

Nota van Wijziging 53/18 E

Voorgestelde behandeling

Procedurevergadering :

PS-vergadering : 28 september 2018

Onderwerp

Technische wijziging Statenvoorstel en Ontwerpbesluit Windenergie A16

Datum

25 september 2018

Documentnummer

GS : 4415956

PS : 4418535

Aan Provinciale Staten van Noord-Brabant,

Samenvatting

Op 28 september 2018 nemen Provinciale Staten een besluit over het provinciaal inpassingsplan Windenergie A16. Enige tijd geleden hebben Provinciale Staten reeds met een besluit gespecificeerd welke soort vergunningen zij gaan vaststellen. De omgevingsvergunningen voor de bouw van windmolens maakten geen onderdeel uit van de specificatie, omdat deze onder de bevoegdheid van GS zouden vallen. Recente inzichten maken duidelijk dat ook de omgevingsvergunningen deel moeten uitmaken van de Provinciale Coördinatieregeling. GS stellen daarom aan PS voor de omgevingsvergunningen alsnog te laten verlenen door GS, deze onder te brengen in de Provinciale Coördinatieregeling en hierover gelijktijdig met het inpassingsplan op 28 september a.s. een besluit te nemen.

Het voorstel

1. overeenkomstig ons voorstel het Provinciaal Inpassingsplan WindenergieA16-zone, digitaal vervat in het GML-bestand NL.IMRO.9930.ip-WindenergieA16-va01, en de bijbehorende toelichting vast te stellen;
2. de benodigde compensatie voor het natuur netwerk Brabant NNB (overdraai en geluidhinder) uit te voeren conform de compensatieregels uit de Verordening Ruimte;
3. geen exploitatieplan vast te stellen als bedoeld in artikel 3.1 en 6.12 van de Wet ruimtelijke ordening;

4. de termijn als bedoeld in artikel 3.26, lid 5 van de Wet ruimtelijke ordening wordt bepaald op 10 jaar ingaande direct na de datum van vaststelling van het PIP;
5. volledigheidshalve de omgevingsvergunning, als bedoeld in artikel 2.1 Wabo, toe te voegen aan de specificatie PCR van 19 januari 2018;
6. de bevoegdheid voor het verlenen van de omgevingsvergunning voor een project van meer dan 100MW bij Gedeputeerde Staten te leggen.

Datum

25 september 2018

Documentnummer

GS : 4415956

PS : 4418535

Aanleiding

Op 20 januari 2017 hebben Provinciale Staten de Provinciale Coördinatie Regeling PCR van toepassing verklaard voor het project windenergie A16. Op 19 januari 2018 hebben Provinciale Staten deze vergunningen gespecificeerd. Conform artikel Wro 3.33 1e lid, sub a wordt er duidelijkheid gegeven over de vergunningen die onder de PCR worden gecoördineerd. De omgevingsvergunningen ontbraken in de specificatie, omdat voor grote windparken leek alsof GS bevoegd gezag waren en er derhalve geen overdracht van bevoegdheden hoefde plaats te vinden.

Hierover is –in een laat stadium- twijfel ontstaan. Reden om Pels Rijcken (landsadvocaat) om een expert judgement te vragen. Volgens RVO is dit het eerste provinciale inpassingsplan waarin meer dan 100 MW aan windenergie wordt gerealiseerd en is de Elektriciteitswet niet duidelijk op het punt van bevoegdheden.

De landsadvocaat concludeert het volgende:

Windpark A16 voldoet niet aan de eisen uit artikel 9e lid 1 Elektriciteitswet wat betreft de bevoegdheid van provinciale staten: er is geen sprake van een windpark met een opgesteld vermogen van 5 - 100 MW. Dat blijkt uit de brief van de Minister van 14 september 2016, waarin staat dat een aantal producenten het voornemen hebben in de zone van de A16 een windpark te realiseren van >100 MW.

