



bericht op brief van: - Thermphos International bv
 uw kenmerk: - Postbus 406
 ons kenmerk: 10016198/27 4380 AK VLISSINGEN
 afdeling: Handhaving Natuur en Milieu **AANTEKENEN MET ONTVANGSTBEVESTIGING**
 bijlage(n): 1
 behandeld door: P. Wattel
 door kiesnummer: 0118-631773
 onderwerp: Last onder dwangsom

22 APR 2010

verzonden:

Middelburg, 20 april 2010

Geachte directie,

Op grond van voorschrift II.2 van de vergunning Wet milieubeheer van 27 april 1993, kenmerk nr. 934065/460/133 rapporteert u o.a. maandelijks de in voorschrift II.8 van de vergunning van 21 oktober 2002 genoemde berekende voortschrijdende jaarvrachten. In voorschrift II.8 is bepaald dat de uitwerp van luchtverontreinigde stoffen uit puntbronnen van de Sinterfabriek de in de tabel vermelde waarden niet mag overschrijden. De in deze tabel vermelde waarden worden beschouwd als een maandelijks voortschrijdende jaarvracht. Voor zink is een jaarvracht van 3.500 kg opgenomen. Uit de maandelijkse rapportages is gebleken dat de emissie van zink van januari 2009 tot en met december 2009, 5551 kg. bedraagt. Dit betekent dat vergunningvoorschrift II.8 voor wat betreft de jaarvracht voor zink wordt overschreden. Deze overschrijding geeft aanleiding tot het opleggen van deze last onder dwangsom. In het bijgevoegde besluit lichten wij onze beslissing nader toe.

Dit besluit treedt in werking direct nadat het aan u bekend is gemaakt. Voorts kunt u tegen dit besluit (en dat geldt voor iedere belanghebbende) schriftelijk bezwaar maken. Het bezwaarschrift richt u aan: Gedeputeerde Staten van Zeeland, Postbus 6001, 4330 LA Middelburg. In uw bezwaarschrift neemt u ten minste op uw naam, uw adres, de datum, tegen welk besluit u bezwaar maakt en waarom, alsmede uw handtekening. U moet het bezwaarschrift binnen 6 weken na de dag waarop dit besluit is bekend gemaakt indienen. Doorgaans is dat de dag na de datum van verzending (zie boven). Overschrijding van de termijn kan er toe leiden dat met uw bezwaren geen rekening meer wordt gehouden. Indien u overweegt bezwaar te maken, wordt u desgewenst een informatiefolder toegezonden. U kunt deze aanvragen via telefoonnummer 0118-631260. U kunt deze informatie ook downloaden via <http://loket.zeeland.nl/bezwaar/bezwaar>.

Voor de goede orde wijzen wij erop dat het bezwaar niet de werking van het besluit schorst. Op grond van art. 8.81, lid 1 van de Algemene wet bestuursrecht kan de indiener van een bezwaarschrift bij de Voorzitter van de afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State, Postbus 20019, 2500 EA Den Haag, een verzoek doen tot het treffen van een voorlopige voorziening. Voor de behandeling van een verzoek tot het treffen van een voorlopige voorziening is griffierecht verschuldigd.

Wij zenden een afschrift van deze beschikking aan het college van burgemeester en wethouders van de gemeenten Borsele en Vlissingen en het Regionaal Milieuteam te Middelburg. Voor vragen over deze last onder dwangsom kunt u contact opnemen met de heer P. Wattel.

Hoogachtend,

overeenkomstig het door gedeputeerde staten genomen besluit,



mr. C.J. Meijler,
wnd. directeur Directie Ruimte, Milieu en Water.



Middelburg, 20 april 2010
Nummer 10016198/27
Afdeling: Handhaving Natuur en Milieu

BESCHIKKING LAST ONDER DWANGSOM THERMPHOS INTERNATIONAL BV

1. Inleiding

Op grond van voorschrift II.2 van de vergunning Wet milieubeheer van 27 april 1993, kenmerk nr. 934065/460/133 rapporteert Thermphos International bv te Vlissingen o.a. maandelijks de in voorschrift II.8 van de vergunning van 21 oktober 2002 genoemde berekende voortschrijdende jaarvrachten (zie bijlage). Deze laatste vergunning betreft een aanvulling van de vergunning van 27 april 1993.

In voorschrift II.8 is bepaald dat de uitworp van luchtverontreinigde stoffen uit puntbronnen van de Sinterfabriek de in de tabel vermelde waarden niet mag overschrijden. De in deze tabel vermelde waarden worden beschouwd als een maandelijks voortschrijdende jaarvracht. Voor zink is een jaarvracht van 3.500 kg. opgenomen. Uit de maandelijkse rapportages is gebleken dat de emissie van zink van januari 2009 tot en met december 2009, 5551 kg bedraagt. Dit betekent dat vergunningvoorschrift II.8 voor wat betreft de jaarvracht voor zink wordt overschreden. Deze overschrijding geeft aanleiding tot het opleggen van deze last onder dwangsom.

