Van: [redacted]
Onderwerp: FW: Erfgoedverordening: juidische vraag
Datum: donderdag 11 juni 2020 11:47:39

Hoi [redacted]

Wij hebben voor de zekerheid de vraag rond de monumententoets voor onherroepelijke bouwplannen voorgelegd aan het juridisch bureau. Dit vanwege tegenstijdigheid van het standpunt van juristen (zoals onze [redacted]) en hetgeen in de Erfgoedverordening staat.

Eindconclusie is: **dat onherroepelijke vergunningen niet meer moeten worden getoetst als er voorbescherming loopt of als een pand wordt aangewezen**. Zie onder.

Dat betekent dus voor beide onherroepelijke vergunningen voor de Gabriel Metsu uit 2016 er géén monumententoets hoeft plaats te vinden. Gelukkig hebben deze vergunningen geen hele ingrijpende gevolgen voor het (eventuele) monument.

Dan ben je op de hoogte.

Groet
[redacted]

Van: [redacted]
Verzonden: donderdag 11 juni 2020 09:57
Aan: [redacted]n
Onderwerp: RE: Erfgoedverordening: juidische vraag

Beste [redacted],

Vanwege het feit dat al eerder adviezen over dit onderwerp zijn gegeven, heb ik het onderstaande antwoord in samenspraak met een zeer ervaren collega op het gebied van monumenten geformuleerd. Wij zijn beiden van mening dat het toetsen van onherroepelijke omgevingsvergunningen op monumentenaspecten als een procedure voor aanwijzing tot monument in gang is gezet, juridisch gezien niet zinvol is.

Een onherroepelijke (omgevings)vergunning is namelijk in feite onaantastbaar. Dit heeft met de rechtszekerheid te maken. Zoals ook uit de toelichting bij het derde lid van artikel 3 van de Erfgoedverordening blijkt, kan een onherroepelijke vergunning niet meer ingetrokken worden op het moment dat wel besloten wordt om een aanwijzingsprocedure/spoedprocedure te starten.

Dit volgt ook uit het gegeven dat bij de beoordeling van bouwplannen uit dient te worden gegaan van de laatst vergunde toestand. Of het plan al is uitgevoerd, is daarbij niet relevant. Het gaat dus niet om de feitelijke situatie, maar om de juridische (vergunde) situatie. Indien een bouwplan is vergund waarbij monumentale waarden van een pand worden aangetast en de vergunning is onherroepelijk, dient bij de aanwijzingsprocedure uit te worden gegaan van het al verloren zijn gegaan van deze monumentale waarden. Om die reden is er ook geen strijd met artikel 4 van de Erfgoedverordening.

Gelet op de Erfgoedverordening, specifiek de toelichting bij artikel 3, zal een andere visie naar onze mening geen stand houden bij de rechtbank dan wel Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van

State. In de toelichting wordt immers specifiek ingegaan op de situatie dat er al een onherroepelijke omgevingsvergunning is afgegeven. De rechter zal oordelen dat de gemeente bij de aanvraagprocedure van het bouwplan, de mogelijkheid heeft gehad om een spoedprocedure te starten. Dat dit niet is gebeurd, komt dan voor rekening en risico van de gemeente.

Indien gewenst kan ik nog proberen te achterhalen wie de opsteller van de Erfgoedverordening is. Het zal echter geen verschil uitmaken voor het juridische standpunt.

Met vriendelijke groet,

[redacted]

Mw. mr. [redacted]
Juridisch adviseur
Juridisch Bureau, gebied Centrum

Gemeente Amsterdam

[redacted]

President Kennedylaan 923, 1079 MZ Amsterdam
Amsterdam.nl

Werkdagen: ma,di, wo en do

Van: [redacted]
Verzonden: dinsdag 9 juni 2020 09:29
Aan: [redacted]
Onderwerp: Erfgoedverordening: juidische vraag
Urgentie: Hoog

Hoi [redacted]

Ik hoop dat ik je mag lastigvallen met een juridische vraag waar wij het antwoord niet op weten. Het gaat over de gemeentelijke Erfgoedverordening en het is urgent.

Er is onduidelijkheid over de noodzaak voor het al dan niet toetsten van onherroepelijke bouwvergunningen op monumentenaspecten als er een procedure voor aanwijzing tot monument loopt.
In de toelichting bij Artikel 4 staat:
Dit artikel regelt de voorbescherming voor toekomstige gemeentelijke monumenten, zoals die ook voor rijksmonumenten geldt. Dat betekent dat in de periode van kennisgeving van het voornemen van het college om een monument op de gemeentelijke monumentenlijst te plaatsen tot het daadwerkelijke aanwijzingsbesluit (dit kan ook een afwijzing zijn). Dat betekent onder andere dat een monument tijdens de aanwijzingsprocedure tot gemeentelijk monument niet mag worden afgebroken, gewijzigd, verplaatst (etc.) zonder een omgevingsvergunning voor monumenten of anders dan de bij nadere regels opgestelde wijze.

Verschillende juristen waaronder Huibert Hosper (die vragen wij altijd om advies vanwege zijn lange staat van dienst als het gaat om monumenten) leggen dit als volgt uit: **ook bij onherroepelijke bouwvergunningen**, die dus al onherroepelijk waren voordat de aanwijzingsprocedure en voorbescherming startte, moet de vergunninghouder vanwege de voorbescherming eerst een

monumentenvergunning aanvragen. Als hij overgaat tot uitvoering van de bouwvergunning zonder monumentenvergunning moet de uitvoering worden stil gelegd. (In theorie kan de vergunninghouder wel die delen die ook zonder monumentenvergunning zouden kunnen uitgevoerd, uitvoeren. Maar sloop valt daar natuurlijk niet onder.)

Echter in de toelichting bij artikel 3 lid 3 staat het volgende:
Algemeen risico is dat er een omgevingsvergunning wordt verleend ten behoeve van een zaak of terrein waarvan tijdens de uitvoering van de werkzaamheden wordt gesteld dat het gemeentelijk monumentwaardig is. Ook de voorbescherming kan dit niet voorkomen. Na onherroepelijk worden van de vergunning heeft al dan niet versnelde plaatsing op de monumentenlijst geen effect. Wel kan er nog na de verbouwing een heroverweging plaatsvinden om te beoordelen of de zaak of het terrein nog voldoet aan de criteria voor plaatsing op de gemeentelijke monumentenlijst.

Dit staat dus haaks op het bovenstaande en zorgt bij ons voor verwarring.
We hebben een aantal lopende monumentenaanvragen waar ook een onherroepelijke vergunning speelt en willen het bestuur zo goed mogelijk adviseren. Vandaar de urgentie.
Wij hebben zelf bij MenA geen juridische kennis in huis. Zou jij ons op korte termijn kunnen helpen? Of kun je mij in contact kunnen brengen met een collega?

Groet
[redacted]

[redacted]
[redacted] Strategie
Monumenten en Archeologie
Gemeente Amsterdam

T[redacted]
[redacted]
[redacted]

Herengracht 482, 1017 CB Amsterdam
amsterdam.nl/erfgoed

Werkdagen: maandag t/m donderdag

Op dit bericht is een proclaimer van toepassing:
amsterdam.nl/proclaimer