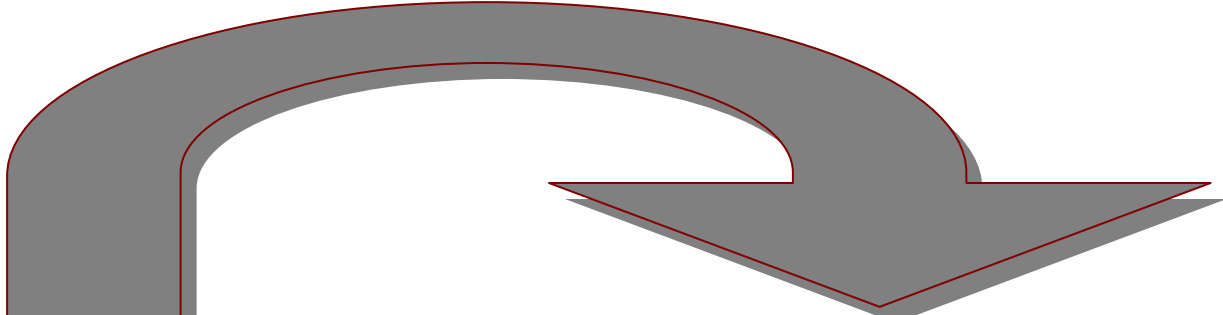




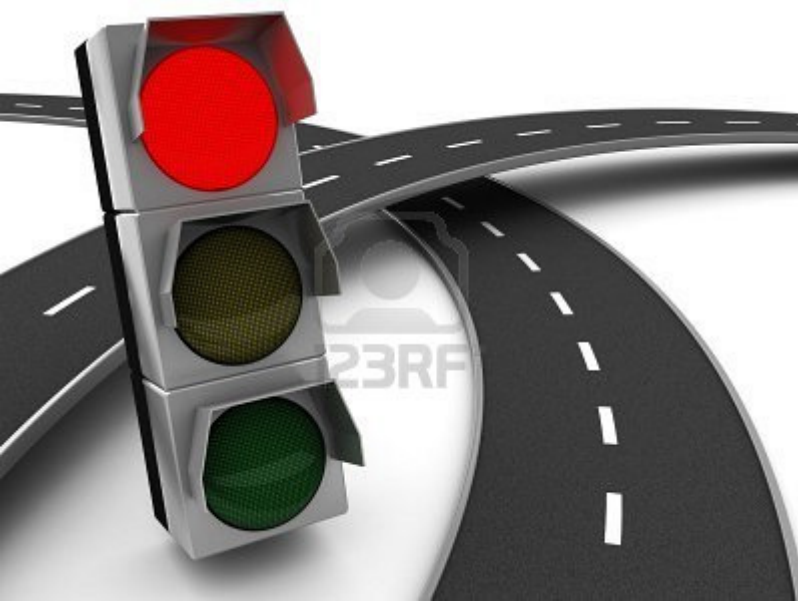
Welke weg is juist?

