




Tweede Walstraat 14
6511 LV Nijmegen
Telefoon 024-7517700
E-mail info@odrn.nl

Postadres
Postbus 1603
6501 BP Nijmegen

Lindenbergh Advocaten B.V.

5.1.2e

Postbus 23116
3001 KC ROTTERDAM

Datum

28 MAART 2019

Ons kenmerk

OD60 /
W.Z19.100839.02 /
D190132225
Datum uw brief

Contactpersoon

5.1.2e

Onderwerp

Last onder dwangsom

Telefoonnummer

(024) 5.1.2e

Adres

Hollandiaweg 11 te Nijmegen

Geachte 5.1.2e

Op 30 januari 2019 hebben 5.1.2e en 5.1.2e (in de hoedanigheid van Buitengewoon Opsporingsambtenaar) van de Omgevingsdienst Regio Nijmegen namens de provincie Gelderland een controle uitgevoerd bij het bedrijf Engie Centrale Gelderland aan de Hollandiaweg 11 te Nijmegen. Uw cliënt Schotte B.V. is hier uitvoerder van de te verrichten werkzaamheden. Bij deze werkzaamheden zijn overtredingen geconstateerd.

Uw cliënt is hierover eerder geïnformeerd bij brief van 8 februari 2019, waarbij tevens een voornemen last onder dwangsom kenbaar is gemaakt. U heeft namens uw cliënt een zienswijze ingediend. Wij hebben besloten uw cliënt een definitieve last onder dwangsom op te leggen.

Constatering

De controle is uitgevoerd in verband met constatering die 5.1.2e tijdens een eerdere controle op 30 januari 2019 in de ochtend heeft gedaan. Tijdens deze controle is gebleken dat er afvalstoffen (filterkorrels) zijn gemengd met puin dat daarna middels een mobiele puinbreker is bewerkt tot granulaat.

Tijdens de controle in de middag is gebleken dat er in de partij gebroken puin (puingranulaat) filterkorrels aanwezig zijn. Verder waren er 3 containers aanwezig waarin (een deel) van deze filterkorrels aanwezig waren, bij twee containers vermengd met puin en grond. Ook was op de locatie waar de breekwerkzaamheden zijn uitgevoerd een grote hoeveelheid filterkorrels op maaiveld aanwezig.

Overtredingen

In het voornemen is uw cliënt aangeschreven om overtreding van artikel 10.54a en 10.1 van de Wet milieubeheer te beëindigen en beëindigd te houden. Verder is aangeschreven om de partij puingranulaat te keuren conform de BRL 1002, de containers met filterkorrels of filterkorrels vermengd met puin/grond niet af te voeren of dat de partij wordt afgevoerd vanaf het werk en toegepast wordt zonder dat vooraf akkoord is gegeven door ons.

De volgende overtreding is nog niet beëindigd:

Volgens artikel 10.1 van de Wet milieubeheer is het verboden om handelingen met betrekking tot afvalstoffen te verrichten of na te laten indien men weet of redelijkerwijs had kunnen weten dat daardoor nadelige gevolgen voor het milieu ontstaan of kunnen ontstaan.

Filterkorrels bestaan uit kunsthars en zijn dus niet aan te merken als bouwstoffen en/of zand/grond. Er zijn dus afvalstoffen gemengd met andere afvalstoffen en daarna be-/verwerkt met een mobiele puinbreker. Doordat er afvalstoffen zijn gemengd is niet met zekerheid te zeggen dat de kwaliteit van de bouwstof voldoet aan de samenstellings- en emissiewaarden die hiervoor gelden. Het BRL 2506 certificaat dat is afgegeven door de breker is daardoor niet geldig.

Zienswijze

Op 20 februari 2019 hebben wij uw zienswijze ontvangen. Samengevat komt uw zienswijze op het volgende neer.

- U stelt dat uw cliënt er vanuit mocht gaan dat het filterzand schoon is en derhalve onder een bouwstof valt. U bent van mening dat er geen sprake is van afvalstoffen of gevaarlijke afvalstoffen. Er is dan ook geen sprake van een overtreding.

Reactie:

Wij onderschrijven uw standpunt dat er geen sprake is van een gevaarlijke afvalstof. Wij laten de voorgenomen last op grond van artikel 10.54a van de Wet milieubeheer dan ook vervallen. Wel blijven wij bij ons standpunt dat er sprake is van een afvalstof en heeft uw cliënt daarmee artikel 10.1 van de Wet milieubeheer overtreden. Wij zijn van mening dat de filterkorrels (ionenwisselaar harsen) geen zand, grond en/of bouwstoffen zijn. Dit volgt uit de definities van 'zand', 'grond' en 'bouwstof' uit het Besluit bodemkwaliteit.

