

## **Inhoudsopgave**

<b>Hoofdstuk 6 Straf-, overgangs- en slotbepalingen .....</b>	<b>1</b>
Artikel 6.1 Strafbepaling .....	1
Artikel 6.2 Toezichthouders.....	1
Artikel 6.3 Binnentreden van woningen.....	1
Artikel 6.4 Inwerkingtreding .....	1
Artikel 6.5. Overgangsbepaling .....	1
Artikel 6.6. Toepassing paragraaf 4.1.3.3. Algemene wet bestuursrecht (positieve fictieve beslissing bij niet tijdig beslissen) .....	2
Artikel 6.7 Citeertitel .....	2
<b>Toelichting Hoofdstuk 6 Straf-, overgangs- en slotbepalingen.....</b>	<b>2</b>
Artikel 6.1 Strafbepaling .....	2
Artikel 6.2 Toezichthouders.....	2
Artikel 6.3 Binnentreden van woningen, andere gebouwen en terreinen .....	3
Artikel 6.4 Inwerkingtreding.....	3
Artikel 6.5 Overgangsbepaling .....	3
Artikel 6.6 Toepassing paragraaf 4.1.3.3. Algemene wet bestuursrecht .....	4

## **Hoofdstuk 6 Straf-, overgangs- en slotbepalingen**

### **Artikel 6.1 Strafbepaling**

Overtreding van het bij of krachtens enig artikel van deze verordening bepaalde en de op grond van artikel 1.4 gegeven voorschriften en beperkingen wordt gestraft met hechtenis van ten hoogste drie maanden of geldboete van de tweede categorie en kan bovendien worden gestraft met openbaarmaking van de rechterlijke uitspraak.

### **Artikel 6.2 Toezichthouders**

1. Met het toezicht op de naleving van het bepaalde bij of krachtens deze verordening is belast de medewerker milieuhandhaving.
2. Tevens zijn met het toezicht op de naleving van het bepaalde bij of krachtens deze verordening belast de bij besluit van het college dan wel de burgemeester aan te wijzen personen.

### **Artikel 6.3 Binnentreden van woningen**

Zij die belast zijn met het toezicht op de naleving of de opsporing van een overtreding van de bij of krachtens deze verordening gegeven voorschriften welke strekken tot handhaving van de openbare orde of veiligheid of bescherming van het leven of de gezondheid van personen, zijn bevoegd tot het binnentreden in een woning zonder toestemming van de bewoner.

### **Artikel 6.4 Inwerkingtreding**

1. Deze verordening treedt in werking op 1 maart 2007.
2. Op het tijdstip als bedoeld in het eerste lid wordt ingetrokken:
  - Algemene Plaatselijke Verordening Zwolle, vastgesteld op 17 april 2000, laatst gewijzigd 10 juli 2006;
  - Drank- en Horecaverordening, vastgesteld op 27 oktober 2003;
  - Speelautomatenverordening, vastgesteld op 17 mei 1993.

### **Artikel 6.5. Overgangsbepaling**

1. Vergunningen en ontheffingen, hoe ook genaamd, verleend krachtens verordeningen, genoemd in artikel 6.4, tweede lid, blijven, indien en voor zover het gebod waarop de vergunning of ontheffing betrekking heeft, ook vervat is in deze verordening, van kracht tot de termijn waarvoor zij werden verleend, is verstreken of totdat zij zijn vervallen of ingetrokken.
2. Voorschriften of beperkingen opgelegd krachtens verordeningen bedoeld in artikel 6.4, tweede lid, blijven indien en voor zover de bepalingen ingevolge welke deze voorschriften en

- bependingen zijn opgelegd, ook zijn vervat in deze verordening van kracht tot de termijn waarvoor zij zijn opgelegd, is verstreken of totdat zij zijn vervallen of ingetrokken.
3. Vergunningen en ontheffingen bedoeld in het eerste lid en voorschriften en bependingen bedoeld in het tweede lid, worden geacht vergunningen, ontheffingen en voorschriften en bependingen in de zin van deze verordening te zijn.
  4. Indien voor het tijdstip van inwerkingtreding van deze verordening een aanvraag om een vergunning of ontheffing hoe ook genaamd op grond van de verordening bedoeld in artikel 6.4, tweede lid, is ingediend en voor het tijdstip van inwerkingtreding van deze verordening nog niet op die aanvraag is beslist, wordt daarop de overeenkomstige bepaling van de onderhavige verordening toegepast.
  5. De intrekking van de verordening bedoeld in artikel 6.4, tweede lid, heeft geen gevolgen voor de geldigheid van op basis van die verordening genomen nadere regels en aanwijzingsbesluiten, indien en voor zover de rechtsgrond waarop de aanwijzingsbesluiten zijn gebaseerd ook vervat is in deze verordening en voor zover zij niet eerder zijn vervallen of ingetrokken.

