

## RAADSINFORMATIEBRIEF

- 7 MRT 2018

	Nummer griffie	:
	Zaaknummer	: 10057
Van	: College van burgemeester en wethouders	
Aan	: de leden van de gemeenteraad	
Onderwerp	: Windpark Industrieterrein Moerdijk	

Verantwoordelijke portefeuillehouder: J.J. Kamp

### Inleiding

Naar aanleiding van de berichtgeving in de media over de zitting bij de Raad van State aangaande het bestemmingsplan 'Windpark Industrieterrein Moerdijk' onderstaande weergave van het gelopen proces.

### Inhoud

#### Planologisch proces

Zie bijlage voor een schematische weergave van het planologisch proces om te komen tot windpark Moerdijk.

#### Juridisch proces - bedrijven

Op 11 april is er een bezwaarschrift ingediend namens aangrenzende bedrijven, waaronder de palletcentrale. In dit bezwaarschrift is aangegeven dat er een verzoek op voorlopige voorziening is ingediend tegen het bestemmingsplan om te voorkomen dat de vergunning onherroepelijk wordt en hierbij de gang richting Raad van State feitelijk doelloos wordt. Het bezwaar op de verleende vergunning is afgewezen door de Commissie Bezwaarschriften. Een verdere beroepsgang is niet opgestart.

Op 12 april 2017 is er een voorlopige voorziening op bestemmingsplan ingediend namens de betreffende bedrijven. Hierbij is als spoedeisend belang aangegeven dat zij vrezen voor het onherroepelijk worden van de vergunning voordat het beroep op het bestemmingsplan is behandeld. Reeds is aangegeven dat de omgevingsvergunning ook in stand zal blijven als de Raad van State in het latere proces het bestemmingsplan vernietigt. Als reactie op de voorlopige voorziening is door de gemeente gesteld dat het betoog tegen het bestemmingsplan in de bodemprocedure niet zal slagen vanwege inhoudelijke gronden. Daarnaast is gesteld dat de spoed die met de vergunningaanvraag gemoeid is vanwege het verkrijgen van subsidie significant groot is. De voorlopige voorziening is door de Raad van State afgewezen. Zij achten het belang tot instandhouding van het bestemmingsplan, en hiermee het verkrijgen van subsidie voor de verleende omgevingsvergunning, groter dan het spoedeisende belang ingediend door bezwaarmakers.

Er is ook beroep ingediend op het bestemmingsplan. In het beroepsschrift is niets meer genoemd over de vergunning. Zowel de advocaat als cliënten zijn niet aanwezig geweest bij de zitting van de Raad van State. Het beroepsschrift is derhalve gedurende de zitting niet inhoudelijk behandeld.

#### Juridisch proces – Stichting Stadsraad e.a.

Op 17 april is namens onder andere de Stichting Stadsraad bezwaar ingediend op de omgevingsvergunning. Het bezwaar op de verleende vergunning is afgewezen door de Commissie Bezwaarschriften; de Stichting Stadsraad is door de commissie als niet belanghebbende aangemerkt en daarbij hen als niet ontvankelijk verklaard. Een verdere beroepsgang is niet opgestart.

Hetgeen in BNdeStem wordt gesteld door de heer M. Dekkers, vertegenwoordiger van werkgroep windmolens van stadstafel en –raad, over het niet bekend zijn met de vergunning is dus niet juist. Het bezwaar op de vergunning is immers namens hen ingediend. De werkgroep heeft daarnaast in mei/juni contact opgenomen met NUON met de vraag of de subsidie is verleend; hierop is bevestigend geantwoord. Ten slotte hebben er meermaals berichten in de media gestaan over de vergunning, waaronder de formele berichtgeving ten behoeve van het verlenen van de omgevingsvergunning.

Er is geen voorlopige voorziening ingediend tegen het vastgestelde bestemmingsplan. Tijdens de bijeenkomst op 17 februari 2017 georganiseerd door de werkgroep Windenergie is uitgesproken geen voorlopige voorziening tegen het bestemmingsplan in te dienen, omdat zij ook zien dat de turbines een besparing op kunnen leveren op de energierekening. Dit zou alleen kunnen wanneer de omgevingsvergunning tijdig is ingediend en dus niet zou worden tegengehouden door een voorlopige voorziening. De reden waarom de vergunning tijdens de beroepsfase al zou worden verleend is in het voortraject al bekend geweest bij de werkgroep. Het niet indienen van een voorlopige voorziening is derhalve een bewuste keuze geweest. BNdeStem heeft op 18 februari 2017 hierover een artikel gepubliceerd.

