

Openbare Orde en Regelgeving

Aan de gemeenteraad

1 november 2011
Gemeentestukken: 2011-140

Onderwerp: Verordening lex silencio positivo

1. Voorstel

Voorgesteld wordt de Verordening lex silencio positivo vast te stellen.

2. Aanleiding

De Dienstenwet, die uitvoering geeft aan de Europese Dienstenrichtlijn, is op 2 december 2009 in werking getreden. Als gevolg van de Dienstenrichtlijn is op vergunningsstelsels die onder de reikwijdte van de richtlijn vallen na 31 december 2011 de lex silencio positivo (positieve fictieve beschikking bij niet tijdig beslissen) van toepassing. Deze constructie houdt in dat wanneer een bestuursorgaan niet tijdig op een vergunningaanvraag beslist, deze vergunning van rechtswege geacht wordt te zijn verleend. Hiervan is bijvoorbeeld reeds sprake bij 'eenvoudige' bouwvergunningen. Alleen dwingende redenen van algemeen belang kunnen een rechtvaardiging zijn om deze constructie uit te zonderen. De dwingende redenen van algemeen belang zijn te vinden in overweging 40 van de Richtlijn en zijn bijvoorbeeld de openbare orde, de openbare veiligheid en de volksgezondheid. Voor 1 januari 2012 dient bij verordening te worden aangegeven op welke vergunningsstelsels de lex silencio positivo niet van toepassing is

3. Aspecten

In de Verordening lex silencio positivo worden de volgende vergunningsstelsels van de werking van de lex silencio positivo uitgesloten:

- De vergunning (of ontheffing) om een kindercentrum open te stellen of te houden en de vergunning (of ontheffing) om een gastouderbureau op te zetten of open te houden: gezien de belangen van jonge kinderen en hun ouders die in het geding zijn, is er reden om af te zien van een lex silencio positivo. Er zijn dwingende redenen van algemeen belang aan de orde, vooral de volksgezondheid en de bescherming van afnemers van diensten. Dat betekent in praktische zin dat het verlopen van de periode van acht weken er niet aan de weg staat om alsnog tot afwijzing van de aanvraag over te gaan.
- De vergunning om een standplaats op de markt in te nemen: er is reden om af te zien van een lex silencio positivo. Er zijn hier rechtmatige belangen van derden in het geding, zoals bedoeld in artikel 13, vierde lid van de Dienstenrichtlijn. Daarbij kan worden gedacht aan andere organisatoren die voor het exploiteren van de markt in aanmerking zouden kunnen komen.
- De aanwijzing van inzamelaars van diverse soorten afval: een lex silencio positivo is hier niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, de bescherming van het milieu en de volksgezondheid. Daarnaast is een deugdelijk en goed geordende afvoer van huis- en ander afval meer in het algemeen van groot maatschappelijk belang. Ten slotte zou een aanwijzing van rechtswege botsen met de belangen van andere inzamelaars.
- De vergunning om een evenement te houden: een lex silencio positivo is niet wenselijk, gezien de impact die een evenement kan hebben, vooral op de openbare orde. Ook vragen vele aspecten van een groot evenement, zoals brandveiligheid, geluid, aanvoer, afvoer en parkeren van bezoekers, om maatwerk dat alleen een inhoudelijke vergunningsbeschikking kan bieden. Er zijn derhalve verschillende dwingende redenen

Openbare Orde en Regelgeving

van algemeen belang, vooral de openbare orde, openbare veiligheid en milieu om van een lex silencio positivo af te zien.

- De exploitatievergunning horeca: deze vergunning richt zich vooral op de openbare orde. Een lex silencio positivo is dan ook niet wenselijk om deze dwingende reden van algemeen belang.
- De exploitatievergunning speelgelegenheid: deze vergunning beoogt de bescherming van vooral de openbare orde. Daarnaast speelt het bestrijden van gokverslaving een rol. Het is hoogst onwenselijk als deze vergunning van rechtswege wordt verleend voordat er een inhoudelijke toets van de aanvraag heeft plaatsgevonden en is voltooid. Een lex silencio positivo is hier dan ook niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang, zoals de openbare orde en volksgezondheid.
- De vergunning seksinrichting en escortbedrijf: deze vergunning beschermt wezenlijke belangen, vooral de openbare orde en volksgezondheid. Het is hoogst onwenselijk als deze vergunning van rechtswege wordt verleend voordat er een inhoudelijke toets van de aanvraag heeft plaatsgevonden en is voltooid. Een lex silencio positivo is hier dan ook niet wenselijk om dwingende redenen van algemeen belang zoals de openbare orde en volksgezondheid.
- Een gebruiksvergunning om een inrichting in gebruik te hebben of te houden: het grote belang van brandveiligheid is een dwingende reden van algemeen belang die maakt dat een lex silencio positivo niet wenselijk is.

4. Aanpak/Uitvoering

Door middel van dit voorstel wordt u voorgesteld de Verordening lex silencio positivo vast te stellen. Gezien het feit dat de Dienstenwet geldt voor alle vergunningsstelsels die onder de reikwijdte van de Dienstenrichtlijn vallen zal de verordening slechts de uitzonderingen hierop benoemen.

5. Kosten/Opbrengsten/Dekking

Het wordt met de Dienstenwet verplicht om binnen twee weken de fictieve beschikking bij besluit bekend te maken. Als dit niet tijdig gebeurt, kan de gemeente, in het kader van de Wet dwangsom en beroep bij niet tijdig beslissen, in gebreke worden gesteld. Hierdoor kan een dwangsom van ten hoogste € 1.260,- worden verbeurd.

Het college van burgemeester en wethouders van Ridderkerk,
de secretaris, de burgemeester,

mw. M.H.J.C. Nienhuis-van Doremaele

mw. A. Attema