2. Overwegingen

In de vergunning van 21 oktober 2002 wordt ten aanzien van de emissie van zware metalen het volgende bepaald.

"In de huidige vergunning (27 april 1993) zijn geen eisen inzake de emissie naar de lucht van zware metalen opgenomen. Ten tijde van het verlenen waren er onvoldoende gegevens beschikbaar om in de vergunning concrete emissiereducties voor te schrijven. Om te voorkomen dat de emissies naar de lucht van zware metalen tot onaanvaardbare waarden zouden kunnen stijgen, worden in de bij deze beschikking behorende voorschriften emissiegrenzen opgelegd. De emissiegrenzen zijn gebaseerd op Nerwaarden en bedrijfstijden. Thermphos heeft in het verleden een emissiepatroon gehad dat lager lag dan de nu gestelde grenswaarden. Het is dan ook de bedoeling dat de in deze beschikking opgenomen grenswaarden slechts een tijdelijk karakter hebben, zodat Thermphos op korte termijn de gelegenheid heeft om fundamenteel onderzoek te doen naar maatregelen om de emissies te reduceren".

In de vernietigde vergunning van 11 maart 2008 voor de Elemental Phosphorus Plant is ten aanzien van o.a. de stof zink het volgende bepaald.

"De sinterfabriek heeft in het verleden problemen gehad met de emissies van zware metalen. Van 2005-2010 wordt het CaRe-project uitgevoerd in de fosforfabriek, in het kader van emissiereductie zware metalen (lood, cadmium en zink). Deze verwachting is gebaseerd op laboratoriumresultaten en een groot-schalige uitsluitproef. Aangezien de aanpassingen in het proces uniek zijn in de wereld, bestaat over het te behalen rendement geen zekerheid. Er is geen referentiekader voor wat betreft de te behalen rendementen. Tijdens de verschillende fasen van de ombouw van het proces is Thermphos al tegen allerlei onverwachte effecten aangelopen, waardoor al enkele keren alternatieve technieken c.q. procesaanpassingen zijn doorgevoerd. Thermphos is nog steeds met het doorontwikkelen van de procesaanpassingen bezig".

De laatste stand van zaken met betrekking tot het CaRe-project is dat Thermphos verwacht dat in juli 2010 de installatie technisch gereed is. Voorts is door Thermphos ten aanzien van de zink-emissie aangegeven dat de hoge emissies niet zijn te herleiden uit de grondstofinzet, dan wel de gedeeltelijke realisatie van het Care-project. Op korte termijn wordt getracht de emissie te beperken door de inzet van erts met lage zinkgehalten en zoveel mogelijk cottrell-slurry uit te sluisen. Met de volledige realisatie en implementatie van het Care-project zal de emissie van zink in belangrijke mate teruggebracht worden.

Wij vinden het belangrijk dat voorschrift II.8 wordt nageleefd. Er is voor het bepalen van de vergunde jaarvracht uitgegaan van concentratie-eisen die in de Ner als zodanig zijn genoemd. De door Thermphos doorgevoerde proceswijzigingen hebben nog niet tot de verwachte lagere emissies geleid.

Wij zijn van mening dat er aanvullende proceswijzigingen dienen te worden gerealiseerd en dat Thermphos haar processen beter dient te beheersen. Met het opleggen van deze last onder dwangsom willen wij Thermphos bewegen om enerzijds de procesbeheersing te verbeteren en anderzijds onderzoek te verrichten naar mogelijkheden voor verdergaande reductie als blijkt dat de eerder genoemde maatregelen niet leiden tot verlaging van de zink-emissie.

Op grond van artikel 122 van de Provinciewet zijn wij bevoegd om bestuursdwang toe te passen. Artikel 5:32 eerste lid van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) geeft echter aan dat wij in plaats van bestuursdwang aan de overtreder een last onder dwangsom kunnen opleggen. Een last onder dwangsom heeft tot doel de overtreding ongedaan te maken of verdere overtreding dan wel een herhaling van de overtreding te voorkomen.

