

Besluit van de gouverneur houdende tot vernietiging van het besluit van de gemeenteraad van Horebeke van 7 maart 2022 betreffende de afwijzing van een verzoekschrift

DE GOUVERNEUR VAN DE PROVINCIE OOST-VLAANDEREN,

Bevoegdheid

Het decreet over het Lokaal Bestuur van 22 december 2017, artikel 326 en 332, §1.

Feitelijke context

Op 7 maart 2022 beslist de gemeenteraad van Horebeke om niet in te gaan op het verzoekschrift ingediend door Sara Pauwels en Florian Vande Walle betreffende de buurtweg nr.39.

Op 2 april 2022 dienen Sara Pauwels en Florian Vande Walle een klacht in bij de gouverneur van de provincie Oost-Vlaanderen tegen de beslissing van de gemeenteraad van Horebeke houdende het afwijzen van hun verzoekschrift betreffende buurtweg nr. 39. De klagers vragen de vernietiging van dit besluit omdat zij menen dat de formele motiveringsplicht en artikel 13 van het Gemeentewegendecreet geschonden zijn.

Op 5 april 2022 verzoekt de gouverneur de gemeente de bestreden beslissing van de gemeenteraad te bezorgen, alsook het volledige dossier ter zake. Op 6 mei 2022 herhaalt de gouverneur dit verzoek.

Op 11 mei 2022 verzendt de gemeente de bestreden beslissing van de gemeenteraad aan de gouverneur alsook het volledige dossier ter zake en de bijhorende toelichting. De toezichtstermijn van de gouverneur voor dit besluit neemt een aanvang op 12 mei 2022 en eindigt op 10 juni 2022.

Juridisch kader

Artikel 20 Decreet Lokaal Bestuur

Artikel 278 Decreet Lokaal Bestuur

De formele motiveringsplicht

Verantwoording

Met hun verzoekschrift d.d. 24 juni 2021 verzochten Sara Pauwels en Florian Vande Walle aan de gemeenteraad om:

- op grond van artikel 14 van het Gemeentewegendecreet, het deel van de buurtweg nr. 39, zoals vastgesteld zou zijn volgens het opmetingsplan van de beëdigd landmeter, gelegen op de eigendom van de aanpalenden aan de zijde Korsele en voor wat betreft het deel dat niet door het publiek gebruikt wordt door de reeds meer dan dertig jaar bestaande en voorheen bestaand hebbende landschapselementen (aldus hierboven de betreffende grondstrook genoemd), op te heffen
- en, op grond van artikel 13 van het Gemeentewegendecreet, de feitelijke ligging van buurtweg nr. 39 te bestendigen door de vaststelling van het dertigjarig publiek gebruik ervan.

1. Schending artikelen 20 en 278 DLB en formele motiveringsplicht

In de uitnodiging van de dagorde van de gemeenteraad van 7 maart 2021 was de behandeling van het verzoekschrift als volgt opgenomen:

‘Verzoekschrift - onderzoek ligging buurtweg 39’

Er was dus geen vermelding van het voorstel van beslissing (‘goedkeuring’ of ‘afwijzing’) over het verzoekschrift. Er was ook geen voorstel van beslissing toegevoegd aan het dossier dat ter beschikking lag van de gemeenteraadsleden.

Zij wisten bijgevolg tot op het moment van de behandeling tijdens de raadszitting zelf niet welk voorstel hen vanuit het college zou worden voorgelegd m.b.t. dit verzoekschrift.

Deze handelswijze gaat in tegen artikel 20 van het DLB, dat bepaalt dat de oproeping voor de gemeenteraad een toegelicht voorstel van beslissing moet bevatten.

Tijdens de gemeenteraadszitting gaf de burgemeester als toelichting bij dit punt enkel dat het college niet wenste in te gaan op het verzoekschrift omdat hierdoor (= door de bestendiging van de feitelijke ligging) een landbouwer niet tot aan zijn veld zou geraken zonder gewassen van een andere landbouwer te beschadigen.

Op de uitvoerige juridische argumentatie zoals verwoord in het verzoekschrift, werd niet ingegaan, ook niet toen hier (summier) naar gevraagd werd door een gemeenteraadslid.

