

Advies van de commissie bezwaarschriften gemeente Bloemendaal

1. Inleiding

Dit is het advies van de commissie bezwaarschriften van de gemeente Bloemendaal (hierna: de commissie) over het volgende bezwaarschrift:

betreft bezwaar
van mevrouw A.B. Knoop en de heer J.W. Pigeaud (hierna: bezwaarden)
Ingekomen op 29 oktober 2020

Het bezwaar is gericht tegen:

het besluit tot aanpassing van de Algemene plaatselijke verordening
 Bloemendaal 2019 inzake uitbreiding van het aantal incidentele
 festiviteiten voor openluchttheaters van 5 naar 12 dagen
van De gemeenteraad van Bloemendaal (hierna: de raad)
datum 17 september 2020

Onder 2 treft u de kern van het advies aan. Onder 3 staat de samenstelling van de commissie. De overwegingen en het volledige advies van de commissie staan onder 4. In de bijlage staan de voor de zaak relevante wettelijke bepalingen.

2. Kern van het advies

Het advies strekt ertoe het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren.

3. Samenstelling commissie

Voor de behandeling van het bezwaar is de commissie als volgt samengesteld: de heer mr. D.O. Bogers (voorzitter), mevrouw mr. L.M.R. Kater en mevrouw mr. M.C. Duits (leden).

Secretaris van de commissie: de heer mr. P. Bakker.

4. Overwegingen en advies van de commissie

Procedureverloop

Het bezwaar is gericht tegen het besluit van de raad gedateerd 17 september 2020 tot aanpassing van de Algemene plaatselijke verordening Bloemendaal 2019 (hierna: Apv) inzake uitbreiding van het aantal incidentele festiviteiten voor openluchttheaters van 5 naar 12 dagen. Bezwaarden wonen in de directe omgeving van openluchttheater Caprera.

In verband met de maatregelen omtrent het Coronavirus is een fysieke hoorzitting uitgesloten. Bezwaarden hebben de keuze gekregen tussen een digitale hoorzitting en het behandelen van het bezwaar op grond van de uitgewisselde stukken waarbij geen hoorzitting plaats heeft. Bezwaarden hebben de voorkeur gegeven aan de laatste optie. Op grond van artikel 7:3 van de Algemene wet bestuursrecht (hierna: Awb) is derhalve van het horen afgezien.

Ontvankelijkheid

Om op grond van artikel 7:1, eerste lid, van de Awb bezwaar te kunnen maken, is het noodzakelijk dat aan de vereisten om op grond van artikel 8:3 beroep in te kunnen stellen is voldaan. Op grond van artikel 8:3, eerste lid, onder a, van de Awb kan geen beroep worden ingesteld tegen een besluit inhoudende een algemeen verbindend voorschrift. Dit brengt met zich dat ook geen ontvankelijk bezwaar kan worden gemaakt tegen een besluit inhoudende een algemeen verbindend voorschrift.

Algemene plaatselijke verordening

Op grond van artikel 4:3, eerste lid, van de Apv kan de houder van een inrichting een incidentele festiviteit houden waarbij de waarden als bedoeld in de artikelen 2.17, 2.19 en 2.20 van het Activiteitenbesluit milieubeheer niet van toepassing zijn. Op grond van lid 5 sub c mag een openluchttheater 12 incidentele festiviteiten houden.

De commissie ziet zich gesteld voor de vraag wat het rechtskarakter van dit raadsbesluit is. Dit is immers doorslaggevend voor de vraag of tegen het besluit bezwaar kan worden gemaakt. Indien het een algemeen verbindend voorschrift betreft, is een ontvankelijk bezwaar uitgesloten.

