

VOORSTEL AAN DE GEMEENTERAAD

Behandelend ambtenaar: S. Brouwer
Afdeling/cluster: BCO-VSO-Juridisch team
Portefeuillehouder: J. Seton

Registratienummer: 87736-2022:024141

Onderwerp:

Beslissing op bezwaar tegen APV

Voorgestelde wijze van afdoening:

Het bezwaar niet ontvankelijk te verklaren.

Beslispunten:

1. Het bezwaar niet ontvankelijk te verklaren.
-

Inleiding

Stichting Platform Keelbos (hierna: de stichting) heeft op 2 maart 2022 een bezwaarschrift ingediend. Dit bezwaarschrift is gericht aan zowel het college van Borger-Odoorn als de gemeenteraad van Borger-Odoorn. Het bezwaar is gericht tegen het ontbreken van een bepaling in de Algemene Plaatselijke Verordening van Borger-Odoorn (APV). De APV is door uw raad op 24 februari 2022 gepubliceerd.

De stichting vindt dat de APV iets moet regelen over strijdigheid met hogere regelgeving. Als er iets in de APV is geregeld en dat zou in strijd zijn met bijvoorbeeld de grondwet, dan moet de bepaling uit de APV buiten toepassing blijven.

Het bezwaar is gericht tegen het ontbreken van zo'n bepaling. Daarnaast verzoekt de stichting om zo'n bepaling alsnog op te nemen in de APV en doet daartoe een voorstel.

Bezwaarschriften worden ingediend bij het bestuursorgaan dat het besluit heeft genomen. In dit geval is dat de raad omdat de raad de APV heeft vastgesteld. Alleen de raad is bevoegd om een verordening vast te stellen. Bezwaarschriften worden behandeld door het bestuursorgaan die het besluit heeft genomen.

Bestuursorganen van de gemeente Borger-Odoorn vragen advies aan de bezwarencommissie voor de afhandeling van bezwaarschriften. Dat is hier ook gebeurd en de bezwarencommissie heeft advies uitgebracht. Dit advies treft u in de bijlage aan. De volgende stap in het proces is het nemen van de beslissing op bezwaar. Voorgesteld wordt om het advies van de bezwarencommissie te volgen en het bezwaar niet ontvankelijk te verklaren. Dit betekent dat het bezwaar niet inhoudelijk wordt behandeld.

Beoogd effect

Het nemen van een beslissing op bezwaar in een bezwaarschriftprocedure waarbij bezwaar is gemaakt tegen het ontbreken van een bepaling in de APV.

Argumenten

1.1 De bezwarencommissie heeft geadviseerd het bezwaar niet ontvankelijk te verklaren.

Dit betekent dat er niet inhoudelijk naar het bezwaarschrift wordt gekeken.

De reden hiervoor is dat het niet mogelijk is om tegen een besluit zoals de APV bezwaar te maken. Dat is geregeld in de wet. Dus in deze bezwaarprocedure hoeft en mag uw raad het bezwaarschrift niet op inhoud beoordelen.

De bezwarencommissie adviseert bestuursorganen van de gemeente Borger-Odoorn over de afhandeling van bezwaarschriften. Het advies van de bezwarencommissie is zorgvuldig en deugdelijk tot stand gekomen en kan als onderbouwing dienen voor de beslissing op bezwaar.

1.2 Het is niet mogelijk om tegen een besluit zoals de APV bezwaar te maken.

De APV is een zogenaamd algemeen verbindend voorschrift. De wet (Algemene wet bestuursrecht) bepaalt dat het niet mogelijk is om bezwaar te maken tegen een algemeen verbindend voorschrift. Hier zijn ook geen uitzonderingen op. Het is aan de gemeenteraad om lokale regelgeving vast te stellen. Die bevoegdheid is gebaseerd op de grondwet en de gemeentewet.

Kanttekeningen

1. Tegen de beslissing op bezwaar staat beroep open bij de rechtbank. Als de stichting het niet eens is met het besluit om het bezwaar niet ontvankelijk te verklaren, dan moet de stichting binnen zes weken beroep instellen bij de rechtbank. De rechtbank oordeelt dan of de beslissing op bezwaar juist is genomen.

2. De stichting heeft naast het bezwaarschrift ook een verzoek ingediend om de APV aan te passen en een bepaling toe te voegen. De stichting stelt voor om toe te voegen dat de APV niet geldt indien hogere regelgeving anders bepaalt. Dit is echter niet nodig. De gemeentewet heeft in twee artikelen geregeld hoe het zit als gemeentelijke regelgeving strijdig is met hogere wetgeving zoals Europese regelgeving en landelijke wetgeving.

Dit vraagstuk is zeer theoretisch van aard, maar simpel gezegd komt het op het volgende neer: Artikel 121 van de gemeentewet regelt hoe het zit als er al hogere regelgeving is op een bepaald onderwerp. Soms mag een gemeenteraad dan aanvullende regels opstellen. Artikel 122 van de gemeentewet regelt hoe het zit als hogere regelgeving later wordt vastgesteld dan de gemeentelijke verordening. Vaak komt de gemeentelijke regeling dan te vervallen.

Hogere regelgeving geeft altijd kaders mee voor het vaststellen van lagere regelgeving zoals een verordening. Het is dus niet nodig om hiervoor apart iets te regelen in de verordening omdat de gemeentewet dit al heeft geregeld.

Financiën

Dit voorstel heeft geen financiële gevolgen.

Participatie

Niet van toepassing.

Communicatie

Na ontvangst van een bezwaarschrift volgt de zogenaamde informele fase. Dat houdt in dat we met bezwaarmakers in gesprek gaan om te bekijken of we er gezamenlijk uit kunnen komen. Vaak lukt dat. In dit geval is dat niet gelukt en heeft de stichting aangegeven toch een advies van de bezwarencommissie te willen.

Uitvoering

Na vaststelling van het voorgestelde besluit wordt het besluit bekendgemaakt aan de stichting door toezending.

Bijlagen

1. Bezwaarschrift.
2. Aanvullend verzoek.
3. Advies van de bezwarencommissie.
4. Concept raadsbesluit beslissing op bezwaar.
5. AWB-bijlage.

Met vriendelijke groet,

Burgemeester en wethouders van Borger-Odoorn,
de secretaris, de burgemeester,

drs. D.C Rensen

mr. J. Seton