

DRIEHOEK ADVOCATEN
T.a.v.
Postbus 570
8000 AM ZWOLLE

uw brief van	uw kenmerk	ons kenmerk	datum
18-04-2008		DRZ/09/325/BB/SM	13-01-2009
onderwerp		doorkiesnummer	bijlagen
Natuurbeschermingswet 1998; vergunning; Waddenzee; drie windturbines Emmapolder			3

Geachte _____,

Bij brief van 18 april 2008 verzoekt _____ mij, namens de Stichting Windpark Emmapolder, om vergunningverlening op grond van de Natuurbeschermingswet 1998 (hierna: Nb-wet 1998) ten behoeve van de oprichting en het in gebruik hebben van een deel van een nieuw windturbinepark in de aangrenzende Emmapolder, aan de rand van het Natura 2000-gebied 'Waddenzee'.

Procedureel

Ik heb uw aanvraag op 21 april 2008 ontvangen.

Conform artikel 41, lid 1, van de Nb-wet 1998 heeft u binnen uw aanvraag uw belang bij het verlenen van de vergunning gemotiveerd.

Bij brief van 24 april 2008 heb ik aanvulling van de aanvraag verzocht omdat uit de aanvraag niet bleek dat de daarin genoemde 17 exploitanten rechtsgeldig door de Stichting Windpark Emmapolder worden vertegenwoordigd en voorts niet dat de Stichting Windpark Emmapolder rechtsgeldig vertegenwoordigt.

Daarnaast ontbrak een zogenaamde passende beoordeling.

Op 20 mei 2008 heeft u in persoon de machtigingen overgelegd, waaruit blijkt dat de 17 exploitanten rechtsgeldig door o.a. u worden vertegenwoordigd.

Bij brief van 14 oktober 2008, door mij ontvangen op 15 oktober 2008, heeft u de aanvraag aangevuld met een passende beoordeling.

Bij brief van 17 oktober 2008 (kenmerk: DRZ/08/3849/SM) heb ik de ontvangst van uw aanvraag bevestigd.

Bevoegdheid tot vergunningverlening

Op basis van de Nb-wet 1998 (artikel 2, lid 1 juncto artikel 16, lid 1, juncto artikel 19d, lid 1) zijn de Gedeputeerde Staten van de provincie waarin beschermde natuurmonumenten c.q. Natura 2000-gebieden geheel of grotendeels gelegen zijn, bevoegd ten aanzien van de beoordeling van aanvragen ter verkrijging van een vergunning op basis van artikel 19d, lid 1, van de Nb-wet 1998.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
13-01-2009	DRZ/09/325/BB/SM	2

Op 30 november 2005 is het Besluit vergunningen Nb-wet 1998 (hierna: het Besluit) (Staatsblad 2005, nr. 594) in werking getreden. De in dit Besluit specifiek opgesomde activiteiten worden aangemerkt als handelingen als bedoeld in artikel 16, lid 6, van de Nb-wet 1998 en projecten of andere handelingen of categorieën van gebieden als bedoeld in artikel 19d, lid 3, van de Nb-wet 1998. Voor deze specifieke activiteiten geldt de minister van Landbouw, Natuur en Voedselkwaliteit (hierna: LNV) als, in deze, bevoegd gezag.

In de uitspraak van de Voorzitter van de ABRvS d.d. 9 mei 2008 (zaaknummer 200802430/1) heeft de Voorzitter gesteld dat artikel 3, aanhef en onder a, van het Besluit vergunningen Natuurbeschermingswet 1998, met zich brengt dat de vergunning op grond van artikel 19d slechts berust bij de Minister voor zover de gevolgen van het project of de andere handeling waarvoor vergunning wordt gevraagd zich kunnen voordoen in het betwiste gebied. Dit brengt, aldus de Voorzitter, met zich dat de bevoegdheid van de Minister zich niet uitstrekt tot het deel van het Natura 2000-gebied Waddenzee dat niet is gelegen in het betwiste gebied.

