



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 54.461/1
van 17 december 2013

over

een voorontwerp van decreet 'houdende wijziging van diverse
bepalingen van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening'

Op 12 november 2013 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Financiën, Begroting, Werk, Ruimtelijke Ordening en Sport verzocht binnen een termijn van dertig dagen, een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet 'houdende wijziging van diverse bepalingen van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening'.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 5 december 2013. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX, assessor, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Pierrot T'KINDT, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 17 december 2013.

*

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN DECREET

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe een aantal wijzigingen aan te brengen in de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening (hierna: de Codex). Die wijzigingen hebben betrekking op:

- de vereenvoudiging van de functieregeling in verband met de in de Codex genoemde gewestelijke ambtenaren (andere dan de gewestelijke stedenbouwkundige inspecteurs) tot de enkele functie van gewestelijk stedenbouwkundig ambtenaar;
- de vervanging van goedkeuringstoezicht door schorsingstoezicht op de samenstelling van de gemeentelijke en provinciale commissies voor ruimtelijke ordening en op de vaststelling van gemeentelijke en provinciale ruimtelijke uitvoeringsplannen;
- aanpassingen op het vlak van de aanstelling van gemeentelijke stedenbouwkundige ambtenaren, waaronder de invoering van de mogelijkheid tot contractuele aanwerving;
- de uitbreiding van de mogelijkheden tot delegatie van de bevoegdheden tot vaststelling van ruimtelijke uitvoeringsplannen en tot afwijking van de hiërarchie van die plannen;
- de verruiming van het toepassingsgebied van de stedenbouwkundige verordeningen;
- wijzigingen inzake de mogelijkheden tot afwijking van stedenbouwkundige voorschriften;
- maatregelen in het kader van de collectieve aanleg van nutsvoorzieningen;
- de invoering van een beroepsmogelijkheid voor de deputatie bij de afgifte van planologische attesten door de gemeenteraad;
- technische aanpassingen.

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

VOORAFGAANDE OPMERKING

3. Uit de memorie van toelichting bij het ontwerp blijkt dat het de bedoeling is om de inwerkingtreding van de ontworpen regeling te laten voorafgaan aan de inwerkingtreding van het decreet ‘betreffende de omgevingsvergunning’, waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 17 oktober 2013 advies 53.889/AV/1 heeft gegeven. In voorkomend geval zullen sommige wijzigings- of opheffingsbepalingen opgenomen in het voornoemde (voorontwerp van) decreet ‘betreffende de omgevingsvergunning’ moeten worden afgestemd op de inhoud van het voorliggende ontwerp.²

Artikel 8

4. In het ontworpen artikel 1.4.6 van de Codex is de regeling die is opgenomen in het huidige artikel 1.4.6, § 3, tweede lid, betreffende de aanstelling in dringende gevallen van een waarnemend stedenbouwkundig ambtenaar door het college van burgemeester en schepenen, niet hernomen.

Hierover ondervraagd door de auditeur-verslaggever heeft de gemachtigde verklaard dat een dergelijke regeling in de Codex niet langer nodig wordt geacht, aangezien het Gemeentedecreet erin voorziet dat, in dringende gevallen, het college van burgemeester en schepenen een beslissing kan nemen mits voorlegging ervan aan de eerstvolgende gemeenteraad.

Indien met dit laatste wordt verwezen naar de regeling die is opgenomen in artikel 81, § 2, tweede lid, van het Gemeentedecreet, moet worden vastgesteld dat die bepaling geen toepassing kan vinden op de aanstelling van een vervangende gemeentelijke stedenbouwkundige ambtenaar. Aangezien in het Gemeentedecreet niet meteen een andere rechtsbasis wordt gezien voor het nemen van een dergelijke beslissing door het college van burgemeester en schepenen, lijkt het er op dat de regeling die thans is opgenomen in artikel 1.4.6, § 3, tweede lid, van de Codex in het nieuw ontworpen artikel 1.4.6 dient te worden hernomen.

