

## Raadsvoorstel

Onderwerp: Verordening tot 3e wijziging van de gewijzigde Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Velsen 2009



<b>Datum raadsvergadering</b>	13 oktober 2011	<b>Portefeuillehouder</b>	Franc M. Weerwind
<b>Datum Carrousel</b>	-	<b>Ambtenaar</b>	ID.AZ/P.v.d.Hulst
<b>Raadsvoorstelnummer</b>	R11.066	<b>Telefoonnummer</b>	567246
<b>Registratienummer</b>	B11.0408	<b>E-mailadres</b>	phulst@velsen.nl

### (Publieks)samenvatting

In zijn vergadering van 20 mei 2010 heeft de raad de gewijzigde APV 2009 vastgesteld. Nadien heeft de raad deze gewijzigde APV in 2010 nog twee keer gewijzigd in verband met de inwerkingtreding van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo) per 1 oktober 2010.

Thans bestaat er wederom aanleiding om de gewijzigde APV 2009 aan te passen in verband met het verlopen van de overgangstermijn van de Dienstenrichtlijn, het reguleren van carbidschieten, de redactionele aanpassing van een aantal artikelen en een uitspraak van de hoogste bestuursrechter over het blowverbod.

### Voorgesteld besluit

de Verordening tot 3<sup>e</sup> wijziging van de gewijzigde Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Velsen 2009 als volgt vast te stellen:

#### Artikel I

De gewijzigde Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Velsen 2009 wordt gewijzigd als volgt:

#### A. Aan artikel 1:10 wordt toegevoegd:

- \* Artikel 5:18 Standplaatsvergunning en weigeringsgronden
- \* Artikel 5:29 Ligplaatsvergunning bedrijfsvaartuig
- \* Artikel 5:33 Vergunning passagiersvaartuig

#### B. Artikel 2:5 wordt als volgt gewijzigd:

In de leden 2 en 3 van dit artikel wordt “Het college” vervangen door “Het bevoegd bestuursorgaan”.

#### C. Aan artikel 2:17 wordt een negende lid toegevoegd:

9. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

#### D. Aan artikel 2:20 wordt een negende lid toegevoegd:

9. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

#### E. Aan artikel 2:31 wordt een vierde lid toegevoegd:

4. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

#### F. Aan artikel 2:39, lid 2 wordt een sub c toegevoegd:

c. de plaats, niet zijnde een horecabedrijf, als bedoeld onder a, waarvoor een melding voor een klein evenement is gedaan op grond van artikel 2:17, lid 6 van deze verordening.

---

G. Artikel 2:45 wordt als volgt gewijzigd:

In lid 1 onder a wordt “binnen de bebouwde kom op de weg of het strand” vervangen door “op een openbare plaats”.

In lid 1 onder c wordt “op de weg of het strand” vervangen door “op een openbare plaats”.

H. Artikel 2:46 wordt als volgt gewijzigd:

Lid 1 onder a. komt als volgt te luiden: “op een openbare plaats, tenzij die plaats is aangewezen als

losloopplaats zoals bedoeld in artikel 2:45, lid 2;

Lid 1 onder b en c komen te vervallen.

Lid 1 onder d wordt vernummerd tot lid 1 onder b.

In lid 3 wordt “of aan de weg” vervangen door “een openbare plaats”.

In lid 4 wordt “of aan de weg” vervangen door “een openbare plaats”.

