Omgevingsdienst Regio Nijmegen
Afdeling Juridisch advies

Omgevingsdienst
Regio Nijmegen

Mariënburg 75
6511 PS Nijmegen
[redacted]

Postadres
Postbus 1603
6501 BP Nijmegen

Sachem Europe BV
[redacted]
Postbus 52
5300 AB ZALTBOMMEL

Datum 17 JUNI 2020

Onderwerp
Gedoogbeschikking

Adres
Van Voordenpark 15 Zaltbommel

Ons kenmerk
OD60 /
W.Z19.103340.06 /
D200547671

Datum uw brief
12 juni 2020

Contactpersoon
[redacted]

Telefoonnummer
[redacted]

Geachte heer [redacted],

Aanleiding/aanvraag
U heeft ons een gedoogverzoek gestuurd om te vragen of het mogelijk is, alvorens de daartoe aangevraagde omgevingsvergunning verleend is, de volgende activiteiten uit te voeren: het starten met het productieproces waarbij in reactor T-08 met een maximale procesdruk van 10 bar gewerkt wordt. Wij hebben besloten om uw verzoek in te willigen.

Vergunningssituatie
Op 29 maart 2019 is een aanvraag revisievergunning voor Sachem Europe BV ingediend.

Wij zijn bevoegd gezag voor de inrichting. Dit volgt uit artikel 2.4 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo) juncto artikel 3.3 lid 1 Besluit omgevingsrecht (Bor), op grond van de activiteiten van de inrichting, genoemd in Bijlage I onderdeel C categorie 4.3 van het Bor.

Het betreft een inrichting in de zin van de Wet milieubeheer, waarop het Besluit risico's zware ongevallen 2015 van toepassing is. Volgens het bepaalde in Bijlage I onderdeel B artikel 1 is er sprake van een vergunningplichtige inrichting.

Wij zijn voornemens om de gevraagde revisievergunning (kenmerk W.Z19.103340.01) te verlenen. Daartoe is een ontwerpbesluit opgesteld dat vanaf donderdag 18 juni 2020 ter inzage ligt.

Gedoogverzoek
In uw gedoogverzoek heeft u verzocht zo spoedig mogelijk te mogen starten met één van de nieuwe activiteiten die deze revisievergunning mogelijk maakt. Sachem heeft dit verzoek ingediend vanwege de ontwikkeling van een nieuw product voor personal care.

Het produceren daarvan op reactor T08 vereist procescondities met verhoogde druk tot maximaal 10 bar. Dit is onder de huidige milieuvergunning nog niet toegestaan, maar maakt onderdeel uit van de op 29 maart 2019 ingediende aanvraag omgevingsvergunning.

Ten aanzien van deze aanvraag is een ontwerpvergunning opgesteld en die vanaf 18 juni 2020 voor een periode van zes weken ter inzage gelegd.

Gedogen wil zeggen dat er niet handhavend wordt opgetreden tegen een formeel gezien nog niet bij omgevingsvergunning gereguleerde activiteit. In dit geval gaat het om het verhogen van de druk tot maximaal 10 bar zoals dat in de vergunningaanvraag beschreven is in:

- het aanvraagdocument paragraaf 4.8.1 over externe veiligheid,
- de bijlage A6: de beschrijving van de uit te voeren bedrijfsactiviteiten,
- bijlage M4: de kwantitatieve risicoanalyse (QRA) in paragraaf 3.4 en
- in de tabel B3-4 met de scenario's voor de reactoren.

Sachem heeft veiligheidsmaatregelen getroffen om dit proces veilig uit te voeren. Er zijn geen nadelige gevolgen of gevaren voor de omgeving te gevolge van deze activiteiten.

Overtreding
De voorgelegde gedoogsituatie houdt in dat u artikel 2.1, eerste lid aanhef en onder e, van de Wabo overtreedt, namelijk dat het verboden is om zonder omgevingsvergunning een inrichting of de werking daarvan te veranderen.

U beschikt formeel gezien immers nog niet over de aangevraagde omgevingsvergunning. In verband met de procedureel verplichte ter inzage legging van de ontwerpvergunning is er evenwel uitzicht op vergunningverlening en legalisatie.