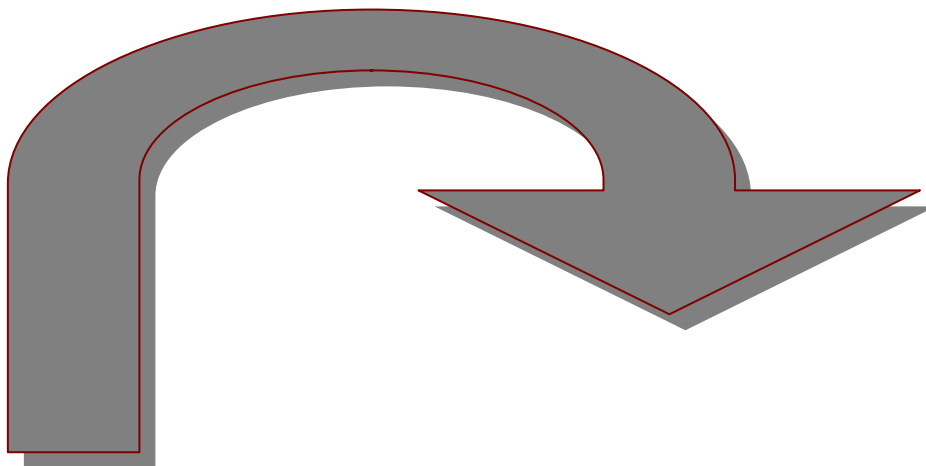
De doorkruisingsleer

Bijlagen

Mevrouw L. Musone
juridische Hogeschool Avans-Fontys
Studentnummer: 2015813

Helmond, 29 mei 2012





Welke weg is juist?

De doorkruisingsleer

Bijlagen

Auteur:	Linda Musone
Studentnummer:	2015813
Stageperiode:	Februari 2012 - mei 2012
Stageverlenend bedrijf:	Gemeente Helmond
Eerste afstudeerbegeleider:	Mevr. S. van Baalen
Tweede afstudeerbegeleider:	Dhr. M. Pouw
Eerste afstudeerdocent:	Mevr. Mr. M. Boer
Tweede afstudeerdocent:	Mevr. Mr. R.M.J. Loon
Opleiding:	Juridische Hogeschool Avans-Fontys
Locatie:	Tilburg

Inhoudsopgave

Bijlage I: Stappenplan & beslisboom	4
Bijlage II: Voorwaarde overeenkomst	6
Bijlage III: Parkeerontheffing bakkerij B	7
Bijlage IV: Voorwaarde overeenkomst bakkerij B	9
Bijlage V: Verkeersbesluit gemeente Helmond.....	10

1. STAP 1 doorkruisingsleer

Voorziet de betrokken publiekrechtelijke regeling in een antwoord op de vraag of van privaatrechtelijke bevoegdheden gebruik mag worden gemaakt ter behartiging van bepaalde belangen? (Geeft de wettekst, strekking van de wet en/of eerdere jurisprudentie, uitsluitel of gebruik gemaakt mag worden van de privaatrechtelijke bevoegdheid)?

- **Voorbeeldarresten:** Kunst- en Antiekstudio Lelystad en Wernsen/Amsterdam.

Om welk publiek belang gaat het?

(Bijvoorbeeld planologische belangen/maatschappelijke belangen).

Om welke privaatrechtelijke bevoegdheid gaat het?

(hiermee wordt bedoeld op het privaatrechtelijke instrument dat ingezet wordt om de publieke belangen te behartigen)

Om welke betrokken publiekrechtelijke regeling gaat het?

(Met de betrokken publiekrechtelijke regeling wordt bedoeld op de regeling die alternatief biedt, dan wel het publiekrechtelijke systeem dat in algemene zin van toepassing is, maar in een concreet geval juist geen mogelijkheid tot optreden biedt ten aanzien van de privaatrechtelijke weg) (Onzuivere of zuivere tweewegen-situatie.).

2.STAP 2 doorkruisingsleer (doorkruisingsformule)

Wordt de publiekrechtelijke regeling op een onaanvaardbare wijze doorkruist indien een publiekrechtelijke rechtspersoon gebruik maakt van de privaatrechtelijke handeling? (Deze vraag wordt beantwoord aan de hand van de doorkruisingsformule en valt uiteen in drie substappen/vragen die vervolgens niet- limitatief dienen te worden nagelopen).

3. STAP 2a doorkruisingsleer (doorkruisingsformule)

Blijkt uit de inhoud en strekking van de wet dat de publiekrechtelijke regeling op een onaanvaardbare wijze wordt doorkruist indien een publiekrechtelijke rechtspersoon gebruik maakt van de privaatrechtelijke handeling? (mede bepaalt in wetsgeschiedenis)

- **Voorbeeldarresten:** Brandweerkosten, SKV III en Windmill.