De reden waarom de vergunning tijdens de beroepsfase al zou worden verleend is in het voortraject al bekend geweest bij de werkgroep stadsraad en –tafel. Om die reden is er ook geen voorlopige voorziening tegen het bestemmingsplan ingediend.

Er is wel beroep ingediend op het bestemmingsplan. De hoofdzaken uit het beroep zijn de locatiekeuze en de tiphoogte. In het beroepsschrift is niets genoemd over de vergunning. De advocaat is zonder cliënten als achterban aanwezig geweest bij de zitting van de Raad van State. De staatsraad heeft onder andere vragen gesteld over de verwachting van de afloop van het bestemmingsplan met inachtneming van de reeds verleende en onherroepelijke vergunning en over de onderbouwing van het verweerschrift.

#### Zitting

Hetgeen wat afgelopen maandag in de BNdeStem is gemeld is feitelijk juist. De omgevingsvergunning voor de realisatie van de windmolens is verleend terwijl er nog een beroepszaak tegen het bestemmingsplan liep. Er is geen beroep ingebracht op de vergunning waardoor deze vervolgens onherroepelijk is geworden. Conform de WABO-wetgeving is de gemeente verplicht om de vergunning te verlenen; er lag immers een inwerking getreden bestemmingsplan aan ten grondslag zonder voorlopige voorziening. Het besluit van de Raad van State over het al dan niet vernietigen van het onderliggende bestemmingsplan wijzigt niets aan deze verleende vergunning. De bestemmingsplanprocedure staat namelijk los van de procedure voor de omgevingsvergunning.

#### Intentie

Het is nooit de intentie geweest om de windturbines te realiseren als de Raad van State het bestemmingsplan zou vernietigen. Noch van de gemeente, noch van NUON.

Het verlenen van een vergunning zonder de afloop van de beroepstermijn voor het bestemmingsplan af te wachten is juridisch mogelijk maar wel uitzonderlijk. De spoed die was geboden bij het verlenen van de omgevingsvergunning voor de bouw van de turbines was uitsluitend gericht op het verkrijgen van subsidie. Met het uitlopen van de planologische procedure voor het Windpark Industrierrein Moerdijk is de tijd die beschikbaar is voor het vergunningetraject onder druk komen te staan. Omdat de inschrijvingsruimte beperkt was, was het zaak een initiatief direct in te dienen. Hiervoor was het noodzakelijk dat er een vergunning was verleend om het windpark te bouwen. Het niet verkrijgen van subsidie betekent een lagere bijdrage voor de kern Klundert en/of het schrappen van de sociale randvoorwaarden. De kans was zeer groot, gezien de dalende lijn van de afgelopen jaren, dat er in het volgende tranche in september minder subsidie beschikbaar zou worden gesteld voor windenergie en dat daarmee de sociale randvoorwaarden een lager bedrag zouden opleveren of mogelijk zelfs

vervallen. Om nog tijdig de vergunningaanvraag te kunnen doen heeft het college besloten om direct na het einde ter inzage legging bestemmingsplan de vergunning te verlenen. Hierbij is aangegeven dat de vergunningverlening enkel mogelijk als een voorlopige voorziening tegen de vaststelling van het bestemmingsplan uit blijft.

Het vergunningstraject was dus niet geënt op bouwen, maar puur op het verkrijgen van de subsidie. Strikt juridisch gezien regelt de vergunning de mogelijkheid tot bouwen, maar dit is niet de door de gemeente en NUON ingezette koers.

Gedurende het proces zijn wij ons niet bewust geweest van het feit dat het onherroepelijk zijn van de omgevingsvergunning los staat van het bestemmingsplan. Dit onderdeel van het proces is vooraf niet juridisch getoetst. Uit jurisprudentie volgt echter het zogenaamde Tegelen-arrest. Dit arrest houdt in dat, conform hetgeen wat in de BNdeStem is gemeld, bij vernietiging van het bestemmingsplan de bovenliggende omgevingsvergunning wel in stand blijft. Kort voorafgaand aan de zitting tegen de vaststelling van het bestemmingsplan was dit juridisch gegeven ons bekend geworden. Het is echter niet door ons gebruikt in het verweerschrift, gezien de intentie om uitsluitend het bestemmingsplan inhoudelijk te behandelen. Het doel was immers het verdedigen van de vaststelling van het bestemmingsplan en niet het verdedigen van de mogelijkheid om turbines te realiseren conform de verleende uitgekilde vergunning.