#### **Artikel 6.6. Toepassing paragraaf 4.1.3.3. Algemene wet bestuursrecht (positieve fictieve beslissing bij niet tijdig beslissen)**

1. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht is van toepassing op de artikelen 2.1.4.3 en 5.2.4.2.
2. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht is niet van toepassing op de artikelen 2.2.2, 2.3.1.2 en 3.2.1.

#### **Artikel 6.7 Citeertitel**

Deze verordening kan worden aangehaald als Algemene Plaatselijke Verordening Zwolle 2007.

### **Toelichting Hoofdstuk 6 Straf-, overgangs- en slotbepalingen**

#### **Artikel 6.1 Strafbepaling**

Volgens artikel 154 van de Gemeentewet kan de gemeenteraad op overtreding van zijn verordeningen hechtenis van ten hoogste drie maanden of geldboete van de tweede geldboetecategorie stellen, alsmede openbaarmaking van de rechterlijke uitspraak.

In het stelsel van geldboetecategorieën geeft de wetgever in formele zin steeds aan in welke geldboetecategorie een strafbaar feit is ingedeeld, waarbij echter in artikel 154 van de Gemeentewet aan de gemeentelijke wetgever de keuzemogelijkheid wordt gelaten om op overtreding van verordeningen geldboete te stellen van de tweede of de eerste categorie. De eerste categorie zal in aanmerking kunnen komen voor lichte overtredingen. Door te kiezen voor de eerste categorie kan de gemeentelijke wetgever aangeven dat hij overtreding van een door hem vastgestelde norm minder ernstig acht.

Overigens mag de gemeentelijke wetgever binnen deze categorieën niet differentiëren; hij mag slechts kiezen voor hetzij de tweede hetzij de eerste geldboetecategorie.

Artikel 154 van de Gemeentewet biedt voldoende mogelijkheden een passende sanctie op te leggen (maximaal f 5.000,-).

Toch is in het eerste lid van artikel 6.1 de mogelijkheid van hechtenis gehandhaafd, omdat niet bij voorbaat moet worden uitgesloten dat in bepaalde (uitzonderings)gevallen de rechter toch behoefte heeft aan de mogelijkheid tot oplegging van een vrijheidsstraf. Wij stellen voor niet te differentiëren naar categorie, maar de hoogte van de boete te laten bepalen door de rechter. Dit betekent dat alle overtredingen strafbaar worden gesteld in de hoogste categorie.

#### **Artikel 6.2 Toezichthouders**

Op grond van dit artikel kan het college dan wel de burgemeester toezichthouders aanwijzen. De basis voor de bevoegdheid van de toezichthouders is verder geregeld in hoofdstuk 5 van de Awb. In

de gemeente is een overzicht van alle toezichthouders met de daarbij behorende bevoegdheden.

### **Artikel 6.3 Binnentreden van woningen, andere gebouwen en terreinen**

De Algemene wet op het binnentreden is niet van toepassing op het betreden van bedrijfsruimten en terreinen. De bevoegdheid tot betreden daarvan volgt uit de bijzondere wet of verordening.

### **Artikel 6.4 Inwerkingtreding**

Een besluit van het gemeentebestuur op overtreding waarvan straf is gesteld, wordt op dezelfde wijze bekend gemaakt als alle overige besluiten van het gemeentebestuur die algemeen verbindende voorschriften inhouden (volgens artikel 139 Gemeentewet).

Na de bekendmaking wordt dit besluit meegedeeld aan het arrondissementsparket (artikel 143 Gemeentewet).

