



provincie **HOLLAND**
ZUID

GS-Voorstel

Besluitnummer
PZH-2021-775542148 DOS-2021-
0000312

Status
A-Openbaar

Datum vergadering Gedeputeerde Staten
1 juni 2021

Eindtermijn
8 juni 2021

Onderwerp

Beslissing op bezwaar Van Leeuwen Papier- en metaalhandel voor last onder dwangsom en invordering verbeurde dwangsommen

Advies

1. Conform het advies van de bezwarencommissie het bezwaar van Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. van 12 januari 2021 tegen het besluit tot het opleggen van een last onder dwangsom vanwege het gebruik van een illegale sorteerinstallatie van 22 december 2020 en het bezwaar van 12 maart 2021 tegen het besluit tot invorderen van twee verbeurde dwangsommen van 12 maart 2021, ongegrond te verklaren en de bestreden besluiten te handhaven.
2. Conform het advies van de bezwarencommissie het verzoek van Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. om vergoeding van de proceskosten af te wijzen.
3. Vast te stellen de brief met de beslissing op bezwaar aan Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V..
4. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de beslissing op bezwaar aan Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V..

Besluit GS

Vastgesteld conform advies.

Bijlagen

1. Beslissing op bezwaar Van Leeuwen opleggen en invorderen van twee dwangsommen
2. Advies bezwarencommissie op bezwaar Van Leeuwen inclusief verslag hoorzitting

1 Toelichting voor het College

Inleiding

Op 22 december 2020 is aan Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. een last onder dwangsom opgelegd vanwege het gebruik van een illegale afval sorteerinstallatie binnen de inrichting aan De Hooge Krocht 151 in Noordwijk en daarmee het overtreden van artikel 2.1, eerste lid, onder e, sub 2 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht.

Op 12 maart 2021 is een besluit aan Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. gestuurd inzake het invorderen van twee verbeurde dwangsommen.

Bezwaren

Op 12 januari 2021 heeft de gemachtigde van Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. bezwaar gemaakt tegen het besluit last onder dwangsom.

- Bezwaarde voert -kortgezegd- aan dat de inrichting van Van Leeuwen Containers B.V. aan De Scheysloot 60 in Noordwijk en de inrichting van Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. aan De Hooge Krocht 151 in Noordwijk worden samengevoegd middels de aanvraag voor een revisievergunning. De bedoeling is in de nieuwe situatie een sorteerinstallatie te gebruiken op de locatie De Hooge Krocht 151 in Noordwijk.
- De sorteerinstallatie voldoet aan de vigerende normen voor geluid en stof.
- In de milieuneutrale wijzigingsvergunning van 30 december 2016 is een sorteerinstallatie vergund. In 2019 is een andere modernere sorteerinstallatie geplaatst.
- Er is sprake van concreet zicht op legalisatie omdat op 31 januari 2020 een milieuneutrale vergunning is aangevraagd. Deze is bij besluit van 23 maart 2020 buiten behandeling gesteld vanwege het ontbreken van een milieueffectrapport. Dit is niet terecht en hiertegen loopt momenteel een beroepsprocedure bij de rechtbank Den Haag.
- Er is een aanvraag opgesteld voor de samenvoeging van beide inrichtingen en vergunningen. De onderhavige sorteerinstallatie maakt daar deel van uit. De Omgevingsdienst West-Holland heeft besloten dat er een milieueffectrapportage moet worden opgesteld voordat de aanvraag in behandeling kan worden genomen.
- Belangenafweging. De dwangsom heeft ernstige gevolgen voor de inrichting. Als de sorteerinstallatie niet meer gebruikt mag worden komt de continuïteit van het bedrijf in gevaar. Hierbij spelen de volgende aanvullende factoren; de huidige sorteerinstallatie geeft niet meer overlast voor de omgeving, de situatie vloeit voort uit dat op 45 meter van de inrichting een woning staat en het buiten gebruik stellen van de sorteerinstallatie leidt tot beëindiging van het bedrijf.

Op 12 maart 2021 heeft de gemachtigde van Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. bezwaar gemaakt tegen het invorderingsbesluit.

- Bezwaarde voert -kort gezegd- aan dat het besluit last onder dwangsom op 22 december 2020 is genomen en bezwaarde en diens gemachtigde pas op 29 december 2020 heeft bereikt. Zij waren eerst op 4 januari 2021 in de gelegenheid om kennis van de inhoud te nemen. De begunstigingstermijn verstreek de dag er na.

