

Toelichting

Op verordening Watersportcentrum de Bijland

1.1 Juridisch kader

In Artikel 147, eerste lid, van de gemeentewet is het volgende bepaald:

"Gemeentelijke verordeningen worden door de raad vastgesteld voor zover de bevoegdheid daartoe niet bij de wet of door de raad krachtens de wet aan het college of de burgemeester is toegekend."

In artikel 149 is het volgende bepaald:

"De raad maakt de verordeningen die hij in het belang van de gemeente nodig oordeelt."

Daarnaast is in artikel 8.06 van het Binnenvaartpolitiereglement het volgende bepaald:

1. *Een snelle motorboot mag niet sneller varen dan 20 km per uur ten opzichte van het water. De bevoegde autoriteit kan vaarwegen of gedeelten daarvan aanwijzen waarop dit verbod niet van toepassing is dan wel waarop een andere maximum snelheid van toepassing is, daarbij kan onderscheid worden gemaakt tussen snel varen overdag of 's nachts, tussen bedrijfsmatige vaart en recreatieve vaart en veerdiensten;*
2. *Het is verboden te waterskiën of te doen waterskiën of op soortgelijke wijze van de vaarweg gebruik te maken of gebruik te doen maken. De bevoegde autoriteit kan vaarwegen of gedeelten daarvan aanwijzen waarop dit verbod overdag niet van toepassing is;*

Op grond van bovenstaande algemene bevoegdheid zoals opgenomen in de gemeentewet en de bijzondere bevoegdheid zoals opgenomen in het Binnenvaartpolitiereglement is de verordening opgesteld.

1.2 Wijze van opstellen verordening

1.2.1 Welke bepalingen van de oude verordening?

De bepalingen over het snelvaren zijn opgenomen in de artikelen 16 en verder van de oude verordening watersportcentrum de Bijland. De overige artikelen (de artikelen 3 tot en met 15) worden niet overgenomen in de nieuwe verordening. In de meeste gevallen komt datgene wat is geregeld in die artikelen wel terug in andere wettelijke regels (bijvoorbeeld de Algemene plaatselijke verordening en de afvalstoffenverordening).

1.2.2 Uitbreiding verordening naast regels speedbootbaan

In de oude verordening was in artikel 18, eerste lid, opgenomen dat het verboden is om harder te varen dan 10 kilometer per uur. De opdracht ging alleen over de speedbootbaan. Echter, als alleen regels met betrekking tot de speedbootbaan zouden worden opgenomen in de verordening dan geldt op het water 'de Bijland' de algemene regels zoals opgenomen in artikel 8.06 van het Binnenvaartpolitiereglement. Dit betekent dat dan een maximum snelheid van 20 kilometer per uur gaat gelden. Dit is niet wenselijk. Daarom is in de verordening meer dan alleen bepalingen over de speedbootbaan opgenomen en is ook de snelheidsbeperkende maatregel opgenomen.

Hetzelfde geldt voor het bepaalde in artikel 26. Daarin zijn bepalingen opgenomen over het plankzeilen / surfen, vissen en roeien die wel in de nieuwe verordening terugkomen.

1.2.2 Overleg watersportcentrum

De oude verordening was reeds 30 jaar oud. Daarom is verzocht om te vragen aan het watersportcentrum of deze bepalingen nog steeds in de praktijk zo worden uitgevoerd. De gemeente heeft hierover contact gehad met de advocaat van het watersportcentrum.

Zijn reactie is binnengekomen en deze reactie is verwerkt in de nu voorliggende verordening.

1.2.3 Wijzigingen ten opzichte van de oude verordening

De grote wijzigingen ten opzichte van de oude verordening zijn als volgt:

- Modernisering regelgeving en verduidelijking begripsbepalingen en algemene bepalingen;
- Wijziging ontheffing en toestemming wedstrijden / demonstraties -> college van B&W is bevoegd, mandaat is mogelijk en college kan nadere regels opstellen (zie ook onder hoofdstuk 3.3);
- Artikel met tekst "Het bezigen van jetski's en ski-frees is verboden." is gewijzigd opgenomen in de nieuwe verordening. Onduidelijk is wat met ski-frees wordt bedoeld, waardoor die niet is opgenomen. Voor jetski's en gelijksoortige vaartuigen is een absoluut verbod opgenomen in artikel 4, derde lid. Ontheffing hiervan is derhalve niet mogelijk. Dit omdat de handhavingsjurist van de gemeente Zevenaar heeft verzocht de activiteiten niet uit te breiden;
- Diverse malen is verwezen naar artikelen in het Binnenvaartpolitiereglement. In de oude verordening stonden bepalingen die in dit reglement staan. Voorgesteld wordt om daarnaar te verwijzen (want dat is landelijke regelgeving). Dit heeft ook de voorkeur van het watersportcentrum;
- Artikel 11 Uitzonderingsbepaling is geactualiseerd en uitgebreid. Ook provinciale waterstaat en vaarwegbeheerders gemeente Zevenaar zijn toegevoegd;
- Inwerkingtreding met terugwerkende kracht naar 1 april 2020.