Ingevolge artikel 142 van de Gemeentewet treden strafverordeningen in werking op de achtste dag na die, waarop zij zijn afgekondigd, tenzij zij een ander tijdstip daartoe aanwijzen. Dat andere tijdstip kan in de verordening zelf worden aangewezen, maar het is ook geoorloofd in de verordening te bepalen dat de dag van inwerkingtreding door burgemeester en wethouders zal worden vastgesteld. In verband met het bepaalde in artikel 1 van het Wetboek van Strafrecht is het uiteraard niet mogelijk aan de bepalingen van een strafverordening terugwerkende kracht toe te kennen.

### **Artikel 6.5 Overgangsbepaling**

Van belang is in de overgangsbepalingen aan te geven of bestaande vergunningen, ontheffingen etc. al dan niet hun rechtskracht blijven behouden na de inwerkingtreding van deze verordening. Dit geldt ook voor de vraag of het oude dan wel het nieuwe recht van toepassing is bij beroepszaken, aanhangig gemaakt voor de inwerkingtreding van het nieuwe recht, maar behandeld na de inwerkingtreding.

In het eerste lid wordt er van uitgegaan dat alle bestaande vergunningen, ontheffingen etc. na een bepaalde termijn aangepast moeten worden aan het nieuwe recht.

Dit betekent in feite een sanering van alle vergunningen, ontheffingen etc. die voor onbepaalde tijd zijn afgegeven. In de praktijk zal het voor niet veel extra werk betekenen, aangezien het merendeel van de vergunningen, ontheffingen etc. nu reeds voor een bepaalde tijd zijn afgegeven. Wanneer dan ook de termijn in het eerste lid op bijvoorbeeld twee jaar zou worden gesteld, zouden de evengenoemde vergunningen, ontheffingen etc. veelal toch reeds eerder vervallen zijn, aangezien de werkingsduur van deze vergunningen, ontheffingen etc. korter zal zijn dan twee jaar.

- Met betrekking tot op basis van het oude recht opgelegde voorschriften en beperkingen wordt eveneens een sanering doorgevoerd (lid 2). Ook hier moet weer een redelijke termijn gekozen worden. Het ligt voor de hand dezelfde termijn als in het eerste lid te kiezen.

Bij de hier bedoelde voorschriften en beperkingen moet gedacht worden aan de bevoegdheid van de burgemeester of het college om in sommige gevallen aan de uitoefening van bepaalde activiteiten voorschriften en beperkingen op te leggen zonder dat overigens voor die activiteit een vergunning, ontheffing of kennisgeving is vereist.

In het derde lid wordt het nieuwe recht van toepassing verklaard op aanvragen voor een vergunning en ontheffing, die voor de inwerkingtreding van deze verordening zijn ingediend maar waar daarna op wordt beslist. Voorwaarde is wel dat de nieuwe verordening een overeenkomstig gebod of verbod kent.

Het oude recht is van toepassing op tijdig ingediende beroep- of bezwaarschriften betreffende vergunningen, ontheffingen, voorschriften of beperkingen, die gebaseerd zijn op het oude recht (lid 4). In het vijfde lid is bepaald dat de oude vergunning of ontheffing van kracht blijft totdat onherroepelijk op de nieuwe aanvraag is beslist. De termijn die in het eerste lid is genoemd kan hierdoor verlengd worden. Met deze bepaling kan worden voorkomen dat gedurende een bepaalde periode de aanvrager niet in het bezit is van de benodigde vergunning of ontheffing en daardoor formeel geredeneerd in overtreding is.

### **Artikel 6.6 Toepassing paragraaf 4.1.3.3. Algemene wet bestuursrecht (positieve fictieve beslissing bij niet tijdig beslissen)**

In dit artikel is aangegeven op welke vergunningstelsels in de APV, welke onder de werking van de Europese Dienstenrichtlijn vallen, het principe van de van rechtswege verleende vergunning (ook wel aangeduid als de *lex silencio positivo*) van toepassing wordt verklaard. In het artikel wordt verwezen naar de relevante paragraaf 4.1.3.3. in de Algemene wet bestuursrecht. Hierin zijn de nadere bepalingen over de van rechtswege verleende beschikking opgenomen.

De toepassing van de van rechtswege verleende vergunning heeft tot gevolg dat wanneer niet binnen de gestelde wettelijke beslistermijn op een vergunningaanvraag wordt beslist deze vergunning dan van rechtswege wordt geacht te zijn verleend.

