



Retouradres: Postbus 3066, 6802 DB Arnhem

AANTEKENEN

J.M. Driessen en Zonen B.V.
T.a.v. De bestuurders
3e Industrieweg 5
4147 CV Asperen

Onderwerp: bevestiging toepassing spoedeisende bestuursdwang en opleggen last onder dwangsom

Datum
5 juli 2024

Pagina
1 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Behandeld door
5.1.2e

Geachte bestuurders,

Op 10 en 11 juni 2024 bezocht 5.1.2e
toezichthouder van Omgevingsdienst Regio Arnhem, uw terrein aan de
3e Industrieweg 5 in Asperen. Tijdens de controle op 11 juni 2024 is hij
bijgestaan door 5.1.2e Buitengewoon
Opsporingsambtenaar van de Omgevingsdienst regio Arnhem en 5.1.2e
5.1.2e van de Omgevingsdienst regio Nijmegen. Daarnaast zijn op 11
juni 2024 ook toezichthouders van het Waterschap Rivierenland
aangehaakt. In deze brief leest u wat er is geconstateerd en welke
gevolgen dat heeft voor u.

Besluit

Op dinsdag 11 juni 2024, op of omstreeks 17.00 uur heeft de
toezichthouder, 5.1.2e gelet op de vereiste spoed,
de vergunningplichtige werkzaamheden op bovengenoemde locatie
stilgelegd. Hierbij bevestigen wij deze stillegging.

U mag de werkzaamheden pas hervatten zodra wij u daarvoor een
omgevingsvergunning hebben verleend. Om te voorkomen dat u de
werkzaamheden hervat leggen wij u een dwangsom op. Indien u opnieuw
artikel 5.1, tweede lid aanhef en onder b. van de Omgevingswet
overtreedt, bent u een dwangsom verschuldigd van € 25.000,- per
constatering dat u de last overtreedt met een submaximum van
€ 25.000,- per dag. Het totaal van de te verbeuren dwangsommen
stellen wij op € 150.000,-.

De relevante wetsartikelen en de motivering van dit besluit vindt u in
bijlage.

Resultaten controle

De toezichthouder constateerde het volgende:

1. U heeft immobilisaat toegepast;
2. U heeft graafwerkzaamheden verricht in de bodem met een kwaliteit boven de interventiewaarde;
3. U heeft de bodem gesaneerd.

Datum
5 juli 2024

Pagina
2 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Ad 1. U bent begonnen met het toepassen van immobilisaat onder de toekomstige asfaltverharding. Volgens opgave gaat het om het immobilisaat Listawee. Listawee is een gebonden funderingsmateriaal dat gebruikt kan worden als fundering voor wegen en terreinen en is opgebouwd uit gerecycled cellenbeton (gasbeton), grond en bindmiddelen. Zodra dit materiaal op de juiste wijze (doelmatig, functioneel en conform van toepassing zijnde wet- en regelgeving) is toegepast, bereiken deze de 'einde afvalstatus' en is aldus sprake van een vormgegeven bouwstof.

Aan de toepassing van immobilisaat zijn strikte voorschriften verbonden en het niet naleven hiervan kan leiden tot grote milieuschade. Wanneer de assen onvoldoende zijn verdicht en in contact komen met hemelwater dan wel grondwater, vindt uitloging plaats naar de bodem en oppervlaktewater. Bij oog- of huidcontact bestaan er gezondheidsrisico's.

De toezichthouder heeft tijdens zijn rondgang op het bedrijf op meerdere plekken de toepassing van immobilisaat gezien. Aan de randen van verharding zag hij dat het immobilisaat verbrokkelt en als fijn gruis uit elkaar valt zodra je er tegen aanschopt. Verder heeft hij gezien dat het losse (overtollige) immobilisaat op meerdere locaties op de bodem aanwezig was.

De toepassing van immobilisaat is een milieubelastende activiteit (verder: MBA) die wordt uitgevoerd binnen een complex bedrijf zoals bedoeld in afdeling 3.3 van het Besluit activiteiten leefomgeving. Dat maakt dat deze MBA vergunningplichtig is. U heeft niet alleen geen vergunning, de manier waarop het immobilisaat is toegepast voldoet niet aan de wet- en regelgeving en geldende beoordelingsrichtlijn (BRL) en vormt een reëel risico voor het milieu.

