VN2023-016720
rve juridisch bureau

Gemeente Amsterdam

DB

Hamervoordracht voor DB Stadsdeel Noord van 11 juli 2023

Portefeuille: Woningbouw (21)
Besluiten op bezwaar (109)

Agendapunt: B8

Tekst van openbare besluiten wordt gepubliceerd

Onderwerp

Beslissen op bezwaar nav de uitspraak van de Raad van State, waardoor opnieuw een beslissing op bezwaar moet worden genomen tegen de geweigerde omgevingsvergunning voor het bouwen van een terras met fundering/ gewijzigd palenplan op Durgerdammerdijk 138A.

Het dagelijks bestuur Stadsdeel Noord besluit

In te stemmen met de beslissing op bezwaar:

- De bezwaren ontvankelijk en gegrond te verklaren;
- het besluit tot weigering van een omgevingsvergunning voor het bouwen van een terras met fundering/ gewijzigd palenplan van de vergunning op Durgerdammerdijk 138A te herroepen en alsnog een omgevingsvergunning te verlenen. Hierbij tevens het bouwen in afwijking van de verleende vergunning (het overschrijden van de maximale bouwhoogte met 88 cm door te hoog aangelegde fundering) te legaliseren.

Kernboodschap

Het dagelijks bestuur besluit de bezwaren gegrond te verklaren. Dit betekent dat de omgevingsvergunning ten onrechte is geweigerd, er wordt alsnog een omgevingsvergunning verleend. Voorts kan bij afweging van belangen het bouwen in afwijking van de verleende vergunning gelegaliseerd worden.

Bestuurlijke achtergrond

Bestuurlijke achtergrond

<u>Geweigerde omgevingsvergunning</u>

Op 10 februari 2020 is de door de heer S.J.J. van Noordt gevraagde omgevingsvergunning voor het bouwen van een terras met fundering en voor een gewijzigd palenplan van een reeds verleende vergunning met kenmerk OLO 3511285 op de locatie Durgerdammerdijk 138A te Amsterdam geweigerd.

Tegen dit besluit is door mr. E.A. Wentink-Quelle namens de heer S.J.J. van Noordt op 23 maart 2020 een bezwaarschrift ingediend. Dit bezwaarschrift is op 11 november 2020 ongegrond verklaard. Tegen dit besluit heeft bezwaarmaker beroep ingesteld.

Bij besluit van 17 maart 2021 is het besluit van 11 november 2020 ingetrokken en is het bezwaar opnieuw ongegrond verklaard met een gewijzigde motivering. Ook tegen dit besluit is beroep ingediend. De rechtbank heeft vervolgens op 17 september 2021 dit beroep gegrond verklaard en het besluit vernietigd, voor zover niet is besloten op de aanvraag wijzigen palenplan en het besluit voor het overige in stand gelaten. Bezwaarmaker heeft tegen deze uitspraak hoger beroep ingediend.

De Afdeling heeft op 14 december 2022 uitspraak gedaan. De Afdeling oordeelt dat het college bij het besluit op bezwaar rekening mocht houden met het ontwerp bestemmingsplan 6e herziening

Landelijk Noord, maar dat het college niet was gehouden in afwijking van het geldende bestemmingsplan de gevraagde vergunning te verlenen. Het besluit om de vergunning te weigeren om zo niet vooruit te lopen op het besluit van de raad over de vaststelling van het bestemmingplan, was echter niet voldoende onderbouwd. De beslissing op bezwaar is volgens de Afdeling niet gebaseerd op een deugdelijke onderbouwing. Daarom heeft de Afdeling de uitspraak van de rechtbank vernietigd. Gelet hierop dient opnieuw een beslissing op bezwaar genomen te worden

Inmiddels is het op 10 november 2021 vastgestelde bestemmingplan 6e herziening Landelijk Noord onherroepelijk.

Handhavingstraject

Bij besluit van 23 april 2020 is aan bezwaarmaker een last onder dwangsom opgelegd wegens het bouwen in afwijking van de verleende omgevingsvergunning van 10 februari 2020. Het betreft het in strijd met de omgevingsvergunning aanbrengen van een extra funderingsbalk ,het inslaan van palen buiten het bouwvlak én het aanbrengen van de fundering 47 cm hoger (blijkt nu 88 cm te zijn) dan het aangrenzende maaiveld.

