



Gemeenteraad van Tiel

Achterweg 2, 4001 MV Tiel
Postbus 6325, 4000 HH Tiel
Telefoon: (0344) 637 111
Telefax: (0344) 637 299
E-mail: gemeente@tiel.nl
Internet: www.tiel.nl

Doorkiesnummer: (0344) 637243

Tiel : 31 juli 2018
Kenmerk : RoS/HB
Onderwerp : Beantwoording schriftelijke vragen aan het college (ex art. 41 RvO) met betrekking tot de aanwijzingsbevoegdheid ondergrondse afvalcontainers

Geachte leden van de gemeenteraad,

Bij brief, door ons ontvangen op 24 mei 2018, heeft de fractie van Krachtig Tiel de volgende vragen gesteld inzake de aanwijzingsbevoegdheid van ondergrondse afvalcontainers:

- a. zij verzoekt om jurisprudentie waarnaar in de commissie vergadering van 11 april 2018 is verwezen;
- b. zij verzoekt om de stelling van Avri dat het DB van Avri hiertoe bevoegd is juridisch intern te laten toetsen.

Ad -a.-: Jurisprudentie

De bedoelde jurisprudentie is bekendgemaakt bij de stukken van de commissie Bestuur van 17 mei 2018. Wij achten dit deel van de vraag hiermee beantwoord.

Ad -b.-: Juridische toetsing

Wij hebben de stelling van Avri voorgelegd aan het team Juridische Zaken van BvoWB. Haar advies is als bijlage 2 bijgevoegd; hieruit blijkt dat de stelling van Avri juist is en dat het Dagelijks Bestuur in de aanwijzingsbevoegdheid heeft om de locaties voor ondergrondse afvalcontainers te bepalen. Dit overigens binnen de randvoorwaarden dat er geen technische belemmeringen zijn zoals ligging van kabels en leidingen en/of archeologische vondsten.

Wij hopen dat wij met deze brief hebben voldaan aan uw verzoek om nadere informatie als bedoeld in artikel 41 Reglement van Orde van de gemeente Tiel.

Met vriendelijke groet,
Burgemeester en wethouders,

de secretaris,

Drs. I.P. van der Valk

de burgemeester

ir. J. Beenakker



Inleiding

Avri vindt dat het Dagelijks Bestuur (DB) van de Avri bevoegd is om de locaties voor inzamelvoorzieningen aan te wijzen. Partij Krachtig Tiel vraagt of dit standpunt juridisch is getoetst door de gemeente.

Is dit standpunt juridisch getoetst?

Op ambtelijk niveau heeft de Avri in januari 2018 voorgesteld om de Afvalstoffenverordening te wijzigen. Avri wilde toen in artikel 8 opnemen dat het college het bevoegde orgaan is om de inzamellocaties aan te wijzen. Dit voorstel van Avri is getoetst door Juridische Zaken (BWB). Geconcludeerd werd dat dat niet mogelijk was zonder wijziging van de GR Avri, omdat het aanwijzen van die locaties een bevoegdheid is van het Dagelijks Bestuur van Avri. Uit het voorstel blijkt dat Avri dat nu ook vindt. Hierna leggen we uit waarom het Dagelijks Bestuur van Avri deze bevoegdheid heeft.

Wat hebben we in de GR Avri geregeld?

In de GR is de bevoegdheid van de gemeenteraad om een Afvalstoffenverordening op te stellen overgedragen aan het Algemeen Bestuur van de Avri (artikel 21, eerste lid, onderdeel c en artikel 22, tweede lid van de GR Avri). De bevoegdheid om de Afvalstoffenverordening uit te voeren is door het college overgedragen aan het Dagelijks Bestuur van Avri (artikel 21, eerste lid, onderdeel d en artikel 24, eerste lid, onderdeel g).

Hoe zijn deze bevoegdheden overgedragen?

Deze overdracht van bevoegdheden is gedelegeerd. Dit betekent dat de raad en het college deze bevoegdheden niet meer zelf mogen uitvoeren. Daarom is het Algemeen Bestuur van Avri bevoegd om de Afvalstoffenverordening vast te stellen en is het Dagelijks Bestuur bevoegd om de verordening uit te voeren. De gemeenteraad en het college mogen dat niet.

Kan de gemeente een gedelegeerde taak terughalen?

Een gedelegeerde taak kan worden teruggehaald. Ten eerste is het (juridisch) mogelijk om uit te treden. Dat betekent dat de gemeente vervolgens in eigen beheer alle taken die Avri nu uitvoert, zelf moet uitvoeren of moet aanbesteden.

Een tweede mogelijkheid is om te regelen dat de gemeente een deel van het takenpakket niet meer afneemt. De GR Avri maakt het nu nog niet mogelijk om bepaalde taken niet af te nemen. Om dat wel mogelijk te maken is een wijziging van de GR nodig. Daarvoor is het noodzakelijk dat minimaal 2/3 van de deelnemers (colleges en raden van de deelnemende gemeenten) instemt met de wijziging.

