

**Status**

Openbaar

**Datum vergadering Gedeputeerde Staten**

7 maart 2023

**Eindtermijn**

n.v.t.

**Onderwerp**

Project N217: Ontheffing beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen 2019.

**Advies**

1. In te stemmen met het afwijken van de 'beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland 2019' ten aanzien van het toekennen van nadeelcompensatie aan betrokkene inzake project N217.
2. Toe te kennen nadeelcompensatie aan betrokkene in afwijking van de 'beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland 2019' inzake project N217.
3. Vast te stellen de brief aan betrokkene over de toe te kennen nadeelcompensatie inzake project N217.
4. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de toe te kennen nadeelcompensatie aan de betrokkene inzake project N217.

NB. Met een beroep op artikel 3, onder d van het besluit Beleidsregel actieve openbaarheid Zuid-Holland 2017 wordt een uitzondering gemaakt voor het (moment van) publiceren van de stukken. Om ervoor te zorgen dat betrokkene als eerste op de hoogte wordt gesteld van het besluit wordt de brief met de daarbij behorende stukken niet openbaar gemaakt tot het moment van verzending van de brief.

**Besluit GS**

Vastgesteld conform advies

**Bijlagen**

1. Overeenkomst met betrokkene.
2. GS-brief aan betrokkene.

## 1. Toelichting voor het College

### Project N217

In 2023 en 2024 sluit Rijkswaterstaat de Heinenoordtunnel af voor onderhoud. In de door Rijkswaterstaat, provincie Zuid-Holland, gemeente Hoeksche Waard en Waterschap Hollandse Delta ondertekende samenwerkingsovereenkomst is onder andere afgesproken dat de PZH-projecten (realisatie turbo rotonde 's-Gravendeel en VRI Polderweg/N217) voor het einde van 2022 gereed moeten zijn. Het project is onder grote tijdsdruk voor 2023 opgeleverd.

### Conflict reconstructie en leidingen

Bij de afstemming met de omgeving kwam naar voren dat er leidingen in provinciale grond aanwezig zijn die conflicteerden met het ontwerp van het project VRI Polderweg. De leidingen van de bewoners zijn niet terug te vinden in de gegevens van het kadaster (KLIC). Om het risico van de leidingbreuk door zetting en mogelijke gevolgen voor de nieuw weg en verkeersveiligheid te beheersen moesten deze worden verlegd.

Aangaande de verlegging heeft de provincie een verzoek tot aanpassing (VTA) naar de particulier (hierna: "betrokkene") gestuurd. Op basis van de VTA moet betrokkene haar leidingen verleggen. De normale gang van zaken is dat de betrokkene vervolgens een verzoek tot nadeelcompensatie kan indienen bij de provincie. Echter, in het onderhavige geval is vanwege de hoge tijdsdruk waaronder het project is voorbereid en uitgevoerd, de leiding op verzoek van de provincie, nadat met de betrokkene een overeenkomst is opgesteld, door de provincie verlegd. De kosten à € 11.784,89 zijn op voorhand volledig door het project genomen. Het betreffen hier kruisende leidingen. De verleggingskosten dienen in beginsel voor rekening van betrokkene te komen.

Wij adviseren om op grond van artikel 4:84 Algemene wet bestuursrecht van de beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland 2019 (in het bijzonder van artikel 2 lid 2) af te wijken en daarmee aldus de beleidsregel van toepassing te verklaren, alsmede in te stemmen met het toepassen van de 'beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland 2019', zodat betrokkene alsnog nadeelcompensatie ontvangt ten aanzien van de verleggingskosten.

### Onderbouwing advies

Op grond van artikel 4:84 van de Algemene wet bestuursrecht kan Gedeputeerde Staten afwijken van het geldende beleid, indien het handelen volgens de beleidsregel wegens bijzondere omstandigheden onevenredig zou zijn in verhouding tot de met de beleidsregel te dienen doelen. De bijzondere omstandigheden in dit geval, op grond waarvan geadviseerd wordt af te wijken van het beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland, zijn:

- De eigenaar van de leidingen heeft zich te allen tijde zeer flexibel opgesteld. Hij heeft het maatschappelijk belang boven het eigen belang gesteld, hierdoor heeft het project geen vertragingen opgelopen c.q. heeft het project geen hoge (vertraging)kosten moeten betalen.
- De eigenaar heeft in het voortraject een aantal alternatieven benoemd, maar vanwege de hoge tijdsdruk heeft de provincie ervoor gekozen de werkzaamheden te laten uitvoeren door een aannemer die al op het werk aanwezig was. Dit om de planning, zoals afgesproken in de SOK, te kunnen halen. Helaas lagen de leidingen toch anders in de grond dan vooraf was ingeschat. Dit heeft echter (achteraf) kostenverhogend gewerkt (totale kosten € 11.784,89 i.p.v. de vooraf ingeschatte € 4.500).