Ad 2. De toezichthouder heeft gezien dat er grondverzet heeft plaatsgevonden. Hij zag onder andere dat grond is toegepast/herschikt dat veel stortmateriaal bevat. Hij zag in die grond onder andere loodaccu's, autobanden, kabels, verbrandingsresten, asbest en kunststof.

De bodem onder uw terrein is verontreinigd. De grond en het grondwater bevat stoffen waarvan de interventiewaarden worden overschreden. Voor werkzaamheden op of in de bodem geldt hetzelfde als voor het toepassen van immobilisaat; hiervoor is een Omgevingsvergunning noodzakelijk. Om handelingen op of in de bodem te mogen verrichten heeft u een Omgevingsvergunning nodig.

Ad 3. De toezichthouder heeft gezien dat u de afdeklaag (zand) van de aanwezige verontreiniging heeft verwijderd en in depot heeft gezet. Ook

heeft hij gezien dat u direct op de bestaande verontreiniging een laag immobilisaat heeft aangebracht.

Datum
5 juli 2024

U heeft uw plannen met betrekking tot een eventuele sanering niet met ons gedeeld. Ons is onduidelijk welke werkzaamheden u voornemens bent te gaan verrichten. Tevens heeft u verzuimd inzichtelijk te maken (middels bijvoorbeeld een bodemonderzoeksrapportage) wat de milieurisico's zijn. Die zijn daarmee evenmin bekend. Gelet op de mate en omvang van de verontreiniging, alsmede het niet adequaat inzichtelijk hebben gebracht van de milieurisico's achten wij het onverantwoord om niet handhavend op te treden.

Pagina
3 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Zienswijze

Vanwege de spoed hebben wij afgezien u de mogelijkheid te geven een zienswijze naar voren te brengen.

Niet eens met dit besluit?

U kunt binnen zes weken na verzending van deze brief bezwaar maken tegen dit besluit. In de bijlage leest u hoe u dit moet doen.

Heeft u vragen?

Dan kunt u contact opnemen met 5.1.2e bereikbaar op telefoonnummer: 5.1.2e of per e-mail: postbus@odra.nl. Wilt u documenten zoveel mogelijk digitaal opsturen? Dit is milieuvriendelijker en efficiënter. Vermeld dan wel uw zaaknummer ODRA24HB0082. Zo kunnen wij u sneller helpen.

Met vriendelijke groet,
Namens Gedeputeerde Staten van Gelderland,

5.1.2e

Manager Uitvoering
Omgevingsdienst Regio Arnhem

Bijlagen:

- Motivering
- Relevante wetsartikelen
- Rechtsmiddelen

Bijlage motivering

Datum
5 juli 2024

Pagina
4 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Wij hebben de taak zorg te dragen om handhavend op te treden tegen overtreding van de geldende wet- en regelgeving. De hoogste bestuursrechter van Nederland heeft bepaald dat wij daartoe zelfs verplicht zijn. Alleen in bijzondere situaties mogen wij daarvan afzien.

Daarnaast zijn wij bevoegd tot het opleggen van een last onder dwangsom om de overtredingen op te heffen. Dit blijkt uit artikel 122 van de Provinciewet in samenhang met afdeling 5.3.1. van de Algemene wet bestuursrecht.

Uit jurisprudentie van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State blijkt dat slechts onder bijzondere omstandigheden van het college mag worden gevraagd niet handhavend op te treden. Zo'n situatie doet zich voor als er concreet zicht op legalisatie bestaat of sprake is van overmacht. Daarnaast kan het college afzien van handhaving als uit een belangenafweging blijkt dat handhavend optreden onevenredig zwaar de belangen van de overtreder schaadt in verhouding tot het te beschermen belang.

Bij een besluit tot handhavend optreden is het wel belangrijk dat de nadelige gevolgen niet onevenredig zijn in verhouding tot de met het besluit te dienen doelen. Daarbij moeten wij in elk geval motiveren waarom het besluit geschikt is om het doel te bereiken, waarom het een noodzakelijke maatregel is en waarom het besluit in dit concrete geval evenwichtig is.

