

Gemeente Zwolle
Adviescommissie bezwaarschriften
Postbus 10007
8000 GA ZWOLLE

Postbus 1474
8001 BL ZWOLLE

Hanzelaan 351
8017 JM ZWOLLE

info@wertheimadvocatuur.nl
T 038 7601383
F 085 8768934

KvK-nr. 62228943
BTW-nr. NL854716798B01

alleen per mail

Zwolle, 7 november 2022

Dossiernaam: Gem. Zwolle/Buitengoed De Herfte № 20220050
Uw kenmerk:
Behandeld door: mr. drs. R.S. Wertheim en mr. J. oude Egbrink, advocaten
Telefoon: +31 38 760 1383
E-mail: info@wertheimadvocatuur.nl

Geachte commissieleden,

1. Als advocaatgemachtigden van burgemeester en wethouders van de gemeente Zwolle (hierna: **B&W Zwolle**) doen wij u hierbij in bovengenoemde procedure een verweerschrift toekomen. Het verweerschrift dient als reactie op het bezwaarschrift van 6 januari 2021 dat is ingediend door:
 - de heer J.D. Koopman en mevrouw M.M.J.H. Koopman-Verlaan (hierna: **Koopman**), wonende te (8025 AT) Zwolle aan de Kuyterhuislaan 1b (kadastraal perceel Zwolle B 6417);
 - de heer M.E. de Vries (hierna: **De Vries**), wonende te (8024 PK) Zwolle aan de Herfterlaan 1 (kadastraal perceel Zwolle B 5839);
 - de heer F.T.F. Snellen en mevrouw M. Albers (hierna: **Snellen**), wonende te (8024 PK) Zwolle aan de Herfterlaan 1a (kadastraal perceel Zwolle B 6748);
 - de heer F.G.A. Jansman en mevrouw M.B. Jansman-Weghorst (hierna: **Jansman**), wonende te (8024 PK) Zwolle aan de Herfterlaan 3 (kadastraal perceel Zwolle B 5862) (tevens, voor zover relevant, eigenaars van Zwolle B 5836, en 6832, direct ten zuiden van de Herfterlaan);
 - de heer A.P. de Weert (hierna: **De Weert**), wonende te wonende (8024 PJ) Zwolle aan de Herfterlaan 6 (kadastrale percelen Zwolle B 5835 en 6833);hierna gezamenlijk aangeduid als: **bezwaarmakers**.
2. Het verweerschrift is als volgt opgebouwd:

1	Inleiding/voorgeschiedenis.....	3
2	Planologisch regime.....	6
3	Toetsing gebruiksvoorschriften.....	10
3.1	Bedrijfswoning, Kuyterhuislaan 8b.....	11
3.1.1	Standpunt bezwaarmakers.....	11
3.1.2	Reactie B&W Zwolle.....	11
3.2	Schaapskooi en Stal De Herfte, Kuyterhuislaan 8c.....	12
3.2.1	Standpunt bezwaarmakers.....	12
3.2.2	Reactie B&W Zwolle.....	12
3.3	Autismehuis De Toren (en souterrain), Herfterlaan 2 en 2a.....	13
3.3.1	Standpunt bezwaarmakers.....	13
3.3.2	Reactie B&W Zwolle.....	14
3.4	Axent Groen, Herfterlaan 2b.....	15
3.4.1	Standpunt bezwaarmakers.....	15
3.4.2	Reactie B&W Zwolle.....	15
3.5	Binhout, Herfterlaan 2c.....	16
3.5.1	Standpunt bezwaarmakers.....	16
3.5.2	Reactie B&W Zwolle.....	16
3.6	Edward Otten, Herfterlaan 2d.....	17
3.6.1	Standpunt bezwaarmakers.....	17
3.6.2	Reactie B&W Zwolle.....	17
3.7	Hanzeduck, Herfterlaan 2e.....	18
3.7.1	Standpunt bezwaarmakers.....	18
3.7.2	Reactie B&W Zwolle.....	18
3.8	Smederij Taru van den Born, Herfterlaan 2f.....	19
3.8.1	Standpunt bezwaarmakers.....	19
3.8.2	Reactie B&W Zwolle.....	19
3.9	Stichting Meedoen in het Groen, Herfterlaan 2.....	20
3.9.1	Standpunt bezwaarmakers.....	20
3.9.2	Reactie B&W Zwolle.....	20
3.10	Kas van Kaat, Kuyterhuislaan 8d.....	20
3.10.1	Standpunt bezwaarmakers.....	20
3.10.2	Reactie B&W Zwolle.....	21
3.11	Stichting Zwolse Essen, voormalige houtzagerij.....	22
3.11.1	Standpunt bezwaarmakers.....	22
3.11.2	Reactie B&W Zwolle.....	22
3.12	Zonnepark.....	22
3.12.1	Standpunt bezwaarmakers.....	22
3.12.2	Reactie B&W Zwolle.....	22

3.13	Inrichtingsplan	24
3.13.1	Standpunt bezwaarmakers.....	24
3.13.2	Reactie B&W Zwolle.....	24
4	Conclusie.....	24

1 Inleiding/voorgeschiedenis

3. Aan de rand van Zwolle ligt Buitengoed De Herfte. Het terrein beslaat een oppervlakte van circa veertien hectare. Het terrein werd voorheen gebruikt door het sociale werkvoorzieningsbedrijf Wezo onder meer als tuinbouwbedrijf, kwekerij en kantoorruimte.
4. In het voorjaar van 2016 heeft De Herfte Beheer B.V. het voormalige Wezo-terrein gekocht met als doel het terrein te transformeren naar een cluster van maatschappelijke bedrijvigheid en dagbesteding. Op het terrein zijn nu onder andere maatschappelijke bedrijven en organisaties gevestigd die mensen met een afstand tot de arbeidsmarkt een werkplaats of dagbesteding bieden.
5. Naar aanleiding van een vergunningaanvraag hebben B&W Zwolle op 24 januari 2020 aan De Herfte Beheer B.V. een omgevingsvergunning verleend voor het bouwen van een vrijstaande overkapping op het perceel aan de Herfterlaan 2c. Bezwaarmakers hebben bij brief van 2 maart 2020 (**productie 1**) een bezwaarschrift ingediend tegen deze omgevingsvergunning. Tevens merken bezwaarmakers in het bezwaarschrift op dat zij zich verzetten tegen elke niet andere passende activiteit. Zij noemen daarbij het bestemmingsplan en de daarbij behorende Staat van bedrijfsactiviteiten. Uit oogpunt van rechtsbescherming hebben B&W Zwolle deze brief formeel als handhavingsverzoek aangemerkt omdat kort gezegd wordt opgemerkt dat het bezwaar zich richt tegen de aanwezigheid en uitbreiding van de houtzagerij en elke andere niet in het bestemmingsplan passende activiteit. Nadien hebben bezwaarmakers hun handhavingsverzoek verschillende keren herhaald en gespecificeerd.