In onderhavige vergunning wordt, uitgaande van de uitspraak van de Voorzitter, ervan uitgegaan dat deze slechts geldig is voor zover de bevoegdheid strekt tot het verlenen van de aangevraagde vergunning op grond van artikel 3 onderdeel a van het besluit vergunningen Natuurbeschermingswet 1998. Indien in een hoofdzaak in dezen, de Afdeling mocht oordelen dat de bevoegdheid van de minister van LNV betrekking heeft op de Waddenzee in zijn geheel (dus ook buiten het betwiste gebied) dan vloeit hieruit voort dat deze vergunning geldt voor de Waddenzee in zijn geheel.

Hiermee is de minister van LNV (deels) bevoegd om te besluiten op uw aanvraag.

Gelet op het mandaatbesluit van 8 mei 2006 (kenmerk nr. TRCJZ/2006/775) is de regiodirecteur van de directie Regionale Zaken vestiging Noord van het ministerie van LNV onder meer gemachtigd om namens de minister te beslissen en stukken te ondertekenen betreffende een besluit als bedoeld in artikel 19d, eerste lid, van de Nb-wet 1998.

Besluit

Ik ben van mening dat met de betreffende passende beoordeling als bedoeld in artikel 19f, van de Nb-wet 1998, de zekerheid is verkregen dat de aangevraagde activiteit, gelet op de relevante instandhoudingsdoelstellingen, geen aantasting van de natuurlijke kenmerken van het betrokken Natura 2000-gebied 'Waddenzee' alsmede van de kenmerken en waarden van het voormalige staats- en beschermd natuurmonument 'Kwelders Noord Groningen', 'Dollard' en het voormalige staatsnatuurmonument 'Waddenzee-II' met zich mee zal brengen.

Derhalve verleen ik u vergunning voor de oprichting en het gebruik van drie nieuwe windturbines in de Emmapolder.

Deze conclusie geldt nadrukkelijk vanuit de door mij specifiek hiertoe geformuleerde vergunningvoorschriften.

Voor een weergave van de inhoud van de aanvraag, de relevante wet- en regelgeving alsmede het toepasselijk beleid verwijs ik naar bijlage 1 van dit besluit. In dezelfde bijlage treft u voorts mijn inhoudelijke overwegingen, een weergave van de diverse zienswijzen en adviezen alsmede mijn reactie hierop, aan.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
13-01-2009	DRZ/09/325/BB/SM	3

Bijlage 2 bevat de door u aangeleverde passende beoordeling. De bijlagen maken onderdeel uit van de vergunning. Bij strijdigheid van de inhoud van deze bijlagen met de onderstaande voorschriften en beperkingen prevaleren deze laatste.

Voorschriften en beperkingen

Ter bescherming van de in het Natura 2000-gebied 'Waddenzee' aanwezige natuurlijke kenmerken en (kwalificerende) waarden verbind ik aan deze vergunning de volgende voorschriften en beperkingen.

1. Als vergunninghouder worden aangemerkt de in bijlage 3 vermelde gezamenlijke exploitanten van de 3 windturbines in de Emmapolder, dan wel de rechtsopvolger(s) hiervan.
2. Deze vergunning is geldig voor het oprichten en in werking hebben van drie windturbines in de Emmapolder.
3. Deze vergunning is slechts geldig voor het oprichten en in werking hebben van de windturbines waarvoor de vergunninghouder volledig gerechtigd is tot het daadwerkelijk oprichten en in werking hebben ervan, alsmede beschikt over de ervoor benodigde vergunningen.
4. Aan deze vergunning kan op geen enkele wijze een recht ontleend worden voor oprichting en in werking hebben van enige andere windturbine op deze of enige andere locatie, anders dan de windturbines bedoeld in voorschrift 2.
5. De vergunning kan uitsluitend gebruikt worden door of vanwege in opdracht van de vergunninghouder handelende personen. De vergunninghouder blijft verantwoordelijk voor een goede uitvoering van deze vergunning.
6. De verantwoordelijke medewerker in het veld dient bij werkzaamheden een kopie van de beschikking bij zich te dragen en op eerste verzoek te tonen aan de daartoe bevoegde ambtenaren.
7. De constructies en de diverse werkzaamheden dienen qua omvang, opzet en locatie geplaatst respectievelijk uitgevoerd te worden conform de aanvraag en conform het bepaalde in de (als bijlage bij dit besluit gevoegde) passende beoordeling, echter voor zover niet strijdig met onderhavige vergunning.
8. De turbines worden uitgevoerd in de kleur grijs.
9. In de aanlegfase mag niet worden geheid gedurende de maanden april t/m augustus.
10. Indien de aanlegfase gepland is in het broedseizoen (1 maart – 15 juli) moet een zone van 50 meter rond de locatie afgezet worden met linten van zilverfolie, zodanig dat het broeden van vogels wordt voorkomen.
11. De vergunninghouder dient de windturbines als bedoeld in bovenstaande voorschrift 2 in stormachtige nachten tijdens voor- en najaarstrek van vogels stil te zetten. De turbines dienen in ieder geval stilgezet te worden indien een weeralarm is afgegeven.
12. De vergunning voor het oprichten van de windturbines als bedoeld in bovenstaande voorschrift 2, is geldig tot drie jaar nadat het besluit onherroepelijk is geworden. De nieuwe turbines als bedoeld in voorschrift 2 mogen slechts in gebruik genomen worden als de oude turbines aldaar verwijderd zijn.
13. De 4 windturbines in Lauwersoog dienen te zijn afgebroken alvorens de in voorschrift 2 bedoelde drie windturbines mogen worden opgericht.
14. Ten aanzien van het in werking hebben van de te bouwen windturbines als bedoeld in bovenstaande voorschrift 2, blijft de vergunning, onder de bovenstaande voorschriften, geldig voor onbepaalde duur.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
13-01-2009	DRZ/09/325/BB/SM	4