Waar staat dat het Dagelijks Bestuur van Avri de inzamellocaties moet aanwijzen?

In de Afvalstoffenverordening heeft het Algemeen Bestuur bepaald dat het Dagelijks Bestuur bevoegd is om de inzamelmiddelen en/of inzamelvoorzieningen aan te wijzen (artikel 8, tweede lid). Er staat niet dat het aanwijzen van de locaties daar ook onder valt. De rechter heeft echter in een aantal uitspraken gezegd dat onder deze bepaling ook het aanwijzen van de inzamellocatie valt. Daarom is dit een bevoegdheid die nu bij Avri ligt.

Moet de verordening aangepast worden?

De verordening hoeft niet aangepast te worden, omdat de bevoegdheid uit de verordening en de uitspraken van de rechters blijkt. Maar door dit op te nemen in de verordening is het voor iedereen in één keer duidelijk. Dat voorkomt verdere discussie. Bovendien is nu wel geregeld dat het Dagelijks Bestuur deze locaties alleen kan aanwijzen in samenspraak met de gemeente.

Kan Avri ook in de verordening regelen dat het college bevoegd wordt?

Het AB kan niet in de verordening zetten dat de colleges de inzamellocaties mogen aanwijzen. Daar zijn drie redenen voor, die we hieronder uitleggen.

Er is geen wettelijke grondslag.

Als het Algemeen Bestuur die bevoegdheid aan het college geeft is er sprake van delegatie. Op grond van de Algemene wet bestuursrecht is delegatie alleen mogelijk als daarvoor een wettelijke grondslag is. Die wettelijke grondslag is er niet.

Het AB mag geen bevoegdheid van het DB delegeren.

Een bestuursorgaan mag alleen eigen bevoegdheden delegeren. Daarom kan het Algemeen Bestuur geen bevoegdheid van het Dagelijks Bestuur aan het college delegeren. Dat zou het Dagelijks Bestuur dan zelf moeten doen.

De verordening mag niet in strijd zijn met de GR Avri.

Het college heeft de bevoegdheid om de Afvalstoffenverordening uit te voeren gedelegeerd aan Avri. De raad heeft daar toestemming voor gegeven. Als het college via de verordening toch weer bevoegd wordt om de Afvalstoffenverordening (gedeeltelijk) uit te voeren, zou dat zonder toestemming van de raad gebeuren. Daarom kan dat alleen als de GR Avri wordt gewijzigd en de raad daar mee instemt. In de GR moet dan geregeld worden dat dit taakonderdeel niet wordt overgedragen aan Avri.

Kan het DB mandaat geven aan het college om de inzamellocaties aan te wijzen?

Het Dagelijks Bestuur is bevoegd om locaties aan te wijzen. Bestuursorganen kunnen hun bevoegdheden mandateren. Daarmee blijft het bestuursorgaan, in dit geval het Dagelijks Bestuur van AVRI, verantwoordelijk, maar wordt de beslissing door een ander, in dit geval het college, genomen.

In de wet is geregeld dat een mandaat niet mag worden gegeven als de aard van de bevoegdheid zich daar tegen verzet (artikel 10:3 Awb). In dit geval gaat het om een bevoegdheid die het college door delegatie heeft overgedragen aan Avri. Het kenmerk van delegatie is dat het college dan niet langer bevoegd is om die taak uit te voeren. Dat zou doorkruist worden als het Dagelijks Bestuur dan toch weer mandaat geeft aan het college. Het is twijfelachtig of dat stand houdt in eventuele gerechtelijke procedures.

Het mandaat kan nooit gaan over het voeren van procedures in bezwaar en beroep. Op grond van jurisprudentie mag de bevoegdheid om op bezwaar te beslissen niet worden verleend aan een niet-ondergeschikte (ECLI:NL:RVS:2005:AT7991). Dat betekent dat het Dagelijks Bestuur zelf de procedures in bezwaar en beroep moet doen.

Welke mogelijkheden heeft de gemeente wel?

Ook al ligt de bevoegdheid voor het aanwijzen van de locaties bij Avri, dan wil dat niet zeggen dat gemeente niets te zeggen heeft. Want in veel gevallen zal Avri locaties aanwijzen op grond die eigendom is van de gemeente. Als eigenaar van de grond zal de gemeente toestemming moeten geven voor het plaatsen van de containers. Om te voorkomen dat de gemeente ook eigenaar wordt van de containers zal Avri ook een recht van opstal willen vestigen. Daar is medewerking van de gemeente voor nodig. Maar als de gemeente relevante belangen heeft om niet mee te werken aan een bepaalde locatie, dan kan die medewerking geweigerd worden. Die bevoegdheid om niet mee te werken mag natuurlijk niet misbruikt worden om plaatsing van containers onmogelijk te maken.

D. Stoffer, 17 juli 2018
Algemeen Juridische Zaken