Terzijde: op een handhavingsverzoek van Snellen, De Weert, Jansman en De Vries in verband met verschillende vormen van ervaren hinder en overlast hebben B&W Zwolle in vier inhoudelijk gelijke brieven van 4 mei 2021, kenmerk 0193ESUITE2168152020, beslist. Deze besluiten betreffen de milieuaspecten van Buitengoed De Herfte. In het onderstaande verweerschrift zal enkel worden ingegaan op de planologische aspecten. B&W Zwolle benadrukken niettemin dat ook de milieuaspecten hun volle aandacht hebben; namens hen houdt de Omgevingsdienst IJsselland regelmatig toezicht. De milieuaspecten gaan de reikwijdte van de onderhavige bezwaarprocedure echter te buiten.

6. Op 22 juni 2020 is een controle uitgevoerd door ambtenaren van de gemeente Zwolle. Tijdens deze controle is geconstateerd dat op het perceel aan de Herfterlaan 2c in strijd wordt gehandeld

met het geldende planologische regime. Het gaat om het uitoefenen van een houtzagerij met de daarvoor bestemde bouwwerken en apparatuur.

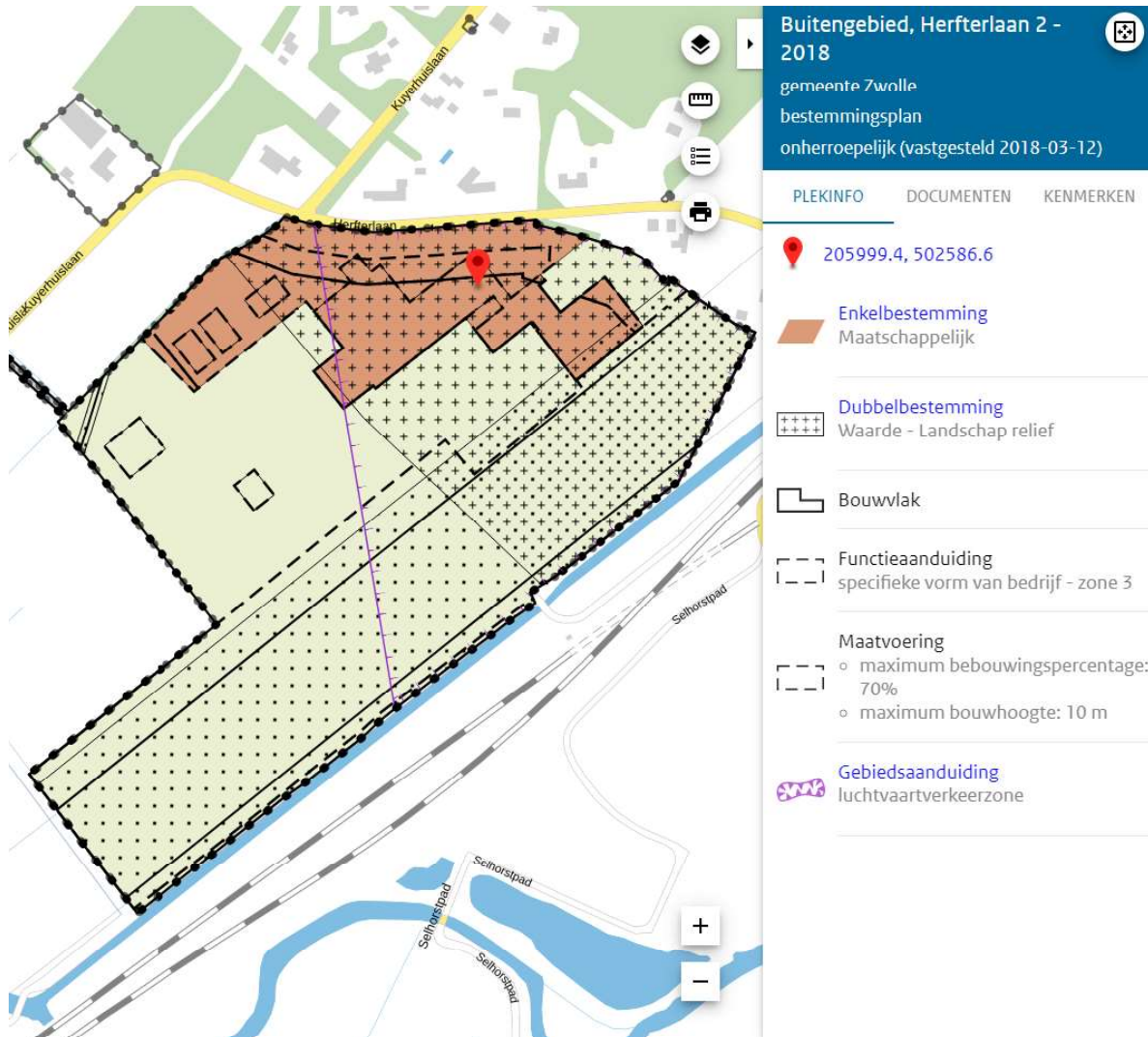
7. Op 26 november 2020 hebben B&W Zwolle het handhavingsverzoek toegewezen omdat ter plaatse van het perceel aan de Herfterlaan 2c een houtzagerij niet is toegestaan. B&W Zwolle hebben zowel aan Binthout B.V. als De Herfte Beheer B.V. een last onder dwangsom opgelegd (**productie 2**). Namens B&W Zwolle is geconstateerd dat de overtreding inmiddels is beëindigd (**productie 3**). Zo zijn de zaagmachines verwijderd, waardoor het niet meer mogelijk is om boomstammen tot planken te verzagen. Wel liggen er nog boomstammen ten behoeve van andere toegestane activiteiten.
8. Bezwaarmakers hebben bij brief van 6 januari 2021 (**productie 4**) bezwaar gemaakt tegen het besluit van 26 november 2020 omdat gevraagd is om op te treden tegen alle activiteiten die in strijd zijn met het geldende planologische regime terwijl B&W Zwolle enkel handhavend hebben opgetreden tegen de aanwezige houtzagerij.
9. Naar aanleiding van het bezwaarschrift van 6 januari 2021 hebben B&W Zwolle (nieuwe) controles laten uitvoeren op Buitengoed De Herfte. Er zijn verschillende controles geweest. Er hebben twee integrale controles plaatsgehad op 24 maart 2021 en 26 september 2022. Tijdens deze controles is geconstateerd dat niet wordt voldaan aan alle planvoorschriften uit het geldende bestemmingsplan. De bevindingen zijn neergelegd in het controlerapport van 30 september 2022 (**productie 5**).
10. Bezwaarmakers wonen allen ten noorden van Buitengoed De Herfte. Gewezen wordt op onderstaande uitsnede van de plankaart, waarop de kadastrale percelen van bezwaarmakers zijn weergegeven:



- Nummer 1 (kadastraal perceel Zwolle B 6417), het perceel van Koopman;
- Nummer 2 (kadastraal perceel Zwolle B 5839), het perceel van De Vries;
- Nummer 3 (kadastraal perceel Zwolle B 6748), het perceel van Snellen;
- Nummer 4 (kadastrale percelen Zwolle B 5836, B 5862 en B 6832), de percelen van Jansman; en
- Nummer 5 (kadastrale percelen Zwolle B 5835 en B 6833), de percelen van De Weert.

