

de raad van de gemeente Westerkwartier
per mail via griffie@westerkwartier.nl

Contactpersoon
A.M. Postma

Kenmerk
196980335

Datum
9 februari 2022

Onderwerp

Initiatiefvoorstel VZ Westerkwartier

Geachte leden van de raad,

Op 16 januari 2022 heeft VZ Westerkwartier een initiatiefvoorstel ingediend. In het initiatiefvoorstel wordt verzocht om intrekking van het raadsbesluit van de voormalig gemeente Zuidhorn van 14 mei 2018. U hebt ons college in de gelegenheid gesteld om wensen en bedenkingen kenbaar te maken op het voorstel. Met deze brief reageren wij op het voorstel.

Geen sprake van een formeel burgerinitiatief en omgevingsvergunning terecht verleend

Het raadsbesluit van 14 mei 2018 is tot stand gekomen na uitvoering van de opdracht van de raadsbreed gedragen motie van 4 juli 2016. Er was nimmer sprake van een formeel burgerinitiatiefverzoek, waardoor toetsing aan de verordening 'Burgerinitiatief 2007' ook niet aan de orde was.

Het besluit van 7 januari 2020 tot het verlenen van de omgevingsvergunning is eveneens terecht en op juiste gronden genomen. Dit is bevestigd door de rechtbank Overijssel op 3 december 2021. De omgevingsvergunning voldoet aan alle toetsingskaders van de Wabo en kan niet ingetrokken worden wegens het ontbreken van een formeel burgerinitiatiefvoorstel.

Hieronder lichten wij dit verder toe.

Burgerinitiatief

In het initiatiefvoorstel wordt door VZ Westerkwartier gesteld dat het raadsbesluit van 14 mei 2018 ingetrokken moet worden, omdat er een gebrek zou kleven aan het bewonersinitiatief. Dit gebrek betreft het ontbreken van de vereiste 25 handtekeningen, waardoor het burgerinitiatief nooit door de raad in behandeling genomen had mogen worden.

Het initiatief tot de aanleg van een mountainbikeroute is echter nooit ingediend als een formeel burgerinitiatiefverzoek conform de verordening 'Burgerinitiatief 2007'. Niet alle initiatieven hoeven formeel als verzoek conform verordening bij de raad ingediend te worden. Ons college kan in het kader van burgerparticipatie en overheidsparticipatie of zelfs in

opdracht van de raad zoals hier is gebeurd, overleg hebben met inwoners over specifieke initiatieven/plannen. Allerlei vormen van door inwoners opgezette plannen worden in de praktijk burgerinitiatief genoemd. Een burgerinitiatief is geen juridisch beschermde term. Of een plan een initiatief of een burgerinitiatief wordt genoemd, juridisch gezien zijn beide termen in orde.

De initiatiefnemers hebben ingesproken tijdens de raadsvergadering van 4 juli 2016 op de voorjaarsnota, waarbij zij hun idee mondeling hebben toegelicht. De fracties van de PvdA, Groen Links en CDA hebben vervolgens in die raadsvergadering een motie ingediend. In deze motie hebben zij ons college de opdracht gegeven om na te gaan of een mountainbikeroute haalbaar zou kunnen zijn. Daarnaast heeft de raad het college opgedragen na te gaan of dit in de begroting 2017 kon worden gefinancierd. De motie is raadsbreed aangenomen. Ons college is vervolgens in opdracht van de raad in overleg gegaan met de initiatiefnemers om te kijken of er een haalbaar, te vergunnen plan gemaakt kon worden. Ons college heeft de stand van zaken op verschillende momenten teruggekoppeld aan de raad. Dit heeft uiteindelijk geresulteerd in het raadsbesluit van 14 mei 2018. Dit raadsbesluit is rechtsgeldig en zorgvuldig tot stand gekomen.

Status Omgevingsvergunning

Ons college heeft op 7 januari 2020 een omgevingsvergunning verleend voor de aanleg van de mountainbikeroute. Deze vergunning hebben wij verleend conform de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (hierna: Wabo). Tegen de verleende omgevingsvergunning zijn meerdere bezwaren ingediend. Deze bezwaren zijn door de bezwarencommissie van onze gemeente allen ongegrond, dan wel niet-ontvankelijk verklaard.