Advies bezwarencommissie

Partijen zijn in de gelegenheid gesteld hun standpunt op de hoorzitting van 25 maart 2021 mondeling toe te lichten. In het kader van de maatregelen inzake corona heeft de hoorzitting plaatsgevonden met een beeldverbinding. Zowel bezwaarde en diens gemachtigde als de gemachtigden van het college hebben van deze mogelijkheid gebruik gemaakt. Het verslag van de hoorzitting is bij het advies gevoegd. Ter zitting heeft de gemachtigde van bezwaarde meegedeeld en ook bevestigd per e-mail dat het bezwaarschrift uitsluitend nog betrekking heeft op de lengte van de begunstigingstermijn, de hoogte van de dwangsommen en de invordering van de verbeurde dwangsommen en dat de overige bezwaargronden niet worden gehandhaafd. Tevens voegde de gemachtigde de hoogte van de dwangsom als bezwaargrond toe.

De bezwarencommissie heeft op 26 april 2021 advies uitgebracht over de nog bestaande bezwaren. De bezwarencommissie adviseert de last onder dwangsom en het invorderingsbesluit te handhaven.

De bezwarencommissie ziet geen aanleiding voor het toekennen van proceskostenvergoeding.

Zij komt daartoe op grond van het volgende.

Tegen welk onderdeel van het bestreden besluit richt het bezwaar zich

Allereerst stelt de bezwarencommissie vast dat de gemachtigde van bezwaarde tijdens de hoorzitting op 25 maart 2021 heeft meegedeeld en ook per e-mail heeft bevestigd dat het bezwaarschrift uitsluitend nog betrekking heeft op de begunstigingstermijn, de hoogte van de dwangsommen en de invordering daarvan, dat de overige bezwaargronden niet gehandhaafd blijven en dat de bestreden besluiten op de punten overtreding en concreet zicht op legalisatie geen aanpassing behoeven. Gelet hierop is niet meer in geschil dat bezwaarde de verbodsbepaling van artikel 2.1, eerste lid, aanhef en onder e, sub 2, van de Wabo heeft overtreden en dat er geen bijzondere omstandigheden zijn die in dit geval aanleiding dienen te zijn om van handhavend optreden af te zien.

De begunstigingstermijn en invordering verbeurde dwangsommen

In bezwaar zou de begunstigingstermijn volgens bezwaarde aangepast kunnen worden tot op de datum van de uitspraak van de voorlopige voorzieningenrechter.

De last onder dwangsom is op 22 december 2020 aangetekend naar bezwaarde verzonden en deze is door bezwaarde op dezelfde datum ontvangen, volgens de postregistratie. Voor zover bezwaarde ter hoorzitting heeft aangevoerd dat zij pas op 4 januari 2021 feitelijk kennis heeft genomen van de inhoud van de last onder dwangsom komt dit feit naar het oordeel van de bezwarencommissie voor haar rekening en risico.

Uit de ingebrachte stukken en het verhandelde ter zitting is gebleken dat het mogelijk was om de sorteerinstallatie binnen een aantal uren buiten werking te stellen. Bezwaarde heeft niet aangevoerd dat deze begunstigingstermijn te kort zou zijn om aan de last onder dwangsom te voldoen. De gegeven begunstigingstermijn van twee weken is naar het oordeel van de bezwarencommissie voldoende om de overtreding ongedaan te maken. Hierbij komt dat reeds bij brief van 20 november 2020 (kenmerk 2020-200499) aan bezwaarde het voornemen bekend is gemaakt om aan haar een last onder dwangsom op te leggen vanwege het inwerking zijn van de sorteermachine. Hierdoor was bezwaarde op de hoogte dat een last onder dwangsom kon worden opgelegd, maar heeft zij in de tussentijd geen maatregelen getroffen om de overtreding te

beëindigen. Ook had bezwaarde in deze periode de langlopende contracten met de leveranciers aan kunnen passen, omdat de sorteerinstallatie buiten gebruik gesteld zou gaan worden in verband met de last onder dwangsom die opgelegd zou worden.

Daarbij acht de bezwarencommissie het van belang dat de gemachtigde van bezwaarde geen ordemaatregel bij de voorzieningenrechter had aangevraagd om de last onder dwangsom te schorsen en ook heeft de voorzieningenrechter in de voorlopige voorzieningenprocedure geen aanleiding gezien om de begunstigingstermijn te verlengen tot na de uitspraak van de voorzieningenrechter. Ook overigens blijkt niet dat de begunstigingstermijn te kort zou zijn om aan de last te voldoen. Daarom is de begunstigingstermijn terecht gesteld op twee weken en wordt tevens terecht geen aanleiding gezien om van invordering af te zien.

