

College van Burgemeester & Wethouders van
de gemeente Utrecht
Stadskantoor
Stadsplateau 1
3521 AZ Utrecht

POSTADRES
POSTBUS 85016
2E UTRECHT

BEZOEKADRES
EMMALAAN 2E
2E UTRECHT

T +31 2E
F +31 2E

WWW.TOMLOW-ADVOCATEN.NL

ST. BEHEER DERDENGELDEN
TOMLOW ADVOCATEN
IBAN: NL97 RABO 0364 2799 66
BIC: RABONL2U
KVK: 56827679

Uw kenmerk : 7480909
Ons kenmerk : 20210111/260259.1 - Aben/Advies
E-mail : 2E
Betreft : Nieuwegracht 79 te Utrecht
Bijlage(n) : 2

Utrecht, 9 maart 2021

Geacht College,

Namens de 2E wonende aan de 2E te 2E Utrecht, vraag ik hierbij uw aandacht voor het volgende.

Eigendomsverhoudingen

Cliënt, hierna aan te duiden als 2E, is eigenaar van de woning aan de Nieuwegracht 2E te 2E. Het pand op nummer 79 is eigendom van de 2E wonende aan de 2E te (2E) Amsterdam. In het monumentale pand op nummer 79 heeft 2E een tandartsenpraktijk gevestigd. De verdiepingen van het pand worden gebruikt voor bewoning van onzelfstandige woonruimten.

Melding naar aanleiding van plaatsing airco's

Op 7 april 2020 heeft 2E mede namens enkele andere omwonenden, een melding gedaan bij de gemeente Utrecht, nadat de omwonenden hadden vastgesteld dat zonder enig overleg en zonder voorafkondiging een aantal airco's was aangebracht op of aan het pand op nummer 79. Afgezien van het feit dat deze airco's een ontsiering vormen van de monumentale panden, ondervinden de omwonenden veel geluidsoverlast van de airco's. Deze airco's zijn namelijk 7 dagen per week volcontinue in werking in een dichtbebouwde woonomgeving, waar het geluid sterk resoneert.

Aanvankelijk is gemeld dat 3 grote airco's op het dak van het pand op nummer 79 werden geplaatst. Daarvan is melding gemaakt aan de gemeente, welke melding door de afdeling Vergunningen, Toezicht en Handhaving (VTH) is geregistreerd onder nummer 7480274.

Onderzoek en inspectie

In reactie op de melding van 7 april 2020 is door de gemeente een inspectie aangekondigd, aangezien geen vergunning verleend bleek te zijn (**bijlage 1**).

2E heeft in nadere berichten aangegeven dat het aanvankelijk om 7 airco's bleek te gaan en dat later nog 4 extra airco's zijn aangebracht aan de buitenzijde van het pand, zodat in totaal 11 grote airco's aanwezig zijn. Aben heeft aan gemeente ook foto's doen toekomen van de betreffende 11 airco's (**bijlage 2**).

Geen voortgang en geen formele reactie

2E heeft veel geduld getoond, onder meer vanwege het feit dat het vanwege de coronamaatregelen lastig zou zijn voor de gemeente om een onderzoek te verrichten en de feiten vast te stellen. Dat geduld heeft er helaas toe geleid dat inmiddels bijna een jaar is verstreken zonder dat er een einde is gemaakt aan de situatie, terwijl de gemeente wel heeft erkend dat er sprake is van een illegale situatie. De omwonenden hebben diensgevolge al vele maanden te kampen met ernstige geluidsoverlast.

Beginselflicht tot handhaving

Zoals bekend geldt een beginselflicht tot handhaving. Dat wil zeggen dat een bestuursorgaan dat op de hoogte wordt gesteld van een overtreding (een doen of laten in strijd met algemeen verbindende voorschriften) in beginsel gehouden is om handhavingsmaatregelen te nemen tegen de overtreder. Daarvoor is niet per definitie een formeel verzoek om handhaving van een derde vereist. Het feit dat wel sprake is van een klacht van derden of een formeel verzoek om handhaving op te treden, betekent wel dat te meer aanleiding bestaat om invulling te geven aan de beginselflicht tot handhaving, zo blijkt uit de jurisprudentie.