Geschiktheid

De toezichthouder heeft overwogen dat niet gewacht kon worden met handhavend optreden en dat de risico's op (onherstelbare) milieuschade dermate groot zijn, dat geen begunstigingstermijn kon worden gegeven. Er is voor gekozen om te interveniëren door het toepassen van zeer spoedeisende bestuursdwang. Wij achten zijn keuze geschikt gelet op de grote risico's voor en mogelijk (onomkeerbare) schade aan het milieu.

Noodzakelijkheid

Gezien de beginselplicht tot handhaving is de noodzakelijkheid van handhavend optreden in geval van een overtreding gegeven. Voor de effectiviteit van regels moet het uitgangspunt zijn dat die regels ook gehandhaafd worden. De kracht van een regel zou verdwijnen als duidelijk is dat er geen gevolgen zijn voor het overtreden van die regels. De herstelsanctie is geen punitieve sanctie, maar beoogt de situatie in overeenstemming te brengen met het recht. Er kan niet met een minder vergaande maatregel worden volstaan, omdat het geven van een hersteltermijn het risico met zich meebrengt dat u werkzaamheden verricht zonder dat wij hieraan voorschriften hebben kunnen verbinden die de belangen van het milieu adequaat beschermen.

Om een passende wijze van handhavend optreden te bepalen, maken wij gebruik van de Landelijke Handhavingsstrategie Omgevingsrecht. Op basis van deze strategie hebben wij de overtreding ingeschaald naar ernst van de overtreding en het gedrag van de overtreder.

U verricht handelingen in de bodem die een groot risico vormen voor de leefomgeving en het milieu. Er wordt verontreinigd water geloosd op het oppervlaktewater en er wordt op onjuiste wijze immobilisaat toegepast waardoor uitloging naar de bodem plaats kan vinden.

Datum
5 juli 2024

Pagina
5 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Uw handelen kwalificeren wij als calculerend. U bent bekend met het feit dat de bodem onder uw perceel verontreinigd is. Uw projectleider heeft bij het naastgelegen bedrijf leiding gegeven aan mensen die aldaar dezelfde activiteiten hebben verricht en hij was op de hoogte van de van toepassing zijnde regels. U heeft willens en weten de kans aanvaard dat uw handelen nadelige gevolgen voor het milieu heeft. Hoewel u die gevolgen niet perse beoogt, neemt u ze wel op de koop toe.

Het handelen van de projectleider kan u als rechtspersoon worden aangerekend. Er is sprake van een fysiek handelen van iemand die werkzaam is voor uw vennootschap. De gedragingen passen in de normale bedrijfsvoering en is ten bate (geweest) van uw rechtspersoon. U kon beschikken over of de gedraging plaats zou vinden en heeft dit aanvaard door niet in te grijpen.

Evenwichtigheid

Van handhaving kan (of moet) worden afgeweken als er sprake is van bijzondere omstandigheden. Een van die bijzondere omstandigheden is als het handhavingsbesluit onevenredige gevolgen heeft voor de overtreder. Nadelige gevolgen van besluitvorming kunnen en hoeven niet voorkomen te worden. Het gaat om het voorkomen van onnodig nadelige gevolgen.

U heeft een (financieel) belang bij het voorzetten van de activiteiten. U wilt het perceel opnieuw inrichten zodat dit geschikt is voor een nieuwe huurder of koper. Het stilleggen van de werkzaamheden brengt dan ook kosten voor u mee.

Wij hebben uw belang afgezet tegen het algemeen belang dat van handhavend optreden alsmede dat van het belang van de bescherming van het milieu en de leefomgeving. Wij vinden dat deze belangen prevaleren boven uw (financieel) belang. Zeker nu u geen vergunning heeft waar voorschriften aan zijn verbonden, ontbreekt het ons aan handvatten om optreden in het geval werkzaamheden risico's opleveren hetgeen nu feitelijk gebeurt.

In dit geval vinden komen wij tot de conclusie dat er geen sprake is van bijzondere omstandigheden, waardoor wij van handhaving zouden moeten afzien. Wij vinden handhavend optreden in dit geval evenredig.

Legalisatie

Op basis van vaste rechtspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State hoeft bij het opleggen van een stillegging geen onderzoek te worden gedaan naar de mogelijkheden van legalisatie. Wij vragen u op dit moment (nog) niet om de strijdige handelingen ongedaan te maken. Wij bieden u namelijk eerst de gelegenheid om legalisatie van de overtreding te onderzoeken.

