



**RECESMANDAAT**

(art. 2 lid 3 Mandaatbesluit 2019 RM01)

Status

Datum vergadering Gedeputeerde Staten

Eindtermijn

A-Openbaar

1 augustus 2019

**Onderwerp**

Beslissing op bezwaar Kemira Rotterdam B.V. inzake last onder dwangsom

**Advies**

1. Vast te stellen de beslissing op de bezwaren van Kemira Rotterdam B.V. (hierna: Kemira) van 7 maart 2019 tegen het besluit van 14 februari 2019, tot het opleggen van een last onder dwangsom, conform het advies van de bezwarencommissie, ongegrond te verklaren en het bestreden besluit te handhaven.
2. Vast te stellen de brief met de beslissing op bezwaar aan (de gemachtigde van) Kemira.
3. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de beslissing op de bezwaren van Kemira van 14 februari 2019.

**Besluit GS**

Vastgesteld conform advies

**Bijlagen**

1. Advies RB-2019-34
2. Verslag hoorzitting RB-2019-34
3. GS-brief 'Beslissing op bezwaar van Kemira last onder dwangsom veiligheidssystemen'

## 1 Toelichting voor het College

### Inleiding

Kemira is een inrichting voor de productie van waterbehandelingschemicaliën en waterstofperoxide. Op 24 juli 2007 is aan Kemira voor deze activiteit een vergunning verleend. Naast de voorschriften uit de omgevingsvergunning vallen de activiteiten onder de werkingssfeer van het Besluit risico's zware ongevallen 2015 (BRZO 2015). Op grond van het BRZO 2015 dient het preventiebeleid van Kemira voor zware ongevallen te worden uitgevoerd met een veiligheidsbeheerssysteem dat voldoet aan de elementen, zoals genoemd in Bijlage III bij de richtlijn 2012/18/EU (hierna: de richtlijn). Een eis daarbij is dat de controle op de exploitatie, toepassing van procedures en instructies voor veilige werking in verschillende situaties onderdeel uitmaken van het veiligheidsbeheerssysteem.

### Overtreding

In de nacht van 20 op 21 juli 2018 hebben toezichthouders van de DCMR Milieudienst Rijnmond (verder: DCMR) een onaangekondigde inspectie uitgevoerd bij Kemira. Tijdens deze controle hebben toezichthouders geconstateerd dat de zuurstofanalyser en de waterstofanalyser sinds een aantal maanden buiten werking waren. In de door Kemira opgestelde werkinstructie "bypassen tripsystemen" wordt beschreven welke acties in onderhavige situatie door wie en op welke wijze ondernomen moeten worden en is opgenomen dat buiten bedrijf gestelde onderdelen van de installatie zo spoedig mogelijk weer in bedrijf moeten worden genomen.

De toezichthouders van de DCMR constateerden niet alleen dat de buiten werking zijnde onderdelen niet zo spoedig mogelijk weer in bedrijf waren genomen, maar constateerden ook dat de dienstdoende operators niet bekend waren met deze procedure.

Vanwege deze constatering is op 14 februari 2019 aan Kemira een last onder dwangsom opgelegd vanwege het niet beschikken over een correct werkend veiligheidsbeheerssysteem, zoals is voorgeschreven in de richtlijn.

### Bezwaarschrift

Tegen het handhavingsbesluit van 14 februari 2019 heeft mevrouw Vink – Van Oostveen, namens Kemira, op 7 maart 2019 bezwaar aangetekend. De namens Kemira aangevoerde bezwaren luiden samengevat:

1. Het dwangsombesluit is ruimer dan de geconstateerde overtredingen, omdat de dwangsom zich niet beperkt tot hetgeen geconstateerd is, maar ook van toepassing is op andere werkprocessen.
2. De last onder dwangsom is klaarblijkelijk opgelegd ter voorkoming van herhaling van de geconstateerde overtreding. Uit de literatuur en uit de jurisprudentie volgt dat een dusdanige last onder dwangsom alleen opgelegd kan worden indien hier een gegronde vrees voor is. Volgens Kemira is die vrees er niet.
3. Kemira heeft een trainingsplan opgesteld voor het behoud en borging van kennis en alle operators hebben naar aanleiding van de controle opnieuw een instructie ontvangen, waardoor de kans op een herhaling van de overtreding tot nihil is gereduceerd.