Uit jurisprudentie blijkt dat het bestuursorgaan dat bevoegd is om met bestuursdwang of een last onder dwangsom op te treden tegen een overtreding in de regel van deze bevoegdheid gebruik moet maken. Slechts onder bijzondere omstandigheden mag van het bestuursorgaan worden gevergd, dit niet te doen. Dit kan zich voordoen indien concreet uitzicht op legalisatie bestaat. Voorts kan handhavend optreden zodanig onevenredig zijn in verhouding tot de daarmee te dienen belangen dat van optreden in die concrete situatie behoort te worden afgezien. In dit geval zien wij geen reden om af te zien van handhavend optreden. Wij zijn niet voornemens een verhoging van de norm voor zink te vergunnen. Dat handhavend optreden voor Thermphos ongewenste en wellicht negatieve gevolgen met zich mee brengt of kan brengen komt geheel voor rekening van Thermphos. Door het overtreden van voorschrift II.8 heeft Thermphos het risico genomen dat wij tegen het niet naleven van genoemde wetsartikelen handhavend optreden.

De aard van de overtredingen is voor ons aanleiding om te kiezen voor een last onder dwangsom, omdat Thermphos beter in staat is dan wij om de overtredingen op te heffen. De belangen van de betrokken artikelen verzetten zich naar onze mening niet tegen het opleggen van een last onder dwangsom.

3. Hoogte van de dwangsom

Ons is niet duidelijk of Thermphos financieel voordeel heeft behaald door de overtreding. Voorts is het niet reëel om de hoogte van de last onder dwangsom te baseren op de investeringen van het CaRe-project.

Op basis hiervan kunnen wij de hoogte van de last onder dwangsom niet berekenen. Wij stellen de hoogte van de dwangsom vast op € 50.000,- per overtreding van de maandelijks voortschrijdende jaarvracht met een maximum van € 200.000,-.

Wij zijn van mening dat dit bedrag in redelijke verhouding staat tot de zwaarte van het geschonden belang. Verder vinden wij de hoogte van de dwangsom zodanig dat deze een dwingend effect heeft om de overtreding te beëindigen.

4. Begunstigingstermijn

Voor het alsnog ongedaan maken van de overtreding geven wij Thermphos een begunstigingstermijn tot 1 juli 2011. Deze uitzonderlijke termijn wordt als volgt gemotiveerd.

In de toelichting van voorschrift II.8 is bepaald dat de maandelijks voortschrijdende jaarvracht dient te worden berekend door de maandelijks vracht over de laatste 12 maanden op te tellen. Deze methodiek houdt in dat het 12 maanden duurt voordat een maand met een overschrijding niet meer in de berekening is terug te vinden.

Thermphos verwacht dat in juli 2010 de installatie technisch gereed en ingeregeld zal zijn en dat vanaf dat moment ook kan worden voldaan aan voorschrift II.8 van de vergunning van 21 oktober 2002. Op grond hiervan moet het mogelijk zijn dat er in de maand juli 2010 een eerste realistische vracht kan worden berekend. Hierbij opgeteld 12 maanden komen wij uit op een begunstigingstermijn van 1 juli 2011. Binnen de termijn van 1 juli 2011 is Thermphos geen dwangsom verschuldigd.

5. Zienswijzen

Bij brief van 2 maart 2010, verzonden 11 maart 2010, kenmerk nr. 10011732dg hebben wij Thermphos International bv in de gelegenheid gesteld om een zienswijze naar voren te brengen. Op 26 maart 2010 hebben wij een zienswijze ontvangen. Deze zienswijze hebben wij samengevat in de volgende punten. In vet afgedrukt onze weerlegging van de genoemde argumenten.