2 Planologisch regime

12. Het geldende planologische regime voor Buitengoed De Herfte wordt gevormd door bestemmingsplan Buitengebied, Herfterlaan 2 - 2018 (hierna: **BP Buitengebied - Herfterlaan 2**).¹ Dit bestemmingsplan is op 12 maart 2018 vastgesteld door de raad van de gemeente Zwolle. Hieronder treft u aan een uitsnede van de plankaart.



Figuur 2 Uitsnede plankaart www.ruimtelijkeplannen.nl Bestemmingsplan Buitengebied, Herfterlaan 2 - 2018 (NL.IMRO.0193.BP17021-0004)

13. In de planvoorschriften van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 is, voor zover relevant, het volgende bepaald:

¹ https://www.ruimtelijkeplannen.nl/documents/NL.IMRO.0193.BP17021-0004/r_NL.IMRO.0193.BP17021-0004.html.

‘Artikel 1 Begrippen

(...)

1.5 agrarisch gebruik:

gebruik dat is gericht op het houden van dieren dan wel het voortbrengen van beplantingsgewassen zoals bos- en haagplantsoen, laan- en parkbomen, vruchtbomen, rozenstruiken, sierconiferen en overige sierheesters een en ander in de vorm van volle grondteelt of containerteelt dan wel het telen van gewassen door gebruik te maken van kassen;

(...)

1.12 bedrijfswoning:

een woning in of bij een gebouw of op een terrein, kennelijk slechts bedoeld voor (het huishouden van) een persoon, wiens huisvesting daar gelet op de bestemming van het gebouw of het terrein gewenst is;

(...)

1.22 dagbesteding:

een voor een zorgbehoevende structurele tijdsbesteding met een welomschreven doel waarbij de zorgbehoevende actief wordt betrokken;

(...)

1.26 gebouw:

elk bouwwerk, dat een voor mensen toegankelijke, overdekte, geheel of gedeeltelijk met wanden omsloten ruimte vormt;

(...)

1.28 kantoor:

een ruimte of complex van ruimten, welke dient voor het bedrijfsmatig verlenen van diensten, waarbij het publiek niet of slechts in ondergeschikte mate rechtstreeks te woord wordt gestaan en geholpen, waaronder is begrepen congres- en vergaderaccommodatie;

(...)

1.34 ondergeschikte horeca:

horeca vanuit een verkoopruimte met een vloeroppervlakte van ten hoogste 10% van de bedrijfsploeroppervlakte met een maximum van 100 m²;

(...)

1.35 onderkomen:

een voor dag- en nachtverblijf van dieren geschikte constructie;

(...)

Artikel 3 Agrarisch

3.1 Bestemmingsomschrijving

De voor 'Agrarisch' aangewezen gronden zijn bestemd voor:

- a. agrarisch gebruik;
- b. ter plaatse van de aanduiding 'specifieke vorm van agrarisch - afwijkend gebruik' een onderkomen met uitkijkpunt;
- c. een bedrijfswoning met geïntegreerd kantoor ter plaatse van de functieaanduiding 'bedrijfswoning';
- d. het opwekken van energie door middel van het omzetten van zonlicht in elektriciteit en/of warmte met gebruik van zonnepanelen, met de daarbij behorende voorzieningen, uitsluitend ter plaatse van de aanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zonnepark'

met daaraan ondergeschikt:

- e. wegen en paden;
- f. fietspaden;
- g. gebouwen voor het zonnepark en openbare nutsvoorzieningen;
- h. dagbesteding;
- i. groen;
- j. water;
- k. parkeervoorzieningen;
- l. openbare nutsvoorzieningen;
- m. infrastructurele voorzieningen;
- n. recreatief medegebruik in de vorm van extensieve dagrecreatie;
- o. waterhuishoudkundige voorzieningen;

met de daarbij behorende:

- p. bouwwerken, geen gebouwen zijnde.

(...)

3.2.4 Gebouwen voor onderkomen

Voor het bouwen van gebouwen ter plaatse van de aanduiding '**specifieke vorm van agrarisch - afwijkend gebruik**' gelden de volgende regels:

- a. het bouwwerk dient binnen het bouwvlak te worden gebouwd;
- b. het te bebouwen oppervlakte bedraagt niet meer dan 500 m²;
- c. de goothoogte van het bouwwerk mag niet meer dan 5 meter bedragen;
- d. de maximale bouwhoogte van het bouwwerk mag niet meer dan 8 meter bedragen.

3.2.5 Gebouwen en bijbehorende bouwwerken bij bedrijfswoningen

Voor het bouwen van gebouwen en bijbehorende bouwwerken ter plaatse van de aanduiding '**bedrijfswoning**' gelden de volgende regels:

- a. het aantal bedrijfswoningen bedraagt niet meer dan 1 per bouwvlak;
- b. de bouwwerken dienen binnen het bouwvlak te worden gebouwd;
- c. de maatvoering van een bouwwerk dient te voldoen aan de eisen die in het volgende bouwschema zijn gesteld:

Functie van een bouwwerk	Max. inhoud in m ³	Max. goothoogte in m	Max. bouwhoogte in m	Max. oppervlakte in m ²
Bedrijfswoning	600	3	8	
Bijbehorende bouwwerken bij bedrijfswoning		3	6	100

(...)

3.5 Specifieke gebruiksregels

Tot een gebruik, strijdig met de gegeven bestemming wordt in ieder geval gerekend het gebruik van de gronden:

- a. indien de landschappelijke inpassing niet wordt uitgevoerd en in stand wordt gehouden zoals weergegeven in Bijlage 1 - Landschappelijk inrichtingsplan.

(...)

Artikel 4 Maatschappelijk

4.1 Bestemmingsomschrijving

De voor 'Maatschappelijk' aangewezen gronden zijn bestemd voor:

- a. gebouwen ten behoeve van maatschappelijke bedrijvigheid die in de staat van bedrijfsactiviteiten voor bedrijventerreinen, welke als een bijlage bij deze regels is opgenomen, zijn aangeduid als toelaatbaar binnen de met een nummer in de staat aangegeven zones, waarbij deze zones in een bestemmingsvlak ter plaatse van de aanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone' zijn aangeduid met een nummer achter het woord 'zone';
met uitzondering van zelfstandige kantoren;
- b. gebouwen ten behoeve van dagbesteding;

(...)

4.2 Bouwregels

4.2.1 Gebouwen

Voor het bouwen van gebouwen gelden de volgende regels:

- a. de gebouwen dienen binnen het bouwvlak te worden gebouwd;
- b. ter plaatse van de aanduiding 'maximum goothoogte (m), maximum bouwhoogte (m), maximum bebouwingspercentage (%)' mag de goothoogte en bouwhoogte in meters

van een gebouw niet meer dan de aangegeven goothoogte en bouwhoogte bedragen en mag het bebouwingspercentage per perceel niet meer dan het aangegeven percentage bedragen;

(...)

