

**Status**

A-Openbaar

**Datum vergadering Gedeputeerde Staten**

11 april 2022

**Eindtermijn**

6 mei 2022

**Onderwerp**

Beslissing op bezwaar K.W. Supply magneet systemen B.V. tegen besluit intrekking last onder dwangsom Sita Recycling

**Advies**

1. Conform het advies van de bezwarencommissie de bezwaren van K.W. Supply Magneet Systemen B.V. gegrond te verklaren en het besluit betreffende de intrekking van de op 10 september 2015 aan Sita Recycling West B.V. opgelegde lasten onder dwangsom te herroepen.
2. De beslissing op bezwaar kenbaar te maken aan N + P Rotterdam MRF B.V. als zijnde de rechtsopvolger van Sita Recycling West B.V..
3. Vast te stellen de brief met de beslissing op bezwaar aan K.W. Supply Magneet Systemen B.V..
4. Te bepalen het advies van de bezwarencommissie en de brief met de beslissing op bezwaar volgens de uitzonderingsgrond van artikel 10 van de Wet openbaarheid van bestuur niet openbaar te maken.
5. Vast te stellen de publiekssamenvatting over de beslissing op de bezwaren van K.W. Supply Magneet Systemen B.V. tegen het besluit van 19 november 2021.

**Besluit GS**

Vastgesteld conform advies.

**Bijlagen**

- Brief met beslissing op van bezwaar K.W. Supply Magneetsystemen B.V.
- Advies en verslag RB-2021-168

## 1 Toelichting voor het College

Sita Recycling West B.V. (hierna: Sita Recycling), exploiteerde aan de Waalhavenweg 50 te Rotterdam, een inrichting voor het op- en overslaan, bewaren en bewerken van afvalstoffen met als doel zoveel mogelijk afval geschikt te maken voor hergebruik. Op 28 april 2015 heeft een toezichthouder van de DCMR Milieudienst Rijnmond (hierna: DCMR) een controle uitgevoerd bij Sita Recycling. Tijdens deze controle heeft de toezichthouder overtredingen geconstateerd van de voorschriften 4.3.2 en 4.3.4 van de aan Sita Recycling verleende omgevingsvergunning van 16 juli 2009. Deze overtredingen zien op het veroorzaken van stofoverlast. Op 10 september 2015 zijn hiervoor lasten onder dwangsom opgelegd aan Sita Recycling.

Sinds het opleggen van de lasten onder dwangsom heeft Sita Recycling verschillende rechtsopvolgers gehad. Op 9 maart 2022 heeft N + P Rotterdam MRF B.V. op grond van artikel 2.25 lid 2 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo) uw college kenbaar gemaakt dat N + P Rotterdam MRF B.V. als vergunninghouder van de inrichting kan worden aangemerkt. Een afschrift van het te nemen besluit kan dan ook worden verzonden aan N + P Rotterdam MRF B.V. Nu het betrokken besluit is gericht is aan één van de rechtsvoorgangers zal verder worden gesproken over Sita Recycling.

Op 21 oktober 2019, op dat moment bekend onder de naam PreZero, heeft Sita Recycling verzocht de lasten onder dwangsom in te trekken. Bij brief van 12 februari 2021 is dit verzoek herhaald. In de omstandigheid dat gedurende een periode van bijna zes jaar sinds het van kracht worden van de lasten geen dwangsommen zijn verbeurd, is aanleiding gezien om de op 10 september 2015 opgelegde lasten onder dwangsom in te trekken.

Tegen dit besluit is door K.W. Supply Magneet Systemen B.V., bezwaar gemaakt. K.W. Supply Magneet Systemen B.V. betwist daarbij onder meer dat er geen overtredingen door Sita Recycling meer hebben plaatsgevonden.

### Handhavingstraject

Vanwege onder meer op 28 april 2015 geconstateerde overtredingen door een toezichthouder van de DCMR van de aan Sita Recycling verleende vergunningsvoorschriften met betrekking tot stofhinder is op 10 september 2015 een last onder dwangsom opgelegd wegens het overtreden van de voorschriften 4.3.2 en 4.3.4. van de aan Sita Recycling verleende omgevingsvergunning.

