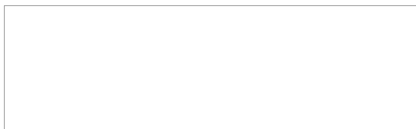
**AANTEKENEN**

Van Uffelen Advies

**Postadres**Omgevingsdienst Zuid-Holland Zuid
Postbus 550
3300 AN Dordrecht**Datum**

Zie verzenddatum linksonder

Ons kenmerkPZH-2024-854377302
DOS-2023-0005277**Uw kenmerk****Bijlagen**

3

Onderwerp

Nieuwe beslissing op bezwaar MOB n.a.v. uitspraak rechtbank Den Haag inzake afwijzing handhavingsverzoek

Geachte heer Van Uffelen,

Naar aanleiding van de vernietiging van onze beslissing op bezwaar van 5 juli 2022 door de rechtbank Den Haag op 9 april 2024 (SGR 22/4649), hebben wij uw bezwaarschrift, dat u hebt ingediend namens Coöperatie Mobilisation for the Environment U.A. (hierna: "Mob"), van 22 maart 2022 tegen ons besluit van 14 maart 2022, kenmerk D-22-2211201, tot afwijzing van uw verzoek tot handhavend optreden tegen APH B.V. (hierna: "APH:"), heroverwogen.

Wij besluiten uw bezwaren ongegrond te verklaren. In deze nieuwe beslissing op bezwaar motiveren wij ons besluit.

Procedureverloop

Op 19 november 2021 heeft u namens Mob om handhaving verzocht tegen APH indien sprake zou zijn van de volgende overtredingen:

- Voor 1 januari 2021 is geen rapportage ingeleverd over de emissie en minimalisatie van polycyclische aromatische koolwaterstoffen (hierna: PAK's) en benzeen.
- Als deze rapportage niet voldoet aan artikel 2.20 van de Activiteitenregeling milieubeheer (hierna: Activiteitenregeling).
- Als uit de rapportage blijkt dat niet of niet voldoende werk wordt gemaakt van de minimalisatieverplichting uit artikel 2.4 van het Activiteitenbesluit milieubeheer (hierna: Activiteitenbesluit).
- Als niet voldaan wordt aan de normering voor PAK's en benzeen in artikel 5.46 van het Activiteitenbesluit.

Op 14 maart 2022 hebben wij besloten uw handhavingsverzoek af te wijzen.

U heeft tegen dit afwijzingsbesluit op 22 maart 2022 een bezwaarschrift ingediend.

Nadat u op 6 april 2022 hebt aangegeven geen gebruik te willen maken van een hoorzitting heeft de bezwarencommissie op 19 mei 2022 aan ons advies uitgebracht over uw bezwaren. De bezwarencommissie oordeelt dat het bezwaarschrift ongegrond is en adviseert het bestreden besluit in stand te laten. Voor de volledige inhoud en motivering verwijzen wij u naar de in uw bezit zijnde processtukken.

Op 5 juli 2022 hebben wij een beslissing op bezwaar genomen en uw bezwaren ongegrond verklaard. Tegen deze beslissing hebt u beroep aangetekend bij de rechtbank Den Haag. Als derde-partij is aan het geding deelgenomen door APH.

In haar uitspraak van 9 april 2024, zaaknummer SGR 22/4649, heeft de rechtbank uw beroep gegrond verklaard en onze beslissing op bezwaar van 5 juli 2022 vernietigd. De rechtbank draagt ons op een nieuwe beslissing op bezwaar te nemen met inachtneming van haar uitspraak.

Heroverweging

Oude recht blijft van toepassing

Op 1 januari 2024 zijn de Omgevingswet en de Invoeringswet Omgevingswet in werking getreden. Als een verzoek om handhaving van het Activiteitenbesluit is ingediend vóór het tijdstip van inwerkingtreding van de Omgevingswet, dan blijft op grond van artikel 4.3, aanhef en onder a, van de Invoeringswet Omgevingswet het recht zoals dat gold onmiddellijk vóór dat tijdstip van toepassing tot het besluit op die aanvraag onherroepelijk wordt.