4.5 Specifieke gebruiksregels

Tot een gebruik strijdig met deze bestemming als bedoeld in artikel 2.1, eerste lid onder c, van de Wet algemene bepalingen omgevingsrecht wordt in ieder geval gerekend:

a. indien de landschappelijke inpassing niet wordt uitgevoerd en in stand wordt gehouden zoals weergegeven in Bijlage 1 - Landschappelijk inrichtingsplan;

b. (...)

c. het gebruik van gronden en bouwwerken ten behoeve van detailhandel of horeca met uitzondering van het gebruik voor ondergeschikte detailhandel of ondergeschikte horeca ten behoeve van dagbesteding en bedrijvigheid op de gronden en in de bouwwerken, welke voor deze voorzieningen worden gebruikt;

d. (...)

e. het gebruik van gronden en bouwwerken voor onzelfstandige kantoren met een grotere bruto vloeroppervlakte dan 50 m² per bedrijf;

f. (...)

(...)

16.2 Overgangsrecht gebruik

16.2.1 Voortzetting strijdig gebruik

Het gebruik van grond en bouwwerken dat bestond op het tijdstip van inwerkingtreding van het bestemmingsplan en hiermee in strijd is, mag worden voortgezet.

(...)

3 Toetsing gebruiksvoorschriften

14. Hierna wordt aan de hand van het controlerapport per gebouw/bouwwerk nagegaan of het gebruik in overeenstemming is met BP Buitengebied - Herfterlaan 2. Verder wordt ingegaan op het niet (volledig) uitvoeren van het inrichtingsplan. In **productie 6** wordt voor elk gebouw/bouwwerk aangegeven waar het desbetreffende gebouw/bouwwerk zich bevindt op het terrein. Hieronder wordt steeds eerst het standpunt van bezwaarmakers weergegeven voor zover dat bekend is bij B&W Zwolle. Hierbij gaan B&W Zwolle in beginsel uit van het bezwaarschrift van 6 januari 2021. Aan de hand van de relevante planvoorschriften worden uitgelegd of het gebruik in overeenstemming is met BP Buitengebied - Herfterlaan 2. Voor zover er sprake is van planologisch strijdig gebruik, geldt de hierna (bij randnummer 28) nader te bespreken beginselplicht tot handhaving. B&W Zwolle merken nu alvast op dat zij in dit verweerschrift slechts een voorlopig standpunt over de al dan niet aanwezige plicht tot handhaving kunnen

innemen. Zij zullen moeten uitgaan van de relevante feiten en omstandigheden op het moment dat zij een beslissing op de bezwaren van bezwaarmakers nemen. De relevante feiten en omstandigheden kunnen na de datum van dit verweerschrift nog wijzigen. Zo kan er ten tijde van het nemen van de beslissing op de bezwaren concreet zicht op legalisatie van overtredingen zijn ontstaan, terwijl dat zicht er nu nog niet is. Denkbaar is dat B&W Zwolle gelet op het maatschappelijke belang van activiteiten binnen Buitengoed De Herfte bereid zullen zijn mee te werken aan het legaliseren van bepaalde overtredingen.

3.1 Bedrijfswoning, Kuyterhuislaan 8b

3.1.1 Standpunt bezwaarmakers

15. Volgens bezwaarmakers is er geen sprake van gezamenlijk beheer. De beheerder distantieert zich continu van zijn taken en is niet bereikbaar bij klachten. Zo is de ingang aan de Herfterlaan opnieuw in gebruik bij grote vrachtwagens. De beheerdersrol die de bedrijfswoning op het terrein legitimeert handelt hiermee in strijd met BP Buitengebied - Herfterlaan 2, waarmee de legitimiteit van de bouw van de woning op die plek is weggevalen.

3.1.2 Reactie B&W Zwolle

16. B&W Zwolle volgen bezwaarmakers op dit punt niet. De bedrijfswoning is in figuur 1 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. De bedrijfswoning bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Agrarisch'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'bedrijfswoning'.
17. Primair stellen B&W Zwolle zich op het standpunt dat bezwaarmakers geen belanghebbende zijn bij een eventuele overtreding van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 voor zover het gaat om de bedrijfswoning. De afstanden van de percelen van bezwaarmakers tot de bedrijfswoning lopen uiteen van circa 200 m tot circa 400 m. Verder bevindt zich bebouwing tussen de percelen van bezwaarmakers en de bedrijfswoning. Gelet hierop is het uitgesloten dat bezwaarmakers hinder van enige betekenis ondervinden. De percelen van bezwaarmakers grenzen ook niet aan het kadastrale perceel van de bedrijfswoning.
18. Voor zover uw commissie dit niet volgt, wijzen B&W Zwolle op het volgende. De aanwezigheid van de heer J. Heethaar als beheerder van het terrein is gewenst. Hij fungeert als aanspreekpunt voor de huurders op Buitengoed De Herfte. Tevens is hij nachtwaker in verband met de diefstalgevoeligheid van diverse zaken op het terrein. Gelet hierop moet de woning van de heer Heethaar worden gekwalificeerd als een bedrijfswoning in de zin van de planvoorschriften 3.1, onder c jo. 1.12.
19. Er staat één (vergunde) bedrijfswoning binnen het bouwvlak. Zie ook de omgevingsvergunning van 3 mei 2018, kenmerk 2183-2018/JD0305 (**productie 7**).

20. Verder hebben B&W Zwolle uitbreiding van de bedrijfswoning met overkapping op 12 maart 2019, kenmerk 8446-2019/hp0703, vergund (**productie 8**).

3.2 Schaapskooi en Stal De Herfte, Kuyterhuislaan 8c

3.2.1 Standpunt bezwaarmakers

21. Volgens bezwaarmakers is er een precedent geschapen met de realisatie van een agrarische woning voor zoals nu blijkt uitsluitend vijftig schapen en een veld zonnepanelen. Bezwaarmakers vinden dat dit niet kan gelet op de hoge kosten die normaliter in Zwolle voor bouw kavels worden gerekend.

3.2.2 Reactie B&W Zwolle

22. B&W Zwolle volgen bezwaarmakers op dit punt niet. De schaapskooi is in figuur 2 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. De schaapskooi bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Agrarisch'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van agrarisch - afwijkend gebruik'.
23. Primair stellen B&W Zwolle zich op het standpunt dat bezwaarmakers geen belanghebbende zijn bij een eventuele overtreding van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 voor zover het gaat om de schaapskooi en de in de nabijheid gelegen bouwwerken. De afstanden van de percelen van bezwaarmakers tot de schaapskooi lopen uiteen van circa 200 m tot circa 300 m. Verder bevindt zich bebouwing tussen de percelen van bezwaarmakers en de schaapskooi. Bovendien bevindt de schaapskooi zich deels onder het maaiveld. Gelet hierop is het uitgesloten dat bezwaarmakers hinder van enige betekenis ondervinden. De percelen van bezwaarmakers grenzen ook niet aan het kadastrale perceel van de schaapskooi.
24. Voor zover uw commissie dit niet volgt, wijzen B&W Zwolle op het volgende.
25. Bij besluit van 3 mei 2018, kenmerk 7102-2018/PUL, is de schaapskooi vergund (**productie 9**).
26. Verder heeft op 11 oktober 2022 een controle plaatsgevonden met betrekking tot het gebruik van de schaapskooi en enkele in de nabijheid gelegen bouwwerken. De bevindingen zijn neergelegd in het proces-verbaal van 13 oktober 2022 (**productie 10**). Uit dit proces-verbaal volgt dat de schaapskooi in de zomer naast het houden van schapen en alpaca's ook voor diverse andere zaken wordt gebruikt, maar dat dit andere gebruik (stallen landbouwvoertuigen en reiniging wol) wel verband houdt met het houden van schapen en alpaca's. In de winter wordt de schaapskooi in zijn geheel gebruikt voor het houden van schapen en alpaca's. Het houden van schapen en alpaca's betreft het houden van dieren. Gelet hierop moet het houden van schapen en alpaca's

worden gekwalificeerd als 'agrarisch gebruik' in de zin van de planvoorschriften 3.1, onder a jo. 1.5.

