

RAAD VOOR VERGUNNINGSBETWISTINGEN

TUSSENARREST

nr. A/2013/0047 van 5 februari 2013
in de zaak 2010/0399/A/3/0361

In zake:

de nv [REDACTED]

bijgestaan en vertegenwoordigd door:
advocaten Tangui VANDEPUT en Patrik DE MAEYER
kantoor houdende te 1160 Brussel, Tedescolaan 7
waar woonplaats wordt gekozen

verzoekende partij

tegen:

de **GEWESTELIJKE STEDENBOUWKUNDIGE AMBTENAAR** van het
Agentschap Ruimte en Erfgoed, afdeling Oost-Vlaanderen

bijgestaan en vertegenwoordigd door:
advocaat Veerle TOLLENAERE
kantoor houdende te 9000 Gent, Koning Albertlaan 128
waar woonplaats wordt gekozen

verwerende partij

I. VOORWERP VAN DE VORDERING

De vordering, ingesteld met een aangetekende brief van 27 april 2010, strekt tot de vernietiging van de beslissing van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar van het Agentschap Ruimte en Erfgoed, afdeling Oost-Vlaanderen van 5 maart 2010 waarbij aan de verzoekende partij een stedenbouwkundige vergunning wordt geweigerd voor het oprichten van vier windturbines parallel aan de E40 te Nevele en Aalter. Bijkomend strekt de vordering tot het opleggen van een bevel om een nieuwe beslissing te nemen.

De aanvraag heeft enerzijds betrekking op de percelen gelegen te [REDACTED] met als kadastrale omschrijving [REDACTED] en anderzijds op het perceel gelegen te [REDACTED] en met als kadastrale omschrijving [REDACTED].

II. VERLOOP VAN DE RECHTSPLEGING

1.

De verwerende partij heeft een antwoordnota ingediend en een afschrift van het administratief dossier neergelegd. De verzoekende partij heeft een wederantwoordnota ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 16 februari 2011, waar de vordering tot vernietiging werd behandeld.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Patrik DE MAEYER die verschijnt voor de verzoekende partij en advocaat Veerle TOLLENAERE die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

2.

Met het tussenarrest nummer A/2011/0164 van 16 november 2011 beveelt de Raad de heropening van de debatten om de partijen een standpunt te laten innemen omtrent de gevolgen van de beslissing van de verwerende partij van 8 september 2011, waarbij aan de verzoekende partij een stedenbouwkundige vergunning wordt verleend voor het oprichten van zeven windturbines, op de voorliggende procedure.

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 21 december 2011, waar de behandeling van de vordering tot vernietiging op verzoek van de partijen is verdaagd naar de openbare zitting van 6 juni 2012.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

De partijen zijn schriftelijk verschenen.

3.

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 6 juni 2012, waar de behandeling van de vordering tot vernietiging ambtshalve is verdaagd naar de openbare zitting van 28 november 2012.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Patrik DE MAEYER die verschijnt voor de verzoekende partij en advocaat Olivier COOPMAN die loco advocaat Veerle TOLLENAERE verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

4.

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 28 november 2012, waar de behandeling van de vordering tot vernietiging ambtshalve is verdaagd naar de openbare zitting van 29 januari 2013.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

De partijen zijn niet ter zitting verschenen noch vertegenwoordigd.

5.

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 29 januari 2013, waar de vordering tot vernietiging werd behandeld.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

De partijen zijn schriftelijk verschenen.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen van titel IV, hoofdstuk VIII van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening (VCRO) betreffende de Raad voor Vergunningsbetwistingen en van de bepalingen van het reglement van orde van de Raad, bekrachtigd door de Vlaamse Regering op 20 november 2009.

De uitdrukkelijke verwijzingen in dit arrest naar artikelen van de VCRO hebben betrekking op de tekst van deze artikelen, zoals zij golden op het ogenblik van het instellen van de voorliggende vordering.

III. FEITEN

Op 6 november 2009 (datum van het ontvangstbewijs) dient de verzoekende partij bij de verwerende partij een aanvraag in voor een stedenbouwkundige vergunning voor *“het oprichten van vier windturbines parallel aan de E-40 te Nevele en Aalter.”*

De percelen zijn volgens het gewestplan Gentse en Kanaalzone, goedgekeurd bij koninklijk besluit van 14 september 1977, deels gelegen in agrarisch gebied en volgens het gewestplan Eeklo-Aalter, goedgekeurd bij koninklijk besluit van 24 maart 1978, deels gelegen in natuurgebied en deels gelegen in agrarisch landschappelijk waardevol gebied.

De percelen zijn niet gelegen binnen een gebied waarvoor een goedgekeurd bijzonder plan van aanleg of ruimtelijk uitvoeringsplan geldt, noch binnen de omschrijving van een behoorlijk vergunde, niet-vervallen verkaveling.

Naar aanleiding van het openbaar onderzoek, georganiseerd door de gemeente Aalter van 24 november 2009 tot en met 23 december 2009, en door de gemeente Nevele van 27 november 2009 tot en met 26 december 2009, worden telkens vier bezwaarschriften ingediend.

Het departement Landbouw en Visserij, afdeling Duurzame Landbouwonwikkeling brengt op 7 december 2009 een gunstig advies uit.

De gewestelijke erfgoedambtenaar brengt op 9 december 2009 een gunstig advies uit.

