

VOORSTEL voor het algemeen bestuur

ONDERWERP Gedoogbesluit artikel 5.21 Waterwet voor Stadsdijken Zwolle		Reg. Nr.	Z/21/040443-171718
		Afdeling	Projectrealisatie
Portefeuillehouder	B. Breunissen	Opsteller	Edgar de Bruijn
Datum DB - vergadering	22 juni 2021		edgardebruijn@wdodelta.nl
Datum AB - vergadering	29 juni 2021		+31634328306

VOORSTEL

Het AB besluit:

1. Kennis te nemen van de reactienota n.a.v. zienswijze over ontwerpbesluit tot oplegging gedoogplicht (bijlage 1);
2. Met in achtneming van de reactienota een gedoogplicht (als bedoeld in artikel 5.21 van de Waterwet) op te leggen voor het uitvoeren van onderzoeken en daarmee verband houdende werkzaamheden op het perceel Zwolle T 129, ten behoeve van HWBP-project Stadsdijken Zwolle (zoals verwoord en verbeeld in de bijlage 2 en 3).

SAMENVATTING

De eigenaren van het betreffende perceel weigeren hun medewerking te geven aan de uitvoering van onderzoeken op hun terrein die nodig zijn als voorbereiding op de realisatiefase van HWBP-project Stadsdijken Zwolle. De zienswijze van de eigenaren op het ontwerpbesluit tot oplegging van de gedoogplicht geeft geen aanleiding om af te zien van oplegging van die plicht.

Het waterschap heeft in de afgelopen maanden geprobeerd om met de eigenaren overleg te voeren over de uit te voeren onderzoeken op het eerdergenoemde perceel. In dat kader zijn mondelinge en schriftelijke verzoeken gedaan, maar dit heeft niet geleid tot overeenstemming. De eigenaren weigeren tot op heden hun medewerking.

BEOOGD EFFECT EN/OF RESULTAAT

De gedoogplicht heeft als gevolg dat diverse onderzoeken op het perceel kunnen worden uitgevoerd die noodzakelijk zijn voor de dijkversterking van Stadsdijken Zwolle.

KADER

Bestuurlijke besluit

Op 26 september 2017 stelde u het voorkeursalternatief voor Stadsdijken Zwolle vast.

Wettelijk kader

Op basis van Artikel 5.21 van de Waterwet kan WDODelta, voor zover dat voor de vervulling van zijn taken redelijkerwijs nodig is, rechthebbenden de verplichting opleggen om op of in gronden onderzoeken en daarmee verband houdende werkzaamheden te gedogen.

Op 28 juni 2016 heeft u bevoegdheden gedelegeerd aan het dagelijks bestuur. Een van die bevoegdheden is om op grond van artikel 5.24 Waterwet rechthebbenden van onroerende zaken de

verplichting op te leggen om de aanleg of wijziging van een waterstaatswerk en de daarmee verband houdende werkzaamheden te gedogen.

De bevoegdheid op grond van artikel 5.21 Waterwet (opleggen van gedoogplicht voor het uitvoeren van onderzoek) is niet gedelegeerd. Om die reden wordt dit voorstel aan u voorgelegd. Dit ondanks het feit dat voor eigenaren en gebruikers van gronden een gedoogplicht op grond artikel 5.24 ingrijpender kan zijn dan een gedoogplicht op grond van artikel 5.21 van de Waterwet.

Voorgeschiedenis

In 2019 startte de planuitwerkingsfase voor het HWBP-project Stadsdijken Zwolle. Het Voorlopig Ontwerp (VO) werd in het najaar van 2020 afgerond. Sindsdien wordt er gewerkt aan het Definitief Ontwerp. Gedurende het proces konden stakeholders op verschillende manieren en momenten hun ideeën en belangen inbrengen. Het contact met perceeleigenaren vond meestal via persoonlijke gesprekken plaats.

