

**Status**  
Openbaar

**Datum vergadering Gedeputeerde Staten**  
13 december 2022

**Eindtermijn**  
30 juni 2023

### **Onderwerp**

Adviesrecht van artikel 16.15a Omgevingswet

### **Advies**

1. Vast te stellen 'De Lijst met gevallen waarvoor advies nodig is voor buitenplanse omgevingsplanactiviteit onder de Omgevingswet', zoals bedoeld in de artikelen 16.15a en 16.16 Omgevingswet;
2. Vast te stellen de publiekssamenvatting over 'De lijst met gevallen waarvoor advies nodig is voor buitenplanse omgevingsplanactiviteit onder de Omgevingswet'.

### **Besluit GS**

Vastgesteld met een machtiging aan de portefeuillehouder om:

- In de publiekssamenvatting 'een bestuursorgaan' te verduidelijken;
- In het GS voorstel toe te voegen dat er communicatie richting gemeenten over dit besluit zal plaatsvinden wanneer de Omgevingswet in werking treedt;
- Indien nodig Natuur Netwerk Nederland ook toe te voegen aan de Lijst met aangewezen buitenplanse omgevingsplanactiviteiten.

### **Bijlagen**

- De Lijst met aangewezen buitenplanse omgevingsplanactiviteiten

## 1 Toelichting voor het College

*De buitenplanse omgevingsplanactiviteit (BOPA) maak projecten mogelijk die niet passen in het Omgevingsplan.*

Wanneer een gemeente planologische medewerking wil verlenen aan een initiatief, kan de gemeente het omgevingsplan wijzigen of kiezen voor een vergunning voor een buitenplanse omgevingsplanactiviteit, de zogeheten BOPA.

Een BOPA kan worden ingezet voor de relatief kleinere afwijkingen van het omgevingsplan, vergelijkbaar met de huidige 'kruimelvergunningen' (zoals voor het plaatsen van een dakkapel of schutting) maar ook voor grote projecten zoals een woonwijk. Op basis van contacten met gemeenten is de verwachting dat gemeenten relatief vaak voor de BOPA zullen kiezen omdat het wijzigen van het Omgevingsplan complexer is.

*Voor de BOPA kan de provincie een Advies eventueel met instemmingsrecht voorschrijven.*

Op grond van artikel 16.15a onder d Omgevingswet kunnen Gedeputeerde Staten een advies of een advies met instemming voorschrijven voor BOPA's:

1. Adviesrecht: de provincie geeft vooraf advies binnen een redelijke termijn. Dit lijkt op de huidige praktijk waarbij eerst een zienswijze wordt gegeven, waarna een rechtsgang open staat. De gemeente dient in de motivering van het definitieve besluit aan te geven wat het advies was. Als de gemeente afwijkt van het advies, moet de gemeente zorgvuldig motiveren waarom. Indien Gedeputeerde Staten zich niet kunnen vinden in de motivering staat de weg van bezwaar en beroep open.
2. Adviesrecht met instemmingsrecht: Gedeputeerde Staten geven eerst advies en besluiten vervolgens binnen de wettelijke termijn van 4 weken of de provincie in kan stemmen. Een advies met instemmingsplicht betekent dat de gemeente geen vergunning kan verlenen zonder expliciete instemming van Gedeputeerde Staten. Het advies met instemming lijkt erg op de verklaring van geen bedenkingen, zoals we die nu kennen. Momenteel is zo'n verklaring van geen bedenkingen bijvoorbeeld nodig voor milieubelastende projecten of projecten die gevolgen hebben voor Natura 2000-gebieden (denk aan stikstof). Een adviesrecht met instemmingsrecht voor ruimtelijke besluiten (Afdeling 7.3 Zuid-Hollandse Omgevingsverordening (ZHOV)) bestaat nu niet.

*Het advies en advies met instemmingsrecht is niet van toepassing op wijzigingen van het Omgevingsplan.*

Voor omgevingsplannen heeft de wetgever bepaald dat de huidige werkwijze, waarbij vooroverleg en de mogelijkheid om een zienswijze in te dienen, wordt gehandhaafd. Een adviesrecht is voor omgevingsplannen niet van toepassing.