1.3 Aandachtspunten

1.3.1 Is de raad bevoegd om de verordening op te stellen?

In hoofdstuk 1.1 is het juridisch kader geschetst. Hieruit blijkt dat de raad, voor zover wij op dit moment weten, de bevoegdheid heeft om de verordening op te stellen.

1.3.2 Maken kaart als bijlage bij de verordening

Op drie punten in de nieuwe verordening wordt verwezen naar een kaart die is opgenomen in de bijlage en die is gewaarmerkt. Met uitzondering van het eerste punt stond dit ook in de oude verordening. Deze overzichtskaart moet nog wel worden gemaakt. In de overzichtskaart moeten de volgende onderdelen worden opgenomen:

- gebied van de gemeente Zevenaar behorende water de Bijland met het daarbij gelegen watersportcentrum (zie artikel 2, eerste lid);
- door middel van boeien gemarkeerde speedbootbaan (zie artikel 5, eerste lid);
- gebied waar het verboden is te zwemmen, het plankzeilen / surfen te beoefenen of het bewegen met drijvende voorwerpen (zie artikel 10, tweede lid).



1.3.3 Eisen mandaat, instructies en bezwaar en beroep

In de verordening is de bevoegdheid tot het verlenen van een ontheffing of het verlenen van toestemming voor snelheidswedstrijden of demonstraties toegekend aan het college van burgemeester en wethouders. Dit omdat de gemeente niet meer deels eigenaar is of het beheer heeft over het watersportcentrum, zoals in het verleden wel zo was. In de verordening is bepaald dat het mogelijk is mandaat te verlenen aan ambtenaren of aan de eigenaar en/of beheerder van het watersportcentrum. Daarvoor gelden de algemene mandaatregels zoals opgenomen in artikel 10:1 en verder van de Algemene wet bestuursrecht (Awb).

Bij het eventueel toekennen van het mandaat dient nader uitgezocht te worden of de aard van de bevoegdheid zich tegen de mandaatverlening verzet (artikel 10:3, eerste lid, Awb). Voor zover wij nu kunnen beoordelen is dat niet het geval. Het is in het algemeen mogelijk om een bevoegdheid te mandateren aan iemand die niet werkzaam is onder verantwoordelijkheid van de mandaatgever (artikel 10:4 Awb). Het is tevens mogelijk om instructies te geven over de uitoefening van de gemandateerde bevoegdheid (artikel 10:6, eerste lid, Awb).

Op welke wijze afspraken kunnen worden gemaakt met het watersportcentrum over de inkomsten- en kostenverdeling kan bij het overleg over de mandaatverlening met het watersportcentrum worden afgesproken.

Daarbij adviseren wij ook aandacht te besteden aan de procedures met betrekking tot bezwaar en beroep. Het in mandaat verlenen of weigeren van een ontheffing of toestemming op grond van de verordening is namelijk een besluit in de zin van de Awb waartegen bezwaar en beroep mogelijk is. Tevens moet dan worden nagedacht wie de beslissing op bezwaar ondertekent. Op grond van de regels in de Awb mag dit in ieder geval niet dezelfde persoon zijn als diegene die het besluit heeft genomen.

1.3.4 Strafbepaling

De strafbepaling opgenomen in artikel 12 van de nieuwe verordening is hetzelfde als bij de oude verordening. Het is overigens wel mogelijk om de hechtenis te verhogen naar drie maanden. Dat is het maximum zoals opgenomen in artikel 154 van de Gemeentewet.

1.3.5 Nadere regels toekennen ontheffing of verlenen toestemming

In artikel 5, derde lid, en artikel 9, derde lid, is aan het college de bevoegdheid gegeven om nadere regels te stellen voor het toekennen van een ontheffing voor de speedbootbaan of het verlenen van toestemming voor snelheidswedstrijden of demonstraties. Het kan zinvol zijn om deze nadere regels op te stellen zodat voor het watersportcentrum ook duidelijk is wat de regels zijn. In deze nadere regels kan dan gekeken worden welke eisen aan een ontheffing of toestemming zijn verbonden. Daarbij kan bekeken worden of er bijvoorbeeld onderscheid wordt gemaakt in ontheffingen (volledige of gedeeltelijke) en of het college een maximumstelsel aan ontheffingen / toestemmingen wil creëren. Wij raden aan om deze nadere regels ook op 1 april 2020 in werking te laten treden.