Algemeen verbindend voorschrift

Een algemeen verbindend voorschrift is een naar buiten werkende, voor de daarbij betrokkenen bindende regel, uitgegaan van het openbaar gezag dat de bevoegdheid daartoe aan de wet ontleent. Een algemeen verbindend voorschrift onderscheidt zich van andere besluiten doordat het algemene abstracte regels bevat, die zich zonder nadere normering voor herhaalde concrete toepassing lenen. Een besluit waarin nader naar plaats, tijd of object de toepassing van een in een algemeen verbindend voorschrift besloten norm wordt bepaald, kan zelf geen algemeen verbindend voorschrift zijn (zie bijvoorbeeld: ECLI:NL:RVS:2014:3465).

Beoordeling

De commissie overweegt dat artikel 4:3, vijfde lid, van de Apv een naar buiten toe werkende bindende regel is, vastgesteld door de raad die de bevoegdheid daartoe ontleent aan de wet. De regel is naar het oordeel van de commissie voor herhaalde toepassing vatbaar. De commissie overweegt voorts dat de regel nadere inhoudelijke normstelling bevat, terwijl geen sprake is van verfijning of wijziging

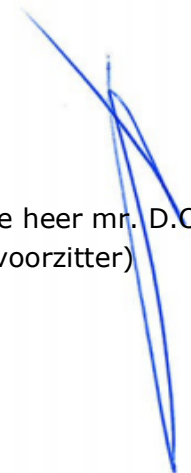
van een algemeen verbindend voorschrift. Hierdoor kan geen sprake zijn van een concretiserend besluit van algemene strekking. Immers, bij elke incidentele festiviteit van een openluchttheater moet worden beoordeeld of het voor dat openluchttheater geldende maximum van 12 dagen reeds is behaald. Voorts is de regeling opgenomen in de Apv en niet in een nader genomen besluit. De commissie overweegt op grond van het vorenstaande dat artikel 4:3, vijfde lid, van de Apv een algemeen verbindend voorschrift inhoudt waartegen geen bezwaar kan worden gemaakt. De commissie adviseert daarom het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren en het bezwaar niet inhoudelijk te behandelen.

Kortom, de commissie adviseert op basis van alle informatie om

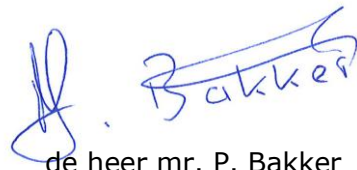
1. het bezwaar niet-ontvankelijk te verklaren.

Overveen, 17 maart 2021,

De commissie bezwaarschriften van de gemeente Bloemendaal,



de heer mr. D.O. Bogers
(voorzitter)



de heer mr. P. Bakker
(secretaris)

Bijlage wettelijke bepalingen

Algemene wet bestuursrecht

Artikel 8:3

1. Geen beroep kan worden ingesteld tegen een besluit:

- a. inhoudende een algemeen verbindend voorschrift of een beleidsregel,
- b. inhoudende de intrekking of de vaststelling van de inwerkingtreding van een algemeen verbindend voorschrift of een beleidsregel,
- c. inhoudende de goedkeuring van een besluit, inhoudende een algemeen verbindend voorschrift of een beleidsregel of de intrekking of de vaststelling van de inwerkingtreding van een algemeen verbindend voorschrift of een beleidsregel.

2. Geen beroep kan worden ingesteld tegen een besluit ter voorbereiding van een privaatrechtelijke rechtshandeling.

Artikel 7:1

1. Degene aan wie het recht is toegekend beroep bij een bestuursrechter in te stellen, dient alvorens beroep in te stellen bezwaar te maken, tenzij:

- a. het besluit in bezwaar of in administratief beroep is genomen,
- b. het besluit aan goedkeuring is onderworpen,
- c. het besluit een goedkeuring of een weigering daarvan inhoudt,
- d. het besluit is voorbereid met toepassing van afdeling 3.4,
- e. het besluit is genomen op basis van een uitspraak waarin de bestuursrechter met toepassing van artikel 8:72, vierde lid, onderdeel a, heeft bepaald dat afdeling 3.4 geheel of gedeeltelijk buiten toepassing blijft,
- f. het beroep zich richt tegen het niet tijdig nemen van een besluit,
- g. het besluit is genomen op grond van een voorschrift als genoemd in de bij deze wet behorende Regeling rechtstreeks beroep dan wel het besluit anderszins in die regeling is omschreven.