I. Aan Hoofdstuk 2 Afdeling 12 wordt een nieuw artikel 2:58 toegevoegd van de volgende inhoud:  
Artikel 2:58 Carbidschieten

1. a. onder carbidschieten wordt verstaan: het in een (melk)bus/container/opslagvat op explosieve wijze verbranden van acetyleengas afkomstig van een reactie tussen calciumacetylide (carbid) en water of gasmengsels met vergelijkbare eigenschappen.  
b. onder bevoegd bestuursorgaan wordt verstaan: het college of, voor zover het betreft openbare gemakkelikheden als bedoeld in artikel 174 van de Gemeente wet, de burgemeester.
2. Carbidschieten is verboden.
3. Dit verbod geldt niet voor carbidschieten dat plaatsvindt op 31 december tussen 10.00 uur en 1 januari 02.00 uur van het daarop volgende jaar, waarbij gebruik wordt gemaakt van bussen met een maximale inhoud van 1 liter, mits daarbij geen handelingen worden verricht of nagelaten waarvan degene die het carbidschieten verricht weet of redelijkerwijs had kunnen vermoeden dat daardoor gevaren kunnen optreden voor mens of milieu.
4. Het verbod geldt ook niet voor carbidschieten dat plaatsvindt op 31 december tussen 10.00 uur en 1 januari 02.00 uur van het daarop volgende jaar op een erf behorende bij een woning buiten de bebouwde kom, waarbij gebruik wordt gemaakt van bussen met een maximale inhoud van 60 liter, mits aan de volgende voorwaarden wordt voldaan:
  - a. er worden niet meer dan twee bussen gebruikt;
  - b. de plek waar het carbidschieten plaatsvindt, is gelegen:
    - \* op een afstand van tenminste 100 meter van woonbebouwing;
    - \* op een afstand van tenminste 250 meter van (bejaarden) verzorgingstehuizen en gebedshuizen;
    - \* op een afstand van tenminste 250 meter van in gebruik zijnde voorzieningen voor het houden van dieren;
  - c. het vrije schootsveld bedraagt te minste 75 meter; hierin liggen geen openbare paden of wegen;
  - d. indien het carbidschieten plaatsvindt na zonsondergang dient het schietterrein inclusief het vrije schootsveld goed te worden verlicht;
  - e. er worden geen handelingen verricht of nagelaten waarvan degene die het carbidschieten verricht weet of redelijkerwijs had kunnen vermoeden dat daardoor gevaren kunnen optreden voor mens of milieu.
5. Het bevoegde bestuursorgaan kan ter voorkoming van gevaar, schade of overlast, of in het belang van de natuurbescherming, plaatsen in de gemeente aanwijzen waar het gestelde in het derde en/of vierde lid niet van toepassing is.
6. Dit artikel is niet van toepassing voor zover de Wet milieubeheer, de Wet wapens en munitie, de Wet milieugevaarlijke stoffen, de Wet vervoer gevaarlijke stoffen of het Wetboek van Strafrecht van toepassing is.

---

J. Hoofdstuk II Afdeling 13 Drugsoverlast en oud artikel 2:58 Drugshandel/ -gebruik op straat komen te vervallen.

K. Hoofdstuk II Afdeling 14 Toezicht op grow-, smart- en headshops wordt vernummerd tot Hoofdstuk II Afdeling 13.

L. Hoofdstuk II Afdeling 15 Bestuurlijke ophouding enz. wordt vernummerd tot Hoofdstuk II Afdeling 14.

M. Artikel 2:77 wordt als volgt gewijzigd:

De huidige tekst van artikel 2:77 wordt vernummerd tot artikel 2:77, lid 1.

Aan artikel 2:77 wordt een lid 2 toegevoegd van de volgende inhoud: “De burgemeester heeft de bevoegdheid als bedoeld in het eerste lid eveneens ten aanzien van andere door de gemeenteraad aan te wijzen plaatsen.”

N. Aan artikel 3:4 wordt een derde lid toegevoegd:

3. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

O. Aan artikel 4:26 wordt een vijfde lid toegevoegd:

5. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

P. Aan artikel 5:18 wordt een vierde lid toegevoegd:

4. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

Q. Aan artikel 5:29 wordt een negende lid toegevoegd:

9. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

R. Aan artikel 5:33 wordt een zevende lid toegevoegd:

7. Paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) is niet van toepassing.

S. Artikel 5:51 wordt als volgt gewijzigd:

In lid 1 wordt “politieambtenaar” vervangen door “(politie)ambtenaar”.