27. Verder bevinden zich in de weide nabij de vijver en de schaapskooi een aantal bouwwerken (hooiberg, kippenhok, stroberging en schuilstal). Voor zover deze bouwwerken zich bevinden ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' is dit in strijd met BP Buitengebied - Herfterlaan 2.
28. Gelet op het algemeen belang dat gediend is met handhaving, zal in geval van overtreding van een wettelijk voorschrift het bestuursorgaan dat bevoegd is om met een last onder bestuursdwang of dwangsom op te treden, in de regel van deze bevoegdheid gebruik moeten maken (de zogeheten "beginselplicht tot handhaving"). Slechts onder bijzondere omstandigheden mag van het bestuursorgaan worden gevergd, dit niet te doen. Dit kan zich voordoen indien concreet zicht op legalisatie bestaat. Voorts kan handhavend optreden zo onevenredig zijn in verhouding tot de daarmee te dienen belangen dat van optreden in die concrete situatie behoort te worden afgezien.²
29. Het geldende handhavingsbeleid is neergelegd in het Beleidsplan Wabo thuishaken 2021-2022.³ Bij B&W Zwolle is er tot op heden geen vergunningaanvraag ingediend ter legalisatie van deze overtreding. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtreding.

3.3 Autismehuis De Toren (en souterrain), Herfterlaan 2 en 2a

3.3.1 Standpunt bezwaarmakers

30. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er echter, onder meer op basis van een gesprek tussen vertegenwoordigers van de gemeente en bezwaarmakers op 11 april 2022, van op de hoogte dat bezwaarmakers zich afvragen of het gebruik van Autismehuis De Toren (inclusief souterrain) in overeenstemming is met het BP

² Zie ABRvS 4 november 2020, <https://deeplink.rechtspraak.nl/uitspraak?id=ECLI:NL:RVS:2020:2602>, r.o. 2.1.

³ Zie Gemeentebblad van Zwolle 2021, 200300 (<https://zoek.officielebekendmakingen.nl/gmb-2021-200300.html>) alsmede de daar genoemde bijlage (<https://repository.officiele-overheidspublicaties.nl/externebijlagen/exb-2021-37579/1/bijlage/exb-2021-37579.pdf>).

Buitengebied - Herfterlaan 2. Verder zeggen bezwaarmakers overlast van het stemgeluid van kinderen op de buitenspeelplaats te ervaren.

3.3.2 Reactie B&W Zwolle

31. Autismehuis De Toren is in figuur 3 en 4 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Autismehuis De Toren bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde – Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 2' of de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
32. Binnen Autismehuis De Toren worden jongeren begeleid die niet in het reguliere of passende onderwijs terecht kunnen. Deze jongeren kunnen binnen Autismehuis De Toren volop spelen en leren. Dit gebeurt met behulp van behandelprogramma's. Tijdens deze behandelprogramma's worden vaardigheden aangeleerd zodat deze jongeren kunnen uitstromen naar het reguliere onderwijs. Het pand bestaat onder andere uit diverse leslokalen, behandelruimten, kantoorruimte, een entreehal, een kantine en een keuken.
33. Het begeleiden van jongeren met een beperking (autisme) en het aanbieden van behandelprogramma's aan deze jongeren moet worden gekwalificeerd als dagbesteding in de zin van de planvoorschriften 4.1, onder b, en 1.22 omdat het gaat om structurele tijdsbesteding waarbij de zorgbehoevende actief wordt betrokken.
34. Daarnaast bedraagt het vloeroppervlak voor onzelfstandige kantoren circa 97 m². Hiermee wordt het maximum van 50 m² van planvoorschrift 4.5, onder e, overschreden. Deze overschrijding is echter vergund door B&W Zwolle met de omgevingsvergunning van 4 april 2016, kenmerk 102-2016 (**productie 11**). Het gebruik is nadien niet gewijzigd. Op grond van planvoorschrift 16.2.1 mag het gebruik van grond en bouwwerken dat bestond op het tijdstip van inwerkingtreding van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 en hiermee in strijd is, worden voortgezet. Er is dus geen sprake van strijdig gebruik.
35. Voor zover bezwaarmakers geluidsoverlast ervaren als gevolg van het stemgeluid spelende kinderen kan hiertegen op grond van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 niet handhavend worden opgetreden, reeds omdat het stemgeluid niet in dat bestemmingsplan is gereguleerd. Voor het overige zij herhaald dat B&W Zwolle op het handhavingsverzoek met betrekking tot milieuaspecten het genoemde besluit van 4 mei 2021 hebben genomen.

3.4 Axent Groen, Herfterlaan 2b

3.4.1 Standpunt bezwaarmakers

36. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er niettemin van op de hoogte dat bezwaarmakers stellen overlast te ervaren omdat er te vaak maaiers en blazers worden gebruikt. Ook is het terrein voor een te groot gedeelte geasfalteerd. Dit is niet conform het inrichtingsplan.
37. Verder heeft Koopman op 29 juli 2022 verzocht om handhavend op te treden omdat met zwaar materieel groenafval wordt verwijderd (**productie 12**). Dit is in strijd met het inrichtingsplan en het BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

3.4.2 Reactie B&W Zwolle

38. Axent Groen is in figuur 5 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Axent Groen bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
39. Axent Groen houdt zich bezig met plantsoenbeheer c.q. hovenierswerkzaamheden. Axent Groen heeft jongeren met een afstand tot de arbeidsmarkt in dienst.
40. Op grond van de Staat van Bedrijfsactiviteiten⁴ die als bijlage 2 bij de planvoorschriften is gevoegd, geldt voor plantsoendiensten en hoveniersbedrijven een bruto vloeroppervlakte van maximum 500 m². Verder zijn plantsoendiensten en hoveniersbedrijven zowel toegestaan in zone 2 als in zone 3.
41. De bruto vloeroppervlakte overschrijdt het maximum van 500 m² ruimschoots. Dit betekent dat in strijd wordt gehandeld met planvoorschrift 4.1, onder a jo. de Staat van Bedrijfsactiviteiten.
42. Verder zijn er vier ruimten in gebruik als kantoor. Twee van deze ruimtes hebben een oppervlakte van circa 14,5 m², de derde ruimte heeft een oppervlakte van circa 16,5 m² en de vierde ruimte heeft een oppervlakte van circa 38,5 m². De vloeroppervlakte voor onzelfstandige kantoren bedraagt in totaal dus circa 84 m² en overschrijdt daarmee het maximum van 50 m².

