

Status
Openbaar

Datum vergadering Gedeputeerde Staten
5 juli 2022

Eindtermijn
5 juli 2022

Onderwerp

In afwijking van ligplaatsenbeleid vergunning verlenen voor een ligplaats in de veiligheidsstrook van de Delftse Schie te Rotterdam

Advies

1. In te stemmen met het afwijken van de 'Beleidsregel ontheffingen ligplaatsen Zuid-Holland' ten aanzien van het innemen van een ligplaats die voor een beperkt deel is gelegen in de veiligheidsstrook van de Delftse Schie te Rotterdam;
2. Te verlenen een vergunning voor het innemen van een ligplaats die voor een beperkt deel is gelegen in de veiligheidsstrook van de Delftse Schie te Rotterdam;
3. Vast te stellen de brief aan betrokkene over het verlenen van de vergunning met afschrift aan de gemeente Rotterdam en het Hoogheemraadschap van Delfland;
4. Te bepalen dat een kennisgeving van het verlenen van de vergunning wordt gepubliceerd in het Provinciaal Blad.
5. Vast te stellen de publiekssamenvatting over het verlenen van de vergunning voor het innemen van een ligplaats die voor een beperkt deel is gelegen in de veiligheidsstrook van de Delftse Schie te Rotterdam;

NB: Met een beroep op artikel 3 van besluit Beleidsregel actieve openbaarheid Zuid-Holland 2017 wordt een uitzondering gemaakt voor het (moment van) publiceren van het besluit en de stukken. Om ervoor te zorgen dat betrokkene als eerste op de hoogte wordt gesteld van het besluit wordt de vergunning op een later moment gepubliceerd.

Besluit GS

vastgesteld conform advies.

Bijlagen

vergunning ligplaats Delftse Schie Rotterdam.

1 Toelichting voor het College

Op 29 maart 2013 is de Beleidsregel ontheffingen ligplaatsen provinciale vaarwegen van Zuid-Holland (*hierna: het ligplaatsenbeleid*) in werking getreden. Op grond van het ligplaatsenbeleid is het verboden om een ligplaats in te nemen in de zogenaamde veiligheidsstrook. Dit is de ruimte vanuit de vaarstrook richting de oever. De veiligheidsstrook is een buffer tussen het varende en het liggende schip. Het ligplaatsenbeleid heeft als doel de instandhouding, de bruikbaarheid en bescherming van de vaarwegen en de bijbehorende werken, en de veiligheid en het vlotte verloop van het scheepvaartverkeer op de vaarweg te waarborgen.

Nieuwe evenredigheidsstoets door rechter

Voordat wordt ingegaan op de ligplaats in de Delftse Schie, moet kort worden stilgestaan bij een recente ontwikkeling in de rechtspraak. Op 2 februari van dit jaar deed de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State een belangrijke uitspraak over het evenredigheidsbeginsel. Dit beginsel houdt in dat de voor een belanghebbende nadelige gevolgen van een besluit niet onevenredig mogen zijn in verhouding tot de met het besluit te dienen doelen.

De uitspraak van 2 februari heeft twee wezenlijke consequenties. Ten eerste worden besluiten door rechters niet meer terughoudend getoetst aan het evenredigheidsbeginsel, maar gaan zij over tot een intensievere toetsing. Naarmate de belangen zwaarder wegen of de nadelige gevolgen van een besluit groter zijn, zal de toetsing intensiever zijn. Ten tweede kan een bestuursorgaan bij het motiveren van een besluit niet langer volstaan met een verwijzing naar haar beleid. Deze ontwikkeling heeft gevolgen voor de uitkomst van de hieronder geschetste situatie.

Voorgeschiedenis

Deze kwestie kent een lange voorgeschiedenis. Het gaat om een ligplaats in de Delftse Schie te Rotterdam, ter hoogte van Delftweg 231. In 2014 is door de eigenaar (hierna ook: betrokkene) een aanvraag gedaan voor het innemen van een ligplaats met een schip van 5 meter breed. Deze aanvraag is bij besluit van 22 april 2014 afgewezen, omdat het schip deels in de veiligheidsstrook van de vaarweg ligt. Op onderstaande foto is de veiligheidsstrook aangegeven met de paarse arcering.