Als u van deze gelegenheid gebruik wilt maken, kunt u binnen vier weken na dagtekening van deze brief een aanvraag indienen om verlening van een omgevingsvergunning voor de MBA's die u wilt uitvoeren.

U kunt deze aanvraag indienen via <https://www.omgevingsloket.nl>. Aan de behandeling van een aanvraagprocedure zijn kosten (leges) verbonden.

Als u een aanvraag indient, betekent dit nog niet dat de omgevingsvergunning ook wordt verleend. Wij moeten deze toetsen aan de geldende regelgeving en beleidskaders. Wij kunnen dit enkel doen op basis van een volledige aanvraag. Voor meer informatie over het indienen van een aanvraag om een omgevingsvergunning kunt u contact opnemen met Omgevingsdienst Regio Nijmegen, telefoonnummer (024) 751 7700.

Als u van de hierboven genoemde gelegenheid geen gebruik maakt of als uit nadere beoordeling blijkt dat de overtreding niet kan worden gelegaliseerd, dient u de overtreding geheel ongedaan te maken. Dit betekent dat u de activiteiten die worden uitgevoerd in overeenstemming brengt met de eerder vergunde activiteiten. Ook betekent dit dat het toegepaste immobilisaat verwijderd moet worden, dat de bodem wordt hersteld naar de situatie van voor de werkzaamheden en dat het terrein wordt terug gebracht in de staat zoals dit was vóór de werkzaamheden. Indien u dit niet uit eigen beweging doet zullen wij overwegen om ook hiertegen handhavend op te treden door middel van een last onder dwangsom of een last onder bestuursdwang.

Datum
5 juli 2024

Pagina
6 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Bijlage: Wettelijk kader

De werkzaamheden zijn stilgelegd op grond van artikel 122 Provinciewet in samenhang met de artikelen 5:21 in samenhang met artikel 5:31, eerste lid, van de Algemene wet bestuursrecht (Awb). Het handelen zonder vergunning is een overtreding van artikel 5.1, tweede lid aanhef en onder b. van de Omgevingswet.

Datum
5 juli 2024

Pagina
7 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Bijlage: Rechtsmiddelen

Datum
5 juli 2024

Bezwaar

Belanghebbenden kunnen op grond van de Algemene wet bestuursrecht bezwaar maken tegen dit besluit. De termijn bedraagt zes weken en deze termijn gaat in op de dag na bekendmaking van het besluit.

Pagina
8 van 8

Zaaknummer
ODRA24HB0082

Het ondertekende bezwaarschrift kan worden ingediend bij gedeputeerde staten van Provincie Gelderland en dient gezonden te worden aan:

Postbus 9090
6800 GX ARNHEM

Het bezwaarschrift dient op grond van artikel 6:5 van de Algemene wet bestuursrecht ten minste te bevatten:

- de naam en het adres van de indiener;
- de dagtekening;
- een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaarschrift is gericht, samen met het zaaknummer zoals vermeld in het briefhoofd van ons besluit;
- de gronden van het bezwaar.

Als u bezwaar maakt tegen een besluit wordt de werking van het besluit niet opgeschort.

Voorlopige voorziening

Hebben u of belanghebbenden er belang bij dat dit besluit niet in werking treedt, dan kan een voorlopige voorziening worden aangevraagd. Een verzoek om voorlopige voorziening moet worden ingediend bij:

Rechtbank Gelderland
Team Bestuursrecht
Postbus 9030
6800 EM Arnhem

Hiervoor moet u kosten betalen (griffierecht). Wanneer een verzoek om voorlopige voorziening wordt toegewezen treedt de beschikking pas in werking nadat hierover een beslissing is genomen.

Voor de ontvankelijkheid van het verzoek om een voorlopige voorziening te treffen, is het van belang dat:

- een afschrift van het bezwaarschrift wordt toegezonden;
- er gelet op de betrokken belangen sprake is van onverwijlde spoed.

Het verzoekschrift om een voorlopige voorziening dient aan dezelfde eisen als het bezwaarschrift te voldoen (artikel 6:5 van de Algemene wet bestuursrecht).