KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.480/1
VAN 28 APRIL 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 5 april 2011 door de Vlaamse minister van Financiën, Begroting, Werk, Ruimtelijke Ordening en Sport verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van een aantal besluiten ter integratie van machtigingen en toestemmingen in de stedenbouwkundige vergunning", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in het koninklijk besluit van 15 oktober 1935 houdende Algemeen reglement der scheepvaartwegen van het Koninkrijk, het koninklijk besluit van 4 juni 1958 betreffende de vrije stroken langs de autosnelwegen, het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 1997 betreffende de wijziging van waterkeringen, overstromingsbekkens, wachtbekkens en toegangswegen, en het besluit van de Vlaamse Regering van 28 juni 2002 houdende de nadere bepaling van de regels en bevoegdheden voor de uitvoering van het decreet van 16 april 1996 betreffende de waterkeringen op de onbevaarbare waterlopen.

Die wijzigingen betreffen toestemmingen of machtigingen voor het uitvoeren van werken en handelingen met betrekking tot de aanhorigheden van bepaalde wegen en waterwegen die tevens onderworpen kunnen zijn aan de verplichting tot het aanvragen van een stedenbouwkundige vergunning of een verkavelingsvergunning. In geval van zulke onderwerping wordt het al dan niet verlenen van die toestemmingen of machtigingen vereenvoudigd door de integratie ervan in de procedure betreffende die vergunningsaanvragen.

2.1. Voor de ontworpen wijzigingen van het koninklijk besluit van 4 juni 1958 wordt rechtsgrond geboden door artikel 10, eerste lid, van de wet van 12 juli 1956 tot vaststelling van het statuut der autosnelwegen, op grond waarvan de Koning, thans de Vlaamse Regering, voor de door haar bepaalde vrije stroken van niet meer dan dertig meter breed die grenzen aan autosnelwegen, verordeningen kan vaststellen betreffende onder meer de bouwwerken, beplantingen, leidingen, alsmede elke wijziging in het reliëf van de bodem, door afgravings- of aanvullingswerken.

2.2. De ontworpen wijzigingen van de besluiten van de Vlaamse Regering van 7 oktober 1997 en 28 juni 2002 vinden rechtsgrond in artikel 11, tweede lid, van het decreet van 16 april 1996 betreffende de waterkeringen, krachtens hetwelk de Vlaamse Regering de nadere regels bepaalt voor het verkrijgen van de toestemming van de gewestelijke waterbeheerders, zonder dewelke het verboden is wijzigingen aan te brengen aan de op grond van artikel 4 van dat decreet aangelegde waterkeringen, overstromingsbekkens, wachtbekkens en toegangswegen.

2.3. De voornoemde wettelijke en decretale bepalingen bieden echter geen rechtsgrond voor de in artikel 1 van het ontwerp beoogde vervanging van artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935. Dat is evenmin het geval voor artikel 6 van de bijzondere wet van

8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, waaraan eveneens in de aanhef van het ontwerp wordt gerefereerd.

Die rechtsgrond kan, binnen de hierna bepaalde perken, wel worden gevonden in artikel 23, § 1, eerste lid, van het decreet van 4 mei 1994 betreffende het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal, naamloze vennootschap van publiek recht, en in artikel 17, eerste lid, van het decreet van 2 april 2004 betreffende de omzetting van de Dienst voor de Scheepvaart in het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap De Scheepvaart.

De Vlaamse Regering wordt er in die bepalingen telkens toe gemachtigd om, op voorstel van de raad van bestuur van het agentschap, de politieverordeningen uit te vaardigen voor onder meer de aanhorigheden van de door het agentschap beheerde waterwegen. De jaag- en voetpaden langs bevaarbare waterlopen, waarvoor de machtiging tot uitvoering van handelingen of beplantingen in het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935 wordt geregeld, zijn zulke aanhorigheden [1].