Op de beginselflicht tot handhaving bestaan blijkens de rechtspraak slechts twee uitzonderingen, die door de bestuursrechters zelden of nooit worden aangenomen:

- a. een concreet zicht op handhaving, maar dan zal op zijn minst sprake moeten zijn van een ingediende en ontvankelijke aanvraag tot legalisering en zal het aannemelijk moeten zijn dat dit verzoek ingewilligd zal worden;
- b. strijd met het evenredigheidsbeginsel: de situatie dat een afweging van de belangen met zich meebrengt dat het belang van de overtreder zwaarder dient te wegen dan het algemene belang dat opgetreden dient te worden tegen overtredingen om precedentwerking te voorkomen, zeker indien ook belangen van derden in het geding zijn.

2E is van mening dat deze uitzonderingen zich niet voordoen, zodat van de gemeente verwacht mag worden dat serieus invulling wordt gegeven aan de beginselflicht tot handhaving.

Standpunt van de afdeling VTH

Uit een bericht van de afdeling 2E kunnen afleiden dat deze afdeling zich op het (formele) standpunt stelt dat er tot op heden geen verzoek om handhaving is ingediend bij het bevoegde bestuursorgaan, Burgemeester & Wethouders, zodat reeds om die reden niet gesteld zou kunnen worden dat de gemeente een voor bezwaar vatbaar besluit had moeten nemen. Om die reden is de afdeling VTH bovendien terughoudend in het verstrekken van inhoudelijke informatie of het ter beschikking stellen van afschriften van relevante stukken. Op dat punt verwijst de afdeling VTH naar de Wet Openbaarheid van Bestuur.

Wat wel vaststaat is dat de gemeente heeft geconstateerd dat er sprake is van een aantal vergunningplichtige airco's en dat de vereiste vergunning ontbreekt.

In juli 2020 heeft de gemeente aan de eigenaar van nummer 79 de gelegenheid geboden om een aanvraag omgevingsvergunning in te dienen. Die termijn zou bovendien verlengd zijn in verband met gezondheidsproblemen van de eigenaar. De eigenaar heeft weliswaar een aanvraag ingediend, maar die aanvraag heeft niet tot een vergunning geleid. De aanvraag is door de gemeente buiten behandeling gesteld, omdat de eigenaar van nummer 79 niet heeft voldaan aan de indieningsvereisten. Of de eigenaar tijdig bezwaar heeft aangetekend tegen het besluit tot buiten behandeling stelling is niet medegedeeld.

Wel staat het vast dat de airco's nog altijd aanwezig zijn. Op basis daarvan zou op 25 februari 2021 een vooraankondiging van een last onder dwangsom aan de eigenaar zijn gezonden. Bovendien zou een afspraak zijn gemaakt voor een inspectie ter plaatse op maandag 8 maart 2021, aangezien de eigenaar aan de gemeente zou hebben laten weten *'dat er geen airco's op het dak van het pand staan'*.

Wellicht dat dit een woordspelletje is van de eigenaar en dat hij wil beweren dat de airco's niet op het dak staan, maar aan de muur van het pand zijn bevestigd. De omwonenden hebben in ieder geval kunnen constateren dat de airco's nog steeds aanwezig zijn en dat de overlast voortduurt. Zij zijn dan ook benieuwd naar de ervaringen van de afdeling VTH op 8 maart 2021 en naar de stappen die de gemeente zal zetten om een einde te maken aan de illegale situatie.

Formeel verzoek om handhaving

Gelet op de formele reactie van de afdeling VTH verzoek ik uw college bij deze namens ^{2E} om handhavend op te treden. In dat kader ontvang ik graag zo spoedig mogelijk een voor bezwaar vatbaar besluit.

Verzoek om informatie te verstrekken op grond van de WOB

Aangezien de afdeling VTH ook een formeel standpunt heeft ingenomen naar aanleiding van het verzoek om informatie te verstrekken over de stand van zaken in het handhavingstraject, verzoek ik uw college bij deze namens ^{2E} met een uitdrukkelijk beroep op de Wet Openbaarheid van Bestuur, om de relevante stukken te verstrekken die betrekking hebben op de melding die door ^{2E} is gedaan in april 2020 en waaruit blijkt welke activiteiten door de gemeente zijn verricht naar aanleiding van die melding.

Ik verneem graag zo spoedig mogelijk van u.

Met vriendelijke groet,

^{2E}

^{2E}

Advocaat



Verstuurd vanaf mijn iPhone