*Voorgesteld wordt om een specifieke lijst met gevallen aan te wijzen waarin een*

*adviesplicht geldt voor BOPA's (artikel 16.15a Omgevingswet).*

Gemeenten zijn primair verantwoordelijk voor vergunningverlening (BOPA's). Uit het subsidiariteitsbeginsel volgt dat het niet passend is binnen de bestuurlijke verhoudingen om via het advies met instemmingsrecht het verlenen van een BOPA afhankelijk te maken van een goedkeuring door Gedeputeerde Staten vooraf. Het is eveneens niet proportioneel om kleine projecten van de gemeenten vanuit de provincie van een advies te voorzien. Bovendien past een dergelijke werkwijze ook niet binnen de huidige beschikbare arbeidscapaciteit van de provincie Zuid-Holland. Uitgangspunt van de Omgevingswet is om zoveel mogelijk via de gemeentelijke omgevingstafels af te stemmen. Indien de gemeente handelt in strijd met de ZHOV, staat de weg van bezwaar en beroep open om de provinciale belangen te beschermen.

De voorgestelde werkwijze is als volgt:

- Indien de provincie een positieve vooroverlegreactie geeft, zal de provincie geen gebruik maken van het adviesrecht. Het advies van de provincie is dan al gegeven in de schriftelijke vooroverlegreactie (zie artikel 3b van de lijst met aangewezen buitenplanse omgevingsplanactiviteiten);
- Indien de gemeente de uitgebreide voorbereidingsprocedure van toepassing verklaart, maakt de provincie indien nodig gebruik van de mogelijkheid om een zienswijze in te dienen. Een advies heeft geen toegevoegde waarde als ook een zienswijze kan worden gegeven (zie artikel 3a van de lijst met aangewezen buitenplanse omgevingsplanactiviteiten);
- Adviesrecht is van toepassing als geen vooroverleg heeft plaatsgevonden of geen mogelijkheid voor een zienswijze wordt geboden, en er sprake is van een instructieregel in de ZHOV die afwegingsruimte laat aan de gemeente en waarbij de provincie verwacht vanuit haar specifieke deskundigheid een inhoudelijk advies te kunnen geven over de invulling van die geboden afwegingsruimte.  
De lijst met artikelen waarvoor het adviesrecht geldt, staat in artikel 2 van van de lijst met aangewezen buitenplanse omgevingsplanactiviteiten.

Voor de monitoring (passen de gemeenten de regels uit de ZHOV juist toe) wordt het huidige e-formulier (of vergelijkbaar instrument) gehandhaafd bij de planadvisering. Door gebruik te blijven maken van een e-formulier voorkomen we dat gemeenten BOPA's verlenen in strijd met de ZHOV, zonder dat de provincie op de hoogte is. Indien blijkt dat er strijdigheid is met de ZHOV, wordt bezwaar en zo nodig beroep ingediend.

#### Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW	: € 0,00
Programma	: Ambitie 6 - Sterke steden en dorpen in Zuid-Holland
Financiële risico's	: Er zijn geen financiële risico's.

#### Juridisch kader

De Omgevingswet schrijft voor dat het bevoegd gezag in bepaalde gevallen advies moet vragen voor het een vergunning of een maatwerkvoorschrift verleent. Soms is er ook instemming van dat adviesorgaan nodig voor het nemen van een besluit. De wet beschrijft ook de procedures en termijnen.

Met dit besluit wordt een lijst vastgesteld voor gevallen waarin Gedeputeerde Staten advies kan geven op te verlenen BOPA's. Dit besluit (de lijst) treedt in werking gelijktijdig met de ZHOV, naar verwachting op 1 juli 2023. De lijst van gevallen waarvoor het adviesrecht van toepassing is kan door Gedeputeerde Staten gewijzigd worden.

## **2 Voorafgaande besluitvorming**

Er is geen eerdere besluitvorming.

## **3 Proces**

Een herziening van de ZHOV (een nieuwe module), kan aanleiding zijn om deze lijst met adviesrecht aan te passen. GS nemen een besluit over het Adviesrecht nadat PS een herziening van de ZHOV hebben vastgesteld.

Voordat de Omgevingswet in werking treedt, komt het Adviesrecht terug in GS om de modules die tot 1 juli 2023 nog vastgesteld worden, waar gewenst ook onder het adviesrecht te brengen. Concreet gaat het nu om de module Ruimte en Wonen (Besluit vaststelling Provinciale Staten: 12 oktober 2022) en de module Energietransitie (nog niet vastgesteld). Deze modules zijn nog niet verwerkt in dit voorstel.

De lijst met adviesrecht treedt pas in werking, na inwerkingtreden van de Omgevingswet.

## **4 Participatie en rolneming**

De lijst is voorgelegd aan de beleidsafdelingen binnen de provincie. In aanloop naar de Omgevingswet worden gemeenten op verschillende momenten geïnformeerd. In de reguliere RO overleggen met gemeenten wordt een toelichting gegeven op dit besluit.

## **5 Communicatiestrategie**

De regel treedt in werking op de datum inwerkingtreding Omgevingswet. Een persbericht is niet nodig. Gemeenten worden geïnformeerd over dit besluit voordat de Omgevingswet in werking treedt.