4.STAP 2b doorkruisingsleer (doorkruisingsformule)

Wordt de wijze waarop en de mate waarin, in het kader van die (publieke) regeling, de belangen van de burgers zijn beschermd, omzeild indien een publiekrechtelijke rechtspersoon gebruik maakt van de privaatrechtelijke handeling (Dit dient afgewogen te worden aan de hand van de materiële rechtsbescherming zoals rechtszekerheid)

- **Voorbeeldarrest:** Pina/Helmond.

5.STAP 2c doorkruisingsleer (doorkruisingsformule)

Kan een publiekrechtelijke rechtspersoon door gebruikmaking van de publiekrechtelijke weg een vergelijkbaar resultaat bereiken als met gebruikmaking van het privaatrecht? (hierbij lettend op het resultaat, de termijn, kosten en kostenrisico)?

- **Voorbeeldarresten:** Staat/Kabayel en Staat/Magnus.

Casus



Stap 1: Voorziet de publiekrechtelijke regeling in een antwoord op de vraag of van een privaatrechtelijke bevoegdheid gebruik mag worden gemaakt?



Wettekst schrijft expliciet het publiekrecht voor?



Uitsluitend publiekrecht toegestaan



Blijkt uit strekking van wet de publiekrechtelijke weg (zie Kunst- en Antiekstudio Lelystad)



Uitsluitend publiekrecht toegestaan



Blijkt uit eerdere jurisprudentie expliciet de publiekrechtelijke weg? (zie Wernsen/Amsterdam/ Kunst- en antiekstudio/Lelystad)



Uitsluitend publiekrecht toegestaan



Stap 2: Doorkruisingsformule
Wordt de publiekrechtelijk(e) regeling/ systeem op een onaanvaardbare wijze doorkruist door het gebruik van een privaatrechtelijke regeling?



Stap 2A: Verzet de inhoud en strekking van de publiekrechtelijke regeling zich tegen de privaatrechtelijke weg? Blijkt mede uit wetsgeschiedenis (zie Brandweerkosten-arrest/ SKV III /Windmill)



Onaanvaardbare doorkruising, en uitsluitend publiekrecht toegestaan



Stap 2B: Bescherming omzeild door de privaatrechtelijke weg? (zie Pina/Helmond/Windmill)



Onaanvaardbare doorkruising, en uitsluitend publiekrecht toegestaan



Stap 2C: Verzet een vergelijkbaar resultaat op grond van het publiekrecht zich tegen het privaatrecht? Kijk naar kosten(risico) termijnen (zie Staat/Kabayel / Staat/Magnus)



Onaanvaardbare doorkruising, en uitsluitend publiekrecht toegestaan



Geen onaanvaardbare doorkruising en privaatrecht geoorloofd

⇒ =Ja

⇓ =Nee

Gemeente Helmond, Koopovereenkomst, Helmond, 14 maart 2007

I Doel

ARTIKEL 1 DOEL OVEREENKOMST

Het doel van deze overeenkomst is:

“Het vastleggen van afspraken tussen partijen ten einde invulling te geven aan de voorschriften van het thans nog vast te stellen bestemmingsplan “De Groene Loper, eerste herziening”, dat in april 2007 ter inzage wordt gelegd, waarin is bepaald dat 50% van de gronden met de bestemming Bos en Wonen uit bos dient bestaan. Voorts dat partijen afspraken hebben gemaakt met betrekking tot het bereiken van een situatie waarbij op ten minste 50% van de gronden van de voornoemde bospercelen daadwerkelijk bos wordt aangelegd en dit aangelegde bos vervolgens in stand wordt gehouden en wordt onderhouden.”¹

