

VOORSTEL AAN HET COLLEGE VAN DE GEMEENTE ROERMOND

Onderwerp: Ontwikkelingen New York Pizza

Zaaknummer: 10471-2019 / 9468-2019

Inleiding en samenvatting

Op 7 februari 2020 heeft de Rechtbank Limburg uitspraak gedaan inzake het beroep van New York Pizza. Hierbij heeft de rechtbank bepaald dat het exploiteren van een New York Pizza-filiaal, met zowel bezorg- als afhaalmogelijkheden, op het adres Minderbroederssingel 1 is toegestaan volgens het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond'.

Eerder, in juni 2019, is een handhavingsverzoek gedaan, omdat ter plaatse van het betreffende filiaal mogelijkheden zouden worden geboden tot het afhalen van etenswaren, nadat een omgevingsvergunning was verleend voor de realisatie van een New York Pizza zonder afhaalmogelijkheden. Gelet op de uitspraak van de rechtbank is het laten afhalen van etenswaren op deze locatie echter toegestaan volgens het bestemmingsplan.

Na nadere bestudering van de uitspraak wordt u voorgesteld:

1. kennis te nemen van de uitspraak van de Rechtbank Limburg van 7 februari 2020 (zaaknummer AWB / ROE 19/660);
2. geen hoger beroep in te stellen tegen deze uitspraak, en;
3. het verzoek om handhaving af te wijzen.

Wij lichten ons voorstel hierna verder toe.

Voorgeschiedenis

Op 5 april 2018 is door New York Pizza Delivery B.V. (hierna: New York Pizza) een aanvraag omgevingsvergunning ingediend voor het vernieuwen van de kozijnen in de voorgevel en het plaatsen van gevelreclame op het adres Minderbroederssingel 1 in Roermond. Dit ten behoeve van de vestiging van een filiaal van New York Pizza Delivery op dit adres. Bij besluit van 3 juli 2018 is de aangevraagde omgevingsvergunning verleend.

Tegen de omgevingsvergunning is door diverse partijen bezwaar aangetekend. De bezwaren waren (samengevat) met name gericht tegen het feit dat ter plaatse een afhaalhorecazaak wordt beoogd, terwijl het pand volgens bezwaarmakers een detailhandelsbestemming heeft. De New York Pizza gevoerde bedrijfsexploitatie valt onder de definitie van het begrip 'detailhandel' van het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond'. Om deze reden is bij de beslissing op de aanvraag omgevingsvergunning geconcludeerd dat er voor wat betreft het beoogde gebruik geen sprake is van strijd met het bestemmingsplan.

Tijdens de periode van behandeling van de bezwaarschriften, heeft de Afdeling Bestuursrechtspraak van de Raad van State (hierna: de Afdeling) op 7 november 2018 een uitspraak gedaan inzake een filiaal van New York Pizza in de gemeente Ermelo. Deze casus was vergelijkbaar met de aanvraag voor het adres Minderbroederssingel 1. Gelet op de uitspraak van de Afdeling heeft uw college geconcludeerd dat de bedrijfsexploitatie van New York Pizza conform het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond' weliswaar kan worden aangemerkt als detailhandel, maar ook als horeca. Dit

laatste is volgens het bestemmingsplan ter plaatse van het adres Minderbroederssingel 1 niet toegestaan. Op 15 januari 2019 heeft u besloten om ten behoeve van de aanvraag omgevingsvergunning niet af te wijken van het bestemmingsplan, en is de aangevraagde omgevingsvergunning in de beslissing op bezwaar alsnog geweigerd.

New York Pizza heeft tegen deze beslissing op bezwaar beroep aangetekend bij de Rechtbank Limburg, waarbij zij zich op het standpunt heeft gesteld dat de bedrijfsexploitatie niet valt onder het horecabegrip uit het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond', en dat de aangevraagde omgevingsvergunning daarom niet had mogen worden geweigerd.