1. In de inleiding staat dat de emissie van zink van december 2008 tot en met december 2009, 5551 kilogram bedraagt. Dat is niet juist. De jaarvracht berekend over de maanden januari 2009 tot en met december 2009 bedraagt 5551 kg.
Het is juist dat de jaarvracht berekend wordt over 12 maanden. De betreffende zin is aangepast.
2. In de overwegingen is ook gerefereerd aan de vernietigde vergunning. Thermphos is van mening dat deze vergunning niet als basis voor de overwegingen mag dienen.
De vernietigde vergunning dient niet als basis voor de overwegingen van deze last onder dwangsom, maar is gebruikt om de ontwikkeling van de stof zink te beschrijven. De overwegingen zijn dan ook niet aangepast op dit onderdeel.
3. In de overwegingen is gesteld dat "voorts is door Thermphos aangegeven ten aanzien van de zink-emissie dat de hoge emissies niet zijn te herleiden tot de grondstofinzet, dan wel de gedeeltelijke realisatie van het CARE-project. Op korte termijn wordt getracht de emissie te beperken door de inzet van erts met lage zink gehalten en zo veel mogelijk cotrell slurry uit te sluisen". Dit is geen juiste weergave van de situatie. Juist met de volledige realisatie en implementatie van het CaRe-project zal de emissie van zink in belangrijke mate teruggebracht worden. Thermphos is intensief bezig met de afronding van het CaRe-project.
Het genoemde citaat is afkomstig uit het verslag van een overleg "stand van zaken Care" van 15 december 2009. De overwegingen zijn uitgebreid met de hierboven weergegeven tekst.
4. In de concept-beschikking is bij het bepalen van de vergunde jaarvracht uitgegaan van de concentratie-eisen die in de NER en de relevante BREF's als zodanig zijn genoemd. Wanneer de jaarvracht aan de hand van de concentratienorm uit de vigerende NER wordt berekend, zou deze echter ca. 28.000 kilogram mogen bedragen. De vergunde jaarvracht is dus vele malen strenger dan op grond van de NER toegestaan zou kunnen worden. De verwijzing naar de NER en de relevante BREF's is dus feitelijk onjuist.
De woorden "en de relevante BREF's" zijn geschrapt uit de overwegingen. Voor het overige is de tekst overeenkomstig de overwegingen uit de vergunning van 21 oktober 2002. De werkelijke emissies van Thermphos waren in de jaren t/m 2002 lager dan 3500 kg. De hoogste jaarvracht bedroeg 2800 kg. Om rekening te kunnen houden met een stijgende lijn is uiteindelijk 3500 kg vergund. De genoemde overwegingen moeten zo gelezen worden dat de emissiegrenzen getoetst zijn aan de Ner-waarden en dat de vergunde 3500 kg binnen deze Ner-waarden past.
5. De begunstigingstermijn tot 1 januari 2011 is, feitelijk gezien, geen begunstigingstermijn. Indien wordt uitgegaan van een begunstigingstermijn tot 1 januari 2011 zou dat betekenen dat de reeds verstreken maanden januari, februari en maart 2010 mee worden geteld in de maandelijks voortschrijdende jaarvracht. Een vergelijking met het jaar 2009 is niet mogelijk, omdat 2009 niet representatief is voor de normale zink emissie, omdat de sinterinstallaties verschillende perioden hebben stilgelegen. De emissie van sommige maanden van 2009 is om deze reden veel lager uitgevallen dan wanneer alle installaties continu in bedrijf waren geweest. Zelfs wanneer Thermphos vanaf heden elke maand voldoet aan de gemiddelde uitstoot van 290 kg zou Thermphos volgens de interpretatie van het tweede deel van de last alsnog drie maal een dwangsom verbeuren vanwege de verhoogde uitstoot in de maanden januari, februari en maart 2010. Thermphos verwacht dat in juli 2010 de installatie technisch gereed en ingeregeld zal zijn en dat vanaf dat moment ook kan worden voldaan aan voorschrift II.8 van de vergunning van 21 oktober 2002. Verzocht wordt om een datum van 1 juli 2011 vast te stellen.
Wij zijn het eens met de zienswijze van Thermphos dat de begunstigingstermijn te kort is en hebben de begunstigingstermijn vastgesteld op 1 juli 2011. Hierbij is rekening gehouden met het feit dat de installatie technisch gereed en ingeregeld is op 1 juli 2010.
6. Het is voor Thermphos niet duidelijk hoe het tweede deel van de last moet worden geïnterpreteerd. Wordt iedere maand een dwangsom van € 50.000,- verbeurd?
De last is bepaald op € 50.000,- per overtreding van de maandelijks voortschrijdende jaarvracht. Dit betekent inderdaad dat het in principe mogelijk is dat er iedere maand een dwangsom wordt verbeurd.

6. Besluit

Op grond van het bovenstaande:

- Gelasten wij Thermphos International bv te Vlissingen de in voorschrift II.8 van de vergunning van 21 oktober 2002, kenmerk nr. 020747 opgenomen norm voor Zink, te weten 3.500 (jaarvracht in kg.) na te leven.
- Stellen wij de hoogte van de last vast op € 50.000,- per overtreding van de maandelijks voortschrijdende jaarvracht, met een maximum van € 200.000,-.
- Bepalen wij de begunstigingstermijn op 1 juli 2011.

Overeenkomstig het door gedeputeerde staten genomen besluit,



mr. C.J. Meijler,
wnd. directeur Directie Ruimte, Milieu en Water.

II. Luchtverontreiniging

- 8) Met betrekking tot de uitwerp van luchtverontreinigende stoffen uit puntbronnen van de Sinterfabriek geldt dat de in de onderstaande tabel vermelde waarden niet mogen worden overschreden. De in deze tabel vermelde waarden worden beschouwd als maximale maandelijks voortschrijdende jaarvrachten.

Component	Uitworp [kg/jaar]
Cadmium	800
Lood	4.000
Zink	3.500

Toelichting.

De maandelijks voortschrijdende jaarvracht dient te worden berekend door de maandelijks vracht (gebaseerd op gemiddelde concentratie per bron x debiet x bedrijfstijd) over de laatste 12 maanden op te tellen. Voor het jaar 2002 kan worden uitgegaan van extrapolatie van de beschikbare gegevens naar een jaartotaal.