Beoordelingskader
Het gedoogverzoek is behandeld als een aanvraag in de zin van de Algemene wet bestuursrecht om een besluit tot gedogen in de zin van de 'Beleidsregels gedogen Gelderland 2018'.

Het gedoogverzoek is beoordeeld met inachtneming van het gedoogbeleid en de rechtspraak van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Als er sprake is van een illegale situatie dient daar - in opdracht van de wetgever en op basis van vaste jurisprudentie - in principe handhavend tegen op te worden getreden. Daar kan alleen van afgeweken worden als er sprake is van een concreet zicht op legalisatie of als er sprake is van bijzondere omstandigheden die maken dat (tijdelijk) van handhavend optreden dient te worden afgezien (gedogen).

Verzocht is om het gebruik van een reactor tijdelijk te gedogen, tot dat de vergunning is verleend. Met gedogen wordt bedoeld dat bewust en schriftelijk wordt besloten dat er tijdelijk en eventueel onder voorwaarden niet handhavend wordt opgetreden. Daarbij geldt dat het gedogen slechts in uitzonderingsgevallen én onder zorgvuldige belangenafweging kan plaatsvinden.

Gevolgde procedure
Wij hebben vastgesteld dat de onderbouwing van het gedoogverzoek, ook gelet op hetgeen ons ambtshalve bekend is over de inrichting, voldoet aan de eisen die het gedoogbeleid stelt aan de onderbouwing van gedoogverzoeken. Wij hebben het gedoogverzoek daarom in behandeling genomen.

Beoordeling verzoek en belangenafweging
Op grond van ons gedoogbeleid kan gedogen in uitzonderingsgevallen aanvaardbaar zijn. Daarbij zijn situaties beschreven waarin gedogen aan de orde kan zijn. De overgang naar een nieuwe vergunning is één van die situaties. Zeker als redelijkerwijs verwacht mag worden dat daarmee de overtreding spoedig wordt gelegaliseerd.

In dit geval is hiervan sprake. Sachem is bezig met de ontwikkeling van een nieuw product voor de personal care. Het produceren daarvan vereist procescondities met verhoogde druk tot maximaal 10 bar. Zonder gedoogbesluit lopen de leveringen van dit voor het bedrijf belangrijke product en aanzienlijke vertraging op.

Zonder gedoogbesluit kan de reeds gereserveerde tijd bij een externe destillateur om de producten te laten destilleren niet worden gehaald, hetgeen een uitstel van minimaal 6 maanden betekent. Er is slechts 2 x per jaar de mogelijkheid om bij dit bedrijf producten te laten destilleren. Een vertraagde markintroductie betekent waarschijnlijk dat een marktkans zal zijn verdwenen. Daarom heeft Sachem groot belang bij dit verzoek.

Sachem heeft veiligheidsmaatregelen getroffen om dit proces veilig uit te voeren. Er zijn geen nadelige gevolgen of gevaren voor de omgeving te gevolge van deze activiteiten.

Mede vanwege de huidige sociaal en economisch onzekere periode waarin we verkeren, menen wij dat het, daar waar dat zonder nadelige gevolgen mogelijk is, wenselijk is ondernemingen als Sachem welwillend tegemoet te treden.

Conclusie
In deze situatie is gedogen aanvaardbaar. Er wordt voldaan aan de in artikel 4 van de Beleidsregels gedogen Gelderland 2018 beschreven omstandigheden.

U heeft verzocht om een gedoogperiode van acht weken met ingang van uiterlijk 19 juni 2020. In plaats daarvan bepalen wij de termijn van gedogen tot de inwerkingtreding van de aangevraagde en ter inzage liggende revisievergunning.

Aangezien de door u aangevraagde activiteiten in het gedoogverzoek niet tot negatieve gevolgen leiden en u deze periode waarschijnlijk slechts gebruikt voor twee campagnes menen wij dat het gedogen van deze activiteiten aanvaardbaar is.

Handhaven op de beschreven overtreding, staat niet in redelijke verhouding tot de belangen die met de activiteiten van Sachem gemoeid zijn.

Beschikking
Gelet op het voorgaande en alle betrokken belangen afwegend, besluiten wij af te zien van handhaving tegen de overtreding van artikel 2.1 lid 1 onder e van de Wabo (het zonder omgevingsvergunning veranderen van de werking van een inrichting).

