

Postbus 55
6500 AB Nijmegen
Van Schaeck Mathonsingel 4
6512 AN Nijmegen
T +31 (0)88 2424 100
F +31 (0)88 2424 111
www.dirkzwager.nl

Rozemond advocaten
T.a.v. de heer [REDACTED]
Herengracht 567
1017 CD Amsterdam

Vooruit per e-mail: [REDACTED]@rozemond.nl

Datum 27 juni 2017
Van [REDACTED] advocaat
Inzake Waterschap Vallei en Veluwe/ Combinatie De Vries & Van de Wiel - F.L.
Liebregts
Dossiernummer 5051382
Telefoonnummer [REDACTED]
Faxnummer [REDACTED]
E-mailadres [REDACTED]@dirkzwager.nl

Geachte confrère,

In het project “Dijkversterking Werstdijk Eemdijk-Noord” (het Werk) bericht ik u namens mijn cliënte, het Waterschap Vallei en Veluwe (het Waterschap), als volgt.

Achtergrond

Bij brief van 28 september 2016 is uw cliënte, de Combinatie De Vries & Van de Wiel - F.L. Liebregts (de Combinatie), als Oprachtnemer van het Werk aansprakelijk gesteld in verband vanwege het toepassen van Thermisch gereinigde grond (TGG-zand) in het Werk. Over (de gevolgen van) het toepassen van het TGG-zand zijn partijen medio vorig jaar in gesprek geweest. Bij brief van 11 oktober 2016 heeft u namens de Combinatie aansprakelijkheid afgewezen.

Het Waterschap is hierdoor genoodzaakt geweest het door het bevoegd gezag gevraagde onderzoek zelf te begeleiden en financieren. Van dit onderzoek zijn nog geen definitieve uitkomsten. Er zijn echter tot op heden geen aanwijzingen dat het eerder door het Waterschap ingenomen standpunt onjuist is. Integendeel.

Bij brief van 15 juni 2017 heeft de Combinatie het verzoek gedaan het ingediende Opleverdossier te accepteren en tot keuring en aanvaarding van het Werk over te gaan. Op 22 juni 2017 hebben partijen over de stand van zaken gesproken. Het Waterschap heeft - kort gezegd - meegedeeld dat de reeds bij brief van 28 september 2016 genoemde gebreken (nog steeds) niet zijn weggenomen en er daarom niet tot acceptatie van het Opleverdossier en aanvaarding van het Werk zal worden overgaan. Niettemin is

het Waterschap bereid de gedeelten van het Werk waar TGG-zand niet is toegepast voorlopig te keuren.

Ik licht dit besluit hierna toe.

Concentratie anorganische verbindingen

Naar aanleiding van de geconstateerde uitloging van verschillende stoffen uit de aangelegde dijk in aangrenzende sloten heeft de Combinatie opdracht gegeven aan Bodex om onderzoek te doen naar de kwaliteit van het toegepaste TGG-zand. Uit dat onderzoek is gebleken dat het toegepaste TGG-zand onder andere zeer sterk verhoogde concentraties anorganische verbindingen (bromide, chloride, fluoride en sulfaat) en een lage zuurgraad (hoge pH) bevat.

Voor de anorganische verbindingen bromide, chloride, fluoride en sulfaat zijn geen normen opgenomen in de Regeling bodemkwaliteit voor toepassing als grond. Dat betekent echter niet dat de aanwezigheid van die stoffen irrelevant is voor de beoordeling van het TGG-zand. Immers, voor die stoffen geldt in ieder geval de zorgplicht uit de vigerende wet- en regelgeving. Voor nadere invulling van de zorgplicht wordt vanuit de Regeling bodemkwaliteit verwezen naar de 'Richtlijn met het omgaan van niet-genormeerde stoffen' van de Circulaire bodemsanering. De Combinatie heeft niet aan die zorgplicht voldaan.

De Combinatie is jegens de opdrachtgever verantwoordelijk voor de aanwezigheid van onaanvaardbare hoeveelheden anorganische verbindingen in het zand en de daardoor ontstane schade(s).

