

Herstelbesluit Omgevingsvergunning – Wabo Veranderingsvergunning

Betreffende

De wijziging van het besluit daterend van 28 januari 2022 (kenmerk 2021-203081 / 1129253) waarbij een omgevingsvergunning (veranderingsvergunning) is verleend voor het veranderen van het in werking hebben van een inrichting alsmede het uitvoeren van een werk, geen bouwwerk zijnde, of werkzaamheden ten behoeve van de uitbreiding van de inrichtingsgrenzen van de bestaande groeve en verlenging van de looptijd van de exploitatie van de groeve Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V. gelegen aan de Waubacherweg ong. te Brunssum

Bevoegd gezag

Het college van burgemeester en wethouders van Brunssum

Verleend aan

Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V.

Kenmerk

Zaaknummer 2023 - 91739

Datum besluit

26 maart 2024

1. Herstelbesluit

1.1 Aanleiding en motivering herstelbesluit

Burgemeester en wethouders van Brunssum hebben op 28 januari 2022 (kenmerk 2021-203081 / 1129253) aan Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V. een omgevingsvergunning verleend voor de activiteiten het veranderen of veranderen van de werking van een inrichting alsmede het uitvoeren van een werk, geen bouwwerk zijnde, of van werkzaamheden.

De omgevingsvergunning (veranderingsvergunning) heeft betrekking op de uitbreiding van de inrichtingsgrenzen van de bestaande groeve alsmede een verlenging van de looptijd van de exploitatie van de groeve, Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V., gelegen aan de Waubacherweg ong. te Brunssum.

Tegen dit besluit is beroep ingesteld bij de Rechtbank Limburg (hierna: de rechtbank). Het betreffende beroep ziet enkel op de activiteit 'uitvoeren van een werk, geen bouwwerk zijnde, of van werkzaamheden', en meer in het bijzonder op de voorwaarde genoemd in artikel 1.6 (paragraaf 6.1) van het bestreden besluit, die is verbonden aan het uitvoeren van laatstgenoemde activiteit. Deze voorwaarde, welke tot stand is gekomen na het inwinnen van advies bij de netbeheerder van de hoogspanningsverbinding (TenneT TSO B.V.), beperkt de mogelijkheid om ontgrondingswerkzaamheden te verrichten nabij de fundering van de hoogspanningsmast.

Tijdens de zitting in het kader van bovengenoemd beroep op 15 december 2023 (zaaknummer ROE 22 / 787 WABOA), waarbij (de gemachtigde(n) van) het college van burgemeester en wethouders van Brunssum (hierna: het college van B&W), Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V. en TenneT TSO B.V. aanwezig waren, is naar voren gekomen dat er voor de discrepantie die bestaat tussen de beperkende voorwaarde voor het verrichten van ontgrondingswerkzaamheden nabij de fundering van de hoogspanningsmast (in het kader van de (bedrijfs)veiligheid van de leiding) zoals deze enerzijds is opgenomen in het bestreden besluit en anderzijds in de door gedeputeerde staten verleende (gewijzigde) ontgrondingsvergunning(en) een onvoldoende steekhoudende motivatie bestaat.

Ten tijde van het bestreden besluit was tevens een beroepszaak aanhangig van TenneT TSO B.V. tegen (het wijzigingsbesluit van) de ontgrondingsvergunning genomen door gedeputeerde staten van Limburg op 24 juni 2020 (kenmerk 2020/203991), waardoor het college van B&W voorshands geen aanleiding zag om te twijfelen aan de inhoud en/of totstandkoming van het door TenneT TSO B.V. aanvankelijk uitgebrachte advies. Ook na de intrekking van deze beroepszaak bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State (met kenmerk 202101 / 571/1/R3), in verband met het opnemen van een voldoende waarborg biedende voorwaarde ter bescherming van de belangen van de hoogspanningsverbinding in een opvolgend(e) (wijzigingsbesluit van de) ontgrondingsvergunning daterend van 10 juni 2021 (kenmerk: DOC-00155749), werd aanvankelijk namens TenneT TSO B.V. aangegeven dat het afgegeven advies in het kader van het bestreden besluit nog altijd actueel was.

Gedurende de zitting bij de Rechtbank Limburg op 15 december 2023 is door de bestuursrechter aangegeven dat, los van de vraag of het college van B&W -zonder meer- doorslaggevend betekenissen had mogen toekennen aan het door TenneT TSO B.V. advies, het ontstane verschil tussen de voorschriften volgend uit het bestreden besluit enerzijds en de (gewijzigde) ontgrondingsvergunning anderzijds, welke voorschriften hetzelfde belang dienen, een onwenselijke situatie is ontstaan. Dientengevolge heeft de bestuursrechter partijen verzocht in onderling overleg te treden, om te bezien of het bestreden besluit zodanig zou kunnen worden gewijzigd dat alle partijen bereid zijn hiermee in te stemmen en het geschil dus zonder verdere rechterlijke tussenkomst kan worden beslecht.