Uitspraak Rechtbank Limburg 7 februari 2020

De rechtbank heeft op 7 februari 2020 uitspraak gedaan in de beroepszaak (zaaknummer AWB / ROE 19/660), nadat op 16 december 2019 de behandeling ter zitting heeft plaatsgevonden. In deze uitspraak is New York Pizza in het gelijk gesteld omtrent de uitleg en interpretatie van het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond'. Daarom is de beslissing op bezwaar van 15 januari 2019 is vernietigd. De rechtbank heeft in de uitspraak zelf in de zaak voorzien, en bepaald dat de originele omgevingsvergunning van 3 juli 2018 weer 'herleeft'. De uitspraak is als bijlage opgenomen bij dit voorstel. Tegen de uitspraak kan tot en met 19 maart 2020 hoger beroep worden aangetekend.

De door de rechtbank vernietigde beslissing op bezwaar is, zoals al aangegeven, voor een belangrijk deel gebaseerd op de Afdelingsuitspraak van 7 november 2018, inzake een New York Pizza-filiaal te Ermelo. Blijkens de uitspraak van de rechtbank is de Ermelose casus niet één op één toepasbaar op de Roermondse situatie. Bestemmingsplannen en de specifieke bepalingen daarin verschillen vaak van gemeente tot gemeente, waardoor op basis van jurisprudentie niet altijd eenduidige conclusies zijn te trekken. De rechtbank heeft New York Pizza in voorliggende situatie in de uitleg en toepassing van het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond' gevolgd. Dit betekent dat de bedrijfsexploitatie volgens de rechtbank niet valt onder het horecabegrip uit het bestemmingsplan. De rechtbank komt tot deze conclusie omdat er ter plaatse van het filiaal van New York Pizza geen etenswaren en dranken door klanten kunnen worden genuttigd, terwijl dit volgens de rechtbank conform het bestemmingsplan wel een harde eis is om te kunnen spreken van een horecazaak.

Na bestudering van de uitspraak en de overwegingen van de rechtbank, schatten wij de kans op een succesvol hoger beroep laag in. Het voorstel is dan ook om geen hoger beroep aan te tekenen. Omdat uw eerdere overwegingen om geen medewerking te verlenen met name verkeerskundig van aard waren, blijft de locatie voor wat betreft mogelijke verkeersovertredingen (foutparkeren, hinderlijk gestalde (brom)fietsen e.d.) wel een aandachtspunt.

Handhavingsverzoek

Na de beslissing op bezwaar van 3 juli 2018 heeft New York Pizza (onder protest) een nieuwe aanvraag omgevingsvergunning ingediend, om op het adres Minderbroederssingel 1 een filiaal van New York Pizza zonder afhaal mogelijkheden te mogen exploiteren. Deze omgevingsvergunning is op 23 april 2019 verleend.

Op 13 juni 2019 is een verzoek om handhaving ingediend, waarin is gesteld dat er vanuit het filiaal wel degelijk mogelijkheden werden geboden tot het afhalen van bestellingen. Hiermee zouden het bestemmingsplan en de omgevingsvergunning van 23 april 2019 worden overtreden, waartegen handhavend zou moeten worden opgetreden.

Naar aanleiding van het handhavingsverzoek zijn door stadstoezicht controles uitgevoerd, waarbij éénmaal een geval van 'afhalen' is geconstateerd. Naar aanleiding hiervan zijn op 23 augustus 2020 waarschuwingsbrieven aan zowel de franchisenemer als franchisegever van New York Pizza verstuurd. Na deze waarschuwingsbrieven zijn geen overtredingen meer geconstateerd.

Op het handhavingsverzoek moet nog worden beslist. De Rechtbank Limburg heeft geoordeeld dat de oorspronkelijk voorgenomen bedrijfsexploitatie van New York Pizza (bezorgen en afhalen) is toegestaan volgens het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond'. Nog los van het feit dat er na het versturen van de waarschuwingsbrieven geen overtredingen meer zijn geconstateerd, is met de uitspraak van de rechtbank duidelijk geworden dat ook een bedrijfsexploitatie met afhaal mogelijkheden is toegestaan volgens het bestemmingsplan. Hiermee is er bij het laten afhalen van etenswaren geen sprake van een overtreding waartegen moet worden gehandhaafd. Om deze reden stellen wij voor het handhavingsverzoek af te wijzen.

Exploitatievergunning

Hoewel het laten afhalen van etenswaren volgens de Rechtbank is toegestaan volgens het bestemmingsplan 'Binnenstad Roermond', is hiervoor wel een exploitatievergunning benodigd op grond van artikel 2.28 Algemene plaatselijke verordening (Apv). De burgemeester is het bevoegd bestuursorgaan inzake exploitatievergunningen.

