

Status

Openbaar

Datum vergadering Gedeputeerde Staten

26 november 2024

Eindtermijn

26 november 2024

Onderwerp

Beroep casus Windpark Brielse Maasdijk en GS-brief aan gemeente Nissewaard

Advies

1. Vast te stellen de GS-brief aan de Raad van State waarmee het beroepsschrift wordt ingediend tegen de geweigerde omgevingsvergunning voor het realiseren van een windpark aan de Brielse Maasdijk en Plaatweg te Nissewaard.
2. Vast te stellen de GS-brief aan gemeente Nissewaard over de beroepsprocedure naar aanleiding van het weigeringsbesluit omgevingsvergunning voor windpark Brielse Maasdijk.
3. Vast te stellen de GS-brief aan PS over de beroepsprocedure en GS-brief aan Nissewaard.
4. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de beroepsprocedure en GS-brief aan Nissewaard.

Besluit GS

Wordt na de GS-vergadering ingevuld.

Bijlagen

1. GS-brief aan Raad van State
2. GS-brief aan Nissewaard
3. GS-brief aan PS
4. Bestuursovereenkomst Windenergie PZH Nissewaard
5. Publicatie besluit gemeentebld

1 Toelichting voor het College

Op 16 oktober 2024 heeft het college van burgemeester en wethouders van Nissewaard een weigeringsbesluit genomen over de aangevraagde omgevingsvergunning voor de realisatie van windpark Brielse Maasdijk, nadat de gemeenteraad op 9 oktober de verklaring van geen bedenkingen (hierna: vvgb) heeft geweigerd die nodig is voor de realisatie van het windpark.

Met dit weigeringsbesluit handelt de gemeente niet binnen de juridische kaders en bestuurlijke afspraken over de opwek van duurzame energie. Daarom kunnen Gedeputeerde Staten tegen het weigeringsbesluit van de gemeente beroep bij de Raad van State instellen. Er wordt voorgesteld daartoe te besluiten, omdat het besluit van de gemeente negatieve gevolgen heeft voor de opwek van duurzame elektriciteit in de regio, en daarmee voor de verplichtingen van de provincie op grond van het Klimaatakkoord.

Belangrijke overwegingen zijn dat:

- Gedeputeerde Staten op grond van de Elektriciteitswet bevoegd gezag zijn voor het vaststellen van een projectbesluit voor windparken boven de 5 megawatt (hierna: MW), en zij hebben afgezien van het toepassen van deze bevoegdheden voor windenergie en gemeente Nissewaard deze mag uitoefenen, op voorwaarde dat dit versnelling of andere voordelen oplevert (zie ook onder *juridisch kader*);
- De Brielse Maasdijk sinds 2018 in de Omgevingsverordening als locatie voor windenergie is opgenomen;
- Gemeente Nissewaard zich o.a. met de verlenging van het Convenant windenergie Rotterdamse regio en het ondertekenen van de bestuursovereenkomst over windenergie met de provincie (zie ook onder *juridisch kader*) gecommitteerd heeft aan de inspanningsverplichting om de ruimtelijke inpassing van ten minste 18 MW aan opgesteld vermogen op de Brielse Maasdijk mogelijk te maken;
- Deze opgave onderdeel is van regionale en nationale bestuurlijke afspraken over de opwek van duurzame energie, namelijk het Convenant windenergie Rotterdamse regio en de RES Rotterdam Den Haag (welke voortkomt uit het Klimaatakkoord);
- De aanvraag gelet op de te verwachten milieueffecten aan alle wettelijke eisen en het criterium goede ruimtelijke ordening lijkt te voldoen, en uit zowel intern en extern juridisch advies blijkt dat er geen houdbare gronden zijn om de vvgb te weigeren;
- Het college van burgemeester en wethouders van Nissewaard daarom een positief raadsvoorstel heeft opgesteld, waarin zij aangeven geen rechtmatige gronden te zien om de vvgb niet af te geven, en de raad adviseren hier positief over te besluiten. Desondanks heeft de raad de vvgb geweigerd en heeft het college een weigeringsbesluit genomen;
- In het coalitieakkoord 2023-2027 'Krachtig Zuid-Holland' staat dat de coalitiepartijen voornemens zijn de bestaande afspraken voor duurzame energieopwekking op land na te komen en dat gemeenten aan gemaakte afspraken gehouden worden.
- Met dit beroep geven wij een signaal af. Dit project levert een grote bijdrage om de doelstellingen van duurzame opwek in RES-verband in de Rotterdamse regio te halen of tenminste op niet nog grotere afstand te zetten. Diverse gemeenten doen hun best om afspraken na te komen en de doelstellingen met windprojecten te realiseren. Veel gemeenten hebben dit soort projecten inmiddels ook tot uitvoering gebracht, met niet zelden het overwinnen van maatschappelijke en politieke weerstand. Wij willen voorkomen

dat soms de vrijheid wordt genomen om op oneigenlijke gronden van verplichtingen af te wijken.

Het instellen van beroep kent ook aandachtspunten. De lange doorlooptijd van tenminste een jaar is er daar één van. Verder kan er sprake zijn van precedentwerking in de zin dat ook de provincie ook beroep lijkt te moeten instellen bij soortgelijke situaties. Dit geldt bijvoorbeeld voor de casus Brielse Brug in Voorne aan Zee waar de gemeenteraad onlangs de vvgb weigerde (in weerwil van het college overigens). Als derde punt is het zo dat bij een positief besluit van de rechter de gemeente opnieuw moet besluiten over de aanvraag. Het is niet alleen onzeker wanneer dat zal plaatsvinden maar ook hoe dat zal uitpakken.