15. Het moment van ingebruikname van de drie windturbines, dan wel (een) gedeelte (n) daarvan, dient uiterlijk één week van tevoren per fax gemeld te worden aan de regiodirecteur Noord (fax.nr.: 050-599 23 99).
16. Geluidsapparatuur anders dan ten behoeve van communicatiedoeleinden is niet toegestaan.
17. Het is niet toegestaan om de windturbines te voorzien van verlichting, tenzij dit door een besluit van een bestuursorgaan verplicht wordt gesteld.
18. De vergunninghouder dient monitoring van door het windturbinepark veroorzaakte vogelslachtoffers uit te voeren op gelijke wijze als voor het gehele windpark . Door of vanwege de vergunninghouder dient binnen 3 maanden na het verlenen van deze vergunning een monitoringsplan te worden overgelegd. Dit monitoringsplan behoeft schriftelijke instemming van de regiodirecteur Noord of diens rechtsopvolger.
19. De vergunninghouder stelt jaarlijks een verslag op dat in ieder geval ingaat op de aantallen eventueel aangetroffen dan wel geschatte vogelslachtoffers en de waargenomen veranderingen in vliegbewegingen van door het gebied trekkende vogels. Dit verslag wordt vóór 1 maart van het jaar, volgend op het jaar waarop het verslag betrekking heeft, ter kennis gebracht van de regiodirecteur Noord of diens rechtsopvolger.
20. De bovenstaande voorschriften, 18 en 19, kunnen, nadat tenminste 5 jaren zijn gemonitord na verlening van deze vergunning en indien de monitoringsresultaten duidelijk een stabiel beeld dat niet in negatieve zin afwijkt van de prognose in de passende beoordeling (bijlage 2 bij deze vergunning) laten zien met betrekking tot aantallen vogelslachtoffers, op verzoek van de vergunninghouder worden ingetrokken.
21. Indien vergunninghouder voornemens is activiteiten c.q. werkzaamheden in afwijking van deze vergunning te laten plaatsvinden, dan dient dit terstond schriftelijk te worden gemeld aan de regiodirecteur Noord of diens rechtsopvolger. Voor veranderingen die van enige betekenis kan zijn met betrekking tot de toepasselijke wetgeving dan wel vervanging dan wel aanpassing van de windturbines waarvoor deze vergunning is verleend, dient opnieuw een aanvraag voor een Nb-wetvergunning te worden ingediend.
22. De vergunninghouder is redelijkerwijs verplicht alle door of namens de regiodirecteur Noord of diens rechtsopvolger te geven aanwijzingen onverwijld op te volgen.
23. Van opgetreden incidenten, waaronder verstaan worden alle gebeurtenissen waarbij onbedoeld schadelijke stoffen vrijkomen, dan wel waardoor anderszins schade aan het betrokken beschermde gebied kan worden toegebracht, dient onverwijld schriftelijk melding te worden gedaan aan de regiodirecteur Noord of diens rechtsopvolger, onder overlegging van alle relevante gegevens.
24. Onverlet artikel 43, lid 2, van de Nb-wet 1998 kunnen de voorschriften verbonden aan dit besluit worden gewijzigd indien naar het oordeel van het bevoegd gezag uit eigen waarneming of anderszins blijkt dat de plaatsing dan wel het gebruik van de windturbines meetbare nadelige gevolgen voor het betrokken beschermde gebied heeft, anders dan die welke bij het nemen van dit besluit op basis van de op dat moment beschikbare informatie verwacht werden en deze effecten door het wijzigen van de voorschriften kunnen worden voorkomen of gemitigeerd.
25. Onverlet artikel 43, lid 2, van de Nb-wet 1998 geldt dat, indien met betrekking tot de toepasselijke wetgeving op enig moment mocht blijken dat de plaatsing dan wel het gebruik van de windturbines zodanige schade aan de kenmerken en waarden van het betrokken beschermde gebied dreigt toe te brengen dat hieraan door het geven van aanwijzingen of het stellen van aanvullende voorschriften redelijkerwijs niet kan worden tegemoet gekomen, de vergunning door mij zal worden ingetrokken.