⁴ https://www.ruimtelijkeplannen.nl/documents/NL.IMRO.0193.BP17021-0004/b_NL.IMRO.0193.BP17021-0004_rb2.pdf.

43. Bij B&W Zwolle is tot op heden geen vergunningaanvraag ingediend ter legalisatie van deze overtreding. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtreding.
44. Voor zover bezwaarmakers overlast ervaren als gevolg van de maaiers en blazers en het afvoeren van groenafval, wijzen B&W Zwolle op het volgende. Het gebruik van een maaier of blazer is niet in strijd met BP Buitengebied - Herfterlaan 2. Dit geldt ook voor het afvoeren van groenafval omdat dit afkomstig is van Axent Groen. Er wordt geen groenafval van derden opgeslagen of verwerkt. Tot slot kan, wat de stelling met betrekking tot de oppervlakte aan asfalt aangaat, tegen het niet (volledig) uitvoeren van het inrichtingsplan niet handhavend worden opgetreden (zie paragraaf 3.13 hieronder).

3.5 Binthout, Herfterlaan 2c

3.5.1 Standpunt bezwaarmakers

45. Volgens bezwaarmakers maakt de timmerwerkplaats gebruik van veel meer dan de maximum toegestane productieoppervlakte van 400 m². Alleen al het gebouw is groter. Samen met de opslag en de buitenactiviteiten is het drie tot vier keer de toegestane omvang. Verder is de afzuiging groot en hinderlijk en past het gebruik niet binnen de bestemming 'Maatschappelijk'.

3.5.2 Reactie B&W Zwolle

46. B&W Zwolle volgen bezwaarmakers op dit punt (deels). Binthout is in figuur 6 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Binthout bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
47. Binthout is een timmerwerkbedrijf dat medewerkers met een afstand tot de arbeidsmarkt in dienst heeft.
48. Op grond van de Staat van Bedrijfsactiviteiten die als bijlage 2 bij de planregels is gevoegd, geldt voor een timmerwerkfabriek een toegestane maximale productieoppervlakte van 200 m² (en dus, anders dan bezwaarmakers lijken te veronderstellen, geen maximum van 400 m²). Verder is een timmerwerkfabriek enkel toegestaan in zone 3.
49. De afzuiging is naar binnen verplaatst en valt nu binnen de productieruimte van Binthout, zodat in zoverre geen sprake is van een overtreding. De productieoppervlakte bedraagt echter circa 309 m² en overschrijdt dus het maximum van 200 m². Dit betekent dat in strijd wordt gehandeld met planvoorschrift 4.1, onder a, in samenhang met de Staat van Bedrijfsactiviteiten.

50. Verder is er een kantoor aanwezig met een oppervlakte van 43 m². Hiermee wordt de maximale bruto oppervlakte van 50 m² voor onzelfstandige kantoren niet overschreden.
51. Bij B&W Zwolle is vooralsnog geen vergunningaanvraag ingediend ter legalisatie van deze overtreiding. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtreiding.

3.6 Edward Otten, Herfterlaan 2d

3.6.1 Standpunt bezwaarmakers

52. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er niettemin van op de hoogte dat bezwaarmakers geluidsoverlast stellen te ervaren als gevolg van zaagwerkzaamheden in de buitenlucht. Bezwaarmakers vragen zich bovendien af of bomen mogen wateren (weken) in de sloot achter Edward Otten.

3.6.2 Reactie B&W Zwolle

53. Edward Otten is in figuur 7 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Edward Otten bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
54. Edward Otten is een timmerwerkbedrijf en heeft reguliere stagiairs en medewerkers met een afstand tot de arbeidsmarkt in dienst.
55. Op grond van de Staat van Bedrijfsactiviteiten die als bijlage 2 bij de planregels is gevoegd, geldt voor timmerwerfabriek een maximale productieoppervlakte van 200 m². Verder is een timmerwerfabriek alleen toegestaan in zone 3.
56. De bruto vloeroppervlakte van de bedrijfshal bedraagt circa 203,5 m² en overschrijdt dus het maximum van 200 m² van planvoorschrift 4.1, onder a, in samenhang met de Staat van bedrijfsactiviteiten. B&W Zwolle hebben deze overschrijding echter vergund met de genoemde omgevingsvergunning van 4 april 2016, kenmerk, kenmerk 102-2016 (zie productie 11). Het gebruik is nadien niet gewijzigd. Op grond van planvoorschrift 16.2.1 mag het gebruik van grond en bouwwerken dat bestond op het tijdstip van inwerkingtreding van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 en hiermee in strijd is, worden voortgezet. Er is dus geen sprake van een overtreiding.

57. Verder is er geen zelfstandig kantoor aanwezig of een onzelfstandig kantoor met een bruto oppervlakte van meer dan 50 m². Van een strijdigheid met BP Buitengebied - Herfterlaan 2 is dus geen sprake.
58. Voor zover bezwaarmakers geluidsoverlast ervaren als gevolg van zaagwerkzaamheden kan hier op grond van BP Buitengebied - Herfterlaan 2 niet handhavend worden opgetreden. Geluid is een milieuaspect dat niet in dat bestemmingsplan wordt geregeld.
59. Ten overvloede wijzen B&W Zwolle erop dat is geconstateerd dat er geen boomstammen meer worden gewaterd in De Wetering achter het zonnepark, net buiten het plangebied.

3.7 Hanzeduck, Herfterlaan 2e

3.7.1 Standpunt bezwaarmakers

60. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er niettemin van op de hoogte dat bezwaarmakers stellen geluidsoverlast te ervaren.

3.7.2 Reactie B&W Zwolle

61. Hanzeduck is in figuur 8 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Hanzeduck bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 2' of de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
62. Hanzeduck is een leerwerkbedrijf waar dagbesteding plaatsvindt. In werkbegeleidingstrajecten leren jongeren auto's en incidenteel ook fietsen te repareren.
63. Het aanbieden van werkbegeleidingstrajecten aan jongeren moet worden gekwalificeerd als dagbesteding in de zin van de planvoorschriften 4.1, onder b, en 1.22 omdat het gaat om structurele tijdsbesteding waarbij de zorgbehoevende actief wordt betrokken.
64. Ten overvloede wijzen B&W Zwolle erop dat binnen de zones 2 en 3 op grond van planvoorschrift 4.1, onder a, in samenhang met de Staat van Bedrijfsactiviteiten (bijlage 2 bij de planregels) toegestaan is de 'Handel in auto's en motorfietsen, reparatie- en servicebedrijven'.
65. Verder is er een kantoor aanwezig met een oppervlakte van circa 21 m². Hiermee wordt de maximale bruto-oppervlakte van 50 m² voor onzelfstandige kantoren niet overschreden.
66. Ook worden reserveonderdelen en andere niet direct noodzakelijke materialen ten behoeve van Hanzeduck opgeslagen in een garagebox. Dit is in overeenstemming met BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

3.8 Smederij Taru van den Born, Herfterlaan 2f

3.8.1 Standpunt bezwaarmakers

67. De smederij is groter dan de toegestane 200 m². Bovendien produceert de smederij een ongezonde en penetrante geur. De smederij is qua omvang en qua bedrijfsvoering ongeschikt binnen de bestemming 'Maatschappelijk' en in de buurt. Verder is ook de combinatie met kwetsbare kinderen op het terrein ongewenst.

