



Status  
B-geheim met termijn.

Datum vergadering Gedeputeerde Staten  
13 oktober 2020

Eindtermijn  
26 oktober 2020

### **Onderwerp**

Beroep en verzoek om voorlopige voorziening inzake het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI', gemeente Delft

### **Advies**

1. Beroepschrift in te dienen tegen het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI' bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State.
2. Voorlopige voorziening aan te vragen bij de voorzieningenrechter om de inwerkingtreding van het gewijzigd vastgesteld bestemmingsplan 'BacinoI' op te schorten.
3. Brief vast te stellen inzake het beroep tegen het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI' bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State.
4. Brief vast te stellen inzake het verzoek om voorlopige voorziening ten aanzien van het vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI'.
5. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de instelling van beroep en het verzoek om voorlopige voorziening inzake het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI'.
6. Op grond van artikel 55 Provinciewet jo artikel 10 lid 2 sub f van de Wet openbaarheid van bestuur geheimhouding op te leggen tot na het moment dat de gemeente Delft door de verantwoordelijk gedeputeerde is geïnformeerd over dit besluit.

### **Besluit GS**

Vastgesteld conform advies.

### **Bijlagen**

1. Beroepschrift inzake het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI', gemeente Delft
2. Voorlopige voorziening inzake het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'BacinoI', gemeente Delft

## 1 Toelichting voor het College

Op 9 juli 2020 heeft de gemeenteraad van Delft het bestemmingsplan 'Bacinol' gewijzigd vastgesteld en op 12 september 2020 is het plan ter inzage gelegd. Het plangebied betreft de zuidelijke rand van het DSM-terrein en maakt bedrijvigheid mogelijk. Naar aanleiding van een krantenartikel in de lokale krant 'Delft op Zondag' werd duidelijk dat hier een mogelijke strijdigheid zou worden opgenomen met de regels over molenbiotopen uit de Omgevingsverordening Zuid-Holland. Dat bleek na beoordeling inderdaad het geval te zijn. De bouwhoogte van de bestemde bedrijvigheid is 7 meter hoger dan toegestaan op grond van de regels over molenbiotopen. De windvang van molen 'De Roos' zal daardoor verslechteren. De gemeente is echter van oordeel dat de windvang al slecht is en heeft daarom gebruik gemaakt van de afwijkingsmogelijkheid uit de omgevingsverordening. Deze is echter alleen van toepassing als de windvang niet verslechterd. Dat is niet aan de orde. Wij zijn van oordeel dat de windvang wel verslechtert door deze nieuwe ontwikkeling.

De strijdigheid werd zoals aangegeven pas kort voor de vaststelling van het bestemmingsplan opgemerkt. De reden daarvoor was gelegen in het feit dat de gemeente zowel het aanmeldingsformulier (zgn. e-formulier) voor de indiening van het voorontwerp- als het ontwerpbestemmingsplan niet juist heeft ingevuld. Niet is aangevinkt dat het onderwerp 'molenbiotoop' speelt in het bestemmingsplan.

In plaats van te reageren in de vooroverlegfasen, rest ons nu alleen het reactieve instrumentarium om de strijdigheid nog ongedaan te kunnen maken. Daarbij hebben wij de keuze uit de zogenoemde 'reactieve aanwijzing' of het beroep. Gekozen is voor beroep omdat zo de strijdigheid het best en het meest volledig weg genomen kan worden.

Er is sprake van een procesrisico als gevolg van het feit dat wij pas bij kort pas kort voor het moment dat het bestemmingsplan ter vaststelling werd aangeboden aan de gemeenteraad op de hoogte kwamen van de strijdigheid met de Omgevingsverordening Zuid-Holland. Het is gebruikelijk dat voorafgaand aan het instellen van het beroep eerst een zienswijze wordt ingediend tegen het ontwerpbestemmingsplan als daarin sprake is van een strijdigheid met het provinciale beleid. Als gevolg van het niet indienen van een zienswijze is de kans reëel dat het beroep *niet-ontvankelijk* wordt verklaard door de Raad van State. Het is vooraf niet goed in te schatten of de situatie met de e-formulieren als verschoonbare reden aangemerkt zal worden. Hierover is nog geen jurisprudentie.

