



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.714/3

van 11 juli 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende machtiging van De Werkvennootschap om in naam van het Vlaamse Gewest verplaatsingsbevelen uit te vaardigen voor nutsleidingen op gronden die geen eigendom zijn van De Werkvennootschap en waarop ze geen zakelijk recht of recht van beheer heeft’

Op 11 juni 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende machtiging van De Werkvennootschap om in naam van het Vlaamse Gewest verplaatsingsbevelen uit te vaardigen voor nutsleidingen op gronden die geen eigendom zijn van De Werkvennootschap en waarop ze geen zakelijk recht of recht van beheer heeft’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 3 juli 2018. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Bruno PEETERS, assessor, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Dries VAN EECKHOUTTE, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 11 juli 2018.

*

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 rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe De Werkvennootschap te machtigen om naar aanleiding van de uitvoering van haar maatschappelijk doel in naam van het Vlaamse Gewest verplaatsingsbevelen uit te vaardigen voor nutsleidingen op gronden die het Vlaamse Gewest in eigendom heeft, of waarop het een zakelijk recht of recht van beheer heeft, en leidingen en installaties van algemeen nut te verplaatsen.

RECHTSGROND

3.1. Uit het eerste lid van de aanhef vloeit voort dat voor het ontworpen besluit rechtsgrond wordt gezocht in artikel 7, § 2, derde lid, van het decreet van 23 december 2016 ‘houdende de totstandbrenging van De Werkvennootschap nv van publiek recht’.

3.2. Artikel 7, § 2, tweede en derde lid, van het decreet van 23 december 2016 luidt:

“Voor de uitvoering van de opdrachten, vermeld in artikel 3, beschikt De Werkvennootschap na akkoord van de betrokken domeinbeheerder over dezelfde rechten voor werken aan het domein dat De Werkvennootschap niet in eigendom heeft, waarop ze geen zakelijk recht heeft of dat ze niet beheert.

Met het oog op een gecoördineerde uitvaardiging en uitvoering van verplaatsingsbevelen kunnen het Vlaamse Gewest en de provincies en gemeenten het geheel of een deel van de bevoegdheden en beslissingen die aan hen overeenkomstig de geldende regelgeving over verplaatsingsbevelen met betrekking tot alle nutsleidingen en kabels toekomen, door De Werkvennootschap in hun naam laten uitoefenen en uitvoeren.”

Het opschrift van het ontworpen besluit, waarin gewag wordt gemaakt “gronden die geen eigendom zijn van De Werkvennootschap *en waarop ze geen zakelijk recht of recht van beheer heeft*”, lijkt eerder naar het tweede, dan naar het derde lid van die bepaling te verwijzen. Hieromtrent om uitleg gevraagd, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

“Het tweede en het derde lid van het Decreet van 23 december 2016 moeten samen worden gelezen.

Het tweede lid geeft aan De Werkvennootschap de mogelijkheid om na akkoord van de betrokken domeinbeheerder over dezelfde rechten voor werken aan het domein dat De Werkvennootschap. Het lid heeft betrekking op de domeinen die De Werkvennootschap niet in eigendom heeft, waarop ze geen zakelijk recht heeft of dat ze niet beheert.

Op basis van het derde lid, kan het Vlaamse Gewest het geheel of een deel van de bevoegdheden en beslissingen die aan hen overeenkomstig de geldende regelgeving over verplaatsingsbevelen met betrekking tot alle nutsleidingen en kabels toekomen, door De Werkvennootschap in zijn naam laten uitoefenen en uitvoeren.

Het derde lid ondersteunt immers het tweede lid, en zoals het zelf vermeldt, doelt op een ‘gecoördineerde uitvaardiging en uitvoering van verplaatsingsbevelen’.

Het klopt dus inderdaad dat de rechtsgrond wordt gezocht in artikel 7, § 2, derde lid.

Toch blijft ook het opschrift o.i. correct, aangezien dit correct het toepassingsgebied weergeeft van de bepalingen van het (ontwerp) BVR. De bepalingen van het (ontwerp)BVR hebben slechts betrekking hebben op de uitoefening van de rechten van het Vlaamse Gewest voor domeinen die De Werkvennootschap niet in eigendom heeft, waarop ze geen zakelijk recht heeft of die ze niet beheert.”

3.3. Gelet op het voorgaande, kan inderdaad worden aangenomen dat artikel 7, § 2, derde lid, rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit.

Desgevallend zou wel in het opschrift, zoals in artikel 1 van het ontworpen besluit, gewag kunnen worden gemaakt van “gronden die het Vlaamse Gewest in eigendom heeft, of waarop het een zakelijk recht of recht van beheer heeft”, in plaats van gronden die *geen* eigendom zijn van De Werkvennootschap en waarop ze geen zakelijk recht of recht van beheer heeft.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Het vierde lid van de aanhef, dat een loutere parafrase is van artikel 1 van het ontwerp en niets bijdraagt tot de verstaanbaarheid van het ontwerp, kan beter worden weggelaten.

Artikel 1

5. De gemachtigde bevestigde dat de machtiging van De Werkvennootschap waarin artikel 1 van het ontwerp voorziet om in naam van het Vlaamse Gewest verplaatsingsbevelen uit te vaardigen, beperkt is tot de gevallen waarin een bestaande wet- of regelgeving voorziet in de mogelijkheid voor de Vlaamse Regering om een dergelijk verplaatsingsbevel uit te vaardigen:

“Dat is immers ook de voorwaarde die gesteld wordt in artikel 7, § 2, derde lid van het Decreet. Het Vlaamse Gewest kan slechts de bevoegdheden en beslissingen die aan het Gewest toekomen ‘overeenkomstig de geldende regelgeving’, door De Werkvennootschap in zijn naam laten uitoefenen en uitvoeren.”

Onder dat voorbehoud is artikel 1 van het ontwerp bestaanbaar met artikel 7, § 2, derde lid, van het decreet van 23 december 2016.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Jo BAERT