In (de notule van) de beslissing staat als motivering het volgende te lezen:

‘Feiten en context

Op 24.06.2021 werd een verzoekschrift ingediend door Sarah Pauwels en Vande Walle Florian. In het verzoekschrift wordt gevraagd de feitelijke ligging van buurtweg nr. 39 te bestendigen door het 30-jarig gebruik, door vaststelling van het 30-jarig publiek gebruik ervan door de gemeenteraad. De vaststelling door de gemeenteraad door (sic) het publiek gebruik gedurende 30-

jaar heeft van rechtswege de vestiging van een publiek recht van doorgang tot gevolg. In het verzoekschrift wordt verwezen naar foto's van landschapselementen, luchtfoto's en getuigenissen. De verzoekers wenden (sic) de feitelijke ligging van buurtweg 39 bestendig zien om de ecologische en landschappelijke waarde maar ook om de investeringen in afsluitingen, bomen en struiken te vrijwaren. De verzoekers verklaren dat er geen impact zal zijn op de verkeersveiligheid, het recht van doorgang op 3m blijft en de lasten van de buurtweg op deze manier verdeeld wordt (sic).

Het college van burgemeester en schepenen op eigen initiatief of op verzoek van de gemeenteraad of op verzoek van een derde kan overgaan tot afpaling van een gemeenteweg, met tussenkomst van een landmeter. Voor de afpaling wordt een plan en een PV opgemaakt. De aangelanden werden uitgenodigd het PV te ondertekenen. Sinds 01.09.2019 zijn er geen verjaarde gemeentewegen meer. Oude buurtwegen zijn onverjaarbare gemeentewegen geworden en worden ook onverjaarbaar ook al zouden ze meer dan 30 jaar in onbruik zijn. De breedte van de buurtweg is onverjaarbaar en de breedte is zoals deze is voorgeschreven in de Atlas der Buurtwegen. De gemeente kan als wegbeheerder de volledige wettelijke breedte laten vrijmaken. De aanhorigheden kunnen steeds vrijgemaakt worden op bevel van de gemeente indien deze aanhorigheden de wettelijke breedte belemmeren. Aldus kan de gemeente beslissen om bomen, beplantingen, hagen en dergelijke te laten verwijderen, kappen of snoeien over de volledige breedte van de buurtweg. De achterliggende percelen dienen ontsloten te worden voor de landbouwers en zij dienen te kunnen beschikken over de volledige breedte van de buurtweg zonder te moeten uitwijken naar de aangelande landbouwgrond. De uitwijking zorgt voor schade aan de gewassen.

Bevoegdheid

Decreet over het lokaal bestuur d.d. 22.12.2017

Gemeentewegendecreet art. 14

Juridische grond

Gemeentewegendecreet'

De argumentatie i.v.m. de onverjaarbaarheid van gemeentewegen die aangehaald wordt als motivering van de beslissing werd echter op geen enkel moment tijdens de gemeenteraadszitting genoemd door de burgemeester of andere leden van de gemeenteraad. Er was voorafgaand aan de gemeenteraadszitting ook geen voorstel van besluit waarin dit al zou kunnen opgenomen zijn en waarbij de gemeenteraad, door het voorstel goed te keuren, zich zou aangesloten hebben.

Er werd bijgevolg achteraf een motivering aan het besluit toegevoegd, die echter niet (via een voorstel van besluit) op de gemeenteraad voorlag, noch er tijdens de zitting voor aangehaald werd.

Dit is geen correcte manier van werken. Het komt niet aan de administratie, noch het college toe om een besluit van de gemeenteraad, na de goedkeuring ervan, (bijkomend) te onderbouwen en motiveren.

Dat de notulen nadien in die zin werden opgemaakt, is bijgevolg ook niet correct. De notulen moeten weergeven wat de beslissingen van de gemeenteraad waren. In casu werden grote delen van de motivering van de beslissing over het verzoekschrift achteraf toegevoegd, maar deze

kunnen niet beschouwd worden als een getrouwe weergave van (de motivering van) het besluit van de gemeenteraad.

Een deel van de motivering van het bestreden besluit is dus niet de motivering geweest van de gemeenteraad. De notulen van dit besluit zijn geen correcte weergave van het besluit zoals het door de gemeenteraad genomen werd, met name wat betreft de motivering.

Het gemeenteraadsbesluit van 7 maart 2021 schendt artikel 20 en artikel 278 DLB., en van de motiveringsplicht.

BESLUIT:

Enig artikel.

Het gemeenteraadsbesluit d.d. 7 maart 2022 van de gemeente Horebeke 'Verzoekschrift – onderzoek ligging buurtweg nr. 39' wordt vernietigd.

Tegen deze beslissing kan een beroep tot nietigverklaring of een verzoek tot schorsing van de tenuitvoerlegging worden ingediend bij de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het verzoekschrift wordt ingediend, hetzij elektronisch via een beveiligde website van de Raad van State (<http://eproadmin.raadvst-consetat.be>), of met een ter post aangetekende brief die wordt toegezonden aan de Raad van State (Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel). Het verzoekschrift wordt ingediend binnen een termijn van zestig dagen nadat de beslissing werd betekend.

Gent,

De gouverneur van de provincie Oost-Vlaanderen

Carina VAN CAUTER