

GS-Voorstel

Besluitnummer
PZH-2023-841756447
DOS-2014-0006861

Status

Openbaar

Datum vergadering Gedeputeerde

Staten

24 oktober 2023

Eindtermijn

24 oktober 2023

Onderwerp

Instellen hoger beroep bij Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State inzake planschadebesluiten wegens Provinciaal Inpassingsplan Windpark Spui

Advies

1. In te stellen hoger beroep bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State tegen de uitspraken van de Rechtbank Den Haag d.d. 14 september 2023 inzake planschadebesluiten wegens Provinciaal Inpassingsplan Windpark Spui.
2. Advocatenkantoor Pels Rijcken te machtigen Gedeputeerde Staten te vertegenwoordigen om hoger beroep in te stellen bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State tegen de uitspraken van de Rechtbank Den Haag d.d. 14 september 2023 inzake planschadebesluiten wegens Provinciaal Inpassingsplan Windpark Spui.
3. Vast te stellen de publiekssamenvatting over het instellen van hoger beroep tegen de uitspraken van de Rechtbank Den Haag d.d. 14 september 2023.

Besluit GS

Vastgesteld conform advies.

Bijlagen

1 Toelichting voor het College

Provinciaal Inpassingsplan Windpark Spui

Provinciale Staten hebben op 14 september 2016 het Provinciaal Inpassingsplan (PIP) windpark Spui vastgesteld. Het PIP windpark Spui heeft de oprichting van vijf windturbines mogelijk gemaakt die gelegen zijn langs de rivier het Spui tussen de plaatsen Nieuw-Beijerland en Piershil. Met deze ontwikkeling heeft de provincie een belangrijke stap gezet in de verdere verduurzaming van de energievoorziening. Bij de procedure van PIP is tussen de provincie en initiatiefnemer van het windpark (Klein Piershil b.v.) in 2016 een anterieure overeenkomst gesloten waarin o.a. afspraken zijn gemaakt over het vergoeden van planschade als gevolg van het PIP windpark Spui.

Beroepsprocedure Planschadeverzoeken

Na het onherroepelijk worden van het PIP op 17 januari 2018 hebben meerdere aanvragers uit de omgeving planschadeverzoeken ingediend vanwege overlast van de vijf windturbines. Een groot deel van de ingediende planschadeaanvragen zijn inmiddels afgerond en onherroepelijk geworden. Een aantal aanvragers van de planschadevergoeding en de initiatiefnemer van het windpark hebben doorgeprocedeerd tegen de betreffende planschadebesluiten van Gedeputeerde Staten (GS). Deze tien aanhangig gemaakte beroepen zijn vanwege de samenhang door de Rechtbank Den Haag allen op de zitting van 22 juni 2023 gevoegd behandeld. Bij de uitspraken van 14 september jl. heeft de Rechtbank een deel van de beroepen van appellanten gegrond verklaard en heeft GS opgedragen om nieuwe beslissingen op bezwaar te nemen. Tegen deze uitspraken kan tot 26 oktober a.s. hoger beroep worden ingediend bij de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State (de Afdeling).

Uitspraken Rechtbank

Uit de uitspraken blijkt dat bij vier van de tien behandelde beroepszaken geen voorzienbaarheid op basis van de Nota Wervel 2003 tegengeworpen had moeten worden. De Rechtbank oordeelt dat de bekendmaking van de Nota Wervel 2003 niet vaststaat. Daarnaast overweegt de Rechtbank dat de advisering in relatie tot het onderdeel geluid zoals die door Thorbecke b.v. was onderbouwd, niet volstaat. Er dient een nadere advisering te komen op het onderdeel geluid met een reële prognose aan de hand van een opname ter plaatse. Dit onderdeel is inmiddels uitgezet bij een ander adviesbureau voor nadere onderbouwing.

Over andere aspecten zoals slagschaduw, lichthinder, gezondheidsrisico's e.d. is het advies van Thorbecke b.v. wel voldoende onderbouwd. Verder is de Rechtbank van mening dat provincie 3% Normaal Maatschappelijke risico (NMR) had moeten hanteren in plaats van 2% conform het beroep van de initiatiefnemer. Dit laatste punt heeft mogelijk financiële gevolgen voor een paar van de aanvragers die wel planschadevergoeding hebben gekregen maar door deze uitspraken mogelijk een deel van de planschadevergoeding dienen terug te betalen.

