

Smartnewz AR 2018/177


College verandert van standpunt waardoor zicht is op legalisatie ontstaat en mogelijk kan worden afgezien van handhavend optreden



Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, 10 januari 2018, ECLI:NL:RVS:2018:49  - Op SmartNewz sinds: 11 januari 2018

Het college van burgemeester en wethouders van Heemskerk is verzocht handhavend op te treden tegen de bewoner die een haag en betonblokken geplaatst heeft op een strook grond langs zijn huis. De betonblokken zijn geplaatst om de haag, die de voortuin begrensd, te beschermen tegen uitwijkend verkeer op de Noorddorperweg. Het college heeft het verzoek afgewezen. De betonblokken zijn inmiddels verwijderd en het geschil spitst zich toe op de haag.

Afdeling: De haag is deels geplaatst op gronden die eigendom zijn van de gemeente en die bestemd waren als "Verkeer". Als er geen haag was geweest dan zou deze grond als berm dienen en dus behoren tot de weg. Artikel 2:10a APV ziet op het plaatsen van voorwerpen op of aan de weg in strijd met de publieke functie van de weg. Het begrip "voorwerpen" is in de APV niet gedefinieerd. De rechtbank heeft overwogen dat bij dat begrip moet worden gedacht aan objecten die in beginsel verplaatsbaar zijn. Een haag is naar het oordeel van de rechtbank geen voorwerp als bedoeld in artikel 2:10a APV. De omstandigheid dat de voorbeelden die in de modelverordening van de APV zijn gegeven, zoals bloembakken en containers, in beginsel verplaatsbare objecten zijn, acht de Afdeling onvoldoende om het oordeel van de rechtbank te volgen. De haag is wel een voorwerp als bedoeld in de zin van art. 2:10a APV. Doordat er een haag in de berm staat, wordt dat gedeelte van de weg anders gebruikt dan overeenkomstig de publieke functie. Omdat hier geen vergunning voor is, is er sprake van overtreding van de APV. De haag is ook geplaatst in strijd met bestemmingsplan. Het college was dan ook in zoverre bevoegd om handhavend op te treden.

Gelet op het algemeen belang dat gediend is met handhaving, zal het college in de regel van deze bevoegdheid gebruik moeten maken. Slechts onder bijzondere omstandigheden mag van het bestuursorgaan worden gevergd, dit niet te doen. Dit kan zich voordoen indien concreet zicht op legalisering 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. Zoals de Afdeling eerder heeft overwogen in de uitspraak van 14 januari 2015, ECLI:NL:RVS:2015:71 , is, om concreet zicht op legalisering in verband met een nieuw bestemmingsplan te kunnen aannemen, ten minste vereist dat een ontwerpbestemmingsplan ter inzage is gelegd, waarbinnen het gebruik, waarop het handhavingsverzoek ziet, past.

Het college heeft in beroep en hoger beroep een gewijzigd standpunt ingenomen over de grens van de bestemmingen onder het vastgestelde nieuwe bestemmingsplan, waardoor wel een concreet zicht op legalisatie zou bestaan. Het college dient de situatie te onderzoeken. Het college dient daarbij aan de hand van stukken duidelijk te maken waar de haag, de kadastrale grens en de grens tussen de bestemmingen "Verkeer" en "Tuinderswoningen" is gelegen. Het dient daarbij tevens te betrekken dat kan worden afgeleid de raad van de gemeente Heemskerk in de procedure inzake de vaststelling van het bestemmingsplan "Heemskerk Buitengebied" het standpunt heeft ingenomen dat de grens tussen de bestemmingen "Tuinderswoningen" en "Verkeer" is gelegen op de kadastrale grens. Het college dient vervolgens te bezien of sprake is van een overtreding van artikel 2:10a van de APV en het thans geldende bestemmingsplan "Heemskerk Buitengebied". Indien dat het geval is, dient het te beoordelen of sprake is van bijzondere omstandigheden op grond waarvan van handhavend optreden moet worden afgezien.

Mr.drs. C.C.J. (Carmen) Hartendorf - Lexquis

WETINGANG

Algemene wet bestuursrecht artikel 3.2 , [Meer nieuws over dit wetsartikel](#)

Wegenverkeerswet 1994 artikel 1 , [Meer nieuws over dit wetsartikel](#)

Algemene wet bestuursrecht artikel 7.12 , [Meer nieuws over dit wetsartikel](#)

Algemene wet bestuursrecht artikel 8.51D , [Meer nieuws over dit wetsartikel](#)

TREFWOORDEN

handhavingsverzoek, legalisatie