Vervolgens is het tegen dit besluit ingediende bezwaar ongegrond verklaard. Hiertegen is beroep ingediend. De rechtbank heeft dit beroep gegrond verklaard en het besluit vernietigd, voor zover daarbij tegen de buiten het bouwvlak ingeslagen palen en tegen de gebouwde fundering voor het terras handhavend is opgetreden. Tegen deze beslissing is door zowel bezwaarmaker als het college hoger beroep ingediend. De Afdeling heeft op 14 december 2022 uitspraak gedaan.

De Afdeling oordeelt dat ten tijde van het besluit op bezwaar d.d. 9 juni 2021 tegen de last onder dwangsom, het ontwerpbestemmingsplan 6e herziening Landelijk Noord was vastgesteld en ter inzage gelegd en voorzag in de legalisering van de bouw en het gebruik van het terras met fundering inclusief de ingeslagen palen. Dit betekent dat ten tijde van dit besluit sprake was van concreet zicht op legalisatie en dat het college daarom af had moeten zien van handhavend optreden ten aanzien van de ingeslagen palen en gebouwde fundering van het terras. De afdeling oordeelt dat de rechtbank terecht het beroep van bezwaarmaker gegrond heeft verklaard.

Ten aanzien van het 47 cm hoger aanleggen van de fundering (blijkt 88 cm te zijn) overweegt de Afdeling dat deze niet in overeenstemming met de bouwtekening is gerealiseerd en dat het college bevoegd was om handhavend op te treden. De uitspraak van de rechtbank wordt voor dit onderdeel bevestigd.

Bestuurlijke prioriteit

Niet van toepassing.

Wettelijke grondslag

De Verordening stadsdelen en stadsgebied Amsterdam 2022 (bijlage 3, A12).

Op grond van deze verordening is het dagelijks bestuur gemandateerd om namens het college op bezwaarschriften te beslissen.

Onderbouwing besluit

Geweigerde omgevingsvergunning

Het op 10 november 2021 vastgestelde bestemmingsplan 6e herziening Landelijk Noord voorziet in een gewijzigd palenplan en de bouw en het gebruik van het terras met fundering op de locatie Durgerdammerdijk 138A, omdat dit past binnen de bestemming wonen-2. Het ontwerp van dit bestemmingsplan lag vanaf 24 december 2020 ter kennisname. Ten tijde van de beslissing op bezwaar van 17 maart 2021 had rekening gehouden kunnen worden met dit bestemmingsplan. Het bestemmingsplan is inmiddels onherroepelijk.

Omdat het bouwplan past binnen dit bestemmingsplan dient het besluit tot weigering van de gevraagde omgevingsvergunning te worden herroepen en bij de beslissing op bezwaar dient de omgevingsvergunning verleend te worden.

Handhavingstraject

Bezwaarmaker heeft de fundering in strijd met de verleende omgevingsvergunning met kenmerk OLO 3511285 heeft gerealiseerd, namelijk 47 cm te hoog. Deze afwijking van de vergunning kan worden gezien als een ondergeschikte wijziging die kan worden meegenomen bij de beslissing op bezwaar.

Bij afweging van belangen, namelijk het belang dat bezwaarmaker heeft bij het niet hoeven verwijderen van de reeds aangelegde fundering en het algemene belang bij handhaving, hangende de bezwaarprocedure kan de strijdigheid met de verleende vergunning worden gelegaliseerd. Door de overschrijding van de bouwhoogte worden de te beschermende waarden van het beschermd stads- en dorpsgezicht niet aangetast, aangezien het specifieke dijkkarakter en het karakteristieke haventje nog steeds behouden blijven. Gezien de omgeving waar de woning zich bevindt en de afstand tot de omliggende (woon)percelen worden de belangen van derden door het toestaan van de afwijking niet onevenredig geschaad, aangezien de woning zelf reeds is toegestaan.

Advies en afstemming

Afgestemd met Nathalie Schrama van de Afdeling VTH Noord.

Duurzaamheid

Participatie

Financiële onderbouwing

Communicatie

Binnen de gemeente

Opnemen in de te publiceren besluitenlijst.

Buiten de gemeente

De directeur van het Juridisch Bureau maakt de door het dagelijks bestuur genomen beslissing op bezwaar bekend.

Documenten

Registratienr.	Naam
AD2023-055115	Stadsdeel Noord Voordracht (pdf)
AD2023-055171	Definitief Beslissing op bezwaar na uitspraak Afdeling.pdf (pdf)

Uitslag

A Akkoord