

Advies aan het college

Opsteller

Benjamins, Hanna

Portefeuillehouder

Jelle Zoetendal

Vergadering van

College d.d. 16 Jul 2024

Kenmerk

Z.23.389379 / D.24.1799861

Vertrouwelijkheid

Openbaar

Onderwerp

Procesvoorstel behandeling verzoek tot handhaving Oude Koemarkt te Heerenveen.

Onderwerp

Procesvoorstel behandeling verzoek tot handhaving Oude Koemarkt te Heerenveen.

Voorgesteld besluit

De proces-aanpak vast te stellen voor de behandeling van het verzoek tot handhaving over de winterserre en de luifel aan Oude Koemarkt te Heerenveen en te bepalen dat:

- Voor beide panden de handhavingsprocedure gestart wordt, conform ons VTH Beleidsplan 2023, door te starten met het versturen van een waarschuwing;
- De verzoeker tot handhaving bericht zal worden dat overgegaan wordt tot handhaving, startend met een waarschuwing.

Definitief besluit**Inleiding**

In 2012 is het Beleidskader Winterserres uitgaansgebied Centrum-Noord Heerenveen vastgesteld. In aanvulling hierop is in 2014 het "Onderzoek verruiming winterserres" vastgesteld. Nadien zijn de winterserres opgenomen in de Beheersverordening Heerenveen Centrum en de Welstandsnota 2016.

Voor winterserres wordt onderscheid gemaakt tussen winterserres en winterserres-light. De winterserre betreft een seizoengebonden bouwwerk, die het karakter heeft van een overdekt terras gesitueerd tegen een horecagelegenheid aan. Een winterserre-light is geen gebouwde winterserre, maar vormt een "beschutte plek" in de winter door middel van hoge terrasschermen onder een inklapbare stoffen luifel.

Vorig jaar is een verzoek tot handhaving ingediend over de Oude Koemarkt 2 en 4. Verzocht is om handhavend op te treden tegen Oude Koemarkt 2 ter zake van een metalen frame en het gebruik van de

winterserre buiten de toegestane periode en tegen Oude Koemarkt 4 ter zake van een luifel en het gebruik van het perceel buiten de toegestane periode.

Voor de Oude Koemarkt 2 is op 30 november 2015 een omgevingsvergunning verleend voor het bouwen en het veranderen van een gemeentelijk monument, voor het jaarlijks oprichten van een winterserre in de periode 1 oktober tot 1 april. Op 6 maart 2014 is aan de Oude Koemarkt 4 een omgevingsvergunning verleend voor het bouwen van een serre die in strijd is met de regels van de beheersverordening. Op 13 juli 2017 is een omgevingsvergunning verleend voor het aanbrengen van een dakterras op een gedeelte van de horecagelegenheid aan de Oude Koemarkt 4. Het dakterras mag in gebruik zijn van 1 april tot 1 oktober van elk jaar.

Om nu te kunnen besluiten op het ingediende handhavingsverzoek dient een proces-aanpak vastgesteld te worden.

Beoogd effect

Vaststellen van de wijze van afhandeling van het verzoek tot handhaving.

Argumenten

Op 26 oktober 2023 en op 26 juni 2024 zijn naar aanleiding van het verzoek om handhaving inspecties uitgevoerd. Tijdens de eerste controle is al vastgesteld dat het metalen frame aan de Oude Koemarkt 2 was verwijderd. Tijdens beide controles was de winterserre op dit adres aanwezig en de luifel aan de Oude Koemarkt 4. Van de luifel is vastgesteld dat deze in afwijking van de vergunning is gebouwd; in de vergunning van 13 juli 2017 is expliciet bepaald dat het niet is of wordt toegestaan om voorzieningen of ornamenten aan te brengen aan de gevel. Daardoor is sprake van een overtreding. Eveneens is sprake van een overtreding door het gebruik van de winterserre aan de Oude Koemarkt 2, nu deze aanwezig was tijdens de inspectie op 26 juni 2024 (dus buiten de periode van 1 oktober tot 1 april van elk jaar).