Beoordeling ex tunc en ex nunc

Als toetsingskader voor de heroverweging geldt als hoofdregel dat een bestuursorgaan zijn eerdere besluit moet heroverwegen op basis van de feiten en omstandigheden ten tijde van de heroverweging en op basis van het op dat moment geldende recht of beleid. Het bestuursorgaan moet bij zijn heroverweging rekening houden met nieuwe feiten en omstandigheden die van belang zijn voor toepassing van de desbetreffende norm.

1. Ten aanzien van de emissie van PAK's

Vast staat dat op 16 maart 2022, vastgelegd in het meetrapport van ELM van 9 juni 2022, een emissieconcentratie van PAK's van 0,125 mg/Nm³ in het rookgas van APH is gemeten. Dit betekent dat ondanks de certificering volgens de erkende maatregel BRL 9320 bij APH een overschrijding van de emissiegrenswaarde uit artikel 5.46 lid 1 onder a van het Activiteitenbesluit plaatsvond. In de uitspraak van de rechtbank Oost-Brabant van 21 april 2023 (ECLI:NL:RBOBR:2023:1900) is overwogen dat onder die omstandigheden de erkende maatregel buiten toepassing moet worden gelaten en moet worden beoordeeld of moet worden gehandhaafd wegens overtreding van het doelvoorschrift van artikel 5.46 lid 1 van het Activiteitenbesluit, ondanks een geldig BRL 9320-certificaat. Dit betekent dat bij APH onder deze omstandigheden op 16 maart 2022 sprake was van een overtreding, waardoor er op dat moment reden bestond tot handhavend optreden tegen APH.

Wij beschouwen de resultaten van de meting van 16 maart 2022 thans niet meer representatief, omdat de asfaltinstallatie van APH na 9 december 2022 buiten bedrijf is gesteld en daarna in de winterstop van 2022/ 2023 is omgebouwd, waarbij een nieuwe recyclingtrommel, een zogenaamde zwarte trommel, is geïnstalleerd voor het verwerken van recyclingasfalt. Deze aanzienlijke verbouwing heeft invloed op de uitstoot van zeer zorgwekkende stoffen (ZZS). Met de verbouwing is beoogd om de uitstoot van ZZS te minimaliseren. Daarnaast is de grondstoffenopslag door APH van een overkapping voorzien. Deze maatregelen zijn gerealiseerd teneinde de emissies van ZZS en

andere schadelijke stoffen in het rookgas van de asfaltinstallatie te beperken. Naast het vervangen van de zogenaamde zwarte trommel is in de winterstop van 2023/ 2024 ook de witte trommel door APH vervangen. Door de aanpassingen wordt inmiddels aan de emissiegrenswaarden van onder meer benzeen en PAK voldaan. Gelet op de gewijzigde omstandigheden bij APH zijn de metingen van 16 maart 2022 niet meer representatief te achten voor de beoordeling van de huidige uitstoot van ZZS en andere schadelijke stoffen door APH.

De nieuwe configuratie van APH is naar verwachting mede van invloed op de emissie van PAK en MVP1. Om deze reden hebben wij ELM opnieuw verzocht om na deze ombouw, in een representatieve bedrijfssituatie, een controlemeting uit te voeren aan de afgassen van de asfaltcentrale van APH met betrekking tot onder meer PAK. Op 11 juli 2023, nadat de asfaltinstallatie na de ombouw in gebruik is genomen en is ingeregeld, waardoor er sprake is van een representatieve bedrijfssituatie, heeft deze meting plaatsgevonden. De resultaten van deze meting zijn vastgelegd in het onderzoeksrapport van 15 augustus 2023, dat reeds in uw bezit is. In hoofdstuk 5 van dit rapport is opgenomen dat uit de resultaten blijkt dat uitsluitend voor PAK 16 niet wordt voldaan aan de emissiegrenswaarde. Voor PAK 8, zoals gedefinieerd in artikel 1.1 van het Activiteitenbesluit en zoals aangegeven in uw handhavingsverzoek, en de overige gemeten componenten, is dit wel het geval.