Kortom, ook de gemeente en NUON zijn verrast door het Tegelen-arrest. Niet duidelijk is of het Tegelen-arrest ook bekend was bij de advocaat van de tegenpartij. Dit arrest is overigens de afgelopen jaren steeds verder aangescherpt. Het is dus niet direct vreemd dat niet iedereen automatisch op de hoogte was van de inhoud van dit gegeven.

Overigens is het bestemmingsplan wel van waarde. De vergunning is ondanks de ingebouwde flexibiliteit dusdanig specifiek, dat NUON hierdoor beperkt is in de mogelijkheden. De vergunning regelt bijvoorbeeld ook het exacte type windmolen. Het bestemmingsplan is globaler en biedt ruimte om verder te gaan dan hetgeen geregeld is in de vergunning. Er bestaat dus ook nog de mogelijkheid dat de ingediende vergunning gewijzigd moet worden. Hiervoor wordt wederom een bezwaarmogelijkheid opengesteld. Hierover zijn nu nog geen concrete uitspraken te doen. Dit hangt af van de uiteindelijk aanbesteding die opgestart wordt na uitspraak van de Raad van State.

#### Bestemmingsplan 'Zeehaven- en Industrierrein Moerdijk'

Ook uit het onlangs vastgestelde bestemmingsplan 'Zeehaven- en Industrierrein Moerdijk' blijkt bovengenoemde intentie. Het windpark is hier namelijk als witte vlek opgenomen. In eerdere versies van het bestemmingsplan was het plan wel opgenomen; deze is pas bij de vaststelling van het bestemmingsplan als ambtshalve wijziging geschrapt.

In relatie tot de procedure bij de Raad van State is er met de realisatie van windturbines wel rekening gehouden door middel van het opnemen van veiligheidszones. In artikel 38.9.3 is echter een afwijkingsbevoegdheid opgenomen. De betreffende veiligheidszone wordt geschrapt mits de uitspraak van de Raad van State aangaande het bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' (idn NL.IMRO.1709.WindparkMoerdijk-BP40) ertoe leidt dat er geen windturbine meer gerealiseerd kan worden waardoor de veiligheidszone niet meer van toepassing is.

Ook hieruit blijkt onze intentie om een transparante procedure te doorlopen met gelijke kansen bij de behandeling van het bestemmingsplan bij de Raad van State. Het bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' is leidend in het wel of niet realiseren van de turbines.

#### Conclusie

De gemeente heeft de wet juist nageleefd en de Stichting Stadsraad heeft geen beroep ingediend op de omgevingsvergunning of een voorlopige voorziening op het bestemmingsplan. Vanwege het

Tegelen-arrest betekent dit dus dat het bestemmingsplan vernietigd kan worden en de verleende vergunning in stand blijft. Geen van de partijen heeft echter op voorhand beseft dat de vergunning niet direct gekoppeld is aan het bestemmingsplan. Om die reden is er ook geen intensieve communicatie geweest over dit onderdeel. De intentie is altijd geweest om de windturbines pas te realiseren op het moment dat ook de Raad van State instemt met het bestemmingsplan. NUON is ten slotte ook nog niet gestart met de aanbesteding en/of realisatie van de turbines. De betreffende vergunning is enkel een formaliteit geweest om de subsidie te ontvangen. Dit alles met de insteek om zo veel mogelijk te ontvangen ten gunste van de kern Klundert.

In het beroepsschrift wordt door onder andere de Stichting Stadsraad gesteld dat zij van mening zijn dat de objectiviteit van de gemeenteraad is aangetast door geheime besprekingen en geheime informatiewisseling. De gang van zaken wordt gekwalificeerd als "achterkamertjespolitiek". Het college neemt afstand van deze kwalificatie.

Overigens is hetgeen nu is gepubliceerd uitsluitend gebaseerd op de zitting van afgelopen maandag. De uitspraak van de Raad van State is te verwachten over circa 6 weken. Het ligt in de lijn der verwachting dat de gemeente in het gelijk wordt gesteld, zekerheid is er echter pas na uitspraak.

