

Postadres:
Gemeente Almelo
Postbus 5100
7600 GC Almelo

Bezoekadres:
Haven Zuidzijde 30
7607 EW Almelo

telefoon: (0546) 54 11 11
e-mail: gemeente@almelo.nl
internet: www.almelo.nl

Aan [REDACTED]
Haven Noordzijde 21a
[REDACTED]

Uw brief
23 januari 2017

Uw kenmerk

Ons kenmerk
UIT - 1774336

Datum
2 maart 2017

Bijlage(n)
2

Doorkiesnummer
0546-54 11 11

Behandeld door
[REDACTED]

Zaaknummer
DCS - 1754134

Onderwerp
Afwijzen handhavingsverzoek

Geachte [REDACTED],

Op 24 januari 2017 hebben wij van u een brief ontvangen waarin u ons vraagt om onmiddellijk handhavend op te treden tegen de mogelijk brandgevaarlijke situatie in de steeg tussen de panden Haven Noordzijde 19 en 21a.

Wij hebben u bij brief van 31 januari 2017 laten weten dat wij een onderzoek zullen instellen. In deze brief leest u de uitkomst van dit onderzoek.

Op 14 februari 2017 heeft advocatenkantoor Mercanoglu ons laten weten dat zij als uw gemachtigde zal optreden inzake dit handhavingsverzoek. De opmerkingen die in de brief van 14 februari 2017 zijn meegenomen zullen wij ook behandelen in dit besluit.

Wettelijk kader

Activiteitenbesluit

Op de inrichting Dock 19 is het Activiteitenbesluit met haar regeling (Barim) van toepassing. Hieronder staat de bepaling die relevant is voor uw verzoek.

Artikel 4.4a

1. Gasflessen van de klasse 2 van het ADR worden opgeslagen in een opslagvoorziening die is uitgevoerd en wordt gebruikt overeenkomstig de volgende onderdelen van PGS 15:
 - a. de voorschriften 3.1.1 en 3.1.3;
 - b. paragraaf 3.2, met uitzondering van voorschrift 3.2.12, en paragraaf 3.4, met uitzondering van voorschrift 3.4.5;
 - c. de paragrafen 3.11 en 3.15 tot en met 3.20;
 - d. voorschrift 3.21.1, eerste alinea;
 - e. paragraaf 3.23, en
 - f. de voorschriften 6.1.2 en 6.1.3.
2. Gasflessen van de klasse 2 van het ADR in een brandveiligheidsopslagkast worden opgeslagen overeenkomstig de volgende onderdelen van PGS 15:
 - a. de voorschriften 6.2.1 tot en met 6.2.3;
 - b. de voorschriften 6.2.7 tot en met 6.2.16, en
 - c. de voorschriften 6.3.2 tot en met 6.3.5.
3. Het opslaan van gasflessen anders dan in een brandveiligheidsopslagkast voldoet aan paragraaf 6.2 van PGS 15.
4. Het eerste, tweede en derde lid zijn niet van toepassing op gasflessen van de klasse 2 van het ADR met:
 - a. kooldioxide met een doelmatige drukontlastvoorziening;
 - b. kooldioxide bij horecagelegenheden, of
 - c. blusgas.

5. Een opslagplaats voor de gasflessen, bedoeld in het vierde lid, is vanaf de buitenzijde als zodanig herkenbaar, op een duidelijke wijze gemarkeerd en niet voor onbevoegden toegankelijk.
6. Gasflessen buiten een opslagvoorziening als bedoeld in het eerste lid voldoen aan de voorschriften 6.2.3, 6.2.10 en 6.2.14 van PGS 15.

Handhaving

Gelet op het algemeen belang dat gediend is met handhaving, zullen wij, in geval van overtreding van een wettelijk voorschrift, van onze bevoegdheid om met bestuursdwang of een last onder dwangsom op te treden, in de regel van deze bevoegdheid gebruik moeten maken. Slechts onder bijzondere omstandigheden mag van ons worden gevegd, dit niet te doen. Dit kan zich voordoen, indien concreet zicht op legalisatie bestaat. Ook kan handhavend optreden zodanig onevenredig zijn in verhouding tot de daarmee te dienen belangen dat van handhavend optreden in die concrete situatie behoort te worden afgezien.

Overwegingen

Door onze toezichthouder is ter plaatse een controle uitgevoerd. Tijdens de eerste controle op 9 februari is geconstateerd dat er 5 gasflessen van 26,2 liter (totaal 131 liter) in de steeg stonden. De opslagvoorziening conform de PGS-15 is pas van toepassing op het moment dat er meer dan 125 liter gas aanwezig is. Bij de eerste hercontrole is aangegeven dat de overtreding ongedaan kon worden gemaakt door 1 gasfles te verwijderen. Bij de hercontrole op 10 februari 2017 is geconstateerd dat er nog maar 4 gasflessen in de steeg waren opgeslagen. Hiermee is er sprake van 104,8 liter gas. De opslagvoorziening conform de PGS-15 is niet van toepassing op deze situatie. Hiermee wordt voldaan aan de eisen die gesteld zijn in artikel 4.4a van het Activiteitenbesluit. Er is op dit onderdeel geen sprake van een overtreding.

