stel ik uw raad voor om beslispunt IV in het ontwerpbesluit aan te vullen om zo alle twijfel weg te nemen.

Beslispunt IV in voorliggend ontwerpbesluit Windenergie Parkstad-Zuid betreft nu:

Uw raad stemt op basis van de reeds ingediende projectvoorstellen en schriftelijke onderlegger van beide partijen in met verdere uitwerking van een gezamenlijk project door Statkraft en de Coöperaties ten behoeve van een uiteindelijke aanvraag omgevingsvergunning met ruimtelijk besluit, waarover eind fase 3 besluitvorming in B&W en raad zal plaatsvinden;

Voorstel voor aanpassing:

Uw raad stemt op basis van de reeds ingediende projectvoorstellen en schriftelijke onderlegger van beide partijen in met verdere uitwerking van een gezamenlijk project door Statkraft en de Coöperaties ten behoeve van een uiteindelijke aanvraag omgevingsvergunning met ruimtelijk besluit, waarover eind fase 3 besluitvorming in B&W en raad zal plaatsvinden, ***met dien verstande dat deze instemming geen toezegging inhoudt dat de raad zijn planologische medewerking zal verlenen in de uiteindelijke besluitvorming in fase 3, nu daarvoor een volledige belangenafweging dient te worden gemaakt en de betrokken (ruimtelijke) belangen daarvoor in dit stadium onvoldoende inzichtelijk zijn.***

Met vriendelijk groet,

Postbus 600 6460 AP
Telefoon 045 5676767
Telefax 045 5676395
Email gemeentehuis@kerkrade.nl
IBAN NL49 BNGH 0285 0044 84
BIC BNGHNL2G

Huub Wiermans
Wethouder

Postbus 600 6460 AP
Telefoon 045 5676767
Telefax 045 5676395
Email gemeentehuis@kerkrade.nl
IBAN NL49 BNGH 0285 0044 84
BIC BNGHNL2G