2. Tegen de beslissing op het bezwaar kan beroep worden ingesteld met toepassing van de voorschriften die gelden voor het instellen van beroep tegen het besluit waartegen bezwaar is gemaakt

Algemene plaatselijke verordening

Artikel 4:3 Kennisgeving incidentele festiviteiten

1.

De houder van een inrichting kan een incidentele festiviteit houden waarbij de waarden als bedoeld in de artikelen 2.17, 2.19 en 2.20 van het Besluit niet van toepassing zijn, mits de houder van de inrichting ten minste twee weken voor de aanvang van de festiviteit het college daarvan in kennis heeft gesteld.

2.

Het college stelt een formulier vast voor het doen van een kennisgeving.

3.

De kennisgeving wordt geacht te zijn gedaan wanneer het formulier, volledig en naar waarheid ingevuld, tijdig is ingeleverd op de plaats op dat formulier vermeld.

4.

Het aantal dagen of dagdelen per kalenderjaar waarop incidentele festiviteiten voor de strandpaviljoens op het strand gehouden kunnen worden, wordt nader bepaald door het college met een maximum van 12 dagen per kalenderjaar.

5.

Het aantal dagen of dagdelen waarop incidentele festiviteiten gehouden kunnen worden, bedraagt voor de volgende inrichting categorieën:

a)

Inrichtingen waar een of meer voorzieningen of installaties aanwezig zijn voor het beoefenen van sport, alsmede sportscholen, sporthallen en sportterreinen:

4 per kalenderjaar

b)

Openluchttheater:

5 per kalenderjaar

c)

Overige inrichtingen:

2 per kalenderjaar

6.

Het is een inrichting genoemd in het vijfde lid onder a, toegestaan om tijdens maximaal 4 incidentele festiviteiten per kalenderjaar de verlichting langer aan te houden ten behoeve van sportactiviteiten waarbij artikel 3.148, eerste lid, van het Besluit niet van toepassing is, mits de houder van de inrichting ten minste twee weken voor de aanvang van deze festiviteit het college daarvan in kennis heeft gesteld.

7.

Het college kan, wanneer een incidentele festiviteit redelijkerwijs niet te voorzien was, een festiviteit terstond als incidentele festiviteit als bedoeld in het eerste lid aanwijzen.

8.

Een incidentele festiviteit kan worden gehouden:

a)

tot 24.00 uur op vrijdagen en zaterdagen, of op een andere dag voorafgaand aan een feestdag

b)

tot 23.00 uur op andere dan onder a genoemde dagen

c)

tot 0.00 uur indien ontheffing van de sluitingstijd is verleend.

9.

Het equivalente geluidsniveau LAeq veroorzaakt door de inrichting bedraagt tijdens incidentele festiviteiten niet meer dan 65 dB(A), gemeten op de gevel van gevoelige gebouwen op een hoogte van 1,5 meter.

10.

Een incidentele festiviteit in de in lid 5, onder c, van dit artikel bedoelde inrichtingen geldt slechts voor het bebouwde gedeelte van de inrichting en niet voor de buitenruimte.

11.

De geluidswaarde genoemd in het negende lid is inclusief onversterkte muziek en exclusief 10 dB(A) toeslag vanwege muziekcorrectie. Tevens wordt de bedrijfsduurcorrectie buiten beschouwing gelaten.

12.

Bij het ten gehore brengen van muziek in een inrichting blijven ramen en deuren van de inrichting gesloten en mogen deuren slechts geopend worden voor het onmiddellijk doorlaten van personen of goederen.

13.

Het college kan ten aanzien van een festiviteit voorwaarden stellen met betrekking tot de duur van de festiviteit en kan maatregelen voorschrijven die geluidhinder beperken.