

MEMORIE VAN TOELICHTING

Memorie van toelichting inzake artikel 4:10a APV Beekdaelen 2022

Gemeentebladnr:		Registratienr:	Z/21/165094 286051
Vergaderdatum:		Agendapunt:	
Portefeuillehouder:	Ing. E. Geurts	Steller:	T. Mobers-Goffin

Aan de Raad:

Memorie van Toelichting betreffende: artikel 4:10a APV Beekdaelen 2022

In artikel 5:42 Burgerlijk Wetboek is het volgende bepaald:

1. Het is niet geoorloofd binnen de in lid 2 bepaalde afstand van de grenslijn van eens anders erf bomen, heesters of heggen te hebben, tenzij de eigenaar daartoe toestemming heeft gegeven of dat erf een openbare weg of een openbaar water is.
2. De in lid 1 bedoelde afstand bedraagt voor bomen twee meter te rekenen vanaf het midden van de voet van de boom en voor de heesters en heggen een halve meter, tenzij ingevolge een verordening of een plaatselijke gewoonte een kleinere afstand is toegelaten.
3. (...)

De APV ziet op regels omtrent openbare orde en veiligheid in de gemeente. De APV regelt niets over privé-eigendommen anders dan het openbaar grondgebied van de gemeente zelf. Artikel 4:10a APV ziet dan ook niet op de bevoegdheden en verplichtingen van eigenaars van naburige erven, het Burenrecht. Hiervoor geldt onveranderd voornoemd artikel 5:42, eerste lid, van het Burgerlijk Wetboek.

Uit het tweede lid van artikel 5:42 Burgerlijk Wetboek kan worden afgeleid dat in beginsel bomen op twee meter en heesters en heggen op een halve meter van de erfgrans dienen te staan. Het woord 'tenzij' laat zien dat ten aanzien van deze afstanden uitzonderingen kunnen worden gemaakt. Bijvoorbeeld ingevolge een verordening ofwel wanneer in verband met een plaatselijke gewoonte een kleinere afstand is toegelaten.

Gelet op het gemeentelijk streven naar de ontwikkeling en instandhouding van een groenrijk openbaar gebied wordt geadviseerd artikel 4:10a in de APV op te nemen. Op die manier kan het groene karakter van de gemeente worden behouden.

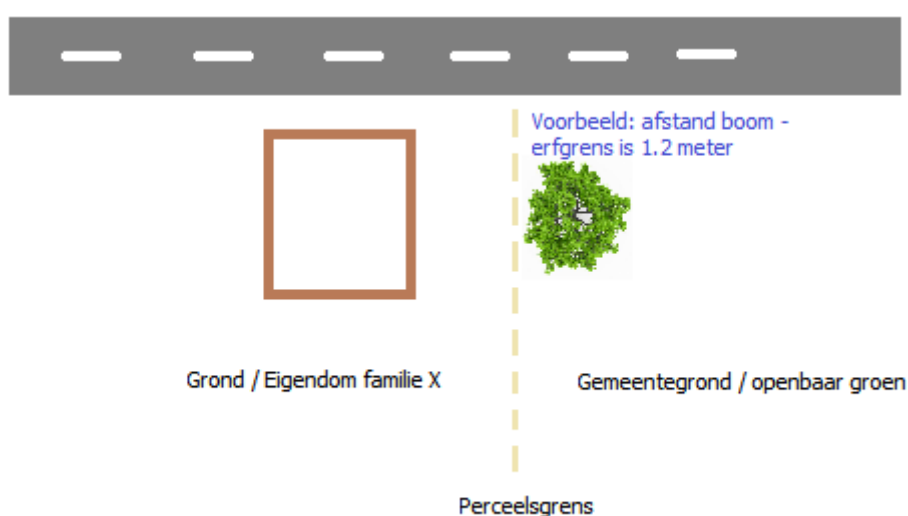
Wanneer een gemeentelijke boom binnen 2 meter van de erfgrans is komen te staan (bijvoorbeeld door de groei), hoeft dit niet langer tot problemen en/of discussies te leiden soms uitmondend in de eis dat de gemeente de boom dient te kappen. Los van het feit dat hiermee kosten zijn gemoeid, leidt dit vaak tot een aantasting van bestaande, beeldbepalende groenstructuren en het esthetisch aanzien van de openbare weg of andere openbare gebieden. Dit wordt als ongewenst gezien.