ARTIKEL 2 AANLEG BOS

“2.1 In deze overeenkomst wordt onder het begrip bos verstaan: aaneengesloten terrein zodanig begroeid met bomen, dat de kruinen bij volgroeïing van de bomen een min of meer gesloten geheel vormen, waarbij geen sprake is van kweekgoed, laagstambomen, kerstboomteelten en snijgrienden. Voorts dient het begrip bos zodanig worden uitgelegd dat wordt aangesloten bij het gestelde onder de kopjes “De Bosstructuur” en “Beplanting” in het bij partijen genoegzaam bekende Beeldkwaliteitsplan “Het Bos – De Groene Loper” en het nog op te stellen uitwerkingsplan bos dat door partijen zal worden vastgesteld.”²

¹ Gemeente Helmond, koopovereenkomst 14 maart 2007.

² Zie vorige voetnoot.

Bijlage III: Parkeeronthefing bakkerij B



Pagina 2
ADB/MRH/11.0979

Omdat de verplichting tot het aanleggen van het bos derhalve ook bij onze rechtsopvolgers is neergelegd, kunt u ons inziens zowel op basis van het bepaalde in betreffende overeenkomst (wij beschouwen het bepaalde in artikel 2.2. van de overeenkomst immers als een derdenbeding ten behoeve van de gemeente en daarnaast is in artikel 3.1. bepaald dat de verplichtingen ex. artikel 2 van rechtswege zullen overgaan op degene die de zaak onder bijzondere titel zal/zullen verkrijgen) als op basis van het bepaalde in artikel 5 lid 2 sub a van het bestemmingsplan rechtstreeks de kopers (bewoners) op deze aanlegplicht aanspreken.

Daarnaast is in de leveringsakte tussen ons en [redacted] het volgende bepaald:

Wij zullen voor onze rekening de groenstroken langs de voor- en achterkanten van de bouw kavels in het deelplan [redacted] inplanten met bosbeplanting. Het voorgaande impliceert ons inziens dat de kopers conform het bepaalde in het bestemmingsplan en beeldkwaliteitsplan de overige bosbeplanting dienen aan te brengen, zodat minimaal 50% van de gronden binnen de bestemming bos en wonen uit bos bestaat. In dat kader wijzen wij u tevens op het bepaalde in de zogenaamde tweewegen-leer, hetgeen inhoudt dat indien u op basis van het publiekrecht een verplichting kunt afdwingen dat voorgaat boven het afdwingen van de verplichting op basis van het privaatrecht.

Op basis van het bovenstaande verzoeken wij u zich rechtstreeks tot de kopers te wenden en tot handhaving van het bepaalde in het bestemmingsplan c.q. beeldkwaliteitsplan over te gaan. Een inschrijving van betreffende plantplicht in de openbare registers van het Kadaster is daarvoor niet nodig.

In het vertrouwen u hiermee voldoende te hebben ingelicht, verblijven wij.

Hoogachtend,

[redacted]

[redacted]
Vastgoedontwikkelaar

Gemeente Helmond



Bakkerij [redacted]
[redacted]
[redacted] Helmond

VERZONDEN 23 SEP 2011

Bouwen en Wonen

Helmond, 23 september 2011
Onderwerp: parkeerontheyffing
Burgerservicenummer:

Ons kenmerk: 2011-11150
Uw kenmerk:

Doorkiesnr.: 587675
Uw brief d.d.:

Geachte heer/ mevrouw,

Op 5 augustus 2011 heeft u een aanvraag om parkeerontheyffing ingediend. Deze aanvraag staat bij ons met de volgende gegevens geregistreerd.

Omschrijving : Parkeerontheyffing Bakkerij [redacted]
Periode : 26 september 2011 tot en met 31 December 2011
Locatie : [redacted]
Registratienummer : 2011-11150
Datum ontvangst : 5 augustus 2011

Besluit

Gelet op het bedrijfsmatig gebruik verlenen wij u een parkeerontheyffing voor de periode 26 september 2011 tot en met 31 December 2011 op de Plaetse ten behoeve van het bevoorraden van uw Bakkerij aan de [redacted]. Gezien de voor de nachtrust bestemde tijden in een bebouwde kom is de geldigheid per dag minder als door u gewenst. De ontheyffing is geldig van maandag tot en met zaterdag en eventueel op koopzondag van 07:00 tot 22:00 uur per dag.