Let op: mocht ervoor gekozen worden bij nadere regels een maximum aan ontheffingen of toestemmingen te bepalen dan geldt de jurisprudentie over schaarse vergunningen / schaarse rechten en dienen onder meer verdelingscriteria in de nadere regels te worden opgenomen.

1.3.6 In verordening genoemde eigenaar en beheerder van het watersportcentrum

In artikel 5, derde lid, en artikel 7, vierde lid, die gaan over mandaat zijn de eigenaar en de beheerder van het watersportcentrum expliciet benoemd. In de begripsbepalingen in artikel 1 is aangegeven wat daaronder wordt verstaan.

1.3.7 Gewenst mandaat snelheidswedstrijden en demonstratie?

In de oude verordening was reeds opgenomen dat schriftelijke toestemming noodzakelijk was een snelheidswedstrijd of een demonstratie. Die bevoegdheid was gegeven aan het Dagelijks Bestuur van het watersportcentrum. Daarom is, op dezelfde wijze als bij de ontheffing, de mogelijkheid van mandaat opgenomen en het opstellen van nadere regels.

1.3.8 Gewenst dat uitzonderingsbepaling ook voor eigenaar / beheerder gelden?

In de oude verordening was opgenomen dat de bepalingen van de verordening niet van toepassing zijn op vaartuigen in dienst bij de eigenaar of beheerder van het watersportcentrum. Omdat thans sprake is van een particuliere eigenaar is gekozen om niet één op één in de verordening op te nemen. In de verordening is wel opgenomen dat het college de bevoegdheid heeft om de uitzonderingsbepaling ook voor de eigenaar / beheerder te laten gelden inclusief de bevoegdheid tot het stellen van voorwaarden. Dit is op dezelfde wijze gedaan als in artikel 8.

1.3.9 Terugwerkende kracht

Omdat de verordening pas in werking treedt drie dagen na de publicatie zal de inwerkingtreding later zijn dan 1 april 2020, zijnde de start van het watersportseizoen. Daarom is in de verordening opgenomen dat de verordening in werking treedt met terugwerkende kracht tot 1 april 2020. Voor het opnemen van terugwerkende kracht moet een bijzondere reden zijn. Wij zijn van mening dat terugwerkende kracht mogelijk is gezien het feit dat het grootste gedeelte van de verordening ook in 2019 gold en gezien het belang dat er vanaf 1 april 2020 weer regels voor het watersportcentrum zijn.

1.3.10 Consultatie

De concept verordening is voorgelegd aan de advocaat van het watersportcentrum. Deze heeft daarop gereageerd en deze reactie is verwerkt..

1.3.11 Snelheid snelle motorboot

In de begripsbepalingen is opgenomen dat onder snelle motorboot wordt verstaan een vaartuig die sneller kan dan 20 kilometer per uur. In de oude verordening was dit 16 kilometer per uur. In het binnenvaartpolitiereglement wordt namelijk onder een snelle motorboot verstaan een vaartuig die sneller kan dan 20 kilometer per uur. De artikelen genoemd in het binnenvaartpolitiereglement gelden dus niet voor een boot die minder snel kan dan 20 kilometer per uur. Geadviseerd wordt om aan te sluiten bij de landelijke regels.

1.3.12 Aansprakelijkheid

De wettelijke aansprakelijkheid zoals genoemd in artikel 6, zesde lid, van de nieuwe verordening is geactualiseerd. In de oude verordening stond nog een bedrag in guldens genoemd. Nu is gekozen voor een



bedrag van € 5.000.000,-. Dit bedrag is in de nieuwe verordening opgenomen, omdat uit een korte inventarisatie van bootverzekeringen blijkt dat € 5.000.000,- de standaard is voor wettelijke aansprakelijkheid.

1.3.11 Toelichting verordening

In de oude verordening was geen toelichting opgenomen. Dat is in de meeste verordeningen tegenwoordig wel de gewoonte. Op verzoek is een toelichting bij de verordening opgenomen. De toelichting maakt geen deel uit van het besluit tot vaststelling van de regeling. De toelichting bij een raadsverordening wordt dan ook niet door de raad vastgesteld. Het college van B&W is diegene die de toelichting vaststelt en toevoegt als motivering bij het raadsvoorstel. De toelichting wordt wel samen met de door de raad vastgestelde verordening gepubliceerd op overheid.nl.