Artikel 16

5. Als gevolg van de ontworpen vervanging van artikel 2.2.7, § 2, van de Codex (artikel 16, 1°, van het ontwerp) kan in het derde lid van het daaropvolgende artikel 2.2.8 niet langer gewag worden gemaakt van “elke gemeente, vermeld in artikel 2.2.7, § 2,”. Die zinsnede kan, bij een aan het ontwerp toe te voegen artikel, wellicht worden vervangen door de zinsnede

² Zo zal er bijvoorbeeld moeten over gewaakt worden dat het thans ontworpen artikel 4.2.25 van de Codex (artikel 36 van het ontwerp) eveneens moet worden opgeheven bij het decreet ‘betreffende de omgevingsvergunning’ (zie in dat verband artikel 311 van het voorontwerp van laatstgenoemd decreet). Een ander voorbeeld is dat na de aanpassing, vervat in artikel 37 van het voorliggende ontwerp, van artikel 4.3.1, § 1, van de Codex, in het decreet ‘betreffende de omgevingsvergunning’ niet meer zal kunnen worden volstaan met de enkele opheffing, vermeld in artikel 312, 1°, van het voorontwerp van dat laatste, van het tweede lid van voormeld artikel 4.3.1, § 1, maar ook rekening zal moeten worden gehouden met het daaropvolgende toe te voegen derde lid, waarin naar dat tweede lid wordt verwezen.

“elke gemeente waarvan het grondgebied door het gewestelijk ruimtelijk uitvoeringsplan geheel of ten dele wordt bestreken”, naar het voorbeeld van artikel 2.2.7, § 3, eerste lid, van de Codex.

Artikel 18

6.1. Als gevolg van de ontworpen gedeeltelijke vervanging van artikel 2.2.10, § 4, vierde lid, van de Codex (artikel 18, 3°, van het ontwerp), dienen in het eerste lid van de daaropvolgende paragraaf de woorden “de Vlaamse Regering” te worden vervangen door de woorden “het departement”. Een wijzigingsartikel in die zin dient aan het ontwerp te worden toegevoegd.

6.2. Ook in artikel 2.5.1, § 2, tweede lid, van de Codex dient, via een nog aan het ontwerp toe te voegen artikel, een referentie te worden toegevoegd aan “het departement”, gelet op de verwijzing in die bepaling naar “adviezen van de Vlaamse Regering (...) in (...) artikel 2.2.10, § 4, (...) vierde (...) lid”.

Artikel 19

7. Aan het einde van het ontworpen artikel 2.2.11, § 3, 2°, van de Codex schrijve men “instemming heeft verleend met toepassing van artikel 2.2.9, § 2, tweede en derde lid;” (niet: “in toepassing van artikel 2.2.9, § 2,”).

Artikel 21

8. In het ontworpen artikel 2.2.13, § 3, eerste lid, van de Codex (artikel 21, 3°, van het ontwerp) dient te worden geschreven “tenzij de provincieraad, respectievelijk de Vlaamse Regering daarvoor hun instemming verlenen” (niet: “haar instemming verleent”).

Artikel 24

9. In het ontworpen artikel 2.2.16, § 2, 2°, van de Codex schrijve men “instemming heeft verleend met toepassing van artikel 2.2.13, § 3;” (niet: “in toepassing van artikel 2.2.13, § 3,”).

Artikel 32

10. In de inleidende zin van artikel 32 van het ontwerp moet melding worden gemaakt van de wijziging van artikel 4.2.15 van de Codex bij het decreet van 16 juli 2010.

11. In de ontworpen paragraaf 3 van artikel 4.2.15 (artikel 32, 2°, van het ontwerp) schrijve men “op welke wijze in de nodige infrastructuur voor de nutsvoorzieningen wordt

voorzien” (niet: “op welke wijze de nodige infrastructuur voor de nutsvoorzieningen moet voorzien worden”).

Artikel 36

12. De inleidende zin van artikel 36 van het ontwerp redigere men als volgt:

“In titel IV, hoofdstuk II, afdeling 2, onderafdeling 5, van dezelfde codex, ingevoegd bij artikel 35, wordt een artikel 4.2.25 ingevoegd, (...)”.

13. In het ontworpen artikel 4.2.25 kan de termijn voor een beslissing van de gemeenteraad over de zaak van de wegen (niet, zoals in de tweede zin van het tweede lid, “over de wegen”) en voor de mededeling van die beslissing, niet uitsluitend worden bepaald “vanaf de samenroeping door de provinciegouverneur”, aangezien niet alle beslissingen noodzakelijk na een dergelijk initiatief van de provinciegouverneur worden genomen.³

Artikel 37

14. Er is een discrepantie tussen de tekst van het ontworpen artikel 4.3.1, § 1, derde lid, 3°, van de Codex (artikel 37, 2°, van het ontwerp – “kennelijk geen schending van de rechten van derden”) en de bespreking ervan in de memorie van toelichting (p. 35, *sub* 4 – “geen kennelijke schending van de rechten van derden”), die moet worden ongedaan gemaakt door de toelichting af te stemmen op de tekst van de ontworpen bepaling.

