

Lamers Juridische Hulp
mr. J.R.P. Lamers
Henri Tijssenstraat 21
6042 BV ROERMOND

Weert,

04 APR. 2024

Onderwerp : beslissing op handhavingsverzoek
Ons kenmerk : Z2024-00000302

Beste J.R.P. Lamers,

Bij brief van 5 februari 2024 heeft u een handhavingsverzoek ingediend. In deze brief leest u onze beslissing.

Besluit

Wij hebben besloten, met verwijzing naar de hierna opgenomen motivering, om:

1. het handhavingsverzoek ontvankelijk te verklaren en
2. het handhavingsverzoek af te wijzen.

Motivering

Handhavingsverzoek

Bij brief van 5 februari 2024 (ingekomen per e-mail op 5 februari 2024 en per post op 6 februari 2024) ontvingen wij een handhavingsverzoek ingediend namens [REDACTED] en [REDACTED] van Stichting Kanaalzone 2 Groen Veilig en Gezond (hierna: verzoekers), Uilenweg 16 in Weert.

Verzocht is om handhavend op te treden tegen EVO Park Weert (hierna: vergunninghouder) aan wie wij op 21 december 2023 een omgevingsvergunning hebben verleend voor het realiseren van twee warehouses op het bedrijventerrein Kanaalzone II. Er is aangegeven dat vergunninghouder een voorschrift van de omgevingsvergunning overtreedt en dat er een omgevingsplanactiviteit met betrekking tot het uitvoeren van een werk of werkzaamheden wordt verricht zonder de vereiste omgevingsvergunning.

Belanghebbende

Beoordeeld dient te worden of verzoekers als belanghebbende in de zin van artikel 1:2, derde lid van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) kunnen worden aangemerkt. Alleen in dat geval kan het verzoek als een aanvraag en de beoordeling hiervan als een besluit worden aangemerkt. Artikel 1:3, derde lid van de Awb verstaat onder een aanvraag: een verzoek van een belanghebbende een besluit te nemen.

Volgens artikel 2, eerste lid van de oprichtingsakte van 22 augustus 2023 heeft Stichting Kanaalzone 2 Groen, Veilig en Gezond ten doel het behartigen van een goed, groen, veilig en gezond woon- en leefklimaat van de bewoners rond het gebied Kanaalzone 2 te Weert en voorts al hetgeen in de ruimste zin met één en ander verband houdt, daartoe behoort en/of daartoe bevorderlijk kan zijn.

In artikel 2, tweede lid van de oprichtingsakte van 22 augustus 2023 is bepaald dat de Stichting haar doel onder meer tracht te bereiken door het tegengaan van grootschalige industriële bebouwing en/of andere bebouwing in en rond het gebied Kanaalzone 2, waaronder onder meer doch niet uitputtend te verstaan: het initiëren, coördineren en ondersteunen van acties die het doel van de stichting bevorderen.

Wij zijn van oordeel dat het indienen van een handhavingsverzoek gericht op het overtreden van een voorschrift van een omgevingsvergunning en het zonder omgevingsvergunning uitvoeren van een omgevingsplanactiviteit met betrekking tot het uitvoeren van een werk of werkzaamheden in het gebied Kanaalzone II past binnen de statutaire doelstellingen van Stichting Kanaalzone 2 Groen, Veilig en Gezond. Gelet hierop kunnen verzoekers als belanghebbende in de zin van artikel 1:2, derde lid van de Awb worden aangemerkt.

Verloop van de zaak

Bij brief van 7 februari 2024 is vergunninghouder van de omgevingsvergunning van 21 december 2023, met ons kenmerk Z2023-00001315, in de gelegenheid gesteld om een zienswijze in te dienen.