3.8.2 Reactie B&W Zwolle

68. B&W Zwolle volgen bezwaarmakers op dit punt niet. Smederij Taru van den Born is in figuur 9 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Smederij Taru van den Born bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
69. Bij smederij Taru van den Born werken verschillende kwetsbare jongeren, die zich onder begeleiding bezighouden met metaalbewerking.
70. Op grond van de Staat van Bedrijfsactiviteiten die als bijlage 2 bij de planregels is gevoegd, geldt voor smederijen, lasinrichtingen, bankwerkerijen e.d. een maximale productieoppervlakte van 200 m². Verder zijn smederijen, lasinrichtingen, bankwerkerijen alleen toegestaan in zone 3.
71. De productieoppervlakte bedraagt circa 146 m² en overschrijdt dus het maximum van 200 m² niet. Dit gebruik is dus in overeenstemming met BP Buitengebied - Herfterlaan 2.
72. Verder is er een kantoor aanwezig met een oppervlakte van circa 20 m². Hiermee wordt de maximale bruto-oppervlakte van 50 m² voor onzelfstandige kantoren niet overschreden.
73. Wel vond opslag van materialen ten behoeve van de smederij plaats in een garagebox die zich bevindt in zone 2. Deze garagebox is inmiddels niet meer in gebruik. Van handelen in strijd met BP Buitengebied - Herfterlaan 2 is dus niet langer sprake.

3.9 Stichting Meedoen in het Groen, Herfterlaan 2

3.9.1 Standpunt bezwaarmakers

74. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er niettemin van op de hoogte dat bezwaarmakers zich afvragen of het gebruik van Stichting Meedoen in het Groen in overeenstemming is met het BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

3.9.2 Reactie B&W Zwolle

75. De ruimten van Stichting Meedoen in het Groen zijn in figuur 10 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Stichting Meedoen in het Groen bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Maatschappelijk' en de dubbelbestemming 'Waarde - Landschap reliëf'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 2' of de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zone 3'.
76. Stichting Meedoen in het Groen onderhoudt het contact tussen de eigenaren van Buitengoed De Herfte en haar huurders en is aanspreekpunt voor potentiële nieuwe maatschappelijke bedrijven en aanbieders voor dagbesteding. Verder beheert Stichting Meedoen in het Groen de gedeelde ruimtes van en tussen vier verschillende bedrijven (Binthout, Edward Otten, Hanzeduck en Smederij Taru van den Born). Het gaat onder andere de centrale verkeersruimtes (gangen) en de sanitaire voorzieningen.
77. B&W Zwolle stellen zich op het standpunt dat het gebruik van de verschillende ruimten door Stichting Meedoen in het Groen niet kan worden gekwalificeerd als dagbesteding of als bedrijvigheid als bedoeld in de Staat van Bedrijfsactiviteiten. Het gebruik van Stichting Meedoen in het Groen is dus in strijd met BP Buitengebied - Herfterlaan 2.
78. Bij B&W Zwolle is vooralsnog geen vergunningaanvraag ingediend ter legalisatie van deze overtreding. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtreding.

3.10 Kas van Kaat, Kuyterhuislaan 8d

3.10.1 Standpunt bezwaarmakers

79. De horeca is niet meer kleinschalig te noemen en breidt verder uit. De bestaande voorziening is veel groter dan de toegestane ondergeschikte horeca van maximum 100 m². Inmiddels vinden er ook feesten en bruiloften plaats. Dit is niet toegestaan en bovendien ongepast en hinderlijk. Bovendien wordt in de toelichting op het bestemmingsplan melding gemaakt van een kleinschalige horecafunctie. In de toelichting staat namelijk: 'Er is straks mogelijkheid om als bezoeker even te rusten bij bijvoorbeeld een theehuisje'.

pagina 21 / 24

begrip 'ondergeschikte horeca' is gedefinieerd in planvoorschrift 1.34. Dit planvoorschrift is duidelijk zodat geen betekenis toekomt aan de toelichting bij BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

3.11 Stichting Zwolse Essen, voormalige houtzagerij

3.11.1 Standpunt bezwaarmakers

89. Bezwaarmakers zijn verheugd dat B&W Zwolle handhavend hebben opgetreden tegen de houtzagerij.

3.11.2 Reactie B&W Zwolle

90. Bij besluit van 26 november 2020 hebben B&W Zwolle aan zowel Binthout B.V. als aan De Herfte beheer B.V. een last onder dwangsom opgelegd (zie productie 2) opgelegd en gelast om het gebruik van de houtzagerij inclusief de bijbehorende bouwwerken te staken en gestaakt te houden en de bouwwerken te verwijderen en verwijderd te houden. Door een medewerker van de afdeling Fysieke leefomgeving is bij een controle geconstateerd dat het strijdig gebruik is beëindigd en dat de gebouwen zijn verwijderd. Bij brief van 3 februari 2021 is dit zowel aan Binthout B.V. als aan De Herfte beheer B.V. bevestigd (zie productie 3).

