

PS2014RGW10

Weidewind BV
p/a Energie-U
Potgieterstraat 26
3532 VS Utrecht

| | | | |
|--------------|----------------------|---------------------|--|
| DATUM | 8 december 2014 | TEAM | SRO/ECO |
| NUMMER | 810E9CCD/PS2014RGW10 | REFERENTIE | Dorien van Cooten en Henk de Vries |
| UW BRIEF VAN | 28 oktober 2014 | DOORKIES- NUMMER | 030-2583535 |
| UW NUMMER | | E-MAILADRES | dorien.van.cooten@provincie-Utrecht.nl |
| BIJLAGE | geen | ONDERWERP | Besluit op aanvraag vaststelling inpassingsplan windpark Lage Weide |

Besluit van provinciale staten van Utrecht d.d. 8 december 2014, nr. 810E9CCD/PS2014RGW10, op de aanvraag van Weidewind BV te Utrecht tot vaststelling van een inpassingsplan ten behoeve van de realisering van een windpark van 6 windturbines op industrieterrein Lage Weide in Utrecht.

1. Besluiten

- a. de aanvraag van Weidewind BV te Utrecht af te wijzen;
- b. de raad van de gemeente Utrecht hiervan in kennis te stellen.

2. Ontvankelijkheid

Uit de aanvraag van 28 oktober 2014 blijkt dat Weidewind BV te Utrecht (hierna: verzoekster) gedeputeerde staten van Utrecht verzocht heeft om een provinciaal inpassingsplan vast te stellen voor het realiseren van een windpark van 6 windturbines op industrieterrein Lage Weide in de gemeente Utrecht. De bevoegdheid tot het vaststellen van een inpassingsplan wordt in artikel 3.26, eerste lid, van de Wet ruimtelijke ordening (hierna: Wro) opgedragen aan provinciale staten. Op grond van artikel 158, eerste lid, onder b, van de Provinciewet, zijn gedeputeerde staten belast met onder meer de voorbereiding van door provinciale staten te nemen beslissingen. De aanvraag moet worden beschouwd als een verzoek aan gedeputeerde staten om een voorstel tot vaststelling van een inpassingsplan aan provinciale staten te doen. De aanvraag moet onvankelijk worden geacht.

3. De aanvraag

Verzoekster is voornemens op het industrieterrein Lage Weide in de gemeente Utrecht een windpark van 6 windturbines te realiseren. Dit project is in strijd met het door de raad op 17 juli 2014 vastgestelde bestemmingsplan 'Lage Weide'. In de aanvraag wordt een beroep gedaan op de toepasselijkheid van artikel 9e, tweede lid, van de Elektriciteitswet 1998 (hierna: Ew) en wordt verzocht om vaststelling van een inpassingsplan om realisering van bedoeld windpark mogelijk te maken.

4. Wettelijke bepalingen

4.1. Op grond van artikel 3.26, eerste lid, van de Wro, kunnen provinciale staten, indien sprake is van provinciale belangen en gehoord de gemeenteraad, voor de daarbij betrokken gronden een inpassingsplan vaststellen.

4.2. Op grond van artikel 9e, eerste lid, van de Ew, zijn provinciale staten bevoegd voor de aanleg of uitbreiding van een productie-installatie voor opwekking van duurzame elektriciteit met behulp van windenergie met een capaciteit van ten minste 5 maar niet meer dan 100 MW, met inbegrip van de aansluiting van die installatie op een net, gronden aan te wijzen en daarvoor een inpassingsplan als bedoeld in artikel 3.26, eerste lid, van de Wro, vast te stellen. De gemeenteraad is voor de duur van tien jaren na de vaststelling van het inpassingsplan niet bevoegd voor die gronden een bestemmingsplan vast te stellen.

4.3. Op basis van artikel 9e, tweede lid, van de Ew, geven provinciale staten in ieder geval toepassing aan de bevoegdheid op grond van het eerste lid indien een producent een voornemen tot de aanleg of uitbreiding van een productie-installatie als bedoeld in het eerste lid schriftelijk bij hen heeft gemeld en de betrokken gemeente een aanvraag van die producent tot vaststelling dan wel wijziging van een bestemmingplan ten behoeve van de realisatie van dat voornemen heeft afgewezen. (...).

