

Nota voor Burgemeester

Team: Ondernemen en Vergunningen

Onderwerp:

categorale aanwijzing toezichthouders fysieke leefomgeving

Notagegevens

Bestuursorgaan : Burgemeester 3-10-2023
Notanummer : 2023-734
Datum : 3-10-2023
Programma : 02 - Openbare orde en veiligheid
Portefeuillehouder : Burgemeester,

Bijlage(n) :

Parafering

28-09-2023: Burgemeester28-09-2023: Programmamanager veiligheid

Agendering

* 29-09-2023: Teammanager Concernstaf en Adjunct-secretaris

Definitieve akkoord

5-10-2023

B & W d.d.: 3-10-2023

Besluit

Overeenkomstig besluit met nr. 2023-735 de personen die in genoemde functies werkzaam zijn aan te wijzen als toezichthouder voor zover het de bevoegdheden van de burgemeester betreft.

De nota en het besluit openbaar te maken

Inleiding

De bevoegdheid om een toezichthouder aan te wijzen moet gebaseerd zijn op een wettelijk voorschrift. Deze aanwijzing kan zowel individueel als categoriaal gebeuren. Bij een individuele aanwijzing worden personen met toezicht belast door hen met name te noemen of door middel van de aanduiding van hun functie. Een categorale aanwijzing vindt plaats door bijvoorbeeld de dienst waartoe de met toezicht belaste personen behoren, te noemen in het aanwijzingsbesluit. Een categorale aanwijzing heeft het karakter van een besluit van algemene strekking en dient overeenkomstig artikel 3:42 Awb te worden bekendgemaakt in het elektronisch gemeenteblad.

Categorale aanwijzing betekent dat alle in het besluit genoemde personen die een bepaalde functie uitoefenen worden aangewezen als toezichthouder. Voordeel daarvan is dat bij personele wijzigingen niet steeds een nieuw individueel aanwijzingsbesluit nodig is.

Het vastgestelde besluit categorale aanwijzing toezichthouders fysieke leefomgeving (gmb-2023-3680) wijzigt in verband met de invoering van de Wet goed verhuurderschap (van kracht per 1 juli 2023). Artikel 18 van deze wet bepaalt dat toezichthouders moeten worden aangewezen belast met het toezicht op de naleving van deze wet. Verder zijn enkele correcties in de naamgeving van verordeningen doorgevoerd en is de kermisverordening toegevoegd.

Beoogd maatschappelijk resultaat

Toezicht- en handhavingstaken worden aangewezen met een zogenaamd aanwijzingsbesluit. Om de bevoegdheden van de toezichthouder, als bedoeld in afdeling 5:2 van de Awb, van toepassing te doen zijn is een uitdrukkelijke aanwijzing door de burgemeester vereist.

Een toezichthouder moet op een juridisch correcte manier aangewezen worden om zijn/haar functie uit te kunnen voeren c.q. bevoegdheden te kunnen gebruiken, maar ook om te borgen dat bevindingen en constatering van de toezichthouder gebruikt kunnen worden in een bestuursrechtelijk geschil. Indien een aanwijzingsbesluit ontbreekt, kunnen de bevoegdheden die de wet aan een toezichthouder toekent, niet worden uitgeoefend en bestaat het risico dat bij handhavingprocedures in bezwaar en beroep wordt ingebracht dat sprake is van onbevoegde bevoegdheidsuitoefening door de toezichthouder. De aanwijzing is dus onontbeerlijk om de toezichthouder in te kunnen zetten binnen het grondgebied van de gemeente Deventer. Ingeval het gaat om ingehuurde medewerkers is -zolang de Omgevingswet nog niet in werking is getreden- aanstelling als onbezoldigd ambtenaar nodig omdat uit artikel 5:10 Wabo blijkt dat gemeenten alleen ambtenaren kunnen aanwijzen als toezichthouder. De ingehuurde medewerker moet ambtenaar zijn om te voorkomen dat hij/zij onrechtmatig is aangewezen. Hiertoe is een aanstelling c.q. benoeming nodig. Artikel 1, lid 2 van de Ambtenarenwet 2017 maakt het mogelijk om een ambtenaar onbezoldigd aan te stellen.

Toezicht en opsporing

Toezicht moet van opsporing worden onderscheiden. Opsporing zijn de werkzaamheden ter vaststelling in concrete gevallen of een strafbaar feit is gepleegd op basis van een redelijk vermoed dat dit het geval is. Dit wordt gerekend tot het strafrecht, terwijl toezicht bestuursrechtelijk van aard is. Met het oog op de rechten van een belanghebbende (toezicht) en de verdachte (opsporing) en de relatie tot het openbaar ministerie bij opsporing (die ontbreekt bij toezicht) moet het onderscheid altijd strikt worden gemaakt. Omdat de aangewezen personen om toezicht op de naleving te houden in bepaalde gevallen ook opsporingsbevoegdheid hebben als buitengewoon opsporingsambtenaar, wordt er strikt op toegezien dat het hier bedoelde onderscheid wordt aangehouden.

Kader

de gemeentewet, Algemene wet bestuursrecht, de Algemene wet bepalingen omgevingsrecht en de overige in het besluit genoemde wetten, verordeningen en beleidskaders en hierop gebaseerde regels en besluiten.

Betrokken partijen en participatie

Argumenten voor en tegen

Krachtens het bepaalde in artikel 5:13 Algemene wet bestuursrecht mag een toezichthouder zijn bevoegdheid slechts gebruiken voor zover dat redelijkerwijs voor het vervullen van zijn taken nodig is. In het aanwijzingsbesluit zijn



waarborgen opgenomen (artikel 1 lid 5 en 6) opdat medewerkers alleen die bepaalde taken uitvoeren die tot hun takenpakket behoren en waarvoor ze voldoende zijn opgeleid.

De Awb regelt het specifiek toekennen van bevoegdheden aan toezichthouders. Het betreft de in de artikelen 5:15 tot en met 5:19 Awb opgenomen bevoegdheden.

Financiële consequenties en dekking

geen

Openbaarmaking en communicatie

Aanpak en uitvoering

Na vaststelling dient het besluit bekend te worden gemaakt in het elektronisch Gemeentebblad en in de Staatscourant alvorens dit besluit in werking treedt. Het besluit wordt tevens gepubliceerd op de website van de gemeente Deventer. De publicatieplicht in de Staatscourant volgt uit artikel 34 lid 3 van de Wet op de Kansspelen.