Archiefexemplaar

Nijmegen

D230429149

AANTEKENEN
LEAP 24 Nederland B.V.
T.a.v. het bestuur
Spoetnik 10
3824 MG AMERSFOORT

Postadres
Gemeente Nijmegen
SR30
Postbus 9105
6500 HG Nijmegen

Bezoekadres
Korte Nieuwstraat 6
6511 PP Nijmegen

T 14 024
nijmegen.nl

Contactpersoon
E. Tielkes
e.tielkes@nijmegen.nl
T 024 - 329 90 55

Ons kenmerk
D230429149

Datum 23 mei 2023
Betreft Dwangsombesluit strijdig gebruik bestemmingsplan, laadstation elektrische voertuigen, perceel Oude Groenewoudseweg, Hatert G 1962 te Nijmegen

Geacht bestuur,

Hierbij vragen wij uw bijzondere aandacht voor het volgende.

Klachtenmeldingen
Op 25 augustus 2022 hebben wij de eerste meldingen binnengekregen over grondwerkzaamheden, die plaats zouden vinden op het perceel Hatert, sectie G, nummer 1962 (plaatselijk bekend Oude Groenewoudseweg naast 365) te Nijmegen. De werkzaamheden zouden te maken hebben met het realiseren van een laadstation met toebehoren ten behoeve van het opladen van elektrische voertuigen. Tijdens een inspectiebezoek op 25 augustus 2022 door toezichthouders van de Omgevingsdienst Regio Nijmegen (ODRN), is vastgesteld dat er voorbereidende werkzaamheden plaatsvonden voor het realiseren van een laadstation voor elektrische voertuigen. De aanwezigheid en het exploiteren van een laadstation is in strijd met het geldende bestemmingsplan en is daarom niet toegestaan.

Vooraanschrijving
In onze brief van 30 augustus 2022[1] hebben wij u dringend verzocht om af te zien van het realiseren van een laadstation op deze locatie en te stoppen met de voorbereidende werkzaamheden. Wij hebben in de brief aangekondigd dat wij bij het overtreden van de gebruiksbepalingen uit het bestemmingsplan, overwegen een bestuurlijke maatregel te treffen. Gelijktijdig hebben wij u in de gelegenheid gesteld om uw zienswijze over dit voornemen kenbaar te maken.

Uw zienswijzen
In een emailbericht van 8 september 2022[2], gericht aan de heer Tielkes van de afdeling Stadsrealisatie, heeft S. van Doren van advocatenkantoor Florent B.V. gevestigd te

[1] Met kenmerk D220822566
[2] Met kenmerk D230429799

Amsterdam, verzocht om de zienswijzentermijn te verlengen tot en met 21 september 2022. In een emailbericht van 12 september 2022 heeft de heer Tielkes voornoemd ingestemd met het verzoek en de zienswijzentermijn verlengd tot en met 21 september 2022. Nadien hebben wij echter geen zienswijzen van of namens u ontvangen.

Bestemmingsplan

Het perceel, plaatselijk bekend als Oude Groenewoudseweg en kadastraal bekend als gemeente Hatert, sectie G nummer 1962, is opgenomen in het bestemmingsplan 'Nijmegen Bottendaal Galgenveld' en is bestemd als 'Bedrijf'. De voor bedrijf aangewezen gronden zijn bestemd voor:

- bedrijven voor zover deze voorkomen in categorie 1 en 2 van de Staat van bedrijfsactiviteiten en in categorie 3.1 van de Staat van bedrijfsactiviteiten;
- ondergeschikte detailhandel;
- ondergeschikte kantoren;
- opslag en uitstalling;
- ontsluitingswegen.

Het oprichten van een laadstation voor elektrische voertuigen op deze locatie betreft een bedrijfsmatige activiteit, die niet is opgenomen in de Staat van bedrijfsactiviteiten, behorende bij het bestemmingsplan en is daarom niet toegestaan.
In de brief verstuurd door de ODRN op 20 december 2021[3] bent u reeds gewezen op een mogelijk gebruik, in strijd met de gegeven bestemming. Wij verwijzen u naar deze brief.

Voortduring overtreding

Bij een controlebezoek op maandag 1 mei 2023 heeft een toezichthouder van de afdeling Stadsrealisatie, belast met de handhaving van de ruimtelijke regelgeving, vastgesteld dat het genoemde perceel aan de Oude Groenewoudseweg in strijd met het bestemmingsplan is ingericht en wordt gebruikt. Zijn bevindingen zijn vastgelegd in een bestuurlijke rapportage. Hiermee is vastgesteld dat artikel 2.1 lid 1 onder c van de Wabo wordt overtreden.

Overtreding Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo)

Met het inrichten en(laten) gebruiken van het genoemde perceel aan de Oude Groenewoudseweg ten behoeve van een laadstation voor elektrische voertuigen, handelt u in strijd met de gebruiksbepalingen uit het bestemmingsplan en artikel 2.1 lid 1 onder c van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht (Wabo)[4].
In de memorie van toelichting bij artikel 2.1 lid 1 sub c Wabo staat dat onder de term "gebruiken" eveneens het "laten gebruiken" moet worden verstaan.

Overtreding van dit artikel is een strafbaar feit als bedoeld in artikel 1a onder 2° van de Wet op de economische delicten (WED).

---

[3] Met kenmerk OD40 / W.Z21.106819.01 / D211339632

[4] Het is verboden zonder vergunning een project uit te voeren, voor zover dat geheel of gedeeltelijk bestaat uit: "het gebruiken van gronden of bouwwerken in strijd met een bestemmingsplan, een beheersverordening, de regels gesteld krachtens artikel 4.1, derde lid, of 4.3, derde lid, van de Wet ruimtelijke ordening of een voorbereidingsbesluit voor zover toepassing is gegeven aan artikel 3.7, vierde lid, tweede volzin, van die wet".

Toetsing overgangsrecht
Alvorens een handhavingsprocedure te starten, wordt beoordeeld of - op grond van het overgangsrecht - het genoemde strijdige gebruik mag worden voortgezet.
In de overgangsbepalingen van het geldende bestemmingsplan 'Nijmegen Bottendaal Galgenveld' is bepaald dat het gebruik, dat al bestond op het tijdstip van inwerkingtreding van dit bestemmingsplan en hiermee in strijd is, mag worden voortgezet. Voorwaarde is dan wel dat dit gebruik ook niet in strijd is met het vorige (oude) bestemmingsplan.
De peildatum voor de toetsing van het overgangsrecht is de datum van inwerkingtreding van het geldende bestemmingsplan. Het huidige bestemmingsplan 'Nijmegen Bottendaal Galgenveld' is op 8 september 2011 in werking getreden.
Volgens de kadastrale gegevens bent u sinds 23 december 2021 juridische eigenaar van het perceel. Ten tijde van de inwerkingtreding van het vigerende bestemmingsplan werd het perceel gebruikt door tuincentrum 'De Vereeniging'.
Wij zijn van mening dat er daarom geen sprake kan zijn van overgangsrecht als het gaat om het gebruik van het perceel.

Handhavingsverzoek
Op 14 april 2023 en op 7 mei 2023 is ons college schriftelijk verzocht om handhavend op te treden, wegens het gebruik van het genoemde perceel, in strijd met de gegeven bestemming.

Beginselplicht tot handhaving
Als er sprake is van een overtreding van een wettelijk voorschrift, is het bestuursorgaan dat bevoegd is om met een last onder bestuursdwang of dwangsom op te treden, in de regel verplicht om van die bevoegdheid gebruik te maken. Op de beginselplicht tot handhaving bestaan slechts onder bijzondere omstandigheden uitzonderingen. De belangrijkste uitzondering doet zich voor indien er sprake is van een concreet zicht op legalisatie.

Is er zicht op legalisatie?
Volgens jurisprudentie van de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State is er sprake van een concreet zicht op legalisatie wanneer er:
- minimaal een ontwerpbesluit bestemmingsplan of ontwerpbesluit tot verlening van een omgevingsvergunning (uitgebreide procedure) ter inzage ligt, waarin het beoogde gebruik wordt toegestaan, dan wel
- een reguliere vergunningprocedure (activiteit handelen in strijd met de regels ruimtelijke ordening) gevolgd moet worden, er een aanvraag is ingediend en het college bereid is om de omgevingsvergunning te verlenen.

Van beide opties is op dit moment geen sprake en daarom zijn wij genoodzaakt de handhaving voort te zetten.

Last onder dwangsom
Gelet op het bovenstaande hebben wij besloten uw cliënt met toepassing van artikel 5:32 van de Algemene wet bestuursrecht juncto artikel 125 van de Gemeentewet, voor de geconstateerde overtreding een dwangsom op te leggen.

Last
Wij gelasten u de inrichting en exploitatie van het laadstation voor elektrische voertuigen op het perceel kadastraal gemeente Hatert, sectie G nummer 1962 (Oude Groenewoudseweg ongenummerd, naast 365 te Nijmegen) te (laten) beëindigen en beëindigd te (laten) houden. Voorts dient u de voorzieningen die zijn aangebracht ten behoeve van het laadstation, zoals de laadpalen en transformator te (laten) verwijderen. De aangelegde verharde parkeerplaatsen vallen buiten deze lastgeving.

Dwangsom
Indien u geen gehoor geeft aan de last in deze aanschrijving, verbeurt u een dwangsom van € 25.000,- per maand dat de overtreding voortduurt, dan wel opnieuw plaatsvindt, tot een maximum van € 100.000,-. Maximaal kan dus een dwangsom tot een bedrag van € 100.000,- worden verbeurd.

De hoogte van het hierboven genoemde bedrag staat naar onze mening in redelijke verhouding tot de aard en ernst van de overtreding, uw financiële voordeel, de overlast die in de woonomgeving wordt ervaren en de beoogde preventieve werking die van de dwangsom dient uit te gaan.
Zoals de Afdeling bestuursrechtspraak eerder heeft overwogen in haar uitspraak van 17 juli 2013[5], heeft het opleggen van een last onder dwangsom ten doel de overtreder te bewegen tot naleving van de voor hem geldende regels. Om dit doel te bereiken kan de hoogte van het bedrag worden afgestemd op het financiële voordeel dat een overtreder kan verwachten bij het niet naleven van deze regels. Van de dwangsom moet een zodanige prikkel uitgaan, dat de opgelegde last wordt uitgevoerd zonder dat een dwangsom wordt verbeurd.
Indien geen overtreding wordt geconstateerd zal ook geen dwangsom verbeurd worden.

Belangenafweging en motivering
Voordat tot het opleggen van een bestuursrechtelijke maatregel wordt overgegaan, is het noodzakelijk dat alle betrokken belangen worden afgewogen. Hierbij komen de belangen van u als eigenaar van het perceel naar voren, maar ook de belangen van derde-belanghebbenden, zoals omwonenden en het algemeen belang.
Uw belangen en/of omstandigheden zijn gelegen in het ongestoord kunnen (laten) gebruiken van het perceel, ten behoeve van een laadstation voor elektrische voertuigen, in strijd is met wettelijke voorschriften, zoals in casu de hiervoor genoemde gebruiksvoorschriften uit het bestemmingsplan 'Nijmegen Bottendaal Galgenveld' en artikel 2.1 lid 1 onder c van de Wabo.
Het belang van derde belanghebbenden is erin gelegen dat deze erop kunnen vertrouwen dat wettelijke voorschriften worden gehandhaafd en dat bij gesignaleerde overtredingen adequaat wordt opgetreden.
Het algemeen belang dat door de gemeente wordt behartigd, is gelegen in de naleving van de gestelde voorschriften en indien wordt gehandeld in strijd met wettelijke voorschriften, dat de gemeente, ter voorkoming van ongewenste precedentwerking, bij constatering kan optreden en situaties niet (verder) gedoogt.

---

[5] ECLI:NL: RVS:2013:343

Voorts kan handhavend optreden zodanig onevenredig zijn in verhouding tot de daarmee te dienen belangen dat van optreden behoort te worden afgezien.

Wij zijn van mening dat het algemeen belang dat de gemeente behartigt en het belang van derde-belanghebbenden in dit geval zwaarder wegen dan uw belangen.