De last onder dwangsom omvat de volgende maatregelen:

1. De opslag, overslag en het bewerken van (afval)stoffen dient zodanig plaats te vinden dat op twee meter of meer vanaf de bron geen visueel waarneembare stofvorming optreedt;
2. Indien bij het op- en overslaan en bewerken van (afval)stoffen, ondanks alle maatregelen de stofverspreiding zodanig is dat redelijkerwijs moet worden

aangenomen dat hinder buiten de inrichting kan ontstaan, dienen de werkzaamheden die de oorzaak hiervan zijn, terstond gestaakt te worden.

Op 21 oktober 2019 heeft Sita Recycling verzocht de last onder dwangsom in te trekken, omdat zij vele procesmatige en processuele aanpassingen heeft gedaan om er voor te zorgen dat de stofoverlast is beperkt en er sinds de datum van het opleggen van de lasten onder dwangsom geen overtredingen van de betreffende vergunningvoorschriften hebben plaatsgevonden. Bij brief van 12 februari 2021 is dit verzoek herhaald. Ten tijde van het verzoek van Sita Recycling tot opheffing van de lasten onder dwangsom zijn, sinds de datum van de oplegging van de lasten op 10 september 2015, in verband met deze lasten geen dwangsommen verbeurd. In de periode tussen het opleggen van de lasten onder dwangsom op 10 september 2015 en 23 januari 22 zijn door de DCMR 11 klachten over stofoverlast ontvangen met betrekking tot Sita Recycling. Op ongeveer de helft van deze klachten zijn controles uitgevoerd. Daarbij zijn geen dwangsommen verbeurd. Tevens is op 28 november 2017 onderzoek uitgevoerd door een extern bureau naar de mogelijke verspreiding van asbest buiten de inrichting. Het bureau heeft op vijf plaatsen steekproeven gehouden en geconcludeerd dat geen sprake was van asbestverspreiding. Gelet op de omstandigheid dat gedurende een periode van bijna zes jaar sinds het van kracht worden van de lasten geen dwangsommen zijn verbeurd is aanleiding gezien om het verzoek tot opheffing toe te wijzen. Per besluit van 19 november 2021 is daarom de last onder dwangsom van 10 september 2015 ingetrokken.

Tegen dit besluit heeft K.W. Supply Magneet Systemen B.V. bezwaar gemaakt.

### **Bezwaren**

K.W. Supply Magneet Systemen B.V. stelt dat het besluit ten onrechte is ingetrokken omdat de (stof)hinder dagelijks aanwezig is. De chemische samenstelling van de stof leidt tot irritatie van huid en ogen en heeft hoesten met verkleurd hoestlijm tot gevolg. De (stof)hinder heeft tot gevolg dat het een aantal dagen per maand niet mogelijk is om werkzaamheden te verrichten. K.W. Supply Magneet Systemen B.V. stelt verder dat uit haar overlastlogboek blijkt dat kort na de inspecties sprake was van meer stofoverlast dan gemiddeld en dat er ernstige gezondheidsklachten optraden waardoor het niet mogelijk was om buiten werkzaamheden te verrichten.

Volgens K.W. Supply Magneet Systemen B.V. blijkt uit het verslag van de DCMR van 6 maart 2020 naar aanleiding van een controle op 11 februari 2020 dat ook zonder activiteiten sprake is van overlast. Uit de rapportage van 17 mei 2021, naar aanleiding van een controle op 7 mei 2021, blijkt verder dat sprake zou zijn van permanent stofoverlast. Samenvattend stelt K.W. Supply Magneet Systemen B.V. dat sprake was van overtredingen waarvoor een dwangsom had moeten worden opgelegd nu niet aan de vergunningsvoorwaarden is voldaan.

### Advies bezwarencommissie

Op 10 februari 2022 heeft een (digitale) hoorzitting plaatsgevonden van de bezwarencommissie. Op 8 maart 2022 heeft de bezwarencommissie advies uitgebracht.

Daarin concludeert de bezwarencommissie dat de bezwaren van K.W. Supply Magneet Systemen B.V. gegrond zijn en adviseert het besluit van 19 november 2021 te herroepen.

Zij komt daartoe op grond van het volgende:

*Rechtmatigheid intrekken van de lasten onder dwangsom*

De bezwarencommissie stelt vast dat op grond van artikel 5:34 lid 2 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) een last onder dwangsom kan worden opgeheven indien de beschikking een jaar van kracht is geweest zonder dat een dwangsom is verbeurd.