Bij brief van 14 februari 2024 (ingekomen per e-mail op 14 februari 2024 en per post op 15 februari 2024) heeft mr. J.F. Herfkens werkzaam bij Greenberg Traurig te Amsterdam namens vergunninghouder de volgende zienswijze ingediend:

- De werkzaamheden gaan dieper dan 40 cm en vinden plaats binnen de dubbelbestemming 'Waarde – Archeologie zeer hoog'. Verwezen is naar artikel 23.7.3, onder a van het bestemmingsplan "Bedrijventerreinen 2013". De werkzaamheden zijn ten behoeve van het realiseren van een gebouw. De vergunningplicht is niet van toepassing.
- Vergunninghouder is onder meer bezig geweest met het explosievenonderzoek. Daarbij is een wals gebruikt die niet genoemd is in de stikstofberekeringen. De wals is qua vermogen gelijk aan de overige in die berekening opgenomen machines. Het gebruik van de wals heeft dus geen impact op de conclusie van die berekeningen. Dit laat vergunninghouder bevestigen door haar technisch adviseur en de berekening zal aan het vergunningdossier worden toegevoegd. Overigens wordt de bewuste wals niet meer gebruikt waardoor geen sprake is van noodzaak tot handhaving (als daar anders wel sprake van zou zijn).

Bij brief van 16 februari 2024 hebben wij Provincie Limburg gevraagd of zij bereid zijn om als bevoegd gezag het handhavingsverzoek, voor zover deze betrekking heeft op het aspect stikstof, in behandeling te nemen. In een reactie van 20 februari 2024 heeft Provincie Limburg aangegeven dat zij het handhavingsverzoek niet in behandeling nemen. Hiervoor geven zij de volgende motivering. " (...) *Het handhavingsverzoek ziet op een overtreding van een door het college van B&W van de gemeente Weert vastgesteld vergunningvoorschrift. Hierbij geven de verzoekers om handhaving aan dat het hen gaat om de voertuigen die beweerdelijk in strijd met het vergunningsvoorschrift worden gebruikt. Dat dit beweerdelijke gebruik van andere voertuigen gevolgen heeft voor de stikstofdepositie is mogelijk, maar wordt niet als zodanig in het handhavingsverzoek benoemd. Gezien het voorgaande zijn wij van oordeel dat wij niet het bevoegd gezag zijn voor de behandeling van dit handhavingsverzoek.*"

Op 14 maart 2024 heeft een toezichthouder van de gemeente Weert een controle naar de diepte van de graafwerkzaamheden uitgevoerd. Daarbij is gebleken dat de landmeetkundige dienst Ecgeo de contouren van de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" van het bestemmingsplan "Bedrijventerreinen 2013" heeft gemarkeerd.

Beoordeling

Archeologie

Met betrekking tot het handavingsverzoek voor zover deze betrekking heeft op het uitvoeren van werkzaamheden binnen de archeologie dubbelbestemming, overwegen wij als volgt.

De vraag doet zich voor of er voor het afgraven van de gronden binnen de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" van het tijdelijk deel van het omgevingsplan "bestemmingsplan "Bedrijventerreinen 2013" (hierna: het tijdelijk deel van het omgevingsplan) een omgevingsvergunning is vereist.

Volgens verzoekers is er voor het afgraven van gronden ter plaatse van de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" op een grotere diepte dan 40 cm beneden maaiveld een vergunning vereist volgens het tijdelijk deel van het omgevingsplan. Verwezen is naar artikel 23.7.1, onder a van het tijdelijk deel van het omgevingsplan.

Vergunninghouder heeft bij zienswijze van 14 februari 2024 aangegeven dat de werkzaamheden dieper zijn dan 40 cm, plaatsvinden in het gebied van de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" en ten behoeve van het bouwen van een bouwwerk zijn.

Op 12 maart 2024 zijn de contouren van de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" van het tijdelijk deel van het omgevingsplan ingemeten op locatie en op 14 maart 2024 heeft een controle plaatsgevonden. Daarbij is gebleken dat er binnen circa 20% van het gebied van deze contour graafwerkzaamheden hebben plaatsgevonden. Op drie verschillende plaatsen is de diepte van deze graafwerkzaamheden ten opzichte van het aansluitend maaiveldniveau gemeten. De gemeten diepten betreffen op het laagste niveau maaiveld 42 cm, het middelste niveau maaiveld 60 cm en het hoogste niveau maaiveld 140 cm. Op grond van het voorafgaande stellen wij vast dat er binnen de contouren van de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" van het tijdelijk deel van het omgevingsplan graafwerkzaamheden zijn uitgevoerd waarbij er dieper dan 40 cm is gegraven.

