

GEMEENTERAAD

Datum raadsvergadering : 3 augustus 2015

Punt : 10

Onderwerp : **Aanpassing (model) Algemene Plaatselijke Verordening APV**

Portefeuillehouder : T. van Mourik

Afdeling : Romte

Vragen bij : W. Feddema

Voorstel

De APV aan te vullen met een standaardbepaling omtrent hoogspanningslijnen.

Inleiding

Er wordt een vaarweg / sloepenroute gerealiseerd in het kader van de gebiedsontwikkeling Deinum-Boksum. Ten zuiden van het viaduct de Twilling onder Deinum kruist deze vaarweg de bestaande hoogspanningslijn. Deze lijn is in beheer bij netbeheerder Liandon. Vanuit het privaatrecht is er 20 meter ter weerszijden van de lijn een zakelijk recht ten behoeve van de netbeheerder gevestigd. Hiermee wijken de belangen van de eigenaar van het terrein voor het belang van de beheerder van de hoogspanningslijn. Naast het recht van opstal voor de elektriciteitsmast op het desbetreffende perceel wordt in de regel bedongen dat er een strook grond aan weerszijden van de lijn moet worden vrijgehouden. Na afronding van de werkzaamheden zou ter plekke van het water kunnen worden gevist. Onderstaand is de kwestie geformuleerd. Er zijn meerdere oplossingen mogelijk, zowel op basis van het privaatrecht omdat de gemeente eigenaar is, als uit het publiekrecht. Het publiekrecht regelt de verhoudingen tussen overheid en burger. Het gaat om zaken waarbij de overheid opereert als gezagdrager. Bij overtreding van de regels kan een sanctie worden opgelegd.

Probleemstelling

De netbeheerder vraagt van de gemeente om op de specifiek aangegeven locatie van de kruising sloepenroute/hoogspanningslijn de veiligheidshoogte van 5,5 meter te garanderen.

Wij hebben nagegaan welk juridisch instrumentarium hiervoor passend is. Is dat het privaatrecht om als eigenaar daar borden te plaatsen. Of pleegt de gemeente een aanpassing van haar APV met een algemene bepaling zoals die standaard in het VNG model voorkomt.

Argumenten

1. Vanwege de gevaar aspecten en risico's door de combinatie vaar- en viswater/aanwezigheid hoogspanningslijn is het noodzakelijk dat de gemeente voorziet in de vraag om e.e.a. te regelen.
2. De gemeente heeft de juridische zeggenschap en kan zowel acteren op grond van het privaatrecht als toekomstig eigenaresse van de ondergrond, als vanuit haar rol als publieke regelgever op dit gebied
3. Indien hetzelfde resultaat mogelijk is via zowel het privaatrecht als het publiekrecht, prevaleert in beginsel de publiekrechtelijke regeling. Dit komt voort uit de door de jaren ontwikkelde zogenaamde 'doorkruisingsleer'.
4. Op grond van punt 3 verdient het aanbeveling om deze zaak met een openbare bestemming vanuit het publiekrecht te benaderen met een algemene voor een ieder geldende bepaling
5. Er is een landelijk voorbeeld model APV van de Vereniging van Nederlandse gemeenten voorhanden, te weten:

“Het is verboden binnen een afstand van zes meter aan weerszijden van voor stroomgeleiding bestemde draden van bovengrondse hoogspanningslijnen voorwerpen, opgaand houtgewas of andere objecten, die niet zijn aan te merken als bouwwerken, hoger dan twee meter te plaatsen of te hebben”. Bij ons ontbreekt deze bepaling. Veel gemeenten hanteren deze bepaling nog, zo is ons gebleken.

6. Het gaat niet om ter plekke een visverbod in te stellen, maar een algemeen verbod tot het voorhanden hebben en het hanteren van voorwerpen, groter dan 2 meter.
7. In algemene zin: de gemeente wordt gevraagd om regelen te stellen vanwege de gevraagde ‘garantie’; betwijfeld wordt overigens of het een aantrekkelijke visplek zou zijn vanwege de maatschappelijke opvatting rond milieu- en gezondheidseffecten van de magneetvelden rondom hoogspanningslijnen.

Kanttekeningen

De gemeente tracht met een stuk publieke regelgeving de risico's te regelen. Regelgeving veronderstelt ook toezicht en handhaving. Wij gaan echter ook uit van de gezond verstand benadering van degenen die van dit vaarweggedeelte gebruik gaan maken.

Aanpak/organisatie

Nadat u het voorstel heeft bekrachtigd, wordt deze regeling bekend gemaakt. Ook zullen borden worden gemaakt en geplaatst met verwijzing naar het artikel van de APV met heldere voorbeeld pictogrammen.

Financiën

nvt

Juridische grondslag

Gemeentewet

Communicatie

Wettelijke verplichting via GVOP en Ynformaasje, zowel de bekendmaking als een voorlichtingstekst.

Bijlagen

Conclusie en schema toepassing tweewegenleer/doorkruisingsleer

Menaam, 18 augustus 2015

Burgemeester en wethouders van Menameradiel,
de secretaris, de burgemeester,

Toelichting ad 3/4:

Tweewegenleer en doorkruisingsleer

Deze leer is het beginsel dat de overheid in principe de keus heeft tussen het privaatrecht en het publiekrecht bij de behartiging van haar belangen, maar dat er (door de rechtspraak ingevulde beperkingen) gelden. De tweewegenleer is in de jurisprudentie aangescherpt en men spreekt nu ook wel van de doorkruisingsleer, gebaseerd op het zogenaamde Windmill-arrest.

Ten aanzien van de tweewegenleer gold van oudsher de volgende beperking: de privaatrechtelijke mogelijkheid is alleen afgesloten in situaties waarin de publiekrechtelijke regeling een exclusief karakter draagt. Maar wat als in de publiekrechtelijke regeling het exclusieve karakter ontbreekt? Dan is de privaatrechtelijke weg alleen mogelijk indien deze de publiekrechtelijke weg niet op een onaanvaardbare wijze doorkruist.

Voor wie meer over deze materie wil weten verwijzen wij korthedshalve naar de VNG site met het artikel De 'doorkruisingsleer in perspectief'.