De hoogte van de dwangsom

Er is een last onder dwangsom opgelegd van € 50.000,- per geconstateerde overtreding, met een maximum van € 250.000,-. Per week kan bezwaarde maximaal één dwangsom verbeuren. Tijdens de hoorzitting is gemotiveerd aangegeven op welke wijze tot deze hoogte van de dwangsom is gekomen. Er is onder andere gekeken naar de doorzet van de machine en er is bekeken hoeveel winst er is behaald per ton aan gesorteerd afval. Wat in de dwangsom zeker verwerkt moet worden, is de winst die met de sorteerinstallatie behaald kan worden. Van de dwangsom moet een effectieve prikkel uitgaan. In het bezwaarschrift staat dat door het buitenwerking stellen van de sorteerinstallatie er een verlies wordt geleden van meer dan tweehonderdduizend euro per maand. Per week is dit € 50.000,-, hetgeen overeenkomt met de opgelegde dwangsom van € 50.000,- per geconstateerde overtreding. De gemachtigde van bezwaarde heeft niet nader onderbouwd dat de vaststelling van dit bedrag onjuist zou zijn. De bezwarencommissie ziet geen aanleiding te concluderen dat het vastgestelde bedrag niet in redelijke verhouding staat tot de zwaarte van het geschonden belang en de beoogde werking van de dwangsomoplegging en stelt vast dat er geen spanning is ontstaan met het bepaalde in artikel 5:32b, derde lid, Awb. Daarbij overweegt de bezwarencommissie dat na de uitspraak van de voorzieningenrechter op 8 februari 2021 de overtreding is beëindigd omdat de sorteerinstallatie buiten werking is gesteld. Hieruit blijkt de effectiviteit van de last onder dwangsom.

Conclusie

Op grond van artikel 7:15, tweede lid, van de Awb worden de kosten, die de belanghebbende in verband met de behandeling van het bezwaar redelijkerwijs heeft moeten maken, door het bestuursorgaan uitsluitend vergoed op verzoek van de belanghebbende voor zover het bestreden besluit wordt herroepen wegens aan het bestuursorgaan te wijten onrechtmatigheid. Gelet op bovenstaande ziet de bezwarencommissie aanleiding te adviseren tot toekenning van een proceskostenvergoeding.

Financieel en fiscaal kader

| | |
|------------------------|---|
| Totaalbedrag excl. BTW | : n.v.t. |
| Programma | : n.v.t. (dit betreft een extern belegde taak bij ODWH) |
| Financiële risico's | : Geen. Indien het bedrijf in beroep gaat tegen deze beslissing op bezwaar, komen de eventuele kosten van deze procedure ten laste van de ODWH. |

Juridisch kader

In het advies van de bezwarencommissie en het zittingsverslag staan persoonsgegevens waardoor derde belanghebbenden op grond van de Algemene verordening gegevensbescherming mogelijk gegronde bezwaren hebben tegen de actieve openbaarheid van het document. Om die reden worden de persoonsgegevens onherkenbaar gemaakt in de publicatie. De besluitvorming is hiermee transparant, zonder dat mogelijk belangen van derden worden geschaad.

Tegen de beslissing op bezwaar staat beroep open bij de Rechtbank. Daarnaast kan een verzoek om voorlopige voorziening worden ingesteld bij de voorzieningenrechter van de Rechtbank.

2 Voorafgaande besluitvorming

De besluiten waarop de bezwaren betrekking hebben betreffen een last onder dwangsom van 22 december 2020 en invordering van twee verbeurde dwangsommen van 12 maart 2021.

3 Proces

Zie onder 1.

4 Participatie en rolneming

Dit besluit valt in het participatiekompas onder rechtmatig. Aangezien dit de uitvoering van een wettelijke taak betreft is participatie van derden niet van toepassing op dit besluit.

5 Communicatiestrategie

De beslissing op bezwaar, het GS-voorstel en de publiekssamenvatting worden gepubliceerd op de website van de provincie Zuid-Holland. In de brief met de beslissing op bezwaar wordt dit aan Van Leeuwen Papier- en Metaalhandel B.V. gemeld en worden het GS-voorstel en de publiekssamenvatting als bijlage meegestuurd..