De parkeerontheyffing geldt voor de volgende kenteken(s): [redacted] en [redacted]

Gebruik

Het voetgangersgebied is ingericht als eenrichtingsverkeer. Op het bijgeleverde kaartje kan u zien waar u het voetgangersgebied in moet rijden en waar u dan uit mag rijden.

Bezwarenclausule

Op grond van de Algemene wet bestuursrecht bestaat voor een belanghebbende de mogelijkheid om binnen zes weken na de dag van verzending van dit besluit een bezwaarschrift in te dienen bij burgemeester en wethouders, Postbus 950, 5700 AZ Helmond. Een bezwaarschrift kan ook elektronisch worden ingediend via www.helmond.nl.

Het bezwaarschrift moet worden ondertekend en bevat ten minste:

- De naam en het adres van de indiener;
- De dagtekening;
- Een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht;
- De gronden van het bezwaar.

Het indienen van een bezwaarschrift heeft geen schorsende werking voor het besluit. Er bestaat daarom de mogelijkheid om, als een bezwaarschrift is ingediend, een verzoek om voorlopige voorziening in te dienen bij de Voorzieningenrechter (sector bestuursrecht, postbus 90125, 5200 MA 's-Hertogenbosch). Mocht u vragen hebben over het indienen van een bezwaarschrift, kijkt u dan op de site van de gemeente Helmond,

Bijlage IV: Voorwaarde overeenkomst bakkerij B

Koopovereenkomst, Helmond 25 september 2012

Artikel 6.3: Zorgplicht

“Bakkerij B verbindt zich tegenover de gemeente om niet buiten het tijdstip van 07:00 uur tot en met 22:00 uur de winkel te bevoorraden ter voorkoming van hinder en lawaai.”⁴

Artikel 6.4: Handhaving

“Bij niet nakoming van de gestelde verplichting betreffende de bovengenoemde bevoorradingstijden is Bakkerij B aan de gemeente een na ingebrekestelling direct opvorderbare boete verschuldigd van € 390,-.”⁵

⁴ Helmond, Koopovereenkomst 25 september 2012.

⁵ Zie vorige voetnoot.

“VERKEERSBESLUIT GEMEENTE HELMOND

Nummer besluit: 0801

Datum besluit: 01 april 2008

Burgemeester en Wethouders van de gemeente Helmond;

gelet op het raadsbesluit d.d. 4 september 2001, nr. 24, waarbij de bevoegdheid tot het nemen van verkeersbesluiten als bedoeld in artikel 18 Wegenverkeerswet 1994 aan hen is gedelegeerd;

Overwegende dat:

- Brandevoort een Vinex-wijk van de gemeente Helmond is waar in de jaren 2000 tot en met 2015 circa 6000 woningen worden gerealiseerd;
- de dorpskern van Brandevoort wordt aangeduid als “De Veste”;
- de Veste is opgedeeld in woonblokken, waarbij woningen rondom private binnenterreinen zijn gebouwd, de binnenterreinen dienen als parkeer- en speelruimte voor aanwonenden;
- behalve woningen heeft De Veste een NS-station, centrale winkelveorzieningen, horeca, medische voorzieningen en een multifunctioneel centrum inclusief sporthal, theaterzaal, school en een kinderdagverblijf;
- “Oranjevoort” is het centrale gebied in de dorpskern van De Veste, waar veel van bovengenoemde voorzieningen zijn terug te vinden;
- zoals eerder gesteld is Brandevoort een wijk in aanbouw, bebouwing wordt dan ook deel voordeel opgeleverd, de verkeersmaatregelen volgen hierop;
- de bebouwing op en rondom Oranjevoort volgt gestaag en daarom is het wenselijk om nu de Verkeersmaatregelen formeel vast te stellen en het verkeer te regelen;
- het voorliggende verkeersbesluit dient hiervoor;
- de aanwezigheid van een gracht splitst Oranjevoort in een oost- en westzijde;
- aan de westzijde, parallel aan de gracht, wordt een fietspad gerealiseerd (richting het NS station) dat tijdens venstertijden tevens openstaat voor voertuigen tot een lengte van 10m om winkels en overige voorzieningen te bevoorraden;
- aan de oostzijde van de gracht bestaat voor voertuigen tot een lengte van 7m de mogelijkheid om winkels en overige voorzieningen tijdens venstertijden te bevoorraden;
- de bevoorradingsroutes lopen in één richting van zuid naar noord;
- buiten de venstertijden wordt Oranjevoort, uitgezonderd het fietspad, conform kaartbijlage Aangeduid als voetgangersgebied;
- om te voorkomen dat het gemotoriseerde verkeer zich hier niet aan houdt, worden (verzinkbare) palen geplaatst, waardoor het gebied fysiek wordt afgesloten;
- hulpdiensten hebben ondanks het voetgangersgebied en de palen altijd toegang tot het gebied;
- door Oranjevoort als voetgangersgebied aan te wijzen ontstaat een veilig en leefbaar winkelklimaat in het centrum van Brandevoort;
- door de aanwezige stalling- en parkeerfaciliteiten in de omgeving is het centrum goed bereikbaar voor de bezoekers;
- door privé-parkeerkelders onder en privé-parkeerterreinen achter de woningen is de bereikbaarheid voor aanwonenden van Oranjevoort tevens gegarandeerd;

- door het instellen van venstertijden van 08:45 tot 11:45 uur blijven de winkels en overige voorzieningen bereikbaar voor de bevoorrading;
- de venstertijden zijn zo gekozen dat deze buiten de aanvang- en eindtijden van de basisschool vallen, zodat voor de kinderen en ouders een verkeersveilige looproute ontstaat;
- Oranjevoort is in eigendom van en in beheer en onderhoud bij de gemeente Helmond;
- overleg met politie heeft plaatsgevonden en zij gaan akkoord met voorgestelde maatregelen;
- in dit besluit worden de verkeerstekens benoemd conform artikel 96 van het Reglement Verkeersregels en Verkeerstekens 1990;
- een kopie van het besluit wordt toegezonden aan de wijkraad van Brandevoort;
- een kopie van het besluit wordt tevens toegezonden aan de “Brandevoort er Vereniging Ondernemers” en de “Openbare Basisschool Brandevoort”;

Besluiten:

In en rondom het centrumgebied “Oranjevoort”:

- een voetgangerszone in te stellen;
- een verplicht fietspad aan te wijzen;
- ten behoeve van de bevoorrading van de centrumvoorzieningen elke dag tussen 8:45 en 11:45 uur gemotoriseerd verkeer op het verplichte fietspad in één richting toe te staan;
- het verkeersbesluit uit te voeren conform kaartbijlage;

de secretaris,

de burgemeester;

Bekendmaking van dit besluit geschiedt op de voorgeschreven wijze.

Tegen bovenstaand besluit staat binnen een termijn van zes weken na de dag waarop het besluit is bekend gemaakt bezwaar open bij het beschikkend orgaan. Dit bezwaar kan ingediend worden bij Burgemeester en wethouders van Helmond, Postbus 950, 5700 AZ HELMOND. Ook kan het bezwaar elektronisch worden ingediend via de Gemeentesite (www.helmond.nl).

d.d.: 01 april 2008

Akkoord teamleider SB.ROV.VV.:⁶

⁶ Gemeente Helmond, besluit 1 april 2012, Burgemeester en Wethouders (verkeersbesluit).