

Bijlage

Artikel 2:5 en 2:12

Artikel 2:5 Kapverbod

1. Het is verboden zonder vergunning een houtopstand te vellen of te doen vellen die voorkomt op de Waardevolle bomenlijst.

2. Het is verboden zonder vergunning een houtopstand te vellen of te doen vellen anders dan die in het eerste lid genoemd. Dit geldt voor beplanting zowel levend als afgestorven.

3. Het in het tweede lid gestelde verbod geldt niet voor het vellen of doen vellen van:

- a. bomen met een dwarsdoorsnede van de stam kleiner dan 40 centimeter, gemeten op 1,3 meter hoogte boven het maaiveld. In geval van meerstammigheid geldt de dwarsdoorsnede van de dikste stam, tenzij de boom is aangeplant in het kader van een herplantplicht of andere compensatiemaatregel;
- b. houtopstand die moet worden geveld krachtens de Plantenziektenwet of krachtens een aanschrijving van het college van burgemeester en wethouders, zulks onverminderd het bepaalde in de artikelen 2:10 en 2:11 van deze verordening;
- c. het periodiek vellen van hakhout of dunning ter uitvoering van regulier groenonderhoud;
- d. het periodiek knotten als noodzakelijke beheermaatregel bij knotbomen, gekandelaberde bomen of leibomen ter uitvoering van regulier groenonderhoud;
- e. een houtopstand gelegen buiten de bebouwde kom, met uitzondering van houtopstanden op erven, en houtopstanden die op grond van het bestemmingsplan worden beschermd;
- f. naaldbomen, kennelijk bestemd om te dienen als kerstbomen en geteeld op daarvoor bestemde terreinen;
- g. kweekgoed;
- h. houtopstand die op last van het bevoegd gezag moet worden geveld op grond van grote gevaarstelling of vergelijkbaar spoedeisend belang van openbare orde of veiligheid (noodkap).

Lid 2 van artikel 2:5 is op deze situatie van toepassing. De bomen komen namelijk niet voor op de Waardevolle bomenlijst. Daardoor moet er dus gekeken worden naar lid 2 van het artikel. Hierin staat dat het verboden is om zonder vergunning een houtopstand te vellen.

Artikel 2:12: Maatregelen onrechtmatig vellen, bestuurlijke boete

1. Indien de houtopstand waarop het verbod tot vellen van toepassing is, zonder vergunning van het bevoegd gezag is geveld, dan wel op andere wijze teniet is gegaan, kan het bevoegd gezag aan de zakelijk gerechtigde tot de grond waarop zich de houtopstand bevond dan wel aan degene die uit andere hoofde tot het treffen van voorzieningen bevoegd is, een herplant-en instandhoudingsplicht opleggen volgens de compensatietabel zoals opgenomen in de bijlage voor een door het bevoegd gezag te bepalen boomsoort en locatie. Het bepaalde in artikel 2:6, lid 1, 2 en 3 is van overeenkomstige toepassing.

2. Indien de houtopstand waarop het verbod tot vellen van toepassing is, zonder vergunning is geveld, dan wel op andere wijze teniet is gegaan, kan het bevoegd gezag aan de zakelijk gerechtigde tot de grond waarop zich de houtopstand bevond dan wel aan degene die uit andere hoofde tot het treffen van voorzieningen bevoegd is, bovendien een bestuurlijke boete opleggen. De hoogte van de boete bedraagt ten hoogste de boomwaarde zoals die was voor de gebeurtenis die de oorzaak vormt voor het letsel of het tenietgaan van de boom.

Wordt dus artikel 2:5, lid 1 of lid 2 van de verordening overtreden, waarbij niet één van de uitzonderingen genoemd in lid 3 van het artikel geldt, kan op grond van artikel 2:12 van de verordening een herplantplicht en een bestuurlijke boete worden opgelegd. De bestuurlijke boete is echter niet zomaar op te leggen. De boete is een punitieve sanctie en dus een “criminal charge” waardoor er een aantal beschermingsmaatregelen uit het Europese recht gelden. Een daarvan is de onschuldpresumptie: iemand is onschuldig, totdat zijn schuld bewezen is. De persoon moet dan ook gehoord worden, er moet een proces-verbaal worden opgemaakt, en de zaak moet onderzocht worden op causaliteit en verwijtbaarheid. Een tweede is het recht te mogen zwijgen, en ook de noodzaak de persoon daarop te wijzen (cautie geven). Een derde is de mogelijkheid dat het Openbaar Ministerie tot vervolging overgaat. Omdat voor het kappen van een boom een omgevingsvergunning nodig is, is het vellen van een boom een economisch delict, dat op grond van de Wet economische delicten kan worden vervolgd.

Het is dus makkelijker om een herplantplicht op te leggen, maar een combinatie van een herplantplicht en een bestuurlijke boete is wel mogelijk.