Artikel 40

15. De inleidende zin van artikel 40 van het ontwerp redigere men als volgt:

“In titel IV, hoofdstuk IV, afdeling 1, onderafdeling 7/1, van dezelfde codex, ingevoegd bij artikel 39, wordt een artikel 4.4.8/1 ingevoegd, (...)”.

Artikel 41

16. In artikel 41 van het ontwerp moet melding worden gemaakt van de wijziging van artikel 4.4.9, § 1, eerste lid, van de Codex bij het decreet van 16 juli 2010.

³ Zie in dat verband adv.RvS 53.889/AV/1 van 17 oktober 2013 over het voorontwerp van decreet ‘betreffende de omgevingsvergunning’, waar met betrekking tot de gelijkaardige artikelen 29 en 63 van dat voorontwerp wordt ingestemd met het voorstel van de gemachtigde om de slotzin van die artikelen te redigeren als volgt: “De gemeenteraad neemt een beslissing over de zaak van de wegen en deelt die beslissing mee binnen een termijn van vijfenveertig dagen vanaf de raadszitting waarop de zaak van de wegen voor de eerste maal geagendeerd is.”

Artikel 43

17. De steller van het ontwerp dient na te gaan of in artikel 4.4.25, § 2, derde lid, van de Codex, aan het einde ervan, de woorden “de deputatie” eveneens dienen te worden vervangen door de woorden “de provincieraad” (artikel 43, 1°, van het ontwerp).⁴

18. In het licht van de wijziging die wordt aangebracht aan de tweede zin van artikel 4.4.25, § 2, vijfde lid (vervanging van het woord “deputaties” door het woord “provincieraden” – artikel 43, 2°, van het ontwerp) dient in diezelfde zin ook het woord “haar” te worden vervangen door het woord “zijn”.

19. Bij artikel 43, 8°, van het ontwerp dient in artikel 4.4.25, § 6, eerste lid, 1°, van de Codex ook nog het woord “deputatie” te worden vervangen door het woord “provincieraad”, rekening houdende met de draagwijdte van sommige andere bij artikel 43 aangebrachte wijzigingen.

Artikel 47

20.1. De wijzigingen die bij artikel 47 van het ontwerp worden aangebracht aan artikel 4.7.15, § 2, eerste lid, en § 3, tweede lid, van de Codex, hebben mede tot gevolg dat de mogelijkheid vervalt om tijdens het openbaar onderzoek van (bepaalde) vergunningsaanvragen in de loop van de reguliere procedure in eerste administratieve aanleg op “mondelinge” wijze bezwaren in te dienen.

Het verdient aanbeveling om ook dat gevolg in de memorie van toelichting te duiden.

20.2. Dezelfde opmerking geldt voor de wijziging die bij artikel 53, 2°, van het ontwerp wordt aangebracht in artikel 4.7.26, § 4, eerste lid, 1°, b) en e), van de Codex.

Artikel 50

21. In artikel 50, 2°, van het ontwerp dient te worden gepreciseerd dat het eerste lid van artikel 4.7.19, § 1, van de Codex wordt gewijzigd.

Artikel 53

22. In het ontworpen artikel 4.7.26, § 1, van de Codex (artikel 53, 1°, van het ontwerp) dient het woord “afgeleverd” te worden vervangen door het woord “afgegeven” of “uitgereikt”.

⁴ Vergelijk met de wijziging opgenomen in artikel 43, 2°, van het ontwerp.

Artikel 61

23. De steller van het ontwerp dient na te gaan of de ontworpen wijziging van artikel 7.5.9, eerste lid, van de Codex wel degelijk nodig is, ermee rekening houdende, enerzijds, dat de voornoemde bepaling enkel van toepassing is op vergunningsaanvragen die onder meer bij de gedelegeerde stedenbouwkundige ambtenaar zijn betekend vóór 31 december 2013 en, anderzijds, dat de ontworpen wijziging wellicht niet voor die datum in werking zal treden.

Artikel 64

24. In artikel 64 van het ontwerp dient ervan melding te worden gemaakt dat artikel 4.2.25, tweede lid, van de Codex in die codex wordt ingevoegd bij artikel 36 van het ontwerp.

25. Bovendien rijst de vraag of niet in een gelijkaardige overgangsregeling moet worden voorzien voor de gevallen waarin de provinciegouverneur in opdracht van de Vlaamse Regering, in het kader van de bijzondere administratieve vergunningsprocedure, de gemeenteraad kan samenroepen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Marleen VERSCHRAEGHEN

Marnix VAN DAMME