3.12 Zonnepark

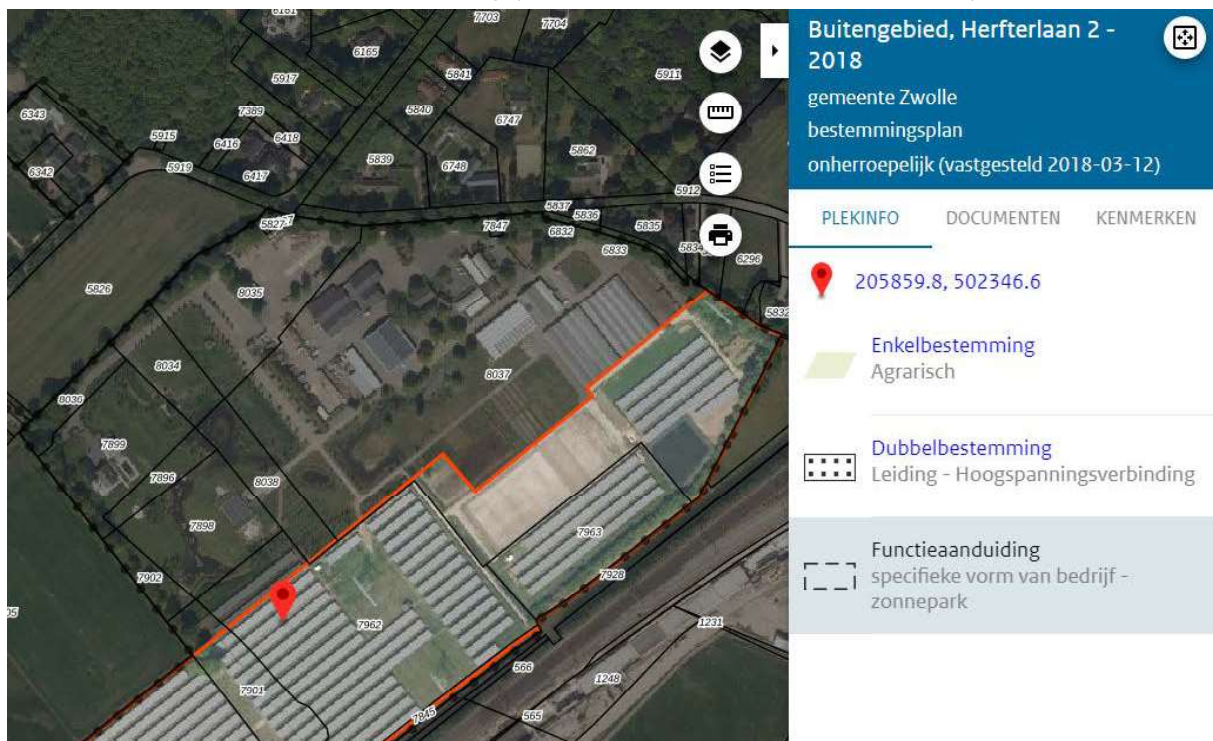
3.12.1 Standpunt bezwaarmakers

91. Uit het bezwaarschrift volgt niet het standpunt van bezwaarmakers. B&W Zwolle zijn er niettemin van op de hoogte dat bezwaarmakers zich afvragen of de zonnepanelen zijn geplaatst in overeenstemming met het BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

3.12.2 Reactie B&W Zwolle

92. Het zonnepark is in figuur 12 van productie 6 aangeduid met de rode cursor. Het zonnepark bevindt zich ter plaatse van de enkelbestemming 'Agrarisch' en de dubbelbestemming 'Leiding – Hoogspanningsverbinding'. Tevens geldt ter plaatse de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zonnepark'.
93. B&W Zwolle hebben op 25 september 2017, kenmerk 21443-2017/HPS2209 (**productie 14**), een omgevingsvergunning verleend voor de oprichting van het zonnepark. Ter plaatse van de kadastrale percelen B 7901 en B 7962 ligt het zonnepark voor een klein deel buiten de functieaanduiding 'specifieke vorm van bedrijf - zonnepark'. In zoverre wordt er in strijd gehandeld met BP Buitengebied - Herfterlaan 2.

94. B&W Zwolle stellen zich primair op het standpunt dat bezwaarmakers geen belanghebbende zijn bij deze overtreding. De afstanden van de percelen van bezwaarmakers tot de locatie waar het zonnepark voor een klein deel buiten de functieaanduiding 'specifiek vorm van bedrijf – zonnepark' ligt, lopen uiteen van circa 250 m tot circa 300 m. Verder bevindt zich bebouwing tussen de percelen van bezwaarmakers en de locatie waar het zonnepark voor een klein deel buiten de functieaanduiding 'specifiek vorm van bedrijf – zonnepark' ligt. Gelet hierop is het uitgesloten dat bezwaarmakers hinder van enige betekenis ondervinden. De percelen van bezwaarmakers grenzen ook niet direct aan de kadastrale percelen B 7901 en B 7962. Zie hieronder een uitsnede van de plankaart waaruit de ligging van de percelen van bezwaarmakers blijkt ten opzichte van de kadastrale percelen B 7901 en B 7962, alsmede de overschrijding door het zonnepark van de functieaanduiding (ten noordwesten van de rode cursor):



Figuur 3 Uitsnede plankaart www.ruimtelijkeplannen.nl

95. Voor zover uw commissie het vorenstaande niet volgt, wijzen B&W Zwolle erop dat er tot op heden geen vergunningaanvraag ingediend is ter legalisatie van deze overtreding. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtreding.

3.13 Inrichtingsplan

3.13.1 Standpunt bezwaarmakers

96. Het inrichtingsplan is niet (volledig) uitgevoerd. Dit is in strijd met de planvoorschriften 3.5, onder a en 4.5, onder a.

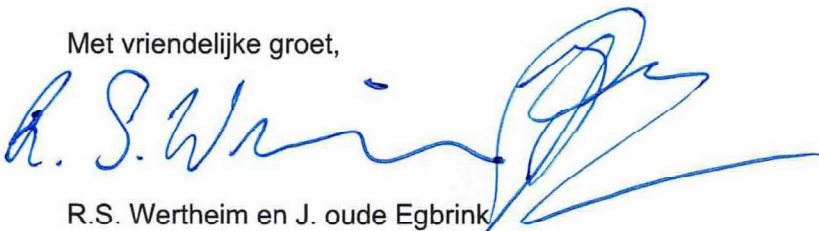
3.13.2 Reactie B&W Zwolle

97. B&W Zwolle hebben extern advies ingewonnen over de vraag of handhavend kan worden opgetreden omdat het inrichtingsplan niet (volledig) is uitgevoerd (**productie 15**). Uit dit advies volgt dat niet bestuursrechtelijk kan worden afgedwongen dat het inrichtingsplan (volledig) wordt uitgevoerd. In dit geval voorzien de planvoorschriften 3.5, onder a en 4.5, onder a, namelijk in een directe plicht tot het realiseren en in stand houden van het inrichtingsplan terwijl was beoogd om te voorzien in voorwaardelijke verplichtingen. Geboden verdragen zich niet met het aan de Wet ruimtelijke ordening (hierna: **Wro**) ten grondslag liggende uitgangspunt dat een bestemmingsplan grondgebruikers niet kan verplichten tot het zonder meer uitvoeren van hetgeen in het bestemmingsplan is geregeld. Dit is in strijd met artikel 3.1, eerste lid, Wro.⁵
98. In een handhavingprocedure zal de bestuursrechter naar alle waarschijnlijkheid oordelen dat de planvoorschriften 3.5, onder a, en 4.5, onder a, evident in strijd zijn met artikel 3.1, Wro en derhalve onverbindend zijn of buiten toepassing moeten worden gelaten.
99. B&W Zwolle zijn overigens wel in gesprek met de beheerder van Buitengoed De Herfte om te komen tot een passende oplossing.

4 Conclusie

100. Uit het vorenstaande volgt dat er in strijd wordt gehandeld met verschillende planvoorschriften. Bij B&W Zwolle zijn vooralsnog geen vergunningaanvragen ingediend ter legalisatie van deze overtredingen. Op basis van de nu bij B&W Zwolle bekende gegevens zal conform de geldende rechtspraak en het geldende handhavingsbeleid handhavend (moeten) worden opgetreden tegen deze overtredingen. Ter zitting zal zo nodig een nadere toelichting worden gegeven.

Met vriendelijke groet,



R.S. Wertheim en J. oude Egbrink

⁵ ABRvS 24 augustus 2016, <https://deeplink.rechtspraak.nl/uitspraak?id=ECLI:NL:RVS:2016:2331>, r.o. 14.1.