



Status
A-Openbaar

Datum vergadering Gedeputeerde Staten
9 april 2019

Eindtermijn
-

Onderwerp

Beslissing op bezwaar Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. van 30 juli 2018 tegen het besluit van 5 juli 2018 tot opleggen van een last onder dwangsom

Advies

1. Conform het advies van de bezwarencommissie de bezwaren van Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. van 30 juli 2018 tegen de last onder dwangsom van 5 juli 2018 gegrond te verklaren, het bestreden besluit aan te passen zowel wat betreft de redactie van onderdeel 1 van de last, als van de maatregelen waarnaar dat onderdeel verwijst en het besluit voor het overige te handhaven.
2. De brief met de beslissing op bezwaar aan Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. vast te stellen.
3. De publiekssamenvatting over de beslissing op bezwaar aan Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. vast te stellen.

Besluit GS

Vastgesteld conform advies.

Bijlagen

- GS-brief met de beslissing op bezwaar Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V. van 30 juli 2018 tegen het besluit 5 juli 2018 tot opleggen van een last onder dwangsom.
- Advies bezwarencommissie inclusief verslag Akzo Nobel Industrial Chemicals B.V.

1 Toelichting voor het College

Inleiding

Bij besluit van 9 februari 2005, kenmerk 220100 / 20196275, hebben Gedeputeerde Staten van Zuid-Holland (hierna: de provincie) een deelrevisievergunning verleend op grond van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo) aan de moedermaatschappij: Akzo Nobel Chemicals B.V (hierna: Akzo).

Deze vergunning heeft betrekking op het gedeelte van de inrichting dat Membraanelektrolysebedrijf (hierna: MEB) wordt genoemd. Het chloorlosstation en de opslag van chloor maken deel uit van het Membraanelektrolysebedrijf.

Op 26 mei 2016 heeft Akzo Nobel Chemicals B.V. een melding in het kader van het Besluit risico's zware ongevallen 2015 (Brzo 2015) ingediend. De artikelen uit dit besluit zijn rechtstreeks op de inrichting van toepassing.

Handhavingstraject

Bij administratieve controle heeft een toezichthouder van de DCMR Milieudienst Rijnmond vastgesteld dat bij een incident op 2 mei 2017 bij het bedrijf naar schatting 7 kg chloor is vrijgekomen. Uit onderzoek is gebleken dat de oorzaak van het incident is gelegen in het design van de afsluiters. Dit betreft een overtreding van artikel 5, eerste lid van het Brzo 2015.

In verband met deze overtreding is aan het bedrijf op 5 juli 2018 een last onder dwangsom opgelegd. De last onder dwangsom wordt opgelegd om herhaling van de overtreding te voorkomen. Het bedrijf dient ervoor te zorgen dat van alle apparatuur die ten behoeve van productie en opslag van chloor in gebruik is binnen de inrichting, voorafgaand aan de ingebruikneming van deze apparatuur, vaststaat dat deze apparatuur zodanig is gedimensioneerd dat voorkomen wordt dat chloor onbedoeld wordt geëmitteerd.

Bezwaren

Akzo heeft bezwaar gemaakt tegen de opgelegde last onder dwangsom. Akzo voert daarbij aan dat met de te nemen maatregel bedoeld wordt dat van alle genoemde apparatuur, voorafgaand aan de ingebruikname, vaststaat dat deze aan de ontwerpspecificaties voldoet. Het bedrijf verzoekt deze interpretatie van de maatregel te bevestigen. Als deze interpretatie niet juist is, dan maakt Akzo bezwaar tegen de maatregel op grond van het feit dat onvoldoende duidelijk is welke maatregel het moet treffen.

Advies bezwarencommissie

Op 13 december 2018 heeft een hoorzitting plaatsgevonden van de bezwarencommissie. Op 25 februari 2019 heeft de bezwarencommissie advies uitgebracht. Daarin concludeert de commissie dat het bestreden besluit voor zowel wat betreft de redactie van onderdeel 1 van de last, als van de maatregelen waarnaar dat onderdeel verwijst, gewijzigd zou moeten worden.