Artikel II

Deze verordening treedt in werking op de vierde dag na officiële bekendmaking van dit besluit.

### ***Toelichting***

#### **Artikel 1:10**

De laatste zin van de toelichting als volgt te wijzigen:

In de toelichting bij de artikelen 2:17, 2:20, 2:31, 3:3, 4:29, 5:18, 5:29 en 5:33 wordt nader aangegeven waarom in dat geval de lex silencio positivo niet wordt toegepast.

#### **Artikel 2:1, lid 2**

De huidige tekst wordt vervangen door de volgende:

In het tweede lid wordt aan de burger de verplichting opgelegd om zich op bevel van een politieambtenaar te verwijderen van een openbare plaats bij (driegende) ongeregelde heden. De bevoegdheid van de politie om bevelen te geven volgt uit artikel 2 Politiewet. Artikel 2:1, tweede lid van de APV bevat het geven van een bevel in een concreet geval. Overtreding van een dergelijk bevel wordt strafbaar gesteld via artikel 6:1 van de APV.

---

Ook in het proces-verbaal en de tenlastelegging moet het niet opvolgen van het politiebevel worden vervolgd op grond van overtreding van artikel 2:1 jo. artikel 6:1 (strafartikel) van de APV.

Naast de politiebevelen ex artikel 2:1 APV blijven uiteraard ook de bevelen van de burgemeester in het kader van diens openbare-ordebevoegdheden mogelijk. De uitspraken die hiervoor zijn aangehaald hebben daarop geen betrekking. Bevelen van de burgemeester, bijvoorbeeld op grond van de Gemeentewet, of aanwijzingen in het kader van de Wet Openbare Manifestaties die de politie in mandaat uitvoert en die niet worden opgevolgd, kunnen nog steeds strafbaar worden gesteld op grond van artikel 184, eerste lid Wetboek van Strafrecht.

### **Jurisprudentie**

Oordeel van de politie is element van gemeentelijke strafbepaling. HR 12 02 1940, NJ 140, 622, AB 1940, p. 744, Gst. 1940, p. 125 (Haag tippelverbod). Zie ook: HR 02 06 1903, W. 7938, Gst., 2715 (APV Amsterdam); HR 20 01 1936, NJ 1936, 343, Gst. 1936, p. 90, AB 1936, p. 558 (APV Amsterdam); HR 03 06 1969, NJ 1969, 411, AB 1970, p. 17, OB 1971, XIV.3, nr. 30391, NG 1970, p. 616 m.nt. H.R.G. Veldkamp (APV Amsterdam) en HR 17 03 1970, NJ 1970, 331, OB 1971, X.4, nr. 31108, NG 1971, p.292 (APV Arnhem).

Van een volksooploop ex artikel 186 WvSr is sprake als een menigte zich verzamelt. De openbare orde hoeft niet te worden verstoord. HR 26-02-1991, NJ 1991, 512 en HR 14-01-1992, NJ 1991, 380.

Relatie tussen APV bepaling en artikel 184 WvSr. Aanvulling van de gemeentelijke wetgever erkend. HR 02 06 1903, W. 7938 (APV Amsterdam) en HR 25 06 1963, NJ 1964, 239 m.nt. B.V.A. Röling (samenscholingsarrast).