5. Overwegingen met betrekking tot de aanvraag

5.1. Artikel 9e, tweede lid, van de Ew, stelt als voorwaarde voor de toepasselijkheid van deze bepaling dat er sprake moet zijn van een besluit van de gemeenteraad waarbij een aanvraag van een windproducent is afgewezen om een bestemmingsplan vast te stellen of te herzien.

Verzoekster stelt dat:

- a. de gemeenteraad op 30 januari 2014 besloten heeft de structuurvisie Windmolens Lage Weide niet vast te stellen;
- b. door dit besluit de gemeente formeel geweigerd heeft medewerking te verlenen aan de benodigde ruimtelijke procedures om windmolens op Lage Weide mogelijk te maken.

5.2. Gedeputeerde staten hebben bij brief van 6 november 2014, nr. 810E831E, burgemeester en wethouders van de gemeente Utrecht verzocht of de gemeenteraad een expliciet besluit heeft genomen als bedoeld in artikel 9e, tweede lid, van de Ew. Daartoe zijn de volgende vragen gesteld:

- a. heeft Weidewind BV de gemeenteraad expliciet verzocht om het voor Lage Weide geldende bestemmingsplan te wijzigen om realisering van het door haar beoogde project mogelijk te maken?
- b. wanneer een dergelijke aanvraag is gedaan: heeft de gemeenteraad inmiddels een besluit over deze aanvraag genomen?
- c. wanneer een dergelijke aanvraag is gedaan maar hierover nog geen besluit is genomen: valt het besluit van de gemeenteraad over deze aanvraag op korte termijn te verwachten?

5.2.1. Bij brief d.d. 14 november 2014, kenmerk 14.502255, heeft de wethouder voor onder meer ruimtelijke ordening, bericht dat voor de besluitvorming over windmolens op Lage Weide er – conform de werkwijze van de gemeente Utrecht bij ruimtelijke planvorming – voor gekozen is het Utrechts Planproces te doorlopen en daarvoor te starten met het vaststellen van een structuurvisie alvorens verder te gaan met het eventueel wijzigen van het bestemmingsplan. Dat is gebeurd in samenspraak met en op verzoek van Energie U. Aangezien de ontwerpstructuurvisie Windmolens Lage Weide niet door de gemeenteraad is vastgesteld, is het planproces niet verder doorlopen.

5.2.2. De raad heeft weliswaar niet het Utrechts Planproces doorlopen maar het raadsbesluit van 30 januari 2014 kan niet worden gelijkgesteld met een besluit als bedoeld in artikel 9e, tweede lid, van de Ew. De dwingende tekst van dit artikel staat aan een dergelijke gelijkstelling in de weg, nu als voorwaarde voor de toepasselijkheid hiervan wordt voorgeschreven dat de betrokken gemeente een aanvraag moet hebben afgewezen van een windproducent tot vaststelling dan wel wijziging van een bestemmingsplan ten behoeve van de aanleg of uitbreiding van een productie-installatie voor de opwekking van duurzame elektriciteit met behulp van windenergie. Als zodanig kan alleen worden beschouwd:

- a. een besluit van de raad waarbij geweigerd is om wegens strijd met een goede ruimtelijke ordening als bedoeld in artikel 3.1, eerste lid, van de Wro, dan wel wegens een gebrek aan uitvoerbaarheid als bedoeld in artikel 3.1.6, eerste lid, onder f, van het Besluit ruimtelijke ordening, een aanvraag van Weidewind BV te honoreren voor de herziening van het voor Lage Weide geldende bestemmingsplan om de realisering van een windpark van 6 windturbines mogelijk te maken. Van een dergelijk raadsbesluit is geen sprake;

- b. een besluit waarbij geweigerd is om met toepassing van artikel 2.12, eerste lid, aanhef en onder a, onder 3°, van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht, in afwijking van het geldende bestemmingsplan een omgevingsvergunning voor de bouw van bedoelde 6 windturbines aan Weidewind BV te verlenen. Van een dergelijk besluit is evenmin sprake.

Artikel 9e, tweede lid, van de Ew, heeft gelet op de tekst van deze bepaling betrekking op een appellabel besluit. Dat betekent dat tegen het weigeringsbesluit tot het verlenen van de gevraagde medewerking eerst bezwaar moet worden gemaakt bij het bestuursorgaan dat het besluit genomen heeft. Tegen het besluit tot ongegrondverklaring van het bezwaar kan vervolgens beroep bij de bestuursrechter worden ingesteld. Wanneer de raad van Utrecht (expliciet) zou weigeren om op verzoek van Weidewind BV het bestemmingsplan voor Lage Weide te wijzigen om realisering van het door haar beoogde windpark van 6 windturbines mogelijk te maken, kan Weidewind BV tegen het besluit van de raad tot ongegrondverklaring van haar bezwaar tegen het weigeringsbesluit, beroep instellen bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State.