De regionale brandweer heeft in opdracht van ons als bevoegd gezag ook een controle uitgevoerd. Zij hebben specifiek beoordeeld of de steeg tussen de panden Haven Noordzijde 19 en 21a moet worden aangemerkt als een vluchtweg in het kader van het Bouwbesluit 2012. Zij hebben geconcludeerd dat dit niet het geval is en dat uit brandveiligheid dan ook geen beperkingen worden gesteld aan het gebruik van de steeg als opslagruimte. Er is geen sprake van overtredingen van het Bouwbesluit 2012.

Bestemmingsplan

De steeg tussen Haven Noordzijde 19 en 21 ligt in het bestemmingsplan Centrum en heeft als bestemming Centrum-2. Gronden met deze bestemming zijn onder andere bestemd voor horeca van categorie 1 en 4. De steeg wordt gebruikt voor opslag ten behoeve van de naastgelegen horeca-inrichting. Het gebruik is daarmee niet in strijd met het ter plaatse geldende bestemmingsplan.

Verleende vergunningen

Er zijn twee bouwvergunningen verleend, één voor de poort aan de voorzijde en één voor de poort aan de achterzijde. In deze bouwvergunningen zijn geen voorschriften opgenomen voor wat betreft het gebruik van de steeg (opslag van brandgevaarlijke zaken).

In 2006 is er een exploitatievergunning verleend voor het uitoefenen van een horecabedrijf. Aan deze vergunning is naar aanleiding van een ingediend bezwaar de voorwaarde verbonden dat "Het verboden is de steeg gelegen tussen de percelen Haven Noordzijde 19 en Haven Noordzijde 21a op zodanige wijze te gebruiken, dat niet te allen tijde een vrije doorgangsbreedte van ten minste 150 centimeter aanwezig is." Tegen de beslissing op bezwaar is beroep ingesteld bij de rechtbank Overijssel. De rechtbank heeft in haar uitspraak geoordeeld dat bovengenoemd vergunningvoorschrift als doel heeft om het privaatrechtelijk gebruik van de steeg te waarborgen en daarmee geen plaats kan hebben in een bestuursrechtelijke vergunning. Daarnaast is de steeg geen onderdeel van de exploitatievergunning, nu de steeg niet voor het publiek toegankelijk is en dus geen onderdeel uitmaakt van het horecabedrijf zoals bedoeld in artikel 2.27a van de Algemeen Plaatselijke Verordening. In haar uitspraak heeft de rechtbank dan ook besloten dat dit voorschrift niet in stand kan blijven. De vergunning blijft voor het overige wel in stand en is onherroepelijk geworden.

Gezien bovenstaande is er geen sprake van vergunningvoorschriften in de bouwvergunning dan wel van vergunningvoorschriften in de exploitatievergunning die iets regelen over het gebruik van de steeg. Er bestaat dan ook geen grond om de vergunningen in te trekken. Wij wijzen uw verzoek hiermee af.

Melding Activiteitenbesluit

Uit dossieronderzoek is gebleken dat de laatste melding op grond van het Activiteitenbesluit dateert uit 2006. In de situatietekening die onderdeel uitmaakt van deze melding is de steeg tussen de panden Haven Noordzijde 19 en 21 nog geen onderdeel van de inrichting. Er moet door de drijver van de inrichting een nieuwe melding worden gedaan waaruit blijkt dat de steeg onderdeel is van de inrichting. Dit is een procedurele overtreding van artikel 1.10 lid 2 van het Activiteitenbesluit milieubeheer, voor de brandveiligheid heeft dit geen gevolgen. Onze toezichthouder heeft de situatie in de steeg beoordeeld als zijnde onderdeel van de inrichting.

Nu er geconstateerd is dat er geen sprake is van een actuele melding Activiteitenbesluit pakken wij deze overtreding op volgens de door ons vastgestelde handhavingsstrategie. Wij merken deze overtreding aan als

Procedure bezwaarschrift

Krachtens Hoofdstuk 6 (Algemene Bepalingen over Bezwaar en Beroep) van de Algemene wet bestuursrecht kunnen u en andere belanghebbenden een bezwaarschrift indienen bij het college van Burgermeester en Wethouders (Postbus 5100, 7600 GC te Almelo) tegen dit besluit.

Het bezwaarschrift moet worden dient ten minste te bevatten:

1. de naam en het adres van de indiener;
2. de dagtekening;
3. een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht;
4. de gronden van het bezwaar.

Het bezwaarschrift moet worden ingediend binnen 6 weken na dagtekening van verzending van dit besluit. Het bezwaarschrift heeft geen schorsende werking.

Voordat op het bezwaarschrift wordt beslist, wordt u (of een door u aangewezen persoon) uitgenodigd om uw bezwaren mondeling uiteen te zetten.

Daarna wordt een met redenen omklede beslissing genomen, die u schriftelijk zal worden medegedeeld.

Wanneer u een bezwaarschrift heeft ingediend, kunt u bij de voorzitter van de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, postbus 20019, 2500 EA 's-Gravenhage, een verzoek om voorlopige voorziening indienen.

De kosten van het indienen van een voorlopige voorziening bedragen voor natuurlijke personen € 168,00 en voor rechtspersonen € 334,00