Volgens artikel 5.1, eerste lid, onder a van de Omgevingswet is het verboden zonder omgevingsvergunning een omgevingsplanactiviteit te verrichten.

Volgens artikel 23.7.1, onder a van het tijdelijk deel van het omgevingsplan is voor het afgraven tot een diepte van meer dan 40 cm beneden maaiveld een omgevingsvergunning voor het uitvoeren van een werk, geen bouwwerk zijnde, of van werkzaamheden vereist.

Volgens artikel 23.7.2, onder a van het tijdelijk deel van het omgevingsplan is het verbod als bedoeld in artikel 23.7.1 niet van toepassing, indien de werkzaamheden of werken worden uitgevoerd voor het realiseren van een bouwwerk waarop artikel 23.2 van toepassing is.

Volgens artikel 23.2.1 van het tijdelijk deel van het omgevingsplan overlegt de aanvrager van een omgevingsvergunning voor het bouwen, die betrekking heeft op de voor 'Waarde – Archeologie zeer hoog' aangewezen gronden, een rapport waarin de archeologische waarde van het terrein, dat blijkens de aanvraag zal worden verstoord, in voldoende mate is vastgesteld.

Bij besluit van 21 december 2023 is aan vergunninghouder een omgevingsvergunning verleend voor het bouwen van twee warehouses inclusief kantoren en inritten (warehouses A+B) aan de Industriekade 44 en Havenweg 2, 4 en 6 in Weert. Onder andere de volgende onderdelen maken deel uit van deze omgevingsvergunning:

- B-rap-besluit archeologie-23062023*7887905_1687525863143_Weert_Philips terrein_Industriekade_Selectieadvies-besluit_archeologie_050922_def_get.pdf;
- B-rap-evaluatierapport-archeologie-19092023*-7887905_1695110219093_WT-HW-22_Evaluatierapport_v1.1_def_compleet.pdf;
- B-rap-mail-evaluatierapport archeologie-19092023*7887905_1695110218907_RE_Evaluatierapport_opgraving_Weert-Havenweg.pdf;

Uit bovenstaande documenten blijkt dat het gebied van de dubbelbestemming 'Waarde – Archeologie zeer hoog' als geheel archeologisch is vrijgegeven voor werkzaamheden. Dit betekent dat er geen restricties zijn voor de archeologie. Bij de eerstvolgende herziening van het tijdelijk deel van het omgevingsplan kan de dubbelbestemming 'Waarde – Archeologie zeer hoog' van het gebied volledig komen te vervallen.

Gelet op het voorafgaande zijn wij van oordeel dat er voor het afgraven van gronden binnen de dubbelbestemming "Waarde – Archeologie zeer hoog" van het tijdelijk deel van het omgevingsplan geen vergunning voor de omgevingsplanactiviteit als bedoeld in artikel 5.1, eerste lid, onder a van de Omgevingswet is vereist. Er is dan ook geen sprake van een overtreding.

Stikstof

Met betrekking tot het handhavingsverzoek voor zover deze betrekking heeft op het aspect stikstof, overwegen wij als volgt.

Volgens artikel 5.5, tweede lid, onder c van de Omgevingswet is het verboden te handelen in strijd met een voorschrift van een omgevingsvergunning voor een bouwactiviteit.

Voorschrift 6 van de bij besluit van 21 december 2023 verleende omgevingsvergunning, met ons kenmerk Z2023-00001315 luidt: *"De aanleg- en gebruiksfase moet worden uitgevoerd conform de bij de aanvraag gevoegde memo over de stikstofdepositie van Antea Group d.d. 10 november 2023 met memonummer 486124.100-SSB-05, inclusief de daarbij behorende AERIUS berekeningen."*

Op pagina 5 van de stikstofberekening van 22 februari 2024 met AERIUS berekening met memonummer 486124.100-SSB-06 van Antea Group is 'graafmachine' als mobiel werktuig opgenomen. Dit betekent dat het gebruiken van een bulldozer (een graafmachine), in tegenstelling tot wat verzoekers aangeven, conform de AERIUS berekening is.