De keuze voor afstanden van 0,5 meter voor bomen en ten aanzien van heggen en heesters een afstand op nihil zijn ontleend aan rechtspraak hieromtrent¹. Ook het Hof heeft geoordeeld dat de bescherming van bomen en heesters (op gemeentegrond), binnen twee meter tot de erfgrans van een ander, een belang betreft dat de gemeente zich zonder meer mag aantrekken.

Om problemen en/of discussies te voorkomen en de inwoners van de gemeente Beekdaelen duidelijkheid te verschaffen, wordt geadviseerd artikel 4:10a aan de APV toe te voegen.

Hieronder volgt een toelichting aan de hand van voorbeeldtekeningen:

a. Huidige situatie



In de huidige situatie kan familie X de gemeente verzoeken de gemeenteboom te kappen. Deze staat immers op minder dan 2 meter afstand van de erfgrans (artikel 5:42 Burgerlijk Wetboek). Voor de gemeente Beekdaelen staat instandhouding van het openbaar groen echter hoog in het vaandel. Kappen van de boom is dan ook niet wenselijk, aangezien hiermee de groenstructuur wordt aangetast. Daarnaast brengt de kap kosten met zich mee. Dit kan leiden tot een lange discussie, waarbij de gemeente zich onder meer zal beroepen op het Gorselse Bomen arrest. Uit dit arrest volgt dat het behoud van een boom soms zwaarder weegt dan het recht om te verzoeken om deze boom te verwijderen. Er zal dan een belangenafweging moeten plaatsvinden. Echter, in de meeste gevallen zijn bomen in openbaar groen juist geplant vanwege het esthetisch aanzien en de bevordering van de leefkwaliteit en zijn het straatbepalende bomen.

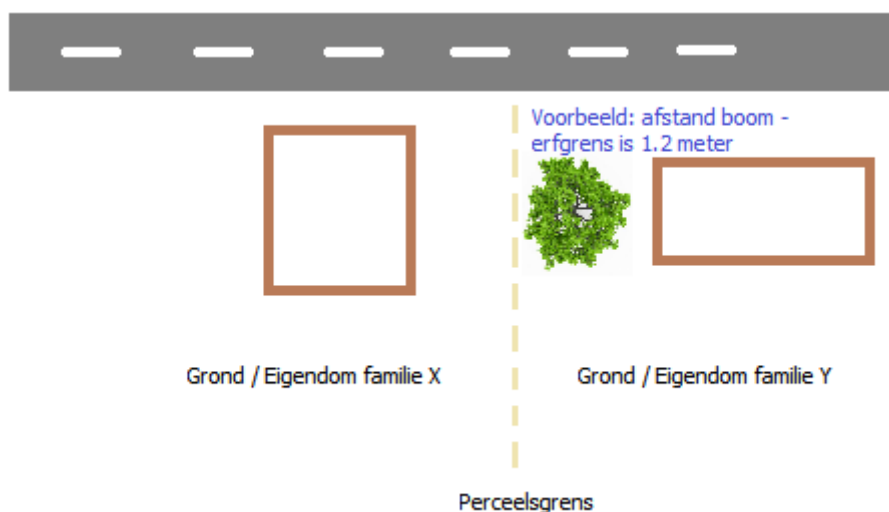
¹ Uitspraak Gerechtshof 's-Hertogenbosch 10-2-2009, ECLI:NL:GHSHE:2009:BI4753

b. Situatie na invoering artikel 4:10a APV



Ook in deze situatie kan familie X de gemeente verzoeken de gemeenteboom te kappen. Echter, dit verzoek kan op goede en duidelijke gronden worden afgewezen onder verwijzing naar artikel 4:10a APV Beekdaelen 2022. Hierin staat immers dat de afstanden als bedoeld in artikel 5:42 van het Burgerlijk Wetboek worden vastgesteld op 0,5 meter voor bomen en voor heggen en heesters op nihil. Nu deze boom op 1,2 meter afstand van de erfgrans staat, staat deze boom dus niet op een onrechtmatige plek. De APV biedt in casu duidelijkheid en voorkomt verdere discussie.

c. Situatie burgers onderling



Familie X kan familie Y verzoeken om de boom te kappen (mits geen sprake is van verjaring o.i.d.). De boom staat immers op minder dan 2 meter afstand van de erfgrans (artikel 5:42 Burgerlijk Wetboek). Hetgeen in de APV Beekdaelen 2022 is bepaald geldt niet voor privéterreinen. Het Burgerlijk Wetboek blijft in casu dan ook onverkort van toepassing.

Beekdaelen, 4 november 2021