In dat kader heeft er tussen partijen overleg plaatsgevonden in de periode 15 december 2023 tot en met 31 januari 2024. Hieruit is naar voren gekomen dat door middel van het wijzigen van artikel/voorwaarde 1.6 uit het bestreden besluit in onderstaande voorwaarde, welke gelijklopend is met het voorschrift ter zake van de veiligheid volgend uit (artikel 7.7 van) de (gewijzigde) ontgrondingsvergunning daterend van 10 juni 2021, de belangen van de (bedrijfs)veiligheid van de hoogspanningsverbinding c.q. TenneT TSO B.V. enerzijds en de bedrijfsvoering van Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V. anderzijds voldoende zijn geborgd. Een en ander is ook schriftelijk geadviseerd c.q. bevestigd door/namens TenneT TSO B.V. Dientengevolge heeft het college van B&W aanleiding gezien het bestreden besluit ambtshalve aan te passen c.q. te herzien, waarbij tevens wordt voldaan aan het verzoek van de rechtbank.

Aangepaste formulering artikel/voorschrift 1.6:

Ter bescherming van de in het gebied gelegen 150 kV-hoogspanningslijn Maalbroek-Beersdal mogen ontgrondingswerkzaamheden alleen plaatsvinden in overeenstemming met de afspraken met de netwerkbeheerder. De vergunninghouder dient hiertoe een schriftelijke toestemming aan te vragen bij de netwerkbeheerder voor de periode dat de ontgrondingsvergunning geldig is. Tevens dient de vergunninghouder onverwijld na het verkrijgen van een schriftelijke toestemming zoals bedoeld in de voorgaande volzin een afschrift daarvan ter kennisname naar het college van burgemeester en wethouders van Brunssum te zenden.

De laatste volzin vormt een aanvulling op de door Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V. en TenneT TSO overeengekomen voorwaarde ter waarborging dat het college van B&W te allen tijde op de hoogte is van de meest actuele afstandsnormen gelden in het kader van de (bedrijfs)veiligheid van de hoogspanningsverbinding en daardoor -zo nodig- in staat is toe te zien op de naleving van het betreffende vergunningvoorschrift.

1.2 Wettelijk kader

Per 1 januari 2024 is de Omgevingswet in werking getreden. In dat verband dient te worden bepaald welk recht van toepassing is bij het wijzigen van het besluit d.d. 28 januari 2022 tijdens de beroepsfase.

Afdeling 4.1 Invoeringswet Omgevingswet (hierna: IOw) gaat uit van het principe van een eerbiedigende werking van het oude recht. Bij de toelichting op afdeling 4.1 IOw wordt specifiek beschreven dat de eerbiedigende werking van het oude recht ook geldt bij het nemen van een besluit op bezwaar en wordt bij de heroverweging in bezwaar niet – als daarvan op dat moment al sprake is – de in werking getreden Omgevingswet toegepast. Voor de behandeling van (hoger) beroepszaken geldt de ex tunc-regel. Deze regel sluit volgens de wetgever goed aan op het overgangsrecht met eerbiedigende werking (Kamerstukken II, 2017–2018, 34 986, nr. 3, p. 450).

Artikel 4.3 onder a IOw bepaalt dat het oude recht van toepassing blijft op besluiten op aanvraag totdat dit besluit onherroepelijk wordt.

Omdat in casu nog geen sprake is van een onherroepelijk geworden besluit, wordt het juridisch kader daarom bepaald door de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo)

Artikel 3.10 lid 1 sub c Wabo bepaalt dat voor aanvragen van een vergunning voor het uitvoeren van een werk dat onlosmakelijk verbonden is met de activiteit ontgronden een uitgebreide voorbereidingsprocedure (afdeling 3.4 Awb) is vereist. Deze is in casu ook gevolgd.

Uit de uitspraak van de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State d.d. 8 september 2010 (ELCI:NL:RVS:2010:BN6142) volgt dat het bestuursorgaan, na vernietiging van het primaire besluit, in beginsel vrij is om terug te vallen op de eerdere procedure of afdeling 3.4 Awb opnieuw te volgen. Het opnieuw volgen van afdeling 3.4 Awb ligt voor de hand, als daar aanleiding toe is, gelet op de aard en ernst van de geconstateerde gebreken.

Het college is van mening dat in casu afdeling 3.4 Awb niet opnieuw hoeft te worden gevolgd, omdat de wijziging van het primaire besluit enkel ziet op een aanpassing van een voorschrift bij de vergunning die de instemming heeft van alle betrokken belanghebbenden en deze aanpassing naar aard en omvang niet zodanig groot zijn dat wordt besloten tot een wezenlijk andere vergunning of voorschriften.