Zij komt daartoe op grond van het volgende:

De bezwarencommissie oordeelt dat volgens vaste jurisprudentie van de bestuursrechtspraak van

de Raad van State in het kader van een bestuurlijke handhaving gegeven last, gezien de daaraan verbonden verstrekende gevolgen, zodanig duidelijk en concreet geformuleerd zijn, dat degene tot wie de last is gericht niet in het duister hoeft te tasten omtrent hetgeen gedaan of nagelaten moet worden ten einde toepassing van de aangekondigde dwangmaatregelen te voorkomen.

De bezwarencommissie adviseert de te nemen maatregelen die door Akzo zijn voorgesteld en door de DCMR geaccepteerd, vast te leggen in het besluit. Deels zijn deze maatregelen al genomen (maatregelen 1 t/m 3). Het betreft:

- 1) Vervang de oude pakking door een ander type pakking, dat beter op zijn plaats wordt gehouden;
- 2) Bouw de Wafer klep beter in opdat deze op de juiste positie blijft, door gebruik te maken van zogenaamde 'spacers' die de afstand tussen de draadeinden en de klep borgen.
- 3) Controleer na het afkoelen van een electrolyser de juiste positie van de klep, om te voorkomen dat de klep uitzakt.
- 4) Vervang tijdens de Turn Around 2019 de klep van 8 electrolysers in straat 3 door een type klep met draadeindgaten, waardoor het inbouwen van de klep verder wordt verbeterd.

Verder overweegt de bezwarencommissie dat de last om blijvend aan artikel 5, eerste lid van het BRZO 2015 te voldoen, in onderdeel 1 ten onrechte niet de vrijheid laat om daaraan op andere wijze te voldoen dan door het treffen van de in het bestreden besluit omschreven maatregel. Volgens de rechtspraak moet de overtreder de vrijheid behouden om zelf een herstelmaatregel te kiezen. De grondslag voor de lastgeving is namelijk uitsluitend gelegen in het feit dat er een overtreding is van een bepaald wettelijk voorschrift. Een last mag daarom nooit verder strekken dan het ongedaan maken van de overtreding. De bezwarencommissie is dan ook van mening dat onderdeel 1 uit het dictum van het bestreden besluit aangepast dient te worden. Zij adviseert de zinssnede 'door de hierboven omschreven maatregel te nemen' te vervangen door: 'Dit kunt u doen door de hierboven omschreven maatregelen te nemen'.

Ten aanzien van maatregel 4 is tijdens de zitting aangegeven dat het vervangen van de elektrolysers tijdens de Turn Around in 2019 voor risico van het bedrijf komt en dat daarom geen nieuwe begunstigingstermijn wordt gegeven. Tijdens de zitting is ook verduidelijkt dat van overtreding alleen sprake is, indien er sprake is van een emissie van chloor en één van de maatregelen niet is genomen.

Financieel en fiscaal kader

Financiële risico's:

Geen. Indien het bedrijf in beroep gaat tegen deze beslissing op bezwaar, komen de eventuele kosten van deze procedure van ten laste van de DCMR.

Indien de last onder dwangsom wordt overtreden, wordt een dwangsom verbeurd en een inningsprocedure in gang gezet.

Programma:

Bij inning van de last onder dwangsom worden de middelen toegevoegd aan programma 1; doel 1.6.

Juridisch kader

In het bijgevoegde advies van de bezwarencommissie staan gegevens waardoor belanghebbenden, op grond van artikel 6, lid 5 van de Wet openbaarheid van bestuur, mogelijk gegronde bezwaren hebben tegen de actieve openbaarheid van het document. Om die reden worden alleen het GS-voorstel en een uitgebreide publiekssamenvatting gepubliceerd. De besluitvorming is hiermee transparant, zonder dat mogelijk belangen van derden worden geschaad.

Het advies van de bezwarencommissie ten aanzien van maatregel 4 behelst een termijn in de toekomst (juli 2019). Tijdens de zitting is expliciet besproken dat geen nieuwe termijn wordt gegeven en dat het nemen van maatregel 4 in 2019 voor risico van het bedrijf komt gezien de ernst van de overtreding.

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

2 Voorafgaande besluitvorming

Zie onder 1.

3 Proces

Zie onder 1.

4 Participatie

N.v.t.

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 Akzo gemeld en wordt het GS-voorstel als bijlage meegestuurd.