Sindsdien heeft betrokkene de nodige inspanningen geleverd om alsnog in aanmerking te komen voor een ligplaats. Zo heeft hij zijn schip verkocht en in plaats daarvan een

smallere recreatieark van 4 meter breed gekocht. Langs de oever, over de volledige lengte van het perceel, liep een stalen buis met een diameter van 10 – 13 centimeter. Deze is door een gespecialiseerd bedrijf verwijderd, waardoor de ark 10 - 13 centimeter landinwaarts is opgeschoven.

Toch is er nog steeds sprake van een aantal complicerende factoren. Allereerst staan vóór de oeverbeschoeiing, vlak onder het wateroppervlak, nog de resten van een oude stalen damwand. Het deels afgraven van het perceel, zodat de ark meer landinwaarts kan worden afgemeerd, heeft geen zin als de oude stalen damwand niet verwijderd wordt. Het verwijderen van de oude beschoeiing is echter een kostbare aangelegenheid. De schatting is dat dit circa € 25.000 kost.

Daarnaast zijn in de loop van de tijd meerdere metingen van de beschikbare ruimte voor de recreatieark uitgevoerd, die steeds tot andere uitkomsten hebben geleid.

Betrokkene heeft verwezen naar de eerdere afwijzing van zijn verzoek om een vergunning. Daarin staat - samengevat - dat ter plaatse de zogenaamde beleidsvrije ruimte 4,18 meter, aflopend naar 3,61 meter bedraagt. De beleidsvrije ruimte is de beschikbare ruimte voor bijvoorbeeld het innemen van een ligplaats of het maken van een steiger. In een andere, namens GS verzonden brief zijn deze afmetingen herhaald. Betrokkene is van mening dat hij op deze gegevens heeft mogen vertrouwen. Wij kunnen niet anders dan hem hierin gelijk geven, aangezien de genoemde gegevens afkomstig zijn uit namens GS verzonden brieven. Dat in werkelijkheid de beleidsvrije ruimte minder groot is, doet daar niet aan af. Betrokkene wijst daarnaast op de ruimte die gewonnen is door het verwijderen van de buis. Volgens hem hoeft hij geen inspanningen meer te leveren om de gewenste vergunning te krijgen.

Uitgaand van de gegevens die met betrokkene zijn gedeeld over de beleidsvrije ruimte, en de ruimte die is vrijgekomen als gevolg van het verwijderen van de stalen buis, ligt de ark grotendeels buiten de veiligheidsstrook. Linksboven (van bovenaf gezien, zoals op de luchtfoto op pagina 2) ligt de ark volledig buiten de veiligheidsstrook. Rechtsonder ligt de ark circa 20 centimeter in de veiligheidsstrook. Het verwijderen van de stalen oeverbeschoeiing die nog onder water aanwezig is, brengt hoge kosten met zich mee, terwijl dit niet veel ruimte oplevert. Een besluit om dit toch van betrokkene te verlangen, doorstaat naar inschatting van de vakafdeling niet de hierboven beschreven nieuwe evenredigheidstoets door de rechtbank.

Vergelijking met recreatieark in directe nabijheid

Het geval van betrokkene roept de vergelijking op met een recreatieark die circa 65 meter verderop illegaal een ligplaats inneemt. In beide gevallen ligt het vaartuig deels in de veiligheidsstrook, en in beide gevallen is net onder het wateroppervlak een oude stalendamwand aanwezig die aanpassingen aan het perceel kostbaar maakt. De arken zijn ongeveer even groot. Het verschil is echter dat het deel van de ark bij Delftweg 239 dat in de veiligheidsstrook ligt met circa 41,5m² veel groter is dan bij betrokkene (daar bedraagt dit circa 9,7 m²). Betrokkene heeft daarnaast inspanningen verricht om de situatie te verbeteren, door een smaller vaartuig aan te schaffen en door de stalen buis over de lengte van zijn perceel te verwijderen. Overigens heeft de eigenaar van de andere ark – na een aantal juridische procedures waarbij de provincie steeds in het gelijk

is gesteld - een vergunning aangevraagd en gekregen voor het afgraven van een deel van zijn perceel. Het doel daarvan is het scheppen van ruimte waardoor de ark buiten de veiligheidsstrook komt te liggen en ook deze situatie gelegaliseerd kan worden.