- Er is geen oogmerk geweest om ongeoorloofd te mengen of te verdunnen. Uw cliënt heeft de stoffen afgescheiden van de overige stoffen op het terrein. De stoffen hebben het terrein niet verlaten en door plaatsing in aparte containers heeft uw cliënt zelf gehandeld ter voorkoming van nadelige gevolgen voor het milieu. Er zijn dan ook geen bouwstoffen vervoerd of buiten het terrein gebracht waarvan de samenstelling- en emissiewaarden niet zijn bepaald. Dat last onder dwangsom dient dan ook niet opgelegd te worden.

Verder stelt u dat indien wel een last onder dwangsom wordt opgelegd, deze gematigd dient te worden. Er is niet ongeoorloofd gemengd of verdund, dit is althans niet opzettelijk gedaan. De ernst van de overtreding en de omstandigheden maken de hoogte van de dwangsom onevenredig. Het economische voordeel zou niet van dezelfde omvang zijn als de hoogte van de dwangsom. Bovendien betreft het een incidentele, kortstondige overtreding ten aanzien waarvan uw cliënt vrijwel direct maatregelen heeft getroffen om nadelige gevolgen voor het milieu te voorkomen. Tevens doet u een beroep op de hardheidsclausule.

Reactie:

Of er al dan niet een oogmerk is geweest om te mengen of te verdunnen doet niet ter zake. Geconstateerd is dat de filterkorrels zijn gemengd met puin. Daarna is dit puin gemengd met filterkorrels gebroken door middel van een mobiele puinbreker. Dat is voldoende om handhavend op te treden tegen deze overtreding. Om herhaling van deze overtreding te voorkomen leggen wij een last onder dwangsom op. De hoogte van de dwangsom moet dusdanig zijn dat het een prikkel is om een nieuwe overtreding te voorkomen. Daarbij wordt de ernst en het economische voordeel van de overtreding in ogenschouw genomen. Het economische voordeel is van andere omvang dan de hoogte van de dwangsom om calculerend gedrag te voorkomen.

- Verder stelt u dat het voornemen geen begunstigingstermijn behelst. Doordat uw cliënt zelf heeft gehandeld ter voorkoming van nadelige gevolgen voor het milieu bent u van mening dat de lasten die zien op voorkoming van herhaling niet zonder beperkte begunstigingstermijn en alleen gematigd qua som, kunnen worden voorgenomen.

Reactie:

Een begunstigingstermijn dient in de definitieve last te worden gegeven. In het voornemen is dat niet verplicht. Desalniettemin is het volgende opgenomen: "U dient deze overtreding direct te beëindigen door in het vervolg geen afvalstoffen meer te mengen en handelingen na te laten waarvan u weet of redelijkerwijs kunt weten dat hierdoor nadelige gevolgen voor het milieu ontstaan of kunnen ontstaan." De gepleegde overtreding kan niet meer ongedaan gemaakt worden, dus ziet de last op voorkoming van herhaling van de overtreding en geldt per direct.

Uw zienswijze is voor ons geen reden om terug te komen op ons voornemen om een last onder dwangsom op te leggen. Evenmin is er gebleken van bijzondere omstandigheden op basis waarvan wij van handhavend optreden moeten afzien.

Last onder dwangsom

Wij besluiten een last onder dwangsom op te leggen om herhaling van de overtreding te voorkomen. Dit houdt in dat uw cliënt een dwangsom moet betalen als uw cliënt de overtreding na de gegeven termijn opnieuw begaat.

Wij doen dit op basis van artikel 122 van de Provinciewet en artikel 5:32 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb).

Uw cliënt moet herhaling van de overtreding van artikel 10.1 van de Wet milieubeheer voorkomen.

Wanneer opnieuw overtreding van voorgaand artikel wordt geconstateerd, moet uw cliënt een dwangsom betalen van € 25.000,- ineens. Deze constatering kan niet eerder plaatsvinden dan binnen 1 dag na bekendmaking van dit besluit.