Kortom: artikel 9e lid 1 Elektriciteitswet is niet van toepassing. Dat betekent niet dat provinciale staten niet bevoegd zouden zijn om een inpassingsplan vast te stellen (dat zijn zij immers op grond van artikel 3.26 Wro), maar wel dat de bijzondere regeling van artikel 9e lid 1 Elektriciteitswet toepassing mist. Het inpassingsplan wordt vastgesteld op grond van artikel 3.26 Wro. Daardoor is wat betreft de omgevingsvergunning in beginsel de gewone bevoegdheidsverdeling van de Wabo van toepassing en dus het college van burgemeester en wethouders van de betrokken gemeente in beginsel bevoegd de omgevingsvergunning te verlenen.

Bevoegdheid

Provinciale Staten zijn bevoegd om dit aanvullende besluit te nemen (Wet ruimtelijke ordening, paragraaf 3.33). Het Rijk heeft de coördinatie bevoegdheid overgedragen naar de provincie en dit op 14 september 2016 bevestigd. Door het gecoördineerde PS-besluit wordt de samenhangende en integrale besluitvorming bevorderd.

Volgens het besluit van Provinciale Staten van 20 januari 2017 over de PCR is Provinciale Staten bevoegd om een besluit te nemen over de specificatie voor de vergunningen. Het besluit over de specificatie is noodzakelijk. De omgevingsvergunningen Windenergie A16 worden met deze technische wijziging expliciet gespecificeerd.

Doel

Met het aangepaste Ontwerpbesluit wordt voorkomen dat er bij een eventuele procedure bij de Raad van State twijfel ontstaat over de bevoegdheid van GS om de omgevingsvergunningen Windenergie A16 te verlenen.

Argumenten

1 De technische aanvulling voorkomt een potentieel risico t.a.v. de bevoegdheid van GS om de omgevingsvergunningen Windenergie A16 te verlenen

1.1: voor windparken > 100 MW is de gewone bevoegdheidsverdeling van de Wabo van toepassing.

1.2: Door de omgevingsvergunning onder de specificatie van vergunningen in de Provinciale Coördinatieregeling op te nemen wordt een mogelijk risico voorkomen

Onderbouwing:

1

1.1:

Windpark A16 voldoet niet aan de eisen uit artikel 9e lid 1 Elektriciteitswet wat betreft de bevoegdheid van provinciale staten: er is geen sprake van een windpark met een opgesteld vermogen van 5 - 100 MW, maar van een windpark met >100 MW opgesteld vermogen. Deze conclusie heeft gevolgen voor de bevoegdheid om een omgevingsvergunning te verlenen. Omdat geen sprake is van een windpark van 5 - 100 MW (en dus niet van een productie-installatie als bedoeld in artikel 9e lid 1 Elektriciteitswet), lijkt gedeputeerde staten niet bevoegd de omgevingsvergunning te verlenen.

Dat betekent dat wat betreft de omgevingsvergunning in beginsel de gewone bevoegdheidsverdeling van de Wabo van toepassing is en dat dus het college van burgemeester en wethouders van de betrokken gemeente in beginsel bevoegd is de omgevingsvergunning te verlenen.

Datum

25 september 2018

Documentnummer

GS : 4415956

PS : 4418535

1.2:

Artikel Wro 3.33, 1^e lid sub a geeft aan dat specificatie noodzakelijk is. Op die manier wordt duidelijk aangegeven waar de coördinatie precies over gaat en wat er gecoördineerd wordt.

Artikel 3.33 lid 3 Wro geeft aan dat in het coördinatiebesluit bepaald kan worden dat gedeputeerde staten met uitsluiting van het in eerste aanleg bevoegde bestuursorgaan, tenzij dit een bestuursorgaan van het Rijk is, de voor de bedoelde verwezenlijking benodigde besluiten op aanvraag of ambtshalve nemen.

Datum

25 september 2018

Documentnummer

GS : 4415956

PS : 4418535

Kanttekeningen

1. *Geen*

1.1. *

Onderbouwing:

1.

1.1. *

Financiën

Geen financiële gevolgen

Europese en internationale zaken

Geen gevolgen

Planning

Geen gevolgen

Bijlagen

Geen

's-Hertogenbosch, 28 september 2018

Provinciale Staten van Noord Brabant,

de voorzitter

de griffier

prof. dr. W.B.H.J. van de Donk

J.A. Deneer (plv.)

Auteur: de heer E.A.M. Bruggink, ebruggink@brabant.nl, (073) 680 82 39