Uit artikel 2.3a, derde lid, van het Activiteitenbesluit volgt dat de specifieke eisen voor luchtemissies van hoofdstuk 5, voor PAK opgenomen in artikel 5.46 van het Activiteitenbesluit, voorrang hebben op de algemene eisen van artikel 2.5, tweede, derde en zevende lid, van het Activiteitenbesluit. Dit betekent dat de beoordeling van PAK op grond van artikel 5.46 van het Activiteitenbesluit specifiek dient plaats te vinden op PAK 8, zoals bedoeld in artikel 1.1 van het Activiteitenbesluit. Artikel 1.1 van het Activiteitenbesluit benoemt immers uitsluitend een verzameling van acht PAK-verbindingen. Hiervoor wordt steun gevonden in de uitspraak van de rechtbank Oost-Brabant van 21 april 2023, ECLI:NL:RBOBR:2023:1900. In rechtsoverweging 3.1 wordt aangegeven dat de concentratie-eis voor PAK (8 AB) wordt overschreden, waarbij in voetnoot 1 wordt verwezen naar de acht PAK-verbindingen als bedoeld in artikel 1.1 van het Activiteitenbesluit. Hieraan refereert u ook in uw handhavingsverzoek. Dit brengt met zich mee dat voor PAK 8 aan de norm van $0,05 \text{ mg/Nm}^3$ moet worden voldaan. Uit het rapport van ELM van 15 augustus 2023, dat eveneens in uw bezit is, blijkt dat APH voldoet aan de emissiegrenswaarde voor PAK 8. Voor het standpunt dat PAK 8 en PAK-overig (PAK 16) bij elkaar moeten worden opgeteld zien wij geen aanknopingspunten, nu in artikel 5.46, eerste lid, van het Activiteitenbesluit een afzonderlijke emissiegrenswaarde voor PAK 8 is opgenomen, zodat er geen aanvullend toetsingskader geldt als bedoeld in artikel 2.5 van het Activiteitenbesluit.

Ten overvloede overwegen wij dat ELM op 14 september 2023 nieuwe metingen bij APH heeft uitgevoerd. De resultaten van deze metingen zijn vastgelegd in het onderzoeksrapport van 12 november 2023, dat ook in uw bezit is. In hoofdstuk 5 van dit rapport is opgenomen dat uit de resultaten van de metingen blijkt dat alle getoetste componenten voldoen aan de gestelde emissiegrenswaarde. Dit geldt voor zowel voor PAK 8 als voor PAK 16.

In aanvulling hierop delen wij u mede dat ELM in opdracht van de Omgevingsdienst Zuid-Holland Zuid op 14 november 2023 nieuwe emissiemetingen heeft uitgevoerd aan de afgassen van de centrale schoorsteen van APH. De resultaten van deze metingen treft u aan in hoofdstuk 4 van het eveneens in uw bezit zijnde rapport van ELM van 8 januari 2024, projectnummer ELM – 2232173 / 223282. Hieruit blijkt dat de getoetste componenten, waaronder PAK 8 en PAK 16, tijdens de meting voldeden aan de respectievelijke emissiegrenswaarde.

Om de hiervoor genoemde redenen zien wij thans geen aanleiding meer om handhavend op te treden tegen APH vanwege de op 16 maart 2022 geconstateerde overschrijding van de emissiegrenswaarde voor PAK 8. Nu de asfaltinstallatie door APH is omgebouwd baseren wij de beslissing op het handhavingsverzoek op de meest recente meetresultaten van ELM aan de afgassen van APH, waaruit blijkt dat er geen normoverschrijding van PAK's meer is. De door APH genomen maatregelen tegen de eerder gemeten overschrijding zijn afdoende gebleken. Uit de nieuwe metingen blijkt dat de emissiegrenswaarden worden nageleefd.