Bij de totstandkoming van de beleidsregel lijkt geen rekening te zijn gehouden met het feit dat er ook particuliere leidingen zonder openbaar nut binnen het beheergebied van de provincie kunnen liggen. Uit de GS-brief aan Provinciale Staten aangaande Vaststelling van de Beleidsregel nadeelcompensatie

kabels en leidingen Zuid-Holland 2019 en het Uitvoeringsprotocol Kabels en Leidingen Provincie Zuid-Holland 2019 blijkt dat het beleid is toegespitst op netbeheerders die netten van openbaar nut beheren. Daarenboven ontbreekt er een wettelijke regeling op basis waarvan de betrokkene op een andere manier gecompenseerd wordt voor rechtmatig overheidshandelen.

De kosten die door de provincie zijn gemaakt dienen aldus in beginsel volledig aan betrokkene in rekening te worden gebracht. Echter dit betreft een unieke situatie waarin tijd en maatschappelijk belang leidend waren. Voor een situatie zoals deze biedt artikel 4:84 Awb uitkomst.

#### Financieel en fiscaal kader

|                                |                                                  |
|--------------------------------|--------------------------------------------------|
| Totaalbedrag kosten PZH ex BTW | : € 10.426,25                                    |
| Programma                      | : Ambitie 2 - Bereikbaar Zuid-Holland            |
| Financiële risico's            | : geen, met de betrokkenen is al overeenstemming |

De totale verleggingskosten ad € 11.784,89 ex BTW zijn op voorhand volledig door het project genomen als onvoorziene post. Wanneer de beleidsregel alsnog van toepassing wordt verklaard, conform het advies, zal in onderhavig geval de betrokkene een bedrag ter hoogte van € 10.426,25 aan nadeelcompensatie worden toegekend (op het totaal aan kosten van € 11.784,89).

Betrokkene zou in dat geval per saldo een bedrag van € 1.358,64 zelf moeten dragen. De provincie zal dan een factuur van € 1.358,64 aan de betrokkende sturen, aangezien de volledige verleggingskosten al door de provincie zijn betaald. De concept brief die in dat geval naar de betrokken wordt gestuurd, is in de bijlage toegevoegd.

#### Juridisch kader

Op grond van artikel 2, lid 2 van de beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen Zuid-Holland 2019 ("de beleidsregel") heeft betrokkene geen recht op nadeelcompensatie. In artikel 2 lid 2 van de beleidsregel is namelijk bepaald dat de beleidsregel niet van toepassing is op leidingen zonder openbaar nut. De leidingen van betrokkene zijn leidingen zonder openbaar nut.

Op grond van artikel 4:84 Algemene wet bestuursrecht kan van de toepassing van de beleidsregel worden afgeweken, indien dat voor één of meer belanghebbenden gevolgen zou hebben die wegens bijzondere omstandigheden onevenredig zijn in verhouding tot de met de beleidsregel te dienen doelen.

Voor het afwijken van de beleidsregel nadeelcompensatie kabels en leidingen op grond van de artikel 4:84 Awb is een besluit van het college van GS noodzakelijk.

Met een besluit van Gedeputeerde Staten om af te wijken van de beleidsregel, ontstaat er een juridische grondslag om betrokkene wel nadeelcompensatie toe te kennen op grond van het bepaalde in de beleidsregel.

Tegen dit besluit staat bezwaar en beroep open.

Met een beroep op artikel 3, onder d van het besluit Beleidsregel actieve openbaarheid Zuid-Holland 2017 wordt een uitzondering gemaakt voor het (moment van) publiceren van de stukken. Om ervoor te zorgen dat betrokkene als eerste op de hoogte wordt gesteld van het besluit wordt de brief met de daarbij behorende stukken niet openbaar gemaakt tot het moment van verzending van de brief.

## **2. Voorafgaande besluitvorming**

Niet van toepassing

## **3. Proces**

Na het nemen van het besluit over het af te wijken van de beleidsregel, zal de betrokkene worden geïnformeerd.

## **4. Participatie en rolneming**

Er is geen sprake van een gestart participatieproces. Gedeputeerde Staten neemt een besluit waarna de betrokkene wordt geïnformeerd over het besluit.

## **5. Communicatiestrategie**

Na instemming van GS voor de actieve openbaarheid Zuid-Holland 2017 een uitzondering te maken voor het (moment van) publiceren van het besluit en de stukken. Om ervoor te zorgen dat betrokkene als eerste op de hoogte wordt gesteld van het besluit wordt de brief met de daarbij behorende stukken niet openbaar gemaakt tot het moment van verzending van de brief aan de betrokkene.