De franchisenemer heeft op 21 februari een aanvraag exploitatievergunning ingediend.

De aanvraag is beoordeeld, waarbij is gebleken dat er geen sprake is van één van de in de Apv genoemde weigeringsgronden. Daarop is de exploitatievergunning op 2 maart 2020 (in mandaat) verleend.

Vervolg

Afgelopen jaar zijn er, 'hangende' de beroepsperiode, nog twee omgevingsvergunningen verleend aan New York Pizza, voor het exploiteren van een filiaal zonder afhaal mogelijkheden. Deze omgevingsvergunningen zijn door New York Pizza, vanwege de beroepszaak, 'onder protest' aangevraagd:

- Op 23 april 2019 is een omgevingsvergunning (activiteit 'handelen in strijd met regels ruimtelijke ordening') verleend voor het exploiteren van een New York Pizza zonder afhaal mogelijkheden;
- Op 17 juni 2019 is een omgevingsvergunning verleend voor de reeds uitgevoerde bouwkundige wijzigingen en de handelsreclame.

Ook tegen deze omgevingsvergunningen zijn bezwaarschriften ingediend, waarop nog moet worden beslist. New York Pizza doet mogelijk op korte termijn een verzoek om de betreffende omgevingsvergunningen in te trekken. Bij intrekking van de vergunningen hoeven geen beslissingen op bezwaar te worden genomen. Indien geen verzoek tot intrekking wordt gedaan zal in lijn met de uitspraak van de Rechtbank Limburg een separaat voorstel omtrent de beslissingen op bezwaar aan uw college worden voorgelegd.

Kantttekeningen en risico's

Kantttekening bij dit voorstel is dat bij de beroepszaak twee derde-belanghebbenden betrokken zijn (eerdere bezwaarmakers). Ook zij hebben zelfstandig de mogelijkheid om in hoger beroep te gaan tegen de uitspraak van de rechtbank.

Historisch overzicht

- Op 3 juli 2018 is een omgevingsvergunning verleend aan New York Pizza voor het adres Minderbroederssingel 1 te Roermond, voor de activiteiten 'bouwen' en 'handelsreclame'. Tegen deze omgevingsvergunning zijn diverse bezwaarschriften ingediend.
- Op 15 januari 2019 heeft uw college besloten deze omgevingsvergunning in de beslissing op bezwaar alsnog te weigeren. Hiertegen heeft New York Pizza beroep aangetekend.
- Hangende de beroepsperiode heeft New York Pizza twee nieuwe aanvragen omgevingsvergunning ingediend, voor het exploiteren van een filiaal zonder afhaalmogelijkheden. Daarop is:
 - op 23 april 2019 een omgevingsvergunning (activiteit 'handelen in strijd met regels ruimtelijke ordening') verleend voor het exploiteren van een New York Pizza zonder afhaalmogelijkheden;
 - op 17 juni 2019 een omgevingsvergunning verleend voor de reeds uitgevoerde bouwkundige wijzigingen en de handelsreclame;
- Op 7 februari 2020 heeft de Rechtbank Limburg de beslissing op bezwaar van 15 januari 2019 vernietigd, en bepaald dat de 'eerste' omgevingsvergunning van 3 juli 2018 weer herleeft.
- Op 22 maart 2020 is een exploitatievergunning op grond van artikel 2.28 Apv verleend (de burgemeester is in deze het bevoegd bestuursorgaan). Deze vergunning is op grond van artikel 2.28 Apv nodig wanneer etenswaren en dranken worden afgehaald.

Financiële gevolgen

Niet van toepassing

Communicatie en participatie

De portefeuillehouder zal de commissie Ruimte met een commissie-informatiebrief informeren over uw besluit.

Daarnaast zal de beslissing op het handhavingsverzoek aan zowel de indiener als aan New York Pizza bekend worden gemaakt.

Uitvoering en evaluatie

Niet van toepassing.

Bijlagen

Bijlage 1 - Uitspraak Rechtbank Limburg 7 februari 2020

Bijlage 2 - concept Beslissing handhavingsverzoek