2. Ten aanzien van de informatieplicht

Bezwaarde betoogt dat APH niet heeft voldaan aan de informatieplicht in artikel 2.4, derde lid, van het Activiteitenbesluit en wij hierop hadden moeten handhaven. In de rapportage die is opgesteld wordt niet voldoende onderkend dat PAK's en benzeen ook in het productieproces kunnen worden gevormd. De specifieke informatievoorziening per stof schiet voor PAK's ook tekort. Er ontbreekt een trendmatig overzicht. Een reductieplan ontbreekt geheel.

Uit de uitspraak van de rechtbank volgt dat geen aanleiding bestaat voor het oordeel dat APH door te voldoen aan de erkende maatregel BRL 9320 niet meer hoefde te voldoen aan haar informatieverplichting. Voor bedrijven die PAK's emitteren bestaat de informatieverplichting over de mate waarin emissie van PAK's naar de lucht plaatsvindt en over de mogelijkheden om de emissie van die stoffen te voorkomen dan wel, als dat niet mogelijk is, te beperken.

Vermijdings- en reductieprogramma

Op basis van artikel 2.4 van het Activiteitenbesluit dient degene die een inrichting type C drijft van waaruit emissies van zeer zorgwekkende stoffen naar de lucht plaatsvinden, elke vijf jaar informatie aan het bevoegd gezag te overleggen over de mate waarin emissies van zeer zorgwekkende stoffen naar de lucht plaatsvinden en de mogelijkheden om emissies van die stoffen te voorkomen dan wel, indien dat niet mogelijk is, te beperken. Voor het voorkomen dan wel, indien dat niet mogelijk is, beperken van emissies van zeer zorgwekkende stoffen dient APH een vermijdings- en reductieprogramma van zeer zorgwekkende stoffen op te stellen zoals beschreven in artikel 2.20 van de Activiteitenregeling. Door APH is aan de toezichthouder van de OZHZ aangegeven dat een vermijdings- en reductieprogramma van ZZS na de ombouw zal worden opgesteld omdat er dan een nieuwe situatie ontstaat zodat de voorgaande situatie niet meer van toepassing is. Ter voldoening aan het bepaalde in artikel 2.4 van het Activiteitenbesluit en artikel 2.20 van de Activiteitenregeling hebben wij APH met een waarschuwingsbrief van 17 augustus 2023 (reeds in uw bezit) medegedeeld dat voor 1 oktober 2023 een vermijdings- en reductieprogramma dient te worden opgesteld van zeer zorgwekkende stoffen en ter beoordeling aan ons dient te worden voorgelegd.

In opdracht van APH heeft TAUW op 21 september 2023 het "ZZS vermijdings- en reductieprogramma" opgesteld (reeds in uw bezit), dat wij op 22 september 2023 hebben ontvangen. Het vermijdings- en reductieprogramma is beoordeeld door een luchtadviseur van de OZHZ aan de hand van de checklist ZZS. Met een brief van 24 oktober 2023 (reeds in uw bezit) hebben wij APH B.V. medegedeeld dat het vermijdings- en reductieprogramma ZZS akkoord is bevonden. In zoverre heeft APH inmiddels voldaan aan haar informatieplicht.

Gelet op het voorgaande zien wij op dit moment geen reden meer om handhavend op te treden tegen APH wegens het niet voldoen aan haar informatieplicht als bedoeld in artikel 2.4 van het Activiteitenbesluit en artikel 2.20 van de Activiteitenregeling.

