

Van : Bart de Haan
Aan : wethouder J.H.A.P. Sluiter
Inzake : Verklaring van geen bedenkingen Angerensestraat 38, Gendt: **Aanvulling**
Datum : 23 november 2017

Naar aanleiding van de vragen die zijn gesteld over het memo van 22 november 2017 dient de volgende opmerking te worden gemaakt over de volgende zinsnede uit paragraaf 5 van het memo:

"Uit de tekst van het voorbereidingsbesluit maak ik echter niet op dat een toetsing van deze aanvraag daaraan per definitie zou moeten plaatsvinden en als dat het geval is, zou (moeten) leiden tot een weigering van de vergunning (of een weigering van de verklaring van geen bedenkingen)."

Deze passage is niet geheel juist.

De aanvraag dient getoetst te worden aan het voorbereidingsbesluit.

In artikel 2.12 lid 1 onder d van de Wabo is bepaald dat een aanvraag om een omgevingsvergunning voor planologisch afwijkend gebruik slechts kan worden verleend indien de activiteit niet in strijd met de goede ruimtelijke ordening en, indien de activiteit in strijd is met een voorbereidingsbesluit, met toepassing van de in het voorbereidingsbesluit opgenomen regels inzake afwijking.

Artikel 4 van het voorbereidingsbesluit bepaalt:

"dat, tot het tijdstip van inwerkingtreding van de wijziging van de Omgevingsverordening Gelderland, een toename van de bestaande oppervlakte dierenverblijf voor geitenhouderijbedrijven door het in gebruik nemen van gebouwen of gronden ten behoeve van een geitenhouderijbedrijf niet is toegestaan."

Artikel 4 van het voorbereidingsbesluit is onduidelijk.

Eenzijds kan deze zo worden gelezen dat alleen verboden is een toename van de bestaande oppervlakte dierenverblijf door het in gebruik nemen van gebouwen (in welk geval de vraag is welke betekenis moet worden toegekend aan "gronden").

Anderzijds kan deze zo worden gelezen dat het verboden is om de bestaande oppervlakte dierenverblijf te laten toenemen, waarbij het begrip 'door gebruik van gronden' ziet op

'gebruik' in planologische zin, waaronder zowel gebruik als bouwen wordt verstaan.

De tweede lezing lijkt gezien de toelichting op het voorbereidingsbesluit de meest voor de hand liggende en strookt ook met de bedoeling van de provincie.

In dat geval zou de verplichte toets aan artikel 4 van het voorbereidingsbesluit betekenen dat de voorliggende aanvraag daarmee in strijd is en dient te worden geweigerd op grond van artikel 2.12 lid 1 onder d van de Wabo, aangezien er in het voorbereidingsbesluit ook geen mogelijkheid is opgenomen om van artikel 4 af te wijken.

Nog twee laatste opmerkingen:

Het besluit van de gemeenteraad is omtrent afgifte van de verklaring van geen bedenkingen is doorslaggevend voor de vraag of het college de vergunning al dan niet verleent. Het college dient de raad te volgen:

Uitspraak Afdeling 6 april 2016 (AB 2016/222):

Uit de memorie volgt dat het systeem van de verklaring van geen bedenkingen er op neerkomt dat het bevoegd gezag een ander bestuursorgaan laat beslissen omtrent een aspect van de vergunning dat aan de beoordeling van het bevoegd gezag is onttrokken vanwege de specialistische kennis of bestuurlijke verantwoordelijkheid van dat andere orgaan. Daarbij past niet dat het college zelf bepaalt of het een verklaring van geen bedenkingen aan de gemeenteraad vraagt. Door dat wel te doen onttrekt het feitelijk de inhoudelijke beslissing over de aanvraag aan de gemeenteraad.

Voor het college is er dus geen ruimte meer voor een andersluidend inhoudelijk oordeel.

Dit volgt ook uit de uitspraak van de Afdeling van 26 november 2014 (ECLI:NL:RVS:2014:4288)

In artikel 2.27, eerste lid, van de Wabo, gelezen in samenhang met artikel 6.5, eerste lid, van het Bor, is bepaald dat, indien sprake is van een activiteit als bedoeld in artikel 2.1, eerste lid, aanhef en onder c, van de Wabo, de omgevingsvergunning, waarbij met toepassing van artikel 2.12, eerste lid, onder a, onderdeel 3°, van de Wabo van het bestemmingsplan wordt afgeweken, niet wordt verleend, dan nadat de raad heeft verklaard daartegen geen bedenkingen te hebben. De inhoud van het besluit van de raad wordt in het besluit omtrent de omgevingsvergunning verwerkt. Dit betreft niet alleen de verlening van een verklaring van geen bedenkingen, maar ook de weigering van de raad om de verklaring van geen bedenkingen te verlenen. De rechtmatigheid van het besluit

omtrent de verklaring van geen bedenkingen wordt getoetst in het kader van het beroep tegen het besluit inzake de omgevingsvergunning.

Ten slotte wijs ik dan ook een uitspraak van de Afdeling van 23 april 2014 (ECLI:NL:RVS:2014:1414), waarin wordt benadrukt dat het vvgb-orgaan zijn besluit dan ook zélf deugdelijk moet motiveren en dat dit niet aan het bevoegd gezag is. Dat volgt ook uit het feit dat het besluit van de raad in de omgevingsvergunning moet worden verwerkt.