Vanwege de duidelijkheid is er voor gekozen om in artikel 6.6. een verzamelbepaling op te nemen waarin een opsomming wordt gegeven van zowel de APV-bepalingen met vergunningprocedures waarop het principe van de van rechtswege verleende vergunning **wel** van toepassing is als ook een opsomming van de bepalingen met vergunningprocedures waarop dit principe **niet** van toepassing is.

Beoordeling van de vergunningstelsels in de APV die onder de werking van de Dienstenrichtlijn vallen heeft tot de conclusie geleid dat er geen bezwaren zijn om het principe van de LSP toe te passen bij de ontheffing voor een straatartiest (artikel 2.1.4.3.) en de vergunning voor het organiseren van een snuffelmarkt (5.2.4). Wanneer de beslistermijn in de deze procedure wordt overschreden en deze ontheffing of vergunning van rechtwege wordt verleend is daarmee niet direct sprake van een inbreuk op een algemeen of specifiek belang.

Anders ligt dit bij de vergunningen voor de exploitatie voor een horecainrichting, de evenementenvergunning en de vergunning voor een seksinrichting. In deze gevallen zijn er dwingende redenen van algemeen belang aan te wijzen die zich verzetten tegen toepassing van de LSP. Op grond van de Dienstenrichtlijn dient het buiten toepassing verklaren van de LSP voor deze vergunningen echter wel gemotiveerd te worden. Wij hebben er voor gekozen om deze motivering per vergunning in onderstaande toelichting bij artikel 6 te verwoorden.

Het is van belang dat aan het verlenen van de voornoemde drie vergunningen altijd een inhoudelijke belangenafweging voorafgaat en daarbij voorts ook (beperkende) voorschriften kunnen worden verleend. Van rechtswege verleende vergunningen zouden dit onmogelijk (kunnen) maken. De dwingende redenen van algemeen belang die zich hier tegen de toepassing van LSP verzetten zijn:

#### evenementenvergunning (artikel 2.2.2.)

de verkeersveiligheid (verkeersdrukte als gevolg van het te houden evenement, de veiligheid van deelnemers en bezoekers aan het betreffende evenement, te nemen parkeer- en verkeersdoorstromingsmaatregelen)

de bescherming van het milieu en stedelijk milieu (evenementen kunnen grote impact hebben op de directe woon- en werkomgeving, kunnen leiden tot milieuoverlast in de vorm van geluid- en geuroverlast en het veroorzaken van afval als ook tot parkeeroverlast voor omwonenden leiden )

volksgezondheid (evenementen kunnen invloed hebben op de gezondheid van deelnemers, bezoekers en omwonenden, waarbij geluidoverlast als belangrijk element kan worden aangehaald)

#### vergunning exploitatie horecabedrijf

-de bescherming van het milieu en stedelijk milieu (horecabedrijven hebben direct invloed op de leef- en werkomgeving van omwonenden maar ook op bezoekers van deze bedrijven. Exploitatie van de bedrijven kan ondermeer leiden tot geluid- en parkeeroverlast en kan verkeersaantrekkende werking tot gevolg hebben)

-openbare orde (bezoekers van horecabedrijven kunnen door ondermeer alcoholgebruik overlast en onregeligheden veroorzaken zowel binnen als buiten het horecabedrijf, de exploitatie van een

horecabedrijf heeft daarmee ook wel degelijk invloed op de openbare orde in en rond deze bedrijven en kan hierop inbreuk maken)

#### vergunning seksinrichting

-volksgezondheid (seksinrichtingen kunnen invloed hebben op zowel de verrichters van prostitutiediensten als de bezoekers van deze inrichtingen, het is dan ook van belang om juist op het gebied van hygiëne en gezondheid de nodige voorschriften te stellen, zowel in het belang van de dienstverrichter als de bezoeker)

-criminaliteitsbestrijding (exploitatie van seksinrichtingen gaat regelmatig gepaard met illegale praktijken zoals vrouwenhandel en activiteiten van loverboys, exploitatie van seksinrichtingen dient daarom slechts beperkt en nadrukkelijk onder het stellen van voorschriften te worden toegestaan.)

-openbare zedelijkheid (uit oogpunt van openbare zedelijkheid dient het aantal seksinrichtingen niet onbeperkt te zijn en nadrukkelijk te worden gereguleerd)

-bescherming consument (het is van belang om juist ook de bezoekers van deze inrichtingen de nodige bescherming te bieden, en dan met name op het vlak van de gezondheid.