Van een appellabel besluit van het gemeentebestuur is in dit geval geen sprake omdat het besluit van de raad van 30 januari 2014, inhoudende de weigering om de structuurvisie Windmolens Lage Weide vast te stellen, niet vatbaar is voor bezwaar en beroep. Dat volgt uit artikel 6:2 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb), in samenhang met artikel 7:1 en artikel 1 van bijlage 2, onderdeel Wet ruimtelijke ordening, onder a, van de Awb.

De conclusie is dat artikel 9e, tweede lid, van de Ew, niet op de aanvraag van verzoekster van toepassing is. Alleen al om deze reden kan er geen verplichting bestaan om voor de betrokken locatie een inpassingsplan vast te stellen om het door verzoekster beoogde windpark op Lage Weide mogelijk te maken.

5.3. Het al dan niet mogelijk maken van een windpark van 6 windturbines op Lage Weide is niet een provinciaal belang als bedoeld in artikel 4.1 van de Wro. Bij besluit van 3 november 2014 is besloten de ontwikkeling van een dergelijk windpark op deze locatie te schrappen uit de op artikel 2.2 van de Wro gebaseerde Provinciale Ruimtelijke Structuurvisie 2013 – 2028 en de op artikel 4.1 van de Wro gebaseerde Provinciale Ruimtelijke Verordening 2013. Aan dit op 21 november 2014 inwerking getreden besluit is geen zogenoemde eerbiedigende werking toegekend. In dat geval zou het besluit niet van toepassing zijn op aanvragen tot vaststelling van een inpassingsplan die zijn ontvangen vóór de inwerkingtreding van het besluit. Dat betekent dat het besluit van 3 november 2014 zogenoemde exclusieve werking heeft en daarmee beslissend is voor de vraag of de ontwikkeling van een windpark op Lage Weide een provinciaal belang is. Dat is een politiek-bestuurlijke uitspraak die inhoudelijk niet iets zegt over de vraag of de locatie Lage Weide uit een oogpunt van goede ruimtelijke ordening al dan niet aanvaardbaar is. Het besluit van 3 november 2014 is uitsluitend genomen met het oog op het ontbreken van bestuurlijk draagvlak bij de gemeente Utrecht.

5.4. Nu de ontwikkeling van een windpark op Lage Weide sinds 3 november 2014 niet meer als provinciaal belang wordt aangemerkt, is het uitsluitend aan het gemeentebestuur van Utrecht om te beoordelen of het planologisch mogelijk moet worden gemaakt om op deze locatie een windpark van 6 windturbines op te richten door middel van een bestemmingsplanwijziging of een ander planologisch besluit (omgevingsvergunning als bedoeld in artikel 2.12, eerste lid, aanhef en onder a onder 3° van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht).

Dat betekent dat wanneer de aanvraag zo moet worden opgevat dat het tevens een verzoek inhoudt om een inpassingsplan vast te stellen geheel los van de bepalingen van de Ew, de aanvraag moet worden afgewezen wegens het ontbreken van een provinciaal belang.

Het vorenstaande leidt tot het onder 1 vermelde besluit.

6. Bezwaar

Op grond van artikel 7:1 van de Algemene wet bestuursrecht kan tegen dit besluit door belanghebbenden schriftelijk bezwaar worden gemaakt. Het bezwaarschrift moet worden ingediend binnen zes weken na verzending van dit besluit. In het bezwaarschrift moeten in ieder geval naam, adres, dagtekening en de redenen van het bezwaar tegen het besluit worden aangegeven. Het bezwaarschrift moet worden gericht aan: Provinciale staten van Utrecht, t.a.v. de provinciale griffie, Postbus 80300, 3508 TH Utrecht.

7. Afschrift

Een afschrift van dit besluit wordt gezonden aan de raad van de gemeente Utrecht, Postbus 16200, 3500 CE Utrecht.

Provinciale staten van Utrecht,

Voorzitter,

Griffier,