#### Advies bezwarencommissie

Op 23 mei 2019 heeft de hoorzitting van de bezwarencommissie plaatsgevonden. Op 20 juni 2019 heeft de commissie advies uitgebracht.

De bezwaarschriftencommissie adviseert de bezwaren ongegrond te verklaren en het bestreden besluit in stand te laten.

Zij komt daartoe op grond van het volgende:

#### Ad 1.

De bezwarencommissie kan de stelling van Kemira niet volgen dat de last onder dwangsom zich uitstrekt tot alle werkprocessen. Het gaat immers alleen om het werkproces dat onder de betreffende werkinstructie valt. De last heeft geen betrekking op de overige werkinstructies. Kemira moet zich houden aan het eigen veiligheidssysteem dat zij heeft opgesteld op grond van het BRZO 2015. Een onderdeel hiervan is de werkinstructie.

#### Ad 2.

De bezwarencommissie is van mening dat over het algemeen gesteld kan worden dat, gelet op artikel 5:2 Awb, de mogelijkheid dat een reeds gepleegde overtreding herhaald kan worden in beginsel voldoende is voor de bevoegdheid tot handhaving. Het criterium van gegronde vrees is niet opgenomen in dit artikel en het hanteren van dit criterium zou een inperking betekenen van de bevoegdheid tot handhavend optreden. Daardoor zou slagvaardige handhaving, één van de uitgangspunten van hoofdstuk 5 Awb, worden bemoeilijkt. De bezwarencommissie is daarom van oordeel dat gegronde vrees voor herhaling geen criterium is waaraan de last onder dwangsom moet worden getoetst.

#### Ad 3.

De bezwarencommissie merkt hierover op dat het enkele feit dat aan de maatregel van de last onder dwangsom gevolg is gegeven, nadat deze was opgelegd op 14 februari 2019, geen grond is voor de herroeping daarvan. Dit betreft geen bijzondere omstandigheid om van handhaving af te zien. De heroverweging van de last onder dwangsom op de voet van artikel 7:11 Awb vindt immers *ex tunc* plaats.

#### Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW : n.v.t.  
Programma : n.v.t. (dit betreft een extern belegde taak bij DCMR)  
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 DCMR.

#### Juridisch kader

In het bijgevoegde advies van de bezwarencommissie en in de brief met de beslissing op bezwaar staan mogelijk gegevens waardoor belanghebbenden, op grond van artikel 6, vijfde lid, van de Wet openbaarheid van bestuur, mogelijk gegronde bezwaren hebben tegen de actieve openbaarheid van deze documenten. Om die reden worden alleen het GS-voorstel en de publiekssamenvatting gepubliceerd. De besluitvorming is hiermee transparant, zonder

dat mogelijke belangen van belanghebbenden en derden worden geschaad. In deze stukken zijn de gegevens op basis van de AVG geanonimiseerd.

Tegen de beslissing op bezwaar staat beroep open bij de Rechtbank Den Haag, sector Bestuursrecht. Daarnaast kan een verzoek om voorlopige voorziening worden gevraagd bij de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Den Haag.

## **2 Voorafgaande besluitvorming**

Zie onder 1.

## **3 Proces**

Zie onder 1.

## **4 Participatie**

Niet van toepassing op dit besluit.

## **5 Communicatiestrategie**

De publiekssamenvatting en het GS-voorstel worden gepubliceerd op de website van de provincie. In de brief met de beslissing op bezwaar wordt dit aan de gemachtigde van Kemira gemeld. Het GS-voorstel en de publiekssamenvatting worden als bijlage meegestuurd.