HR 29-01-2008, NJ 2008, 206, LJN BB4108: Voor een bevel of vordering ‘krachtens wettelijke voorschrift’ gedaan als bedoeld in art. 184, eerste lid, Sr is vereist dat het betreffende voorschrift uitdrukkelijk inhoudt dat de betrokken ambtenaar gerechtigd is tot het geven van een bevel of het doen van een vordering. Art. 2 Politiewet bevat een algemene taakomschrijving voor de politie en kan niet worden aangemerkt als een wettelijk voorschrift op basis waarvan vorderingen of bevelen kunnen worden gegeven waaraan op straffe van overtreding van art. 184, eerste lid, Sr moet worden voldaan. Art. 2 Politiewet 1993 kan wel worden aangemerkt als een wettelijk voorschrift ter uitvoering waarvan de in art. 184 Sr bedoelde ambtenaren handelingen kunnen ondernemen waarvan het beletten, belemmeren of vrijdelen overtreding van art. 184, eerste lid, Sr kan opleveren. LJN BM9992, Gerechtshof 's-Hertogenbosch, 30 juni 2010: Nu art. 7 APV Tilburg niet uitdrukkelijk bepaalt dat de betrokken ambtenaar gerechtigd is tot het doen van een vordering als bedoeld in art. 184 Sr, wordt de verdachte vrijgesproken van de ten laste gelegde overtreding van art. 184 Sr.

LJN BO4382, Gerechtshof Leeuwarden, 16 november 2010: Aan verdachte is onder 2 ten laste gelegd dat hij opzettelijk een bevel of vordering krachtens artikel 2.3.1.7 en/of 2.1.1.1 van de Algemene Plaatselijke Verordening van de gemeente [gemeente] (hierna APV), in elk geval krachtens enig wettelijk voorschrift, niet heeft opgevolgd. Het in artikel 184, eerste lid, van het Wetboek van Strafrecht (hierna: Sr) beschreven misdrijf vereist een krachtens wettelijk voorschrift gedane vordering. Een dergelijk voorschrift moet uitdrukkelijk inhouden dat de betrokken ambtenaar gerechtigd is tot het doen van een vordering. Het hof overweegt dat de artikel 2.3.1.7 en 2.1.1.1 van de APV niet uitdrukkelijk een dergelijke bevoegdheid bevatten. Derhalve zijn deze artikelen geen “wettelijk voorschrift” in de zin van artikel 184, eerste lid Sr. Voorts kan ook artikel 2 van de Politiewet 1993 niet worden aangemerkt als een wettelijk voorschrift op basis waarvan vorderingen of bevelen kunnen worden gegeven, waaraan op straffe van overtreding van artikel 184 van het Wetboek van Strafrecht moet worden voldaan.

### **Artikel 2:39**

Aan de eerste alinea wordt de volgende zin toegevoegd. Dit betreft ook een klein evenement waarvan

---

melding is gemaakt op grond van artikel 2:17, lid 6 en waarbij de deelnemers voor gezamenlijke rekening alcoholhoudende drank gebruiken bij bijvoorbeeld een buurt- of straat-barbecue.

#### **Artikel 2:45**

In de eerste zin wordt het woord “de weg” vervangen door “een openbare plaats”.

#### **Artikel 2:58**

De laatste twee jaar is tijdens de jaarwisseling sprake geweest van carbidschieten aan de Heerenduinweg te IJmuiden. Ook elders in Noord-Holland tekent zich deze ontwikkeling af. In sommige gemeenten is carbidschieten verboden. In de afgelopen jaren is 1 dodelijk slachtoffer bij het carbidschieten gevallen. Carbidschieten is op zich legaal. Op rijksniveau bestaat geen wetgeving die restricties stelt aan het carbidschieten; het is geen vuurwerk in de zin van het Vuurwerkbesluit.

Carbidschieten (melkbusschieten) is een plaatselijk gebruik in sommige zuidelijke, noordelijke en oostelijke streken van Nederland. Het vindt gewoonlijk plaats op of rond oudjaar. Carbid wordt in een melkbus of ander vat gelegd en enigszins natgemaakt, waarna de bus wordt afgesloten met een deksel of een (plastic) bal. Het zich vormende ethyn wordt door een klein zundgat (of met een bougie) ontstoken en ontploft met een dreunende knal, waarbij deksel of bal uit de bus schiet en tientallen meters verderop terechtkomt.