Gelet op het bepaalde in artikel 6:19 Awb, heeft het ingediende beroep mede betrekking op het nieuwe herziene besluit.

1.3 Besluit

Het college van burgemeester en wethouders van Brunssum besluit de omgevings- c.q. veranderingsvergunning, daterend van 28 januari 2022 met kenmerk 2021-203081, ex. artikel 6:19 Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) als volgt aan te passen:

1. Gelet op artikel 2.1, lid 1 onder b Wabo paragraaf 1.1 van onderhavig herstelbesluit op te nemen in paragraaf 4.1 van de omgevings- c.q. veranderingsvergunning daterend van 28 januari 2022 met kenmerk 2021-203081;
2. Voorwaarde 1.6 volgend uit paragraaf 6.1 van de omgevings- c.q. veranderingsvergunning daterend van 28 januari 2022 met kenmerk 2021-203081 te laten vervallen;
3. De voorwaarde zoals beschreven onder het kopje 'aangepaste formulering artikel/voorschrift 1.6' in plaats van de voorwaarde genoemd onder beslispoint 2 op te nemen in de omgevings- c.q. veranderingsvergunning daterend van 28 januari 2022 met kenmerk 2021-203081;
4. De omgevings- c.q. veranderingsvergunning, daterend van 28 januari 2022 met kenmerk 2021-203081, voor het overige ongewijzigd in stand te laten en onderdeel te laten uitmaken van dit (herstel)besluit ex. artikel 6:19 Awb.

Het college van burgemeester en wethouders van Brunssum,
Krachtens mandaat,  

Hoofd afdeling Publieksdienst

1.4 Afschriften

Dit herstelbesluit is verzonden aan Rechtbank Limburg, Sector Bestuursrecht.
Een afschrift van dit besluit is verzonden aan:

- de gemachtigde van aanvrager, zijnde Royal HaskoningDHV;
- aanvrager van de vergunning, zijnde Gebr. Swelsen Klei- en Zandexploitatie B.V., Oude Lakerweg 30, 6101 AA Echt;
- de directeur van de Regionale Uitvoeringsdienst Zuid Limburg, Postbus 5700, 6202 MA Maastricht.

1.5 Rechtsbescherming

Tegen de omgevings- c.q. veranderingsvergunning daterend van 28 januari 2022 (met kenmerk 2021-203081) is beroep aanhangig bij de Rechtbank Limburg. Dit beroep is krachtens artikel 6:19 Awb ook gericht tegen onderhavig herstelbesluit.

Daarnaast staat voor belanghebbenden beroep open tegen dit herstelbesluit. Beroep kan worden ingediend tegen betaling van de verschuldigde griffierechten. Het beroepschrift moet binnen een termijn van zes weken worden ingediend. Deze termijn vangt aan met ingang van de dag na die waarop dit besluit ter inzage is gelegd. Op deze beroepschriftprocedure is de Algemene wet bestuursrecht van toepassing.

Het beroepschrift moet worden ondertekend en moet ten minste bevatten:

- a. de naam en het adres van de indiener;
- b. de datum;
- c. een omschrijving van het besluit waartegen het beroep is gericht, en;
- d. de redenen van beroep (motivering).

Het beroepschrift moet worden gericht aan:

Rechtbank Limburg
Sector Bestuursrecht
Postbus 950
6040 AZ Roermond.

Voor meer informatie verwijzen wij u naar de internetpagina van de Rechtbank Limburg, www.rechtspraak.nl.

Het indienen van een beroepschrift heeft geen schorsende werking. Als u een beroepschrift heeft ingediend, dan kunt u tevens een verzoek tot het treffen van een voorlopige voorziening indienen bij de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Limburg, sector Bestuursrecht, Postbus 950, 6040 AZ Roermond.

U kunt uw beroep en een eventueel verzoek om voorlopige voorziening ook digitaal instellen bij genoemde rechtbank via <http://loket.rechtspraak.nl/bestuursrecht>. Daarvoor moet u wel beschikken over een elektronische handtekening (DigiD). Kijk op de genoemde site voor de precieze voorwaarden.

1.6 Inwerkingtreding

Dit besluit treedt in werking met ingang van de dag, volgend op de beroepstermijn van 6 weken. Indien binnen de beroepstermijn tegen het besluit bij de Voorzieningenrechter een verzoek tot het treffen van een voorlopige voorziening als bedoeld in artikel 8:81 van de Algemene wet bestuursrecht is gedaan, treedt het besluit niet in werking voordat op dat verzoek is beslist.