Het Agentschap Wegen en Verkeer brengt op 17 december 2009 een gunstig advies uit.

Het Agentschap voor Natuur en Bos brengt op 24 december 2009 een ongunstig advies uit voor de turbines 1 en 2 en een gunstig advies voor de turbines 3 en 4.

De Interdepartementale Windwerkgroep brengt op 26 januari 2010 een ongunstig advies uit en overweegt hierbij het volgende:

“... ”

1. Locatie

1.1. Ruimtelijk

...

Vanuit de principes van het ruimtelijk structuurplan Vlaanderen vertaald in de omzendbrief “Afwegingskader en randvoorwaarden voor de inplanting van windturbines” van 2006 wordt prioritair gekozen voor locaties langsheen lijninfrastructuren en aansluitend bij de stedelijke gebieden, grootschalige industrieterreinen of bij kernen van het buitengebied.

De projectzone situeert zich in de onmiddellijke omgeving van de Vallei van de Oude Kale temidden van een samenhangend landbouwgebied met grondgebonden landbouw als drager van de open ruimte . De lijninfrastructuur E40 doorsnijdt het gebied maar heeft er voor het overige geen enkele relatie mee.

Het is dan ook niet aangewezen om in deze open ruimte windturbines te voorzien.

2. Landschappelijke inpasbaarheid

De inplanting van een rij van vier windturbines langsheen en ten noorden van de E-40 snelweg, gelegen tussen de afrit Nevele en ten oosten daarvan, op het grondgebied van Aalter en Nevele, is landschappelijk niet wenselijk.

De projectzone is een open landelijk agrarisch landschapsgebied waarin de lijninfrastructuur vrij onopvallend aanwezig is. De inplanting van deze turbines zal een significante ongewenste impact hebben op de landschapsperceptie.
..."

Met een brief van 18 februari 2010 verzoekt de verzoekende partij aan de provincie Oost-Vlaanderen de twee meest westelijk geplande turbines (turbines 1 en 2) niet meer verder in beschouwing te nemen, dit als gevolg van de bemerkingen die tijdens het openbaar onderzoek werden geformuleerd.

De turbines op de percelen met respectievelijk nummers 653F en 681B worden aldus uit de aanvraag gesloten.

Met betrekking tot de andere twee turbines (turbines 3 en 4, met respectievelijke perceelnummers 701 en 959) meldt de verzoekende partij dat zij met de eigenaar van de onderneming met bijhorende woning, die zich in het midden tussen deze turbines bevindt, een onderlinge overeenkomst heeft afgesloten, waarbij de eigenaar zich akkoord zou hebben verklaard met de nabijheid van de twee turbines.

De gewestelijke erfgoedambtenaar brengt op 23 maart 2010 een ongunstig advies uit wegens een significante ongewenste impact op de landschapsperceptie.

Op 25 maart 2010 beslist de verwerende partij een stedenbouwkundige vergunning te weigeren. Zij doet hierbij de volgende overwegingen gelden:

"...

Gelet op het schrijven van [REDACTED] dd. 18/2/2010 waarin wordt aangegeven dat de twee meest westelijke turbines niet verder in beschouwing genomen worden.

Overwegende dat de resterende twee turbines vanuit legaliteitsoogpunt gezien in overweging te nemen vallen binnen de onderliggende gewestplanbestemming omwille van de mogelijke toepassing van artikel 4.4.9. van de codex waarin wordt gesteld dat de vergunningverlenende overheid mag afwijken van de bestemmingsvoorschriften van een plan van aanleg, indien het gevraagde kan worden vergund op grond van de voor de vergelijkbare categorie of subcategorie van gebiedsaanduiding bepaalde standaard-typebepalingen.

Gelet evenwel op de bovenvermelde historiek, dat voorliggende aanvraag voor vier windturbines deel uitmaakt van een cluster van windturbines in een lijnopstelling langs de E40 tussen Nevele en Aalter. Dat deze aanvraag vanuit stedenbouwkundig oogpunt dan ook onlosmakelijk verbonden is met de eerder geweigerde aanvraag die weergegeven is onder de bovenvermelde historiek.

Overwegende dat tegen deze weigering een beroep werd ingesteld bij de raad voor vergunningsbetwisting maar dat er op dit moment nog geen uitspraak is hieromtrent. Overwegende dat ook bij deze aanvraag vanuit de deskundigheid inzake deze materie integraal verwezen worden naar het gemotiveerde ongunstige advies van de windwerkgroep in bijlage. Overwegende dat het ongunstige advies van het college van burgemeester en schepenen van Aalter en de gewestelijk erfgoedambtenaar eveneens ingaan op de problematische landschappelijke inpasbaarheid van de aanvraag. Ons bestuur sluit zich integraal aan bij de aangehaalde bezwaren in deze adviezen en maakt zich de motivering eigen.

...

Dit is de bestreden beslissing.

IV. SAMENHANG MET HET DOSSIER 2009/0016/A/2/0007

Op de openbare zitting van 29 januari 2013 heeft de voorzitter van de derde kamer vastgesteld dat het voorliggende dossier samenhangt met het dossier 2009/0016/A/2/0007, waarvan de behandeling is toegewezen aan de voorzitter van de tweede kamer.

Gelet op de voorgaande vaststelling acht de voorzitter van de derde kamer het aangewezen om de voorzