Raadsvergadering: 28 november 2023
Registratienummer: R 2307913

De Raad van de Gemeente Almelo:

Gezien het voorstel van burgemeester en wethouders;

Besluit:
1. Het besluit tot derde wijziging van de Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Almelo 2021 vast te stellen (Intern – 88965).

Gedaan in de openbare vergadering van 28 november 2023,

de griffier,	**de burgemeester,**
drs. J.W. Scherpenzeel	**M.M. van 't Veld**

Naam: L/ Nijland
Datum: 26 september 2023
Team/teamonderdeel: CZ Strategie, Bestuursadvies en Concernjuristen

Voorstel aan de raad

Onderwerp	**Derde wijziging Algemene Plaatselijke Verordening**
Portefeuillehouder	**M.M. van 't Veld**

Samenvatting raadsvoorstel

Het college stelt voor de Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Almelo 2021 (hierna: 'APV') gewijzigd vast te stellen.

Voorgesteld raadsbesluit

1. Het besluit tot derde wijziging van de Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Almelo 2021 vast te stellen (Intern – 88965).

Inleiding

In 2021 is de APV herzien en opnieuw vastgesteld. Ervaringen uit de praktijk en ontwikkelingen in de rechtspraak geven aanleiding om artikelen toe te voegen, te wijzigen of te laten vervallen. De belangrijkste wijzigingen betreffen een wijziging ter voorbereiding op de inwerkingtreding van de Omgevingswet, het toevoegen en verwijderen van een aantal bepalingen op diverse onderwerpen en het verruimen van de sluitingstijd op Nieuwjaarsnacht in openbare inrichtingen (horeca). Daarnaast zijn taal-technische wijzigingen doorgevoerd en zijn foutieve verwijzingen naar wet- en regelgeving hersteld. Ook wordt voorgesteld om een aantal bepalingen die in strijd zijn met hogere regelgeving laten te vervallen. Tot slot zijn een aantal artikelen, leden en subleden hernummerd vanwege het toevoegen van nieuwe artikelen, leden en subleden.

Inhoudelijk wordt de APV op de volgende onderwerpen gewijzigd:

- Er is een nieuwe verbodsbepaling toegevoegd over het dragen van een vermomming;
- Wijziging ter voorbereiding op de Omgevingswet;
- Er is een verbodsbepaling toegevoegd over personen die slapen op of aan de weg;
- Er is een nieuwe bepaling toegevoegd over gevaar door houtopstand;
- Er zijn nieuwe bepalingen toegevoegd om het onderscheid te verduidelijken tussen het verlenen van een gewijzigd aanhangsel met leidinggevenden (horeca) of beheerders (seksbedrijven);
- Het alcoholverbod op wedstrijddagen tijdens voetbalwedstrijden (Heracles Almelo) is komen te vervallen omdat het artikel in strijd is met de Alcoholwet;
- Er zijn een aantal nieuwe bepalingen toegevoegd in de afdeling over voetbalwedstrijden;
- Een verruiming van de sluitingstijd Nieuwjaarsnacht in openbare inrichtingen (horeca)
- Er is een nieuwe bepaling opgenomen over vrije inkijk in openbare inrichtingen;
- De bepaling over vrije inkijk in openbare inrichtingen (horeca) wordt herschreven van een weigeringsgrond naar een gebodsbepaling;
- Er is een nieuwe verbodsbepaling opgenomen over openbare ordeverstoringen in seksinrichtingen; en
- Het artikel over parkeren of laten stilstaan van voertuigen is komen te vervallen omdat het artikel in strijd is met het Reglement verkeersregels en verkeerstekens 1990 (RVV 1990).

Voor een uitgebreid overzicht van alle wijzigingen (op artikelniveau) wordt verwezen naar de bijlage (was-wordt tabel) met het overzicht van de wijzigingen (Intern-88961) en bijlage Intern-88966 (wijziging toelichting artikelen).

Op dit moment is er een terrasvisie in ontwikkeling. De wijzigingen in de APV die nu worden voorgesteld, staan los van de op te nemen kaders van de nog vast te stellen terrasvisie. De vastgestelde terrasvisie zal (indien nodig) worden vertaald in beleid, waaronder de APV.

