

Onderwerp: Wijzigingsverordening Lex Silencio Postivo gemeente Overbetuwe 2010

Ons kenmerk: 10rv000062

Programma(speerpunt): Deregulering

Nummer: 81

Elst, 29 juni 2010

VERGADERING COMMISSIE GFZ d.d. : 14 SEP. 2010 AGENDA PUNT: 9
--

AAN DE RAAD

1. Samenvatting

Op 28 december 2009 is de Europese Dienstenrichtlijn (Richtlijn 2006/123/EG) en de Dienstenwet van kracht geworden. Het doel van deze regelingen is het zoveel mogelijk wegnemen van belemmeringen voor grensoverschrijdende dienstverleners. Dit wordt bereikt door het wegnemen of verminderen van belemmerende regelgeving of administratieve lasten en hoge kosten voor dienstverleners. Voor de gemeente betekent dit de invoering van de van rechtswege verleende beschikking (de lex silencio positivo). Dit heeft in eerste instantie gevolgen voor een beperkt aantal verordeningen, waarbij er voor wordt gekozen dat er geen vergunning van rechtswege kan ontstaan waar dat niet gewenst is. Uiteraard doen wij er alles aan om te voorkomen dat niet binnen de beslistermijn een vergunning wordt verleend.

2. Waarom naar de raad

Het gaat om het aanpassen van verordeningen waarbij de gemeenteraad het bevoegde bestuursorgaan is.

3. Doelstelling en beoogd meetbaar effect

Doel is het aanpassen van verschillende verordeningen door de gemeenteraad aan de Dienstenrichtlijn. Effect is dat geen vergunningen van rechtswege kunnen ontstaan waar dat niet gewenst is.

4. Argumenten en alternatieven

De lex silencio positivo is ook bekend als de positieve fictieve beschikking, die bijdraagt aan het voorkomen en bestrijden van overschrijding van beslistermijnen door de overheid. Een beschikking is van rechtswege positief als een overheidsinstantie niet binnen de voorgeschreven beslistermijn een besluit op een aanvraag heeft genomen. De positieve fictieve beschikking is geregeld in de nieuwe paragraaf 4.1.3.3 (artikelen 4:20a-4:20f) van de Algemene wet bestuursrecht, die per 28 december 2009 van kracht is. Voor autonome decentrale vergunningstelsels die onder de reikwijdte van de Dienstenrichtlijn vallen, geldt op grond van artikel 65 Dienstenwet (Dw) een overgangstermijn. Gemeenten moeten dan expliciet aangeven voor welke vergunningstelsels de positieve fictieve beschikking geldt. Vanaf 1 januari 2012 moeten gemeenten juist aangeven waarvoor de positieve fictieve beschikking uitdrukkelijk niet geldt. Wanneer op 1 januari 2012 vergunningstelsels die onder de reikwijdte van de Dienstenrichtlijn vallen niet expliciet uitgezonderd zijn, dan geldt de positieve fictieve beschikking automatisch.

De Vereniging van Nederlandse Gemeenten (VNG) heeft in een ledenbrief van 4 november 2009 aangegeven bij welke verordeningen het niet gewenst is dat de van rechtswege verleende beschikking wordt toegepast. Op advies van de VNG stellen wij voor om de volgende verordeningen als volgt te wijzigen:

I. Afvalstoffenverordening gemeente Overbetuwe 2004:

Aan artikel 2 wordt een derde lid toegevoegd, luidend:

3. Paragraaf 4.1.3.3 van de Algemene wet bestuursrecht is niet van toepassing.

Toelichting:

Het gaat hier om de aanwijzing van inzamelaars van diverse soorten afval. De lex silencio positie is hier niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, met name de bescherming van het milieu en de volksgezondheid. Daarnaast is een deugdelijk en goed geordende afvoer van huisafval en ander afval meer in het algemeen van groot maatschappelijk belang. Tot slot zou een aanwijzing van rechtswege botsen met de belangen van andere inzamelaars.

II Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Overbetuwe 2009:

In hoofdstuk 1 wordt artikel 1.8 aangepast en een nieuw artikel 1.9 opgenomen, luidend:

Artikel 1.8 Weigeringsgronden/positieve fictieve beschikking bij niet tijdig beslissen

1. De vergunning of ontheffing kan door het daartoe bevoegde gezag worden geweigerd in het belang van:

- a. de openbare orde;
- b. de openbare veiligheid;
- c. de volksgezondheid;
- d. de bescherming van het milieu.

2. Paragraaf 4.1.3.3 van de Algemene wet bestuursrecht is van toepassing op de volgende artikelen in deze verordening:

- a. artikel 2.9 Straatartiest;
- b. artikel 5.23 Organiseren van een snuffelmarkt.