**Bijlagen:**

Proces Windpark Industrieterrein Moerdijk

Wij vertrouwen erop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd.

Met vriendelijke groet,

Burgemeester en wethouders van Moerdijk,  
de gemeentesecretaris, de burgemeester,



P.A.M. van Bavel



J.P.M. Klijs

**Bijlage: Proces Windpark Industrierrein Moerdijk**

Overlegmoment	Datum
Ter inzage legging Bestemmingsplan Zeehaven- en Industrierrein Moerdijk en Notitie Reikwijdte en Detailniveau (Windmolens tot 190 meter hoog aan Oostelijke Randweg)	31 mei 2012
Vaststelling Notitie Reikwijdte en Detailniveau (Windmolens tot 190 meter hoog aan Oostelijke Randweg)	6 september 2012
Vaststelling Paraplunota Leefomgeving (ambitie windenergie)	25 oktober 2012
Vaststelling Notitie Windenergie gemeente Moerdijk 2013-2030	16 januari 2014
Instemmen College met principeverzoek zelfstandige procedure voor Windpark aan Oostelijke Randweg	14 januari 2014
Ter inzage legging Oplegnotitie Reikwijdte en Detailniveau voor Windpark aan Oostelijke Randweg	27 februari 2014 tot en met 9 april 2014
Besluit te stoppen met Oostelijke Randweg (a.g.v. overzwaai bij bedrijven en toekomstige railuitbreiding)	april 2014
Gesprekken met BZRO bedrijven op het industrierrein, met name gericht op veiligheid en het betrekken van deze bedrijven in de veiligheidsonderzoeken	oktober 2014- december 2016
Instemmen College met principeverzoek zelfstandige procedure voor Windpark aan Westelijke Randweg	30 juni 2015
Informeren Stadstafel Klundert over ter inzage legging Kadernotitie Reikwijdte en Detailniveau	7 juli 2015
Ter inzage legging Kadernotitie Reikwijdte en Detailniveau	8 juli 2015 tot en met 2 september 2015
Informatieavond Kadernotitie reikwijdte en Detailniveau in Klundert	15 juli 2015
Informeren over plannen windpark aan Stadstafel Klundert door Nuon	28 september 2015
Raadsinformatiebijeenkomst over Kadernotitie reikwijdte en Detailniveau	1 oktober 2015
Vaststelling Kadernotitie reikwijdte en Detailniveau door gemeenteraad	5 november 2015
Overleg met werkgroep Windpark uit Klundert voorafgaand aan stadstafel	30 november 2015
Informeren Burenraad Industrierrein Moerdijk over Windpark Moerdijk door projectleider en Nuon	9 december 2015
Overleg werkgroep Windpark met wethouder Jaap Kamp en projectleider Roger Raat	10 december 2015
Deelname wethouder, projectleider en Nuon aan avond die de Stadstafel Klundert organiseerde rondom thema windmolenpark	18 januari 2016
Presentatie door Nuon van eerste resultaten MER voor alle geïnteresseerden in Klundert	1 maart 2016
Raadsinformatiebijeenkomst over eerste resultaten MER, georganiseerd door Nuon	10 maart 2016
Stadsmiddag en -avond Klundert in kader Gebiedsplan o.a. over Windpark met aanwezigheid wethouder Jaap Kamp	30 maart 2016
Finale versie veiligheidsonderzoeken naar BZRO bedrijven	1-30 april 2016
Geluidssafari Nuon waarbij ook wethouder en projectleider aanwezig waren.	9 april 2016
Inhoudelijke-technische beantwoording van 33 vragen die door dhr. R. van Dongen namens de Stadstafel Klundert zijn gesteld aan de raadsfracties.	18 april 2016