Nieuwe beslissing op bezwaar

1. Wij verklaren de door u namens Coöperatie Mobilisation for the Environment U.A. ingediende bezwaren ongegrond en motiveren onze nieuwe beslissing op bezwaar met dit heroverwegingsbesluit.
2. Wij wijzen uw verzoek tot proceskostenvergoeding af.

Beroep en voorlopige voorziening

Tegen dit besluit kunnen belanghebbenden op grond van artikel 8.1 van de Algemene wet bestuursrecht binnen zes weken na de dag van verzending beroep aantekenen bij de rechtbank Den Haag, sector Bestuursrecht, Postbus 20302, 2500 EH Den Haag.

Het aantekenen van beroep betekent overigens niet dat het besluit niet geldt. Indien u de inwerkingtreding van dit besluit wilt uitstellen, kunt u bij de rechtbank om een voorlopige voorziening vragen op grond van artikel 8.81 van de Algemene wet bestuursrecht. U kunt het verzoek richten aan de Voorzieningenrechter van de rechtbank Den Haag, sector Bestuursrecht, Postbus 20302, 2500 EH Den Haag.

In bepaalde gevallen is het mogelijk het beroep en/of het verzoek om een voorlopige voorziening digitaal in te dienen. Voor de mogelijkheden en voorwaarden kunt u onder andere de volgende website raadplegen: <https://loket.rechtspraak.nl/>.

Indien u beroep instelt en eventueel een voorlopige voorziening aanvraagt, verzoeken wij u een kopie van het beroepschrift en het verzoek om een voorlopige voorziening te sturen aan de Omgevingsdienst Zuid-Holland Zuid, Postbus 550, 3300 AN Dordrecht en de provincie Zuid-Holland, Postbus 90602, 2509 LP Den Haag.

Publicatie

Wij publiceren ons besluit over de door u ingediende bezwaren op de website van de provincie Zuid-Holland. Dit is vastgelegd in de Beleidsregel actieve openbaarmaking Zuid-Holland 2023 van de provincie. Deze publicatie betreft het besluitvormingsformulier van Gedeputeerde Staten en de publiekssamenvatting daarvan.

Gelegenheid tot reageren

Voordat de beslissing op bezwaar openbaar wordt gemaakt, krijgt u ingevolge artikel 4:8 lid 1 van de Algemene wet bestuursrecht de gelegenheid om, door middel van een zienswijze, op het voornemen tot het openbaar maken van de beslissing op bezwaar te reageren.

U heeft hiervoor tot 4 juli 2024 de **gelegenheid**. Voor een mondelinge reactie kunt u gebruikmaken van bovengenoemd telefoonnummer (tijdens kantooruren). Tevens kunt u uw zienswijze per email indienen, via het emailadres: Indien u gebruik maakt van de **gelegenheid** tot het geven van een zienswijze over de voorgenomen openbaarmaking van de beslissing op bezwaar, zullen wij, met meeweging van uw zienswijze hierover, op grond van de Wet open overheid een besluit nemen. Indien u afziet van het indienen van een zienswijze over de voorgenomen openbaarmaking van de beslissing op bezwaar zal de integrale tekst van de beslissing op bezwaar na afloop van de beroepstermijn uit beslissing op bezwaar worden geplaatst op de website van de OZHZ (www.ozhz.nl) en van de provincie Zuid-Holland.

Hoogachtend,

Gedeputeerde Staten van Zuid-Holland,
secretaris,

voorzitter,

drs. M.J.A. van Bijnen MBA

drs. J. Smit

Wij verzoeken u in uw correspondentie altijd het DOS-nummer (DOS-2023-0005277) te vermelden.
Meer informatie www.zuid-holland.nl/contact

Bijlagen

- Besluitvormingsformulier Gedeputeerde Staten
- Publiekssamenvatting

Afschrift aan

- APH B.V.,
- Secretariaat van de bezwarencommissie, Postbus 90602,
2509 LP Den Haag
- Omgevingsdienst Zuid-Holland Zuid, Postbus 550,
3300 AN Dordrecht