Toelichting:

Ontheffing van het verbod optreden als straatartiest:

Het aanwijzen van een gebied waar het verboden is als straatartiest op te treden, zal doorgaans op initiatief van het college zelf gebeuren en niet op aanvraag. Mocht dat wel het geval zijn, dan bestaan er geen duidelijke bezwaren tegen een van rechtswege verleende vergunning. Datzelfde geldt voor een ontheffing op aanvraag van het verbod.

Vergunning organisatie snuffelmarkt:

Er bestaan geen duidelijke bezwaren tegen een van rechtswege verleende vergunning.

Artikel 1.9 Geen positieve fictieve beschikking bij niet tijdig beslissen

Paragraaf 4.1.3.3 van de Algemene wet bestuursrecht is niet van toepassing op de volgende artikelen in deze verordening:

- a. artikel 2.25 Evenement;
- b. artikel 2.28 Exploitatievergunning horecabedrijf;
- c. artikel 2.39 Speelgelegenheden;
- d. artikel 3.4 Seksinrichtingen;
- e. artikel 4.18 Recreatief nachtverblijf buiten kampeertreinen.

Toelichting:

Evenementen:

Kleinere evenementen zijn al vergunningsvrij. Voor grotere evenementen is een lex silencio

positivo niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, met name met betrekking tot de openbare orde.

Exploitatievergunning horecabedrijf:

Deze vergunning richt zich met name op bescherming van de openbare orde. Een van rechtswege verleende vergunning lijkt dan ook niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang.

Speelgelegenheid:

Een van rechtswege verleende vergunning lijkt hier niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, zoals de openbare orde.

Seksinrichting:

Los van het feit dat er een verbod tot vestiging van een seksinrichting is, zou een van rechtswege verleende vergunning hier niet wenselijk zijn om dwingende redenen van algemeen belang, zoals de openbare orde en volksgezondheid.

Recreatief nachtverblijf buiten kampeerterrainen:

Dit artikel dient met name de bescherming van natuur en milieu. Het zou hoogst onwenselijk zijn als er een vergunning van rechtswege zou ontstaan die toestaat dat in een kwetsbaar natuurgebied gekampeerd wordt.

III Verordening kwaliteitsregels peuterspeelzalen gemeente Overbetuwe 2005

Aan artikel 4 wordt een derde lid toegevoegd, luidend:

3. Paragraaf 4.1.3.3 van de Algemene wet bestuursrecht is niet van toepassing.

Toelichting:

Gelet op de belangen van jonge kinderen en hun ouders die in het geding zijn, is er reden om af te zien van een van rechtswege verleende vergunning. Er zijn dwingende redenen van algemeen belang aan de orde, met name de volksgezondheid en de bescherming van afnemers van diensten. Dit betekent in praktische zin dat het verlopen van de periode van acht weken nadat de melding is gedaan, het niet in de weg staat dat er alsnog een verbod kan volgen als bedoeld in artikel 5 van de verordening.

IV Marktverordening

Deze verordening hoeft niet te worden aangepast. De gemeente Overbetuwe hanteert een marktverordening die uitgaat van een individuele vergunning in plaats van een vergunning die uitgaat van een organisatie.

V Andere verordeningen

Verder heeft de VNG in zijn brief van 4 november 2009 aangegeven dat om verschillende redenen de volgende verordeningen op dit moment niet behoeven te worden aangepast: de bouwverordening Overbetuwe, leefmilieuverordening (deze geldt niet in Overbetuwe), de brandbeveiligingsverordening, de telecommunicatieverordening en artikel 5:15 van de APV (ventverbod). Wij stellen ook op dit punt voor het advies van de VNG te volgen.

5. Hoe gaan we dat bereiken en is evaluatie nodig?

Deze wijzigingen worden opgenomen in de verschillende verordeningen.

Evaluatie is niet nodig.



6. Communicatie

Het besluit tot wijziging van de verordeningen wordt op de gebruikelijke wijze openbaar bekendgemaakt door publicatie in Hét Gemeente Nieuws, waarna het besluit in werking treedt de dag na bekendmaking.

7. Kosten, baten en dekking

Voor de uitvoering van dit besluit hoeven geen middelen te worden aangewend.

HET COLLEGE VAN BURGEMEESTER EN WETHOUDERS,
de gemeentesecretaris,

de burgemeester,

Th.M.M. Hoex.

E. Tuijnman.

8. Relevante stukken

1. Nieuwsbrief VNG 4 november 2009
2. Brief ministerie BZK 15 december 2009 en Handleiding dienstenrichtlijn

Portefeuillehouder: Burgemeester

Behandelend ambtenaar voor technische vragen: R.M. Willemse, tel.: (0481) 362300/502, email: R.Willemse@overbetuwe.nl