Advies landsadvocaat indienen hoger beroep

Naar aanleiding van de uitspraken van de Rechtbank heeft overleg plaatsgevonden met de landsadvocaat die het college van GS ook in beroep heeft vertegenwoordigd. Pels Rijcken adviseert de provincie om in hoger beroep te gaan.

De gemachtigde van de initiatiefnemer van windpark Spui (Klein Piershil b.v.) heeft inmiddels het standpunt dat zij niet voor de kosten willen opdraaien in die dossiers waarbij voorzienbaarheid niet is aangenomen. Zij zijn van mening dat zij destijds de anterieure overeenkomst hebben gesloten op

basis van de Nota Wervel 2003 en dat het voor risico van de provincie komt dat deze niet adequaat is gepubliceerd. Als de provincie niet in hoger beroep gaat kan de provincie (mogelijk in een civielrechtelijke zaak) het verwijt krijgen dat zij er niet alles aan heeft gedaan om op basis van de anterieure overeenkomst met de exploitant de te vergoeden planschadekosten voor rekening van de exploitant zo laag mogelijk te houden.

Daarnaast is het voordeel van wel in hoger beroep gaan dat tegen de nieuwe beslissingen op bezwaar niet opnieuw beroep kan worden ingediend bij de Rechtbank. De Afdeling oordeelt of de uitspraak van de Rechtbank in stand kan blijven en oordeelt ook of de nieuwe beslissingen op bezwaar juist zijn. Dit scheelt tijd en het zorgt ervoor dat de discussie in één keer volledig wordt afgedaan. Daarom wordt thans voorgesteld hoger beroep in te stellen en de landsadvocaat opdracht te geven om in overleg het hoger beroepschrift voor te bereiden en aan de Afdeling toe te zenden. Het hoger beroepschrift zal zodra het gereed is aan het college van GS ter informatie worden toegestuurd.

Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW : € 45.000,00

Indien GS in hoger beroep gaat dan dienen griffierechten en de proceskosten van de landsadvocaat te worden betaald. Voor deze kosten is bij de uitvoering geen budget gereserveerd.

Programma : Ambitie 3 - Schone energie voor iedereen

Financiële risico's : Het risico bestaat dat Klein Piershil b.v. een civiele procedure start als voorzienbaarheid niet in stand blijft en de provincie daarvoor verantwoordelijk houdt. Indien de Afdeling oordeelt om de uitspraken van de Rechtbank in stand te laten, zou de provincie proceskosten en griffierechten in het geding moeten betalen.

Juridisch kader

Het indienen van hoger beroep is mogelijk op grond van de Algemene wet bestuursrecht. Naar aanleiding van de uitspraken van de Rechtbank heeft overleg plaatsgevonden met de landsadvocaat die het college van GS ook in beroep heeft vertegenwoordigd. Pels Rijcken adviseert de provincie om in hoger beroep te gaan.

2 Voorafgaande besluitvorming

De eerdere besluiten over de planschadeverzoeken wegens het PIP windpark Spui zijn op grond van het mandaatbesluit van de provincie ambtelijk afgedaan. Voor het besluit tot instellen van hoger beroep is wel een GS-besluit vereist.

3 Proces

Bij de uitspraken van 14 september jl. heeft de Rechtbank een deel van de beroepen van appellanten inzake planschadebesluiten wegens PIP windpark Spui gegrond verklaard en heeft GS opgedragen om nieuwe beslissingen op bezwaar te nemen. Tegen deze uitspraken kan tot uiterlijk 26 oktober a.s. hoger beroep worden ingediend bij de Afdeling. Op grond van artikel 158 lid 1 onder de Provinciewet is het noodzakelijk dat het college van GS een (proces)besluit neemt voor het instellen van een (ontvankelijk) hoger beroep. Met het voorliggende besluit kan door de landsadvocaat hoger beroep

worden ingesteld tegen de bovengenoemde uitspraken van de Rechtbank. Provinciale Staten worden op een later moment geïnformeerd in de brief over de openstaande punten rondom windpark Spui, die is toegezegd in de commissie Bereikbaarheid en Energie van 30 augustus jl.

4 Participatie en rolneming

Vanwege de lopende (hogere) beroepsprocedure is participatie niet aan de orde. Wel is er sinds 2021 vanuit de Provincie Omgevingsdialogen geïnitieerd tussen omwonenden, gemeente en exploitant vanwege overlast van de windturbines.

5 Communicatiestrategie

Geen bijzonderheden.