Als aandachtspunt is bij de beschikking van de omgevingsvergunning van 21 december 2023 opgenomen dat er bij het afwijken van de memo over de stikstofdepositie d.d. 10 november 2023 met memonummer 486124.100-SSB-05 van Antea Group, inclusief de daarbij behorende AERIUS berekeningen, een nieuwe stikstofonderbouwing en een AERIUS berekening dient te worden overlegd. Hieruit moet dan blijken dat als gevolg van de veranderde werkwijze nog steeds geen sprake is van een stikstofeffect. De werkzaamheden mogen pas worden hervat nadat de stikstofonderbouwing en de AERIUS berekening door ons zijn goedgekeurd.

Op 23 februari 2024 ontvingen wij de stikstofberekening van 22 februari 2024 met AERIUS berekening met memonummer 486124.100-SSB-06 van Antea Group. De conclusie is dat er geen significante (negatieve) gevolgen zijn voor de beschermde habitattypen in de Natura 2000-gebieden. Wij hebben voornoemd document beoordeeld en kunnen ons in de conclusie van Antea Group vinden. Op 6 maart 2024 en 14 maart 2024 heeft een toezichthouder van de gemeente Weert controles uitgevoerd. Daarbij zijn er op de percelen geen werktuigen geconstateerd.

Gelet op het voorafgaande zijn wij van oordeel dat er geen sprake is van een overtreding van artikel 5.5, tweede lid, onder c van de Omgevingswet.

Conclusie

Op basis van het voorafgaande concluderen wij dat er geen sprake is van een overtreding van een wettelijk voorschrift. Wij hebben geen wettelijke grondslag om handhavend op te treden. Gelet hierop besluiten wij:

- het handhavingsverzoek ontvankelijk te verklaren en
- het handhavingsverzoek af te wijzen.

Niet eens met het besluit?

Als u het niet eens bent met dit besluit, kunt u met een brief een bezwaarschrift sturen aan het college van burgemeester en wethouders. Het adres is:

Postbus 950
6000 AZ WEERT

Zorgt u ervoor dat u het bezwaarschrift indient binnen zes weken na de datum van deze brief. Daarmee voorkomt u dat wij uw bezwaarschrift niet meer kunnen behandelen. Schrijf in uw bezwaarschrift in elk geval:

- uw naam, adres, datum en handtekening;
- een omschrijving van het besluit waar het bezwaarschrift tegen gericht is (stuur een kopie van deze brief mee met uw bezwaarschrift);
- de reden waarom u bezwaar maakt.

Let op: een bezwaarschrift indienen kan alleen met een brief, dus niet digitaal.

Spoed

Is uw bezwaar zo spoedeisend dat u de behandeling van uw bezwaarschrift niet kunt afwachten? Dan kunt u bij de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Limburg een voorlopige voorziening aanvragen. Dat is een voorlopige beslissing om een handeling uit te stellen of juist door te laten gaan. Een voorlopige voorziening kunt u met een brief of digitaal aanvragen:

- met een brief:
Stuur uw verzoekschrift naar:
De Voorzieningenrechter van de Rechtbank Limburg
Sector Bestuursrecht
Postbus 950
6040 AZ ROERMOND
- digitaal:
Via <http://loket.rechtspraak.nl/bestuursrecht>
Hiervoor moet u wel een elektronische handtekening (DigiD) hebben. De voorwaarden vindt u op deze website.

Vragen?

Heeft u nog vragen? Neemt u dan contact op met mr. S. Chalh, jurist afdeling Vergunningen, Toezicht en Handhaving. Zij is bereikbaar via telefoonnummer (0495) 575 239 of via e-mail s.chalh@weert.nl.

Met vriendelijke groet,
burgemeester en wethouders,


A.M.A. Vrijenhoek
gemeentesecretaris


mr. R.J.H. Vlecken
burgemeester