De uitdaging van carbidschieten ligt hem in de moeilijkheid van het timen. Door de hoeveelheid carbid en water en de tijdsduur tot ontsteking te variëren is het de sport een optimale knal te veroorzaken.

Het carbidschieten is niet geheel ongevaarlijk voor de afvuurder, omstanders, ruiten en auto's in de omgeving. Om de knal zo hard mogelijk te maken wordt deksel of bal vaak met een hamer vast geslagen in de opening van de melkbus. Hieraan zijn twee risico's verbonden. De wrijving van het deksel met de bus kan een vonk veroorzaken, waardoor het ethyn voortijdig wordt ontstoken. Ook geldt dat als het deksel te vast zit in de opening, de bus uit elkaar kan knallen. Ook brandwonden door de steekvlam vormen een risico.

Om enige grip op het carbidschieten te krijgen is een algemeen verbod op carbidschieten opgenomen. Hierop zijn twee uitzonderingen mogelijk gemaakt en een ontheffings-mogelijkheid.

De twee uitzonderingen zijn voor carbidschieten in busjes van maximaal één liter en voor carbidschieten in maximaal twee melkbussen op percelen buiten de bebouwde kom waarbij minimaal 100 meter afstand van woningen van derden moet bestaan en een vrij schootsveld van 75 meter.

#### **Afdeling 13 Drugsoverlast**

Deze afdeling en de toelichting op het oude artikel 2:58 komen te vervallen.

#### **Afdeling 14 Toezicht op grow-, smart- en headshops**

Afdeling 14 wordt vernummerd tot Afdeling 13.

#### **Afdeling 15 Bestuurlijke ophouding, .....**

Afdeling 15 wordt vernummerd tot Afdeling 14.

#### **Artikel 5:13**

In de toelichting onder het derde lid wordt artikel 5:12 vervangen door artikel 5:13, terwijl verderop in de toelichting (art. 5:12 APV) respectievelijk (art. 5:13 e.v. APV) wordt vervangen door (art. 5:13 respectievelijk art. 5:14 e.v. APV).

#### **Artikel 5:18**

Na de alinea over de Dienstenrichtlijn wordt de volgende alinea toegevoegd:

---

Lex silencio positivo

Deze vergunning beoogt de bescherming van met name de openbare veiligheid en het milieu. Het is hoogst onwenselijk dat deze vergunning van rechtswege wordt verleend, voordat er een inhoudelijke toets van de aanvraag heeft plaatsgevonden en is voltooid. Een lex silencio positivo is hier dan ook niet wenselijk om dringende redenen van algemeen belang, zoals de openbare veiligheid en het milieu. Paragraaf 4.1.3.3 Awb wordt niet van toepassing verklaard.

#### **Artikel 5:29**

Na de bestaande toelichting wordt de volgende alinea toegevoegd:

Lex silencio positivo

Deze vergunning beoogt de bescherming van met name de openbare orde op het water en het milieu. Het is hoogst onwenselijk dat deze vergunning van rechtswege wordt verleend, voordat er een inhoudelijke toets van de aanvraag heeft plaatsgevonden en is voltooid. Een lex silencio positivo is hier dan ook niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, zoals de openbare orde en het milieu. Paragraaf 4.1.3.3 Awb wordt niet van toepassing verklaard.

#### **Artikel 5:33**

Na de bestaande toelichting wordt de volgende alinea toegevoegd:

Lex silencio positivo

Deze vergunning beoogt de bescherming van met name de openbare veiligheid en het milieu. Het is hoogst onwenselijke dat deze vergunning van rechtswege wordt verleend, voordat er een inhoudelijke toets van de aanvraag heeft plaatsgevonden en is voltooid. Een lex silencio positivo is hier dan ook niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, zoals de openbare veiligheid en het milieu. Paragraaf 4.1.3.3 Awb wordt niet van toepassing verklaard.