Voorwaarden
Aan deze beschikking besluit verbinden wij de volgende voorwaarden:

1. Deze beschikking zal worden ingetrokken op het moment dat wordt vastgesteld dat één of meer van de hierin gestelde voorwaarden door u worden overtreden. Vervolgens kunnen wij alsnog besluiten handhavend op te treden.

2. Deze beschikking verliest automatisch zijn rechtskracht na de inwerkingtreding van de aangevraagde en ter inzage liggende revisievergunning. Mocht deze thans onzekere termijn onredelijk lang duren dan behouden we ons het recht voor om dit besluit in te trekken en alsnog handhavend op te treden.

3. Deze beschikking geldt alleen voor de specifieke hierboven omschreven overtredingen en nadrukkelijk niet voor andere mogelijke overtredingen van (wettelijke) voorschriften.

4. Bij de te gedogen activiteiten gelden de 'Voorschriften' zoals die in de aangevraagde en de vanaf 18 juni 2020 ter inzage liggende revisievergunning (W.Z19.103340.01) zijn opgenomen.

5. De beschreven activiteiten geschieden voor uw eigen rekening en risico.

6. Deze beschikking zal worden gepubliceerd. Het is in theorie mogelijk dat derden-belanghebbenden in rechte tegen de beoogde gedoogsituatie ageren.

7. Dat één specifieke overtreding gedoogd wordt, betekent nadrukkelijk niet dat andere overtredingen door ons of andere handhavingsinstanties eveneens worden gedoogd.

8. Wij zullen de door ons gedoogde situatie regelmatig (laten) controleren en zo nodig maatregelen treffen of bijsturen met aanvullende voorwaarden.

9. Aanwijzingen van de Veiligheidsregio dienen stipt te worden opgevolgd.

Bezwaar doorgaans niet-ontvankelijk
Gedoogbeslissing zijn door de richtinggevende uitspraak ECLI:NL:RVS:2019:86 van 24 april 2019 géén besluiten in de zin van de Algemene wet bestuursrecht en kunnen daarmee ook niet gelijkgesteld worden. Tegen deze beslissingen staat derhalve geen bezwaar en beroep (meer) open. Slechts in "zeer uitzonderlijke gevallen" kan hiervan afgeweken worden. Er is in de jurisprudentie slechts één geval als "zeer uitzonderlijk" aangemerkt (zie ECLI:NL:RVS:2011:BP7160).

Het indienen van een bezwaarschrift tegen deze beschikking zal hoogstwaarschijnlijk dan ook niet leiden tot een inhoudelijke behandeling van dat bezwaar. Dit betekent evenwel niet dat betrokkenen die zich niet met deze beschikking kunnen verenigen geen toegang tot de bestuursrechter hebben. Zo kan er in plaats daarvan een verzoek om handhaving ingediend worden. Volgt daarop een toewijzend of afwijzend besluit, dan kan daartegen bezwaar en beroep worden ingediend.

Reacties kunnen worden gericht aan de Omgevingsdienst Regio Nijmegen, Postbus 1603, 6501 BP Nijmegen, of aan wabo@odrn.nl, onder vermelding van het zaaknummer van dit besluit.

Vragen
Heeft u nog vragen naar aanleiding van deze brief? Neem dan contact op met de heer [redacted], telefoonnummer: [redacted]

Zaaknummer
Uw dossier is geregistreerd onder zaaknummer W.Z19.103340.06. Vermeld alstublieft dit nummer, als u contact met ons opneemt.

Hoogachtend,

Het College van Gedeputeerde Staten van Gelderland,

[redacted]

Directeur
Omgevingsdienst Regio Nijmegen

Afschriften
Een afschrift van deze brief is gestuurd naar:

- Openbaar Ministerie (functioneel parket), Postbus 639, 8000 AP Zwolle
- Burgemeester en Wethouders van gemeente Zaltbommel bestuur@zaltbommel.nl
- Omgevingsoverleg Sachem Zaltbommel, [redacted]
- Inspectie Leefomgeving en Transport, [redacted]
- Provincie Gelderland, [redacted]
- Ministerie van Sociale Zaken, contact@inspectieszw.nl
- Waterschap Rivierenland [redacted]
- Veiligheidsregio Gelderland Zuid, info@vrgz.nl