Beoogd effect

Een APV die aan de wettelijke eisen voldoet, duidelijk en helder is en die aansluit bij de uitvoeringspraktijk.

Argumenten voor

1.1 De raad is bevoegd tot het wijzigen van de APV

De gemeenteraad van Almelo is bevoegd tot het vaststellen en wijzigen van de APV. Deze bevoegdheid volgt uit de artikelen 127 en 129 van de Gemeentewet.

Nieuwe artikelen

1.2 Nieuwe verbodsbepaling over het dragen van een vermomming

Vanuit de politie heeft de burgemeester meermaals signalen ontvangen dat het voor hen wenselijk is om in de APV een verbodsbepaling op het dragen van een vermomming te hebben, evenals een bepaling die eenieder verplicht om op eerste vordering van de politie (of een gemeentelijke toezichthouder) zich van die vermomming te ontdoen. Daarom wordt voorgesteld om artikel 2:1a toe te voegen. Door de wijze waarop het artikel is geformuleerd, bestaat er geen strijdigheid met de Grondwet (recht op vrijheid van geloofsovertuiging of recht op vergadering en betoging). De reikwijdte van de verbodsbepaling (eerste lid) is beperkt tot openbare plaatsen. De verbodsbepaling (eerste lid) geldt niet in een aantal gevallen, die zijn opgesomd in het derde lid (onder a, b en c). De verplichting om zich van een vermomming te ontdoen (tweede lid) geldt uitsluitend bij wanordelijkheden of als ernstig gevaar voor wanordelijkheden dreigt. Door het toevoegen van het derde lid onder b bestaat er geen strijdigheid met hogere wetgeving (de Wet gedeeltelijke verbod gezichtsbedekkende kleding). De politie bepaalt in beginsel wanneer er sprake is van (dreiging voor) ernstige wanordelijkheden. Wanneer iemand weigert om aan een dergelijk bevel van een politieambtenaar of gemeentelijke toezichthouder te voldoen (om zich van zijn vermomming te ontdoen), handelt hij strafbaar op grond van artikel 184 van het Wetboek van Strafrecht.

1.3 Optreden van boa's tegen personen die slapen op of aan de weg was niet mogelijk.

In de huidige APV is het niet mogelijk voor boa's om op te treden tegen personen die slapen op of aan de weg. De boa's hebben aangegeven dat zij vaak te maken krijgen met (klachten over) personen die slapen op of aan de weg. Als zij er iedere dag op zouden controleren, zouden zij iedere dag overtredingen aantreffen. Op dit moment kunnen de boa's deze personen alleen wegsturen. Zij kunnen geen boete opleggen. Dit weten de overtreders inmiddels, waardoor de boa's minder serieus genomen worden en de overtredingen vaak blijven voortduren. Om handhavend te kunnen optreden, wordt voorgesteld om dit artikel toe te voegen. Door een feitencode te koppelen aan het artikel, kan voor een overtreding een boete worden opgelegd. Opgemerkt wordt dat dit niet betekent dat iedere eerste overtreder direct wordt beboet.

1.4 Gevaar door houtopstand

Dit nieuwe artikel geeft de burgemeester de bevoegdheid om een houtopstand te laten kappen zonder omgevingsvergunning, indien dit nodig is in verband met direct gevaar voor goederen of personen. Op grond van is artikel 172, tweede lid, van de Gemeentewet is de burgemeester bevoegd om overtredingen van wettelijke voorschriften die betrekking hebben op de openbare orde, te beletten of te beëindigen. Deze bepaling kan een grondslag voor noodkap bieden. Daarvoor is vereist dat er is voorzien in een wettelijk voorschrift op grond waarvan het verboden is om met een boom gevaar voor personen of goederen te veroorzaken. Dat wettelijke voorschrift mag een bepaling in de APV zijn. Door dit artikel in onze APV op te nemen, voorzien wij in een dergelijk voorschrift.

Wijziging ter voorbereiding op de inwerkingtreding van de Omgevingswet

1.5 Ter voorbereiding op de Omgevingswet is het derde lid van artikel 2:25c gewijzigd

Er is sprake van een samenhang tussen evenementen en het omgevingsplan. Het omgevingsplan zal regels gaan bevatten voor regelmatig terugkerende evenementen (aanwijzen evenemententerrein) en

incidentele festiviteiten kunnen uitsluitend plaatsvinden op locaties waar dat op grond van het omgevingsplan is toegestaan of waarvoor een omgevingsvergunning voor buitenplanse omgevingsplanactiviteiten is verleend.
Het organiseren van een evenement kan daardoor in strijd zijn met een omgevingsplan. In dat geval is, naast de evenementenvergunning (bevoegdheid burgemeester) ook een omgevingsvergunning (bevoegdheid college) vereist. Aangezien er sprake is van twee bestuursorganen, wordt op advies van de VNG voorgesteld om de burgemeester aan te wijzen als coördinerend bestuursorgaan.

Overige wijzigingen

1.6 De APV bevat nieuwe bepalingen ter bescherming van de openbare orde en veiligheid
Ten aanzien van bepaalde onderwerpen worden nieuwe regels aan de APV toegevoegd die strekken tot de bescherming van de openbare orde en veiligheid. Voorgesteld wordt om de vrije inkijk in de openbare inrichting niet langer als weigeringsgrond op te nemen, maar op te nemen als verplichting voor de exploitant. Deze bepaling is noodzakelijk zodat toezichthouders te allen tijde voldoende vrije inkijk hebben in de openbare inrichting, met name met het oog op handhaving van de openbare orde. Daarnaast stond er in hoofdstuk 3 geen specifieke verbodsbepaling opgenomen over openbare ordeverstoringen in de seksinrichtingen, zoals bij de horeca wel het geval is. Daarom wordt ook voorgesteld om dit artikel toe te voegen.

1.7 Melden wijzigingen en verlenen gewijzigde of nieuwe vergunning
In de APV worden nieuwe artikelen toegevoegd om het onderscheid te verduidelijken tussen het verlenen van een gewijzigde of nieuwe exploitatievergunning (horeca/seksbedrijven) en het verlenen van een gewijzigd aanhangsel met leidinggevenden (horeca) of beheerders (seksbedrijven). Dit betreffende artikelen 2:28d, 2:28e, 3:8 en 3:9 van de APV. In de praktijk wordt onderscheid gemaakt tussen wijzigingen van de vergunning, die leiden tot een wijzigingsbesluit en wijzigingen die leiden tot het verlenen van een geheel nieuwe vergunning. Als er sprake is van een wijziging van exploitant of een wijziging van het adres dient er een nieuwe vergunning aangevraagd te worden. Een vergunning is persoonsgebonden en vervalt op het moment dat een exploitant stopt met zijn openbare inrichting en overdraagt aan een ander. Daarom moet in dat geval een nieuwe vergunning worden aangevraagd. Op het moment dat een openbare inrichting verhuist van locatie, is er in feite sprake van een nieuwe situatie. Daarom moet ook in dat geval een nieuwe vergunning worden aangevraagd. In de overige situaties blijven de exploitant en de locatie intact, maar wijzigt slechts een onderdeel van de vergunning. Daarom wordt in dat geval volstaan met een wijziging van de vergunning. Dit om te voorkomen dat een exploitant bij iedere wijziging een nieuwe vergunning moet aanvragen. Dit scheelt ook leges. Bij een wijziging in de leidinggevenden (horeca) of beheerders (seksbedrijven) blijft de vergunning ongewijzigd van kracht, maar wordt alleen het aanhangsel gewijzigd. Om dit onderscheid ook te verduidelijken in de APV (en daarmee op voorhand duidelijkheid te creëren bij (potentiële) exploitanten), worden deze wijzigingen voorgesteld.

1.8 Wijzigingen in vergunningplicht voor voetbalwedstrijden zijn een codificatie van de huidige praktijk
Een voetbalwedstrijd georganiseerd door Heracles Almelo, waarbij het eerste elftal betrokken is, is een evenement in de zin van artikel 2:24 van de APV. Voor het organiseren van een voetbalwedstrijd (Heracles Almelo) is een afzonderlijke vergunningplicht opgenomen in de APV, te vinden in afdeling 7a. Deze afdeling voorzag in artikelen over begripsbepalingen, de vergunningplicht en een aantal specifieke voetbal gerelateerde artikelen (onnodig ophouden, bestuurlijke ophouding en een individueel stadionomgevingsverbod). Deze afdeling bevatte echter geen artikelen over de procedure voor het aanvragen van een dergelijke voetbalvergunning. Daarom wordt voorgesteld om de artikelen 2:26b tot en met artikel 2:26l toe te voegen. De artikelen brengen in de praktijk geen veranderingen teweeg, maar zijn een codificatie van de huidige praktijk. Alle artikelen zijn op hoofdlijnen gebaseerd op de artikelen over evenementen (afdeling 7), behoudens de specifieke voetbal gerelateerde artikelen (artikel 2:26m, 2:26n en 2:26o). Er is overwogen om de artikelen in afdeling 7 (evenementen) van overeenkomstige toepassing te verklaren op afdeling 7a (voetbalwedstrijden), maar dit kwam de duidelijkheid niet ten goede, ook omdat een aantal artikelen over evenementen niet van toepassing zijn op voetbalwedstrijden. Daarom is ervoor gekozen om alle artikelen ook toe te voegen in afdeling 7a.

1.9 Het verruimen van de sluitingstijd op Nieuwjaarsnacht in openbare inrichtingen (horeca)
Vanwege het bijzondere karakter van de nacht van Oudejaarsdag op Nieuwjaarsdag (ook wel Nieuwjaarsnacht) wordt voorgesteld om op advies van de politie de sluitingstijd voor openbare inrichtingen van 04.00 uur 's nachts te verruimen naar 05.00 uur.

Vervallen artikelen

1.10 Het alcoholverbod op wedstrijddagen is komen te vervallen omdat het artikel in strijd is met de Alcoholwet
In artikel 2:26e was opgenomen dat het verboden was om tegen betaling alcoholhoudende drank te verstrekken vanaf drie uur voorafgaand tot één uur na een voetbalwedstrijd. De burgemeester kon hiervan ontheffing verlenen. Het wel of niet mogen verstrekken van alcoholhoudende drank wordt geregeld in de Alcoholwet. Op grond van artikel 3 van de Alcoholwet kan de burgemeester een alcoholvergunning verstrekken aan de horecaexploitant in het voetbalstadion. Dit mag daarom niet gereguleerd worden via de APV. Dit artikel is daarom in strijd met de Alcoholwet (hogere wetgeving) en moet daarom komen te vervallen.

1.11 Het artikel over parkeren of laten stilstaan van voertuigen anders dan op de rijbaan komt te vervallen
In artikel 5:10 was het verbod opgenomen om te parkeren anders dan op de rijbaan. Dit artikel is in strijd met hogere wetgeving, namelijk artikel 10 van het Reglement verkeersregels en verkeerstekens 1990 (RVV 1990) en moet daarom komen te vervallen.

Kanttekeningen
1.1 In verband met de inwerkingtreding van de Omgevingswet op 1 januari 2024 moet de Algemene Plaatselijke Verordening na 1 januari 2024 opnieuw vastgesteld worden.
Omdat de Omgevingswet naar verwachting op 1 januari 2024 wordt vastgesteld, kunnen de artikelen die vanuit de APV worden overgeheveld naar het omgevingsplan, pas na 1 januari 2024 uit de APV komen te vervallen. Dit betekent dat na inwerkingtreding van de Omgevingswet opnieuw een wijziging van de APV moet plaatsvinden. Dit voorstel zullen wij uw raad als formaliteit als hamerstuk aanbieden.

Kosten, opbrengsten en dekking
De voorgestelde wijziging van de APV heeft geen financiële gevolgen.

Vervolg
De derde wijziging van de APV wordt na vaststelling gepubliceerd en treedt een dag daarna in werking.

Bijlagen
1. Was-wordt tabel wijzigingen artikelen (Intern - 88961)
2. Raadsbesluit derde wijziging 'Algemene Plaatselijke Verordening gemeente Almelo 2021' (Intern - 88965)
3. Was-wordt tabel wijzigingen toelichting (Intern – 88966)

Burgemeester en Wethouders van Almelo, _____

de secretaris,
J.H. Dijkstra

de burgemeester,
A.J. Gerritsen