ARGUMENTEN

Het waterschap heeft in de afgelopen maanden geprobeerd om met de eigenaren overleg te voeren over de uit te voeren onderzoeken op het eerdergenoemde perceel. In dat kader zijn mondelinge en schriftelijke verzoeken gedaan, maar dit heeft niet geleid tot overeenstemming. De eigenaren weigeren hun medewerking, ook na ontvangst van onze brief (dd. 5 mei 2021) waarin hen nogmaals werd gevraagd om hun toestemming.

Er was een gesprek ingepland op 11 mei jl. tussen de eigenaren en DB-lid de heer Breunissen om tot een overeenstemming te komen. Dat gesprek werd echter door eigenaren afgezegd, vanwege ziekte van hun juridisch adviseur. Daarna hebben de eigenaren de uitnodiging om een nieuw gesprek te organiseren afgehouden. Hierdoor is het niet gelukt om alsnog de toestemming te krijgen voor het uitvoeren van de noodzakelijke onderzoeken.

Wij hebben daarop een ontwerpbesluit tot het opleggen van een gedoogplicht genomen en dit bekendgemaakt aan de eigenaren. Op donderdag 17 juni 2021 heeft een van de eigenaren samen hun juridisch adviseur een zienswijze ingediend over het ontwerpbesluit. De reactienota gaat daarop in. De zienswijze geeft echter geen aanleiding af te zien van het opleggen van de gedoogplicht of om de tekst van het besluit aan te passen.

Wij stellen daarom voor om een gedoogplicht op te leggen. Zoals aangegeven is het besluit daartoe in dit geval een bevoegdheid van het algemeen bestuur.

Samengevat zijn dit belangrijkste argumenten om een gedoogplicht op te leggen voor het uitvoeren van diverse onderzoeken:

- de onderzoeken zijn noodzakelijk voor de dijkversterking van Stadsdijken Zwolle;
- de eigenaren hebben tot op heden geen toestemming gegeven voor het uitvoeren van deze onderzoeken op hun perceel.

FINANCIËN

Een rechthebbende die als gevolg van het opleggen van de gedoogplicht schade lijdt, kan een verzoek om schadevergoeding indienen (op grond van artikel 7.14 van de Waterwet).

JURIDISCHE EN/OF ORGANISATORISCHE GEVOLGEN

- Tegen het besluit tot oplegging van de gedoogplicht kan beroep worden ingediend bij de rechtbank.
- Tegen de uitspraak van de rechtbank staat beroep open bij de Afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State.
- Twee weken na de bekendmaking van de gedoogplicht is het waterschap bevoegd gebruik te maken van de betrokken perceelgedeelten.
- Het gedoogbesluit wordt ingeschreven in de openbare registers (Kadaster).

BIJZONDERE AANDACHTSPUNTEN EN RISICO'S

Geen.

OMGEVING; BETROKKENEN, PARTNERS EN DRAAGVLAK

Met betrokkenen is overleg gevoerd over het uitvoeren van de benodigde onderzoeken, helaas niet met het gewenste resultaat.

COMMUNICATIE

De belanghebbenden worden schriftelijk op de hoogte gesteld. Daarnaast worden de besluiten officieel bekend gemaakt via deze website: <https://www.officielebekendmakingen.nl>

VERVOLG / UITVOERING

Zie onder 'Juridische gevolgen' en 'Communicatie.'

BIJLAGEN

1. Reactienota n.a.v. zienswijze van eigenaren van het perceel genoemd in het besluit tot oplegging gedoogplicht
2. Besluit tot oplegging van de gedoogplicht aan rechthebbenden van perceel Zwolle T 129 op grond van artikel 5.21 van de Waterwet
3. Kaart met daarop aangegeven de perceelsgrens, de noodzakelijke onderzoeken en de rijroutes van machines

Het dagelijks bestuur van het Waterschap Drents Overijsselse Delta

de secretaris,
E. de Kruijk

de dijkgraaf,
D.S. Schoonman