Uit het inmiddels door het Waterschap (als bijlage bij de partijkeuring) ontvangen grondbewijs blijkt dat geen – en dus onvoldoende - onderzoek is gedaan naar de aanwezigheid van anorganische verbindingen of andere partijspecifieke of proceskritische parameters in de partij TGG-zand. Immers, uit het grondbewijs blijkt dat slechts het 'standaardpakket' A is onderzocht. Met een dergelijk beperkt onderzoek kan niet worden volstaan indien het gaat om TGG-zand. Het is bekend (bijv. tabel 1 van BRL 7510) dat anorganische verontreinigende stoffen (m.u.v. kwik en cyanide) bij thermische reiniging van grond niet volledig worden verwijderd, anders dan organische verbindingen. Die – proceskritische – omstandigheid maakt dat – nog los van eventuele partij specifieke parameters - uitgebreider onderzoek naar de aanwezigheid van (onder andere) anorganische verbindingen noodzakelijk was geweest. Het eventueel niet aanleveren van deze gegevens door een eventuele derde partij ontslaat de Combinatie niet van die verplichting zelf hiernaar voldoende onderzoek te (laten) doen (zie ook artikel 16 BBK).

Indien de Combinatie onderzoek zou hebben gedaan naar o.a. proceskritische parameters, zou zonder meer gebleken zijn dat de grond ongeschikt was voor toepassing in het Werk (op deze locatie(s)). Het niet doen van nader onderzoek is (onder meer) in strijd met de bepalingen van de BRL 9335-2, waarvoor zowel de Combinatie als diens leverancier zijn gecertificeerd.

Door het TGG-zand toe te passen zonder afdoende onderzoek te (laten) doen naar de eigenschappen daarvan, heeft de Combinatie niet voldaan aan de geldende wet- en regelgeving (o.a. artikelen 5, 6, 7, 16, 18, 37 en 42 Besluit bodemkwaliteit, artikel 4.5.1 Regeling bodemkwaliteit en artikel 13 Wet bodembescherming) en heeft de Combinatie haar werkzaamheden onvoldoende afgestemd op de bodemgesteldheid (o.a. paragraaf 13 UAV-GC).

Geen geldige certificaten

Naar ik heb begrepen is de Inspectie Leefomgeving en Transport (ILT) voornemens ATM verschillende lasten onder dwangsom op te leggen. Onder meer moeten alle afgegeven productcertificaten en grondbewijzen worden herroepen, waaronder het aan de (leverancier van de) Combinatie afgegeven grondbewijs voor het onderhavige Werk. Uitvoering van deze last onder dwangsom betekent dat met terugwerkende kracht een betrouwbaar grondbewijs afgegeven conform de vigerende wet- en regelgeving ontbreekt. Dit is in strijd met de contracteisen (zie bijvoorbeeld par. 11 UAV-GC, 5.1 Vraagspecificatie 1 en 4.11 van Vraagspecificatie 2).

Herstel kleiafdekking sloottalud

Aangezien niet overal in het werk voldaan is aan de eis dat een leeflaag van 0,5 meter aanwezig is, heeft de Combinatie een voorstel gedaan hoe dit te herstellen. In het memo van 10 mei 2017 stelt de Combinatie (o.a.) voor dat vrijkomend TGG-zand weer in het Werk zal worden verwerkt (gesloten grondbalans). Deze maatregel kan worden gecombineerd met verdergaande maatregelen. Opnieuw toepassen van TGG zand is daarbij echter pas toegestaan wanneer dit zand aan de daarvoor geldende regels voldoet, waarbij de Combinatie bovendien haar zorgplicht in acht moet nemen. Dat betekent dat de Combinatie zich ervan dient te vergewissen dat het toe te passen zand geschikt is voor toepassing in het Werk. Dat geldt temeer nu de Combinatie er (inmiddels) mee bekend bent dat in het zand hoge concentraties van onder andere sulfaat, chloride, fluoride en bromide aanwezig zijn.

Vervolg

Gelet op het voorgaande handhaaft het Waterschap haar standpunt dat de Combinatie aansprakelijk is voor de gevolgen van het toepassen van het TGG-zand in het werk.

Gelet op de verantwoordelijkheid van de Combinatie verzoekt, en voor zover nodig sommeert, het Waterschap de Combinatie uitdrukkelijk om zo spoedig mogelijk met concrete voorstellen voor (tijdelijke) schadebeperkende maatregelen en het definitief oplossen van de ontstane situatie te komen en hierover met het Waterschap en het bevoegd gezag; de RUD Utrecht en de afdeling Handhaving van Waterschap Vallei en Veluwe, in overleg te treden.

Conclusie is ook dat gezien de niet-geringe gebreken Opdrachtgever niet tot acceptatie van het opleverdossier en aanvaarding van het Werk overgaat. Opdrachtgever is (wel) bereid om **op 29 juni 2017** het Werk te keuren door vast te stellen wat de feitelijke stand van het gehele Werk is, behoudens de onderdelen waar TGG-zand is toegepast.