Advies

Gedeputeerde Staten kunnen op grond van artikel 4:84 van de Algemene wet bestuursrecht afwijken van het geldende beleid, indien het handelen volgens de beleidsregel wegens bijzondere omstandigheden onevenredig zou zijn in verhouding tot de met de beleidsregel te dienen doelen.

Gelet op de voorgeschiedenis en de omstandigheden van dit geval, en gelet op de nieuwe evenredigheidstoets door de rechter, is het advies om, in afwijking van het ligplaatsenbeleid, vergunning te verlenen voor het innemen van een ligplaats met de recreatieark die voor een beperkt deel is gelegen in de veiligheidsstrook van de Delftse Schie in Rotterdam.

Financieel en fiscaal kader

Totaalbedrag excl. BTW	: € 0,00
Programma	: Ambitie 2 - Bereikbaar Zuid-Holland
Financiële risico's	: Er zijn geen financiële risico's.

Juridisch kader

In artikel 3.23, eerste lid van de Omgevingsverordening Zuid-Holland is een verbod opgenomen om zonder vergunning ligplaats in te nemen in een vaarweg. Gedeputeerde Staten van Zuid-Holland kunnen op grond van artikel 3.17 lid 1 sub c van de Omgevingsverordening Zuid-Holland een vergunning verlenen voor het innemen van een ligplaats. Het verdere toetsingskader voor het verlenen van vergunningen voor het innemen van ligplaatsen is de 'Beleidsregel ontheffingen ligplaatsen Zuid-Holland'. De grondslag voor het afwijken van een beleidsregel is artikel 4:84 van de Algemene wet bestuursrecht.

Aangezien er een besluit wordt genomen om in afwijking van het beleid een vergunning te verlenen, rijst de vraag of hiermee geen ongewenst precedent wordt geschapen. Wij menen dat dit niet het geval is. De situatie van betrokkene is gezien de voorgeschiedenis en de toezegging die aan hem gedaan is over de beschikbare ruimte dusdanig uniek dat anderen er geen rechten aan kunnen ontleen.

Het besluit is nog wel vatbaar voor bezwaar en beroep. Aangezien in dit geval een door betrokkene gewenste vergunning wordt verleend, ligt het niet voor de hand dat van deze mogelijkheid gebruik zal worden gemaakt.

Met een beroep op artikel 3 van besluit Beleidsregel actieve openbaarheid Zuid-Holland 2017 wordt een uitzondering gemaakt voor het (moment van) publiceren van het besluit en de stukken. Om er voor te zorgen dat betrokkene als eerste op de hoogte wordt gesteld van het besluit, wordt de vergunning op een later moment gepubliceerd. De publicatie van de vergunning zal 5 dagen na verzending van het besluit aan betrokkene

plaatsvinden.

2 Voorafgaande besluitvorming

N.v.t.

3 Proces

Na het nemen van het besluit om in afwijking van de beleidsregel de vergunning te verlenen, wordt de betrokkene geïnformeerd door de vergunning toe te sturen.

4 Participatie en rolneming

Er is geen sprake van een participatieproces. Gedeputeerde Staten nemen een besluit waarna de betrokkene wordt geïnformeerd over het besluit op zijn aanvraag.

5 Communicatiestrategie

Het genomen besluit wordt kenbaar gemaakt door middel van het publiceren van de publiekssamenvatting op de website van de provincie Zuid-Holland en de publicatie van de kennisgeving van het verlenen van de vergunning in het Provinciaal Blad.

In het kader van de AVG zijn de persoonlijke gegevens van de betrokkene geanonimiseerd. De betrokkene ontvangt de vergunning per post.

De gemeente Rotterdam en het Hoogheemraadschap van Delfland worden middels een afschrift van de vergunning op de hoogte gesteld van het besluit.