Inwerkingtreding
Dit besluit treedt in werking op de dag volgend op de boven aan deze brief aangegeven (verzend)datum.

Inschrijving openbare registers (Wkpb)
Het besluit wordt, op grond van de Wet kenbaarheid publiekrechtelijke beperkingen, ingeschreven in de openbare registers van het Kadaster.

Derden werking van dit besluit
Het besluit geldt ook jegens eventuele (verdere) rechtsopvolgers, in de zin van artikel 5.18 van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht.

Begunstigingstermijn
U wordt een begunstigingstermijn gegeven van 6 (zes) weken tot na de verzenddatum van het besluit.

Verzending/bekendmaking
Om er zeker van te zijn dat u deze brief ontvangt, wordt deze brief zowel aangetekend, met de reguliere post en aan het emailadres: pelle.schlichting@leap24.eu verzonden.
Gelijktijdig wordt ter kennisname een afschrift van deze brief verstuurd aan:
Alex advocaten, T.a.v. mevrouw mr. C.J. Schipperus, Spoorstraat 43, 6602 AW Wijchen.

Wat zijn de gevolgen van verbeurde dwangsommen?
Als u niet aan de lastgeving voldoet, worden dwangsommen verbeurd. Op basis van artikel 5:33 van de Algemene wet bestuursrecht (Awb) dient u de dwangsommen te betalen binnen 6 weken nadat de dwangsommen zijn verbeurd (door overtreding van de last). U ontvangt dan een factuur van ons. Als er niet betaald wordt dan kunnen wij besluiten de verbeurde dwangsommen bij dwangbevel in te vorderen, inclusief de kosten van invordering (conform afdeling 4.4.4 Awb).
Overigens merken wij op dat betaling van verbeurde dwangsommen niet betekent dat door die betaling de overtreding wordt gelegaliseerd en daarmee wordt beëindigd. Een dwangsom is geen afkoopsom.
Als u na verbeuring van de dwangsom(men) de overtreding niet heeft beëindigd, dan wel deze opnieuw laat plaatsvinden, kan met een nieuw besluit een hogere dwangsom opgelegd worden of bestuursdwang worden toegepast. Bij de toepassing van bestuursdwang, worden de gemaakte kosten, op grond van artikel 5:25 lid 1 Awb, ook op u verhaald.

Verzoek tot intrekking
Indien sinds de datum waarop dit besluit van kracht is geworden ten minste één jaar is verstreken zonder dat een dwangsom is verbeurd, kunt u ons college schriftelijk verzoeken het besluit in te trekken.

Bezwaarschrift
Tegen dit besluit staat bezwaar open. Vindt u dat dit besluit onjuist is, dien dan binnen zes weken een bezwaarschrift in en stuur dit naar het college van burgemeester en wethouders van Nijmegen, Postbus 9105, 6500 HG Nijmegen. Het bezwaarschrift dient te zijn ondertekend en dient ten minste te bevatten:
a. de naam en het adres van de indiener;
b. de dagtekening;
c. een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht;
d. de gronden van het bezwaar.
Het is mogelijk om uw bezwaarschrift digitaal in te dienen via een webformulier in de digitale balie van de gemeente Nijmegen (www.nijmegen.nl). Voor het indienen van een digitaal bezwaarschrift dient u in het bezit te zijn van een DigiD.

Voorlopige voorziening
Het indienen van een bezwaarschrift schorst de werking van het besluit niet. Als u bezwaar heeft gemaakt, kunt u tevens een verzoek om een voorlopige voorziening indienen bij de Rechtbank Gelderland, Team bestuursrecht, Postbus 9030, 6800 EM Arnhem. Voor meer inlichtingen verwijzen wij u naar de Rechtbank op telefoonnummer: (026)3592000. Bij het verzoek om voorlopige voorziening dient een afschrift van het bezwaarschrift te worden overgelegd. Voor het in behandeling nemen van een verzoek om voorlopige voorziening zijn griffierechten verschuldigd.

Hoogachtend,
het college van burgemeester en wethouders van Nijmegen,

A.P.W. van de Klift
gemeentesecretaris

H.M.F. Bruls
burgemeester