Door de Stichting Vrienden van het Johan Smitpark en Waterpark te Zuidhorn (hierna: de Stichting) is vervolgens beroep ingesteld. Dit beroep is behandeld door de rechtbank Overijssel. De rechtbank heeft op 3 december 2021 uitspraak gedaan. Het beroep van de Stichting is ongegrond verklaard.

VZ Westerkwartier stelt in het initiatiefvoorstel dat het beroep ongegrond is verklaard, omdat de rechtbank het burgerinitiatief als uitgangspunt heeft genomen. Dat is niet juist.

Op het moment dat de omgevingsvergunning formeel is aangevraagd is juridisch gezien een nieuwe fase ingegaan en is de "initiatieffase" afgesloten. Een burgerinitiatief, zoals bedoeld in de verordening, is geen toetsingskader voor een omgevingsvergunning. Een omgevingsvergunning wordt getoetst aan de Wabo en de toetsingsgronden die daarin zijn genoemd. Als een aanvraag voldoet aan alle toetsingsgronden, dan moet ons college de gevraagde omgevingsvergunning verlenen. Dat wordt een gebonden beschikking genoemd. Voor een belangenafweging is dan geen sprake.

Waarschijnlijk doelt VZ Westerkwartier op hetgeen dat gesteld is onder rechtsoverweging 43 van de uitspraak. In deze rechtsoverweging gaat het echter niet om een burgerinitiatief, maar om de voorbereidingsfase van een omgevingsvergunning. De rechtbank heeft deze rechtsoverweging opgenomen, omdat de Stichting met name moeite heeft met de voorbereidingsfase van de omgevingsvergunning. Volgens de Stichting was voor ons college van meet af aan duidelijk dat sprake was van een gebonden beschikking, waardoor aan een inhoudelijke belangenafweging niet toegekomen kan worden. Zij vinden dat de zienswijze- en

bezwaarprocedure daardoor een wassen neus is geweest. De rechtbank heeft in de uitspraak het besluitvormingsproces onder de Wabo verduidelijkt en benadrukt dat ons college het besluit tot het verlenen van de omgevingsvergunning terecht en op juiste gronden heeft genomen.

De Stichting heeft inmiddels pro-forma beroep ingesteld bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: de Afdeling).

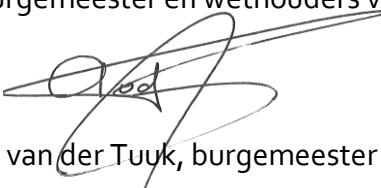
Geen grond tot intrekking omgevingsvergunning en subsidie

Door VZ Westerkwartier wordt gesteld dat de omgevingsvergunning door ons college op grond van artikel 5.19 van de Wabo ingetrokken zou moeten worden omdat deze verleend zou zijn ten gevolge van een onjuiste of onvolledige opgave. Daarvan is geen sprake. Wij benadrukken dat, zelfs al mocht er wel sprake zijn geweest van een gebrekkig formeel burgerinitiatiefvoorstel, wij de omgevingsvergunning niet om die reden kunnen intrekken. Een burgerinitiatief, formeel volgens verordening of niet, maakt geen onderdeel uit van het toetsingskader of van de intrekkinggrond onder de Wabo. Dat staat (juridisch) los van elkaar.

De toegekende subsidie is gekoppeld aan het met goed gevolg doorlopen van de juiste procedures. Door het lopende hoger beroep bij de Afdeling is de omgevingsvergunning nog niet onherroepelijk.

Overigens levert het intrekken zonder wettelijke grond niet alleen strijd op met de wet, maar ook strijd met de algemene beginselen van behoorlijk bestuur in relatie tot de initiatiefnemers. De initiatiefnemers kunnen de gemeente dan (terecht) aansprakelijk stellen voor schade uit onrechtmatige daad.

Hoogachtend,
burgemeester en wethouders van de gemeente Westerkwartier,



A. van der Tuuk, burgemeester



A. Schulting, secretaris

Bijlagen: Besluitenlijst gemeenteraad 4 juli 2016
Uitspraak rechtbank Overijssel 3 december 2021