

Raadsinformatiebericht

Collegevergadering: 28 mei 2024

Zaaknummer : 1254490
Team : Bouw- en Woningtoezicht Heemstede
Portefeuillehouder : A.M.C.E. Stam
Openbaarheid : Actief openbaar

Onderwerp

Raadsinformatiebericht: afsluiting van de spoorwegovergang Leyduin

- | | |
|---|---|
| ☐ Ter informatie/update | ☒ Toezeggingen/actielijst commissie of raad |
| ☐ Beantwoording schriftelijke vragen | ☐ Overige |

De niet-actief beveiligde overweg (NABO) Leyduin is door ProRail op 29 maart 2024 opgeheven. Op 20 maart 2024 is een (preventief) verzoek om handhaving ingediend bij de gemeente waarbij wordt gevraagd te handhaven op het onttrekken van de NABO uit de openbaarheid. Wandelnet stelt dat de spoorwegovergang een openbare weg is in de zin van de Wegenwet en dat de afsluiting een overtreding is. In een separaat collegevoorstel wordt besloten over dit verzoek om handhaving.

Tijdens het vragenuur op de raadsvergadering van 28 maart 2024 is de situatie rondom de openbaarheid van de NABO aan de orde gekomen. Het CDA heeft vervolgvragen gesteld waarop een antwoord wordt gevraagd. Het CDA meent op grond van argumenten dat een onttrekkingsbesluit uit de openbaarheid noodzakelijk is voor de afsluiting van de Niet Bewaakte Overgang (NABO). De wethouder heeft toegezegd op de argumenten schriftelijk terug te komen. Hieronder volgt een reactie per vraag/argument.

1. CDA: Is de spoorwegovergang niet openbaar?

Het college heeft juridisch advies ingewonnen en zich vervolgens een oordeel gevormd over de vraag of de spoorwegovergang openbaar is. Het college stelt vast dat niet aannemelijk is dat de spoorwegovergang gedurende meer dan 30 jaar voor een ieder toegankelijk is geweest. Verzoekers hebben niet aannemelijk gemaakt dat de spoorwegovergang gedurende meer dan 30 jaar door anderen dan de rechthebbende is gebruikt. Alle getuigenverklaringen beschouwend acht het college de getuigenverklaringen onvoldoende concreet en overtuigend om de conclusie te dragen dat de spoorwegovergang 30 jaar lang vóór september 2009 voor een ieder toegankelijk was.

2. CDA: Als blijkt dat de spoorwegovergang wel openbaar wordt, dan moet de raad alsnog beslissen over het onttrekken aan de openbaarheid en moet het college afwegen of het handhavend moet optreden tegen de afsluiting

Als blijkt dat de spoorwegovergang door gewoonte openbaar zou zijn geworden, dan kan de spoorwegovergang inderdaad alleen aan de openbaarheid worden onttrokken door een raadsbesluit. Pas dan komt de vraag aan de orde of het college handhavend hoort op te treden optreden. Omdat onvoldoende aannemelijk is gemaakt dat de NABO openbaar is, komt het college niet toe aan de afweging of zij handhavend wil optreden als de overweg wel openbaar zou zijn.

3. CDA: Volgt niet uit de “Alverna jurisprudentie” dat de spoorwegovergang bij Leyduin openbaar is geworden?

De afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State heeft inzake de spoorwegovergang bij de Laan van Alverna bepaald dat deze spoorwegovergang door gewoonte openbaar is geworden. Dit is geen algemene uitspraak die van toepassing is op andere spoorwegovergangen. Het gaat om omstandigheden in de concrete situatie die maken of een spoorwegovergang openbaar is of niet.

4. Het CDA heeft gevraagd of bij de beantwoording van de raadsvraag over het onttrekkingsbesluit niet meteen de zaken die Wandelnet heeft aangevoerd, door het college zijn meegenomen

De spoorwegovergang wordt verondersteld niet openbaar te zijn, zolang uit onderzoek niet gebleken is dat de spoorwegovergang door gewoonte openbaar is geworden. Dit is niet eenvoudig vast te stellen en een handhavingsbesluit moet daarnaast goed gemotiveerd worden. De vaststelling dat de spoorwegovergang door gewoonte openbaar is geworden kan niet gebaseerd worden op aanwijzingen alleen, zeker niet als dit ten grondslag wordt gelegd aan een handhavingsbesluit. Hier komt bij dat vaststelling van openbaarheid voor een handhavingsbesluit niet genoeg is. Voor de volledigheid verwijzen we ook naar de BBV verzoek om handhaving Nabo Leyduin.