#### **Inleiding**

---

De raad heeft in mei 2010 de gewijzigde Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Velsen 2009 vastgesteld. Nadien heeft de raad deze gewijzigde APV in 2010 twee keer gewijzigd in verband met de inwerkingtreding van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht. Thans bestaat er opnieuw aanleiding om de gewijzigde APV 2009 aan te passen.

#### **Beoogd maatschappelijk resultaat**

---

Een goede ordening van het gebruik van de openbare ruimte met zo min mogelijk regeldruk en administratieve lasten voor burgers en bedrijven enerzijds en handhaafbare regelgeving voor de gemeente anderzijds.

#### **Kader**

---

Gemeentewet: artikel 149  
Model-APV van de Vereniging van Nederlandse Gemeenten  
Europese Dienstenrichtlijn  
Dienstenwet

#### **Argumenten**

---

Allereerst willen wij nog een aantal artikelen uitsluiten van de werking van de zogenaamde lex silencio positivo. Dit begrip houdt in dat een vergunning wordt geacht te zijn verleend (van rechtswege) bij uitblijven van een antwoord binnen een gestelde termijn door het bevoegde bestuursorgaan op een aanvraag van een vergunning. Dit betreft een uitbreiding van de in artikel 1:10 opgesomde artikelen met de artikelen 5:18 (standplaatsvergunning), 5:29 (ligplaatsvergunning bedrijfsvaartuig) en 5:33 (vergunning passagiersvaartuig).

Voor het gemak wordt aan elk van de artikelen die in artikel 1:10 zijn opgesomd een lid toegevoegd waarin expliciet wordt aangegeven dat paragraaf 4.1.3.3. van de Algemene wet bestuursrecht (positieve beschikking bij niet tijdig beslissen) niet van toepassing is.

Voorts betreft de wijziging een redactionele aanpassing van een aantal artikelen om de werking ervan te verbeteren. Dit betreft de artikelen 2:5 (plaatsen voorwerpen op of aan de weg), 2:45 (loslopende honden), 2:46 (verontreiniging door honden), 2:77 (cameratoezicht op openbare plaatsen) en 5:51 (aanwijzing door (politie)ambtenaar of reddingwezen).

Aan lid 2 van artikel 2:39 (verboden drankgebruik) wordt een derde uitzondering (c.) toegevoegd. Dit betreft het geval dat op grond van artikel 2:17, lid 6 (evenement) melding is gedaan van een klein evenement, waarbij de deelnemers voor gezamenlijke rekening alcoholhoudende drank gebruiken bij bijvoorbeeld een buurt- of straatbarbecue.

In het kader van de overlast rond de jaarwisseling wordt voorgesteld in hoofdstuk II, afdeling 12 over vuurwerk een artikel op te nemen om het carbidschieten te reguleren, ondanks het feit dat dit tot nu toe nog maar beperkt is voorgekomen in onze gemeente. Zonder een dergelijk artikel is het niet mogelijk hiertegen op te treden in geval de situatie hierom vraagt. Het artikel bevat twee uitzonderingsgevallen en een ontheffingsmogelijkheid.

Ten slotte wordt voorgesteld hoofdstuk II, afdeling 13 over drugsoverlast te laten vervallen in verband met een uitspraak van de hoogste bestuursrechter over het blowverbod. De afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State heeft geoordeeld dat dit al wordt geregeld door hogere wetgeving, te weten artikel 3 van de Opiumwet dat het bezit van softdrugs al verbiedt, waarmee het gebruik impliciet ook is verboden.

Zie bijlage voor de nadere inhoudelijke toelichting.

### **Maatschappelijk draagvlak**

---

Burgers en bedrijfsleven zijn gebaat bij vermindering van regeldruk en administratieve lasten, maar ook bij heldere regelgeving.

### **Financiële consequenties**

---

n.v.t.

**Velsen, 20-09-2011**

**Het college van burgemeester en wethouders van de gemeente Velsen**

Secretaris

Burgemeester

D. Emmer

F.M. Weerwind