Overige opmerkingen

Zoals opgemerkt in het voornemen dient de geconstateerde overtreding uiteindelijk ongedaan gemaakt te worden op de volgende manier:

- De aanwezige partij granulaat waarin de filterkorrels aanwezig zijn dient te worden gekeurd op grond van de BRL 1002 door een daartoe erkend bedrijf. Deze partij dient in ieder geval op het standaard pakket te worden onderzocht, aanvullend met pH en geleidingsvermogen (EC);
- De containers waarin het puin/de grond vermengd met de korrels zijn opgeslagen dienen zolang het onderzoek loopt binnen de inrichting te blijven. Daarna dienen deze afgevoerd te worden naar een daartoe erkende verwerker;
- De container met filterkorrels moet binnen de inrichting blijven zolang het onderzoek loopt;
- Het puingranulaat mag niet afgevoerd en/of toegepast worden totdat de resultaten van de partijkeuring bekend en goedgekeurd zijn door ons;
- De kwaliteitsverklaring BRL 2506 die door de breker is afgegeven voor de partij gebroken puin is niet geldig in verband met de aanwezigheid van de filterkorrels.

Op 13 februari 2019 is de partij puingranulaat BRL 1002 gekeurd door ATKB. De resultaten van de keuring zijn vooralsnog niet bekend. Zodra deze bekend zijn dient de rapportage van deze keuring toegestuurd te worden aan 5.1.2e 5.1.2e @odrn.nl). Na beoordeling en positieve uitslag kan de partij granulaat afgevoerd worden. Verder is geconstateerd dat het gebied rondom de puincontainers is afgezet met hekwerken en de containers met puin en/of filterkorrels nog steeds aanwezig zijn.

Rechtsopvolger

Dit besluit geldt ook voor de rechtsopvolger van degene aan wie dit besluit is gestuurd en iedere verdere rechtsopvolger. Dit baseren wij op de artikelen 5.1 en 5.18 Wabo en artikel 18.1a, lid 1 Wet milieubeheer.

Bezwaar en voorlopige voorziening

Belanghebbenden kunnen binnen zes weken nadat dit besluit is bekendgemaakt een bezwaarschrift indienen. Het bezwaarschrift dient te worden gezonden aan Gedeputeerde Staten, secretariaat Commissie Rechtsbescherming, Postbus 9090, 6800 GX Arnhem.

Op envelop en brief duidelijk "bezwaarschrift" vermelden.

Het bezwaarschrift moet zijn ondertekend en bevat ten minste:

- de naam en het adres van de indiener;
- de dagtekening;
- een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar of beroep is gericht, waaronder het zaaknummer en datum van het besluit;
- de gronden van het bezwaar.

Degene die een bezwaarschrift heeft ingediend, kan bij de voorzieningenrechter van de rechtbank Gelderland (Postbus 9030, 6800 EM Arnhem) een verzoek indienen om een voorlopige voorziening te treffen. Voor individuele burgers (niet voor advocaten en ook niet voor gemachtigden namens een bedrijf of een organisatie) bestaat de mogelijkheid dat verzoek digitaal in te dienen. Meer informatie kunt u vinden op www.rechtspraak.nl. Voor het behandelen van een verzoek om een voorlopige voorziening wordt griffierecht geheven. Over de hoogte en de wijze van betaling van het griffierecht kunt u informatie verkrijgen bij de rechtbank Gelderland, telefoonnummer (026) 5.1.2e of op www.rechtspraak.nl.

Informatie over de bezwarenprocedure en de mogelijkheid van mediation is te vinden op de website van de provincie Gelderland (www.gelderland.nl/digitaaloket). Deze informatie is vervat in de brochure "Niet eens met een besluit van de provincie Gelderland? Bezwaarschrift of mediation" en is op te vragen bij het Provincieloket via telefoonnummer (026) 359 99 99.

Verzoek om voorlopige voorziening

Indien een bezwaarschrift is ingediend, kan een verzoek om voorlopige voorziening gedaan worden bij de Rechtbank te Arnhem, sector bestuursrecht (Postbus 9030, 6800 EM ARNHEM), Indien – gelet op de betrokken belangen – onverwijlde spoed dat vereist.

Bij het verzoek dient een afschrift van het bezwaarschrift te worden overlegd. Bij voorkeur dient u de stukken in tweevoud in.

Voor het behandelen van een verzoek om voorlopige voorziening zijn griffierechten verschuldigd. Over de hoogte van de griffierechten en de wijze van betaling kan informatie worden ingewonnen bij de genoemde afdeling van de Rechtbank te Arnhem.

Vragen

Heeft u nog vragen naar aanleiding van deze brief? Neem dan contact op met

5.1.2e telefoonnummer (024) 5.1.2e of via e-mail

5.1.2e @odrn.nl.

Hoogachtend,

Het College van Gedeputeerde Staten van Gelderland,

5.1.2e

mr./J. de Leeuw, Hoofd Afdeling Handhaving Omgevingsdienst Regio Nijmegen

5.1.2e

Afschrift aan:

- Schotte B.V., t.a.v. de directie, Postbus 118, 2910 AC NIEUWERKERK AAN DE IJSSEL