De Vlaamse Regering kan op grond van de voornoemde decretale bepalingen bevoegd worden geacht voor het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935, voor zover het beheer van de erin bedoelde waterwegen berust bij de voornoemde agentschappen. Dat laatste is niet het geval, zo blijkt uit de doelomschrijving voor de betrokken agentschappen [2], wanneer het waterwegen betreft die worden beheerd door het Vlaamse Gewest of een havenbedrijf. Voor laatstgenoemde waterwegen kan de Vlaamse Regering bijgevolg op grond van de voornoemde decretale bepalingen geen regeling treffen in de zin van het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935. Tenzij voor een regeling betreffende die waterwegen een andere rechtsgrond voorhanden zou zijn, welke de Raad van State, afdeling Wetgeving, evenwel niet ziet, moet worden aangenomen dat voor het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935 geen rechtsgrond voorhanden is, voor zover het betrekking heeft op waterwegen die worden beheerd door het Vlaamse Gewest of een havenbedrijf. Tenzij alsnog dienaangaande in een deugdelijke rechtsgrond wordt voorzien, kan het ontworpen artikel 89 dan ook niet van toepassing zijn op laatstgenoemde waterwegen.

---

[1] Zie ontwerp van bijzondere wet tot wijziging van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, MvT, *Parl.St.* Kamer, BZ 1988, nr. 516/1, 14.

[2] Zie respectievelijk artikel 5, § 1, 1°, en artikel 5, eerste lid, van de decreten van 4 mei 1994 en 2 april 2004.

VORMVEREISTEN

De Vlaamse Regering oefent de machtigingen bedoeld in artikel 23, § 1, eerste lid, van het decreet van 4 mei 1994 en artikel 17, eerste lid, van het decreet van 2 april 2004 uit op voorstel van de raad van bestuur van het betrokken agentschap.

Bij de adviesaanvraag zijn geen dergelijke voorstellen gevoegd. Indien de thans voorliggende tekst ten gevolge van het vervullen van dat vormvereiste nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, nog aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Aangezien de ontworpen bepalingen ook voorzien in een integratie van de betrokken sectorale machtigingen en toestemmingen in de behandeling van verkavelingsaanvragen, dient in het opschrift ook melding te worden gemaakt van de verkavelingsvergunning.

Aanhef

1. Het tweede lid van de aanhef dient te worden weggelaten, aangezien artikel 6 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 geen rechtsgrond biedt voor het ontwerp.

2. Overeenkomstig hetgeen is uiteengezet over de rechtsgrond, dienen in de aanhef verwijzingen te worden toegevoegd naar artikel 23, § 1, eerste lid, van het decreet van 4 mei 1994, gewijzigd bij het decreet van 2 april 2004, en naar artikel 17, eerste lid, van het decreet van 2 april 2004.

Dispositief

Algemene opmerkingen

1. In het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935 (artikel 1 van het ontwerp) en in de ontworpen artikelen 2 en 7 van het koninklijk besluit van 4 juni 1958 (artikelen 2 en 4 van het ontwerp) worden respectievelijk het begrip “waterbeheerder” en “wegbeheerder” gebruikt.

Die termen komen thans niet voor in die koninklijk besluiten. Het verdient dan ook aanbeveling die begrippen te definiëren.

2. Het ontwerp is niet doorlopend genummerd, vermits artikel 5 ontbreekt, en dient bijgevolg vanaf artikel 6 te worden vernummerd.

Bijzondere opmerkingen

Artikel 1

1. In het ontworpen artikel 89 van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935 dienen de woorden “dienstbaarheid” en “bekomen” te worden vervangen door respectievelijk de woorden “erfdienstbaarheid” en “verkregen”.

2. De integratiedoelstelling waaraan het ontwerp zijn bestaansreden ontleent, lijkt ook te kunnen worden betrokken op artikel 90, eerste lid, van het koninklijk besluit van 15 oktober 1935. Vraag is dan ook of het ontwerp in dat opzicht geen aanvulling behoeft.

Artikel 6

Gelet op de definiëring van het begrip “de gewestelijke waterbeheerders” in artikel 1, 2°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 1997, worden in het

ontworpen tweede lid van artikel 2 van dat besluit beter de meervoudsvormen “gewestelijke waterbeheerders” en “uitbrengen” gebruikt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON, L. DENYS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer P. T'KINDT, auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

A. BECKERS M. VAN DAMME