GS-brieven

- Met de GS-brief aan de Raad van State wordt het beroepsschrift ingediend tegen de geweigerde omgevingsvergunning voor het realiseren van een windpark aan de Brielse Maasdijk en Plaatweg te Nissewaard.
- Met de GS-brief aan Nissewaard wordt de gemeente op de hoogte gesteld van het besluit om beroep in te stellen. Ook wordt kort ingegaan op de aanleiding hiertoe, en wordt de gemeente geattendeerd op het feit dat er naast de beroepsgang nog andere ruimtelijke instrumenten kunnen worden ingezet, zoals de projectbesluitprocedure voor windenergie.
- Tot slot worden de Staten op de hoogte gesteld van bijgevoegde stukken en een het vervolgtraject met de GS-brief aan PS.

Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW	: € 5000
Programma	: Ambitie 3 - Schone energie voor iedereen
Financiële risico's	: Er zijn geen financiële risico's.

De kosten voor de beroepsgang (o.a. uitvraag juridisch advies) zijn naar verwachting ongeveer 5000 euro. Deze worden gedekt uit de begroting 2025.

Juridisch kader

Beroep

Belanghebbenden kunnen een beroepsprocedure tegen gemeente Nissewaard aanspannen op grond van een onrechtmatig besluit, en beargumenteren dat de gemeenteraad de vvgb niet had mogen weigeren, en het college om die reden een onrechtmatig een weigeringsbesluit heeft genomen. De provincie is in deze casus belanghebbend, gezien de wettelijke bevoegdheid voor windenergie en de belangen van de energietransitie.

Beroepsgronden in deze casus zijn samengevat de onzorgvuldige voorbereiding, de onzorgvuldige belangenafweging. Over de houdbaarheid van de beroepsgronden heeft externe juridische afstemming plaatsgevonden.

Bij een positieve uitspraak van de rechter moet gemeente Nissewaard opnieuw besluiten over de aanvraag.

Parallel aan de beroepsprocedure kunnen eventueel andere ruimtelijke procedures worden opgestart, zoals een projectbesluit. Een beroepsprocedure kan ook op ieder moment worden afgebroken, indien gewenst.

Bevoegdheid GS

Gedeputeerde Staten zijn op grond van de Elektriciteitswet bevoegd gezag voor het vaststellen van een projectbesluit voor windparken boven de 5 megawatt (hierna: MW). Over de opgaven uit het windconvenant zijn bestuursovereenkomsten gesloten tussen de provincie en de desbetreffende gemeente, waarmee is afgesproken dat zolang de gemeente een spoedige realisatie van windenergie mogelijk maakt, wij afzien van het inzetten van onze bevoegdheid. Wanneer er geen sprake meer is van versnelling onder de gemeente, kunnen wij de bevoegdheid zelf weer uitoefenen.

Mogelijkheid projectbesluitprocedure windenergie

Onder de Omgevingswet kunnen initiatiefnemers een verzoek indienen tot het vaststellen een projectbesluit bij het bevoegd gezag. In het geval van het ruimtelijk mogelijk maken van windenergie, zijn GS dat voor de locaties die als zodanig zijn aangewezen in de provinciale Omgevingsverordening. Zo'n aanvraag moet worden beoordeeld aan de hand van onder meer de doelen van de Omgevingswet en beleidsmatige redenen. GS kunnen ook ambtshalve, zonder direct verzoek van een initiatiefnemer, besluiten een projectbesluit voor windenergie te nemen indien de besluitvorming door een college niet langer bijdraagt aan het versnellen van het project of er niet anderszins aanmerkelijke voordelen zijn verbonden aan besluitvorming door het college.

2. Voorafgaande besluitvorming

Het proces richting de ontwikkeling van windpark Brielse Maasdijk een lange voorgeschiedenis. Meest recentelijk zijn de volgende bestuurlijke brieven door Gedeputeerde Staten gedeeld met gemeente Nissewaard en Provinciale Staten: In oktober 2023 (PZH-2023-843126374) over de risico's van onjuiste weigeringsgronden van de vvgb en de mogelijkheden voor een eventuele overname door de provincie, in januari 2024 de provinciale zienswijze tegen de ontwerp-weigering van de omgevingsvergunning voor windpark Brielse Maasdijk (PZH-2024-847904722) en eind april 2024 de conclusie van de bestuurlijke overleggen tussen gemeente, provincie, grondeigenaar Waterschap Hollandse Delta en initiatiefnemer HVC Landwind B.V (PZH-2024-851954413).

3. Proces

Politieke en bestuurlijke aandachtspunten en maatschappelijke gevolgen van dit besluit zijn beschreven onder 1. *Toelichting voor het College*.

Intern en extern ingewonnen juridische adviezen zijn overgenomen.

Vervolgproces

Uiterlijk 27 november dient het beroepsschrift ingediend te zijn bij de Raad van State.

Volgens de Crisis- en herstelwet geldt een behandelingstermijn van 6 maanden na indiening van het beroepsschrift. Uit de praktijk blijkt dat deze termijnen van orde niet gehaald worden: 1 Jaar of langer voordat de zaak op zitting komt bij Raad van State is niet ongebruikelijk.

Na vaststelling van de GS-brief aan gemeente Nissewaard zal deze gedeeld worden, net als het afschrift hierover aan PS.

4. Participatie en rolneming

n.v.t.

5. Communicatiestrategie

Gezien de beoogde signaalwerking van dit besluit wordt een nieuwsbericht op de website van PZH geplaatst.