Gelet op vaste rechtspraak en op artikel 18.1 van de Omgevingswet geldt de beginselplicht tot handhaving: er geldt een plicht om handhavend op te treden bij de constatering van een overtreding, tenzij sprake is van bijzondere omstandigheden. Een bijzondere omstandigheid kan bijvoorbeeld concreet zicht op legalisatie zijn of het bestaan van ongelijke behandeling van gelijke gevallen.

Van concreet zicht op legalisatie is geen sprake, doordat al in de verleende vergunningen overwogen is enkel een winterserre en geen ornamenten en voorzieningen op het dakterras toe te staan. In het centrum van Heerenveen zijn winterserres(-light) ook op andere plekken vergund. Het kan voorkomen dat een beroep wordt gedaan op het gelijkheidsbeginsel. Daarvoor dienen dan wel de relevante feiten en de toepasselijke regels voldoende gelijk te zijn. Wat betreft de feiten verschillen overige winterserres(-light) van de winterserre van de Oude Koemarkt, maar geldt wel hetzelfde juridische kader. Een vergelijkbare luifel als aan de Oude Koemarkt 4 is op dit moment niet bekend. Daarom wordt nu aangenomen dat het gelijkheidsbeginsel niet in de weg staat aan handhaving. Wel kan een beroep op het gelijkheidsbeginsel leiden tot handhaving in andere gevallen.

Van groot belang wordt geacht dat de Oude Koemarkt 2 en 4 aangewezen zijn als gemeentelijk monument. Deze omstandigheid is in elke vergunning meegewogen. Zo resulteerde de tijdelijkheid van de winterserre eerder tot het aanvaardbaar achten van dit bouwwerk. Handhaving op het niet voldoen aan verleende omgevingsvergunningen is ter bescherming van de monumentale waarde van de panden dan ook gewenst.

Risico's

Na het starten van de handhavingprocedure, kan het voorkomen dat de overtreders stellen dat opgetreden moet worden tegen andere horecagelegenheden, vanwege de winterserres(-light) of tegen andere voorzieningen verbonden aan dergelijke gelegenheden. Dergelijke meldingen van overtreders moeten worden onderzocht en als dan een overtreding wordt geconstateerd, dan moet hiertegen eveneens handhavend opgetreden worden. Deze handhaving zal eveneens starten met een waarschuwing.

Als nadien opnieuw blijkt van overtredingen, dan zal een voornemen tot het opleggen van een dwangsom en uiteindelijk een last onder dwangsom volgen.

Kanttekeningen

Op basis van de nu bekende feiten en omstandigheden is handhavend optreden een logisch gevolg. Niet optreden is ook niet logisch nu er een verzoek tot handhaving aanhangig is. Wanneer de voorgestelde proces-aanpak niet wordt gevolgd, moet gemotiveerd worden waarom afgezien wordt van handhaving en dat in andere vergelijkbare gevallen gelijkluidend zal worden opgetreden.

Communicatie

Direct nadat het college heeft besloten, zal aan de betrokken vergunninghouders een waarschuwing worden gezonden en aan de verzoeker tot handhaving zal bericht worden op welke wijze zal worden omgegaan met het handhavingsverzoek.

Financiën

Niet van toepassing.

Afstemming met andere afdelingen

Niet van toepassing.

Afstemming met Griffie

Niet van toepassing.

Bijlagen

- Verzoek om handhaving;
- Inspectierapporten van 26 oktober 2023
- Inspectierapport van 26 juni 2024;
- Omgevingsvergunning voor de Oude Koemarkt 2 van 30 november 2015;
- Omgevingsvergunningen voor de Oude Koemarkt 4 van 6 maart 2014 en 13 juli 2017.