Momenteel vindt nog overleg plaats tussen de gemeente, de moleneigenaar, Vereniging De Hollandsche Molen en DSM om enkele oplossingsrichtingen te verkennen. Mocht er een voor partijen aanvaardbare oplossing uitkomen, dan kan het onderhavige beroepschrift en het verzoek om een voorlopige voorziening worden ingetrokken. In verband met het veiligstellen van rechten, is het indienen van het beroep en het verzoek om een voorlopige voorziening nu wel nodig.

### Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag exclusief BTW : € 0,00

Programma : Programma 6 - Sterke steden en dorpen in Zuid-Holland

Financiële risico's : Er zijn geen financiële risico's.

#### Juridisch kader

Het instellen van beroep tegen een bestemmingsplan is een uiterst middel om een bestemmingsplan alsnog in lijn te kunnen krijgen met het provinciale beleid. Normaliter wordt daarvoor tenminste ook een zienswijze ingediend tegen het ontwerpbestemmingsplan zoals hiervoor genoemd. Het feit dat dat niet is gebeurd is een gevolg van het onjuist indienen van het e-formulier door de gemeente Delft. Daardoor is echter voor de provincie het risico ontstaan dat ons beroep, alsmede het verzoek om een voorlopige voorziening, niet-ontvankelijk worden verklaard.

Indien wij wel ontvankelijk worden verklaard, bestaat de kans dat het beroep of het verzoek om een voorlopige voorziening *ongegronnd* wordt verklaard door de Raad van State. Het bestemmingsplan kan dan in stand blijven en de proceskosten zijn (deels) voor de provincie.

Verder is ervoor gekozen om, op grond van artikel 55 Provinciewet jo artikel 10 lid 2 sub f van de Wet openbaarheid van bestuur, geheimhouding op te leggen op de stukken tot de portefeuillehouder de verantwoordelijk wethouder heeft geïnformeerd over de besluitvorming, ten aanzien van het onderhavige voorstel om beroep in te stellen en een voorlopige voorziening aan te vragen met betrekking tot het gewijzigd vastgestelde bestemmingsplan 'Bacinol'.

## **2 Voorafgaande aan de besluitvorming**

Voorafgaand aan dit beroepschrift heeft ambtelijk en bestuurlijk overleg plaatsgevonden met de gemeente Delft. Daarbij is een poging gedaan om de gemeente het bestemmingsplan alsnog vast te laten stellen conform het provinciale beleid. In de gemeenteraad was echter geen meerderheid om het plan in zijn geheel te wijzigen. Wel is een regel toegevoegd die beperkingen stelt aan de beplantingshoogte binnen de molenbiotoop. Het gaat ons echter ook om het inperken van de maximale bouwhoogte op het bedrijventerrein.

## **3 Proces**

Er is het nodige in het werk gesteld om het bestemmingsplan 'Bacinol' bij de vaststelling alsnog te laten conformeren aan het provinciale beleid nadat wij hiervan pas in een laat stadium op de hoogte kwamen als gevolg een onzorgvuldige voortraject van de kant van de gemeente. Op ons initiatief wordt daarnaast ook nu nog gewerkt aan een mogelijke oplossing die kan leiden tot intrekking van het beroep.

Vereniging 'De Hollandsche Molen' heeft als belanghebbende eerder wel een zienswijze tegen het bestemmingsplan ingediend waarin zij de strijdigheid met provinciale regels hebben aangedragen. Vanaf dat moment was er voor de gemeente Delft, wat ons betreft, aanleiding om contact te leggen met de provincie. Dat heeft zij echter nagelaten. De hele gang van zaken is daarom niet altijd goed te begrijpen.

De vereniging overweegt ook hun rechten veilig te stellen door beroep in te stellen. Zij zijn in principe ontvankelijk en kunnen zich onder andere beroepen op de regels die de Omgevingsverordening Zuid-Holland stelt, die algemeen verbindend zijn.

#### **4 Participatie**

Er is geen sprake van participatie.

#### **5 Communicatiestrategie**

Over de instelling van het beroep en het verzoek om een voorlopige voorziening wordt niet actief gecommuniceerd. Een belangrijke reden is in ieder geval gelegen in het feit dat nog onderhandeld wordt over een oplossing.