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
13-01-2009	DRZ/09/325/BB/SM	5

26. Alvorens tot wijziging van vergunningvoorschriften dan wel intrekking van de vergunning over te gaan, wordt de vergunninghouder in de gelegenheid gesteld haar zienswijze naar voren te brengen.

Het niet naleven van deze voorschriften kan, naast eventuele strafvervolgning, intrekking van de vergunning tot gevolg hebben.

Bezwaar

Tegen dit besluit staat op grond van het bepaalde in de Algemene wet bestuursrecht voor een belanghebbende de mogelijkheid open een bezwaarschrift in te dienen. Een dergelijk bezwaarschrift dient binnen zes weken na dagtekening van deze beschikking te worden ingediend bij:

De minister van Landbouw, Natuur en Voedselkwaliteit
Dienst Regelingen
Afdeling Recht & Rechtsbescherming
Postbus 20401
2500 EK 's Gravenhage

Het bezwaar dient te zijn ondertekend en moet tenminste de volgende elementen bevatten:

- a) de naam en het adres van de indiener;
- b) de dagtekening;
- c) een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar gericht is, en
- d) de gronden van bezwaar.

Het is raadzaam een kopie van dit besluit bij het bezwaarschrift te voegen.

Kennisgeving

Conform artikel 42, lid 3, van de Nb-wet 1998, zijn afschriften van deze vergunning verzonden aan:

- LNV directie Natuur
- provincie Groningen
- provincie Fryslân
- gemeente Eemsmond
- RWS Waterdistrict Waddenzee
- de Waddenvereniging
- Vogelbescherming Nederland
- Stichting WAD
- Stichting Faunabescherming
- Stichting het Groninger Landschap
- Stichting Windhoek
- m.s. 'Harder'
- de K.L.P.D. te Harlingen
- de A.I.D. te Zwolle
- de A.I.D. Groendesk te Meern

Datum	Kenmerk	Vervolgblad
13-01-2009	DRZ/09/325/BB/SM	6

-
- Subcommissie Eems-Dollard
 - Groninger Seaports
 - Stichting Duurzaam Energiek Groningen
 - Windpark Westereems BV.
 - Electrabel Nederland Beheermaatschappij BV.
 - Vereniging van Opstallocatiehouders Binnengebied Eemshaven
 - Bakker Bierum Registergoed BV

DE MINISTER VAN LANDBOUW, NATUUR EN VOEDSELKwaliteit,
voor deze,
DE REGIODIRECTEUR NOORD,

Bijlage 1: Inhoudelijke overwegingen
Bijlage 2: Passende Beoordeling (inclusief 'Windpark Eemshaven. Effectenstudie in het kader van de Natuurbeschermingswet' (B.J.H. Koolstra, Alterra))
Bijlage 3: Gezamenlijke exploitanten