Ter visie legging ontwerpbestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' en ontwerp MER ter visie gelegen.	21 april 2016 tot en met 1 juni 2016
Brieven van Nuon naar alle perceeleigenaren binnen directe invloedssfeer van windturbines (op basis van kadastrale gegevens)	29 april 2016
Inloopavond ontwerpbestemmingsplan en MER Windpark Industrierrein Moerdijk	9 mei 2016
Informeel raadsbijeenkomst ('benen op tafel-sessie') Windpark Industrierrein Moerdijk (hiervoor is een raadsinformatiebrief d.d. 20 mei 2016 opgesteld)	26 mei 2016
Toetsingsadvies Commissie voor de milieueffectrapportage	23 juni 2016
Motie gemeenteraad (motie Lems)	14 juli 2016
Gesprek afvaardiging raad en stadstafel Klundert met adviseurs en Nuon n.a.v. motie Lems	19 september 2016
Overleg met stadstafel/-raad Klundert motie en sociale randvoorwaarden	26 september 2016
Hoorzitting bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' in Klundert	20 oktober 2016
Brief aan gemeenteraad met verzoek tot opschorten van behandeling bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk'	27 oktober 2016
Commissie FI (Fysieke Infrastructuur) – verzoek tot opschorten behandeling bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' gehonoreerd	1 november 2016
Raadsinformatiebijeenkomst over achtergronden keuze locatie, motie 14 juli en invulling sociale randvoorwaarden.	3 november 2016
Overleg met stadstafel/stadsraad over sociale randvoorwaarden en opzet enquête	9 november 2016
Overleg met stadstafel/stadsraad over sociale randvoorwaarden en opzet enquête	21 november 2016
Raadsinformatieavond over invulling sociale randvoorwaarden	29 november 2016
Start digitale enquête	6 december 2016
Informatieavond digitale enquête	6 december 2016
Extra commissievergadering FI met uitslag enquête	20 december 2016
Ingelaste commissievergadering FI, waarbij gedeputeerde Erik van Merriënboer is uitgenodigd	10 januari 2017
Raadsvergadering besluitvorming vaststelling bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk'	12 januari 2017
Publicatie vaststelling bestemmingsplan	13 januari 2017
Vastgesteld bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' ter inzage voor beroep	19 januari 2017 tot en met 1 maart 2017
Collegebesluit procedure omgevingsvergunning voor het bouwen van windturbines op basis van het bestemmingsplan 'Windpark Industrierrein Moerdijk' met een flexibele vergunning	31 januari 2017
Bijeenkomst bestemmingsplan windmolenpark, genodigde indieners van zienswijzen	17 februari 2017
Enquête werkgroep ter toetsing standpunt bewoners	18 februari 2017
Beroep ingesteld door BarentsKrans namens 8 cliënten (onder andere palletcentrale) tegen het besluit tot vaststelling van het bestemmingsplan	24 februari 2017
Beroep ingesteld door mr. E.R. Butin Bik namens meerdere cliënten (onder andere de stadsraad) tegen het besluit tot vaststelling van het bestemmingsplan	28 februari 2017
Verleende omgevingsvergunning voor het bouwen van de windturbines	3 maart 2017
Omgevingsvergunning voor het bouwen van de windturbines ter inzage	3 maart 2017
Openstelling nieuwe tranche voor subsidieaanvragen voor windmolenprojecten in het kader van de SDE+ regeling	6 maart 2017

Aanvraag subsidie Nuon	7 maart 2017
Bezwaar BarentsKrans namens 8 cliënten (onder andere palletcentrale) tegen de verleende omgevingsvergunning	11 april 2017
Verzoek tot treffen voorlopige voorziening BarentsKrans namens 8 cliënten (onder andere palletcentrale) tegen het vastgestelde bestemmingsplan	12 april 2017
Bezwaar mr. E.R. Butin Bik namens meerdere cliënten (onder andere de stadsraad) tegen de verleende omgevingsvergunning	17 april 2017 (pro forma) en 17 mei 2017
Zitting Raad van State inzake de voorlopige voorziening tegen het vastgestelde bestemmingsplan	8 mei 2017
Raad van State wijst het verzoek tot voorlopige voorziening ingediend door BarentsKrans namens 8 cliënten (onder andere palletcentrale) tegen het vastgestelde bestemmingsplan af	12 mei 2017
Zitting commissie bezwaarschriften aangaande beide ingediende bezwaarschriften tegen de verleende omgevingsvergunning	29 juni 2017
Advies commissie bezwaarschriften op bezwaar vergunning	10 juli 2017 en 9 augustus 2017
Collegebesluit akkoord met advies commissie bezwaarschriften en hierbij het bestreden besluit in stand houden	11 september 2017
Beslissing op bezwaar schriftelijk medegedeeld aan indieners bezwaarschrift	18 september 2017
Beroepstermijn omgevingsvergunning voor het bouwen van windturbines	19 september 2017 tot en met 31 oktober
Zitting Raad van State vastgesteld bestemmingsplan 'Windpark Industrieterrein Moerdijk'	5 maart 2018