Niet in geschil is dat sinds de datum van de oplegging van de lasten onder dwangsom op 10 september 2015 er in verband met de lasten geen dwangsommen zijn verbeurd. Op 7 mei 2021, na de verzoeken om intrekking van de last onder dwangsom, heeft een toezichthouder van de DCMR een overtreding van de last onder dwangsom geconstateerd. Deze overtreding heeft bij de totstandkoming van het besluit niet geleid tot een afwijzing van het verzoek, omdat volgens Gedeputeerde Staten de datum van het verzoek, tot opheffing de peildatum is voor de vraag of het in artikel 5:34 lid 2 Awb genoemde jaar is verstreken.

De bezwarencommissie constateert dat in artikel 5:34 lid 2 Awb niet staat vermeld wat de peildatum is voor de vraag of het jaar waarin geen dwangsommen mogen zijn verbeurd, is verstreken. Naast het genoemde verzoek tot opheffing als peildatum, zou naar het oordeel van de bezwarencommissie ook het moment van het nemen van het besluit op het verzoek als peildatum gehanteerd kunnen worden. In dat geval zou de overtreding van 7 mei 2021 wel binnen de terugkijktermijn van een jaar vallen. De opheffingsmogelijkheid van artikel 5:34 lid 2 Awb betreft een discretionaire bevoegdheid en omhelst geen verplichting de last op te heffen als een jaar is verstreken zonder dat er dwangsommen zijn verbeurd. Naar het oordeel van de bezwarencommissie had echter in het feit dat de lasten na het verzoek tot opheffing zijn overtreden, aanleiding gezien moeten worden om niet tot opheffing van de lasten over te gaan. De bezwarencommissie verwijst hierbij naar een uitspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State van 20 augustus 2014 (ECLI:NL:RVS:2014:3137). Dat gedurende een periode van bijna zes jaar geen dwangsommen zijn verbeurd, weegt naar de mening van de bezwarencommissie niet op tegen de overtreding van enige maanden na het (tweede) verzoek tot opheffing van de lasten onder dwangsom.

Gelet op de rechtsopvolging en de naamswijzing(en) van Sita Recycling West B.V. adviseert de bezwarencommissie daarbij tevens na te gaan aan welke drijver van de inrichting de beslissing op bezwaar naast bezwaarde mede bekendgemaakt dient te worden.

In de bijlagen treft u het (volledige) advies van de bezwarencommissie aan inclusief het verslag van de hoorzitting. Wij adviseren u dit advies over te nemen en het besluit van 19 november 2021 te herroepen.

### **Conclusie**

De bezwarencommissie adviseert op basis van deze constatering de last onder dwangsom in stand te laten. Het college wordt geadviseerd dit advies van de bezwarencommissie over te nemen.

De beslissing op bezwaar kan, naast bezwaarmaker, bekend worden gemaakt aan N + P Rotterdam MRF B.V., als zijnde rechtsopvolger van Sita Recycling West B.V.

### Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW : € 0,00

Programma : Ambitie 7 - Gezond en veilig Zuid-Holland

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

Indien bezwaarmaker in beroep gaat tegen deze beslissing op bezwaar, komen de eventuele kosten hiervan ten laste van de DCMR.

### Juridisch kader

Voor wat betreft de vraag wie als drijver van de inrichting dient te worden aangemerkt en aan wie de beslissing op bezwaar, naast bezwaarmaker bekend gemaakt dient te worden, wordt zoals hiervoor reeds aangegeven opgemerkt dat N + P Rotterdam MRF B.V. op grond van artikel 2.25 lid 2 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo) uw op 9 maart 2022 college kenbaar gemaakt dat N + P Rotterdam MRF B.V. als vergunninghouder van de inrichting kan worden aangemerkt. Een afschrift van het te nemen besluit kan dan ook worden verzonden aan N + P Rotterdam MRF B.V.

In het bijgevoegde advies van de bezwarencommissie en in de brief met de beslissing op bezwaar staan gegevens waardoor belanghebbenden, op grond van artikel 10 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 mogelijk belangen van derden worden geschaad.

Tegen de beslissing op bezwaar staat beroep open bij de Rechtbank Den Haag, sector Bestuursrecht. Daarnaast kan een verzoek om 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 en rolname**

Dit besluit valt in het participatiekompas onder rechtmatig. Aangezien dit de uitvoering van een wettelijke taak betreft is participatie van derden 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 K&W Supply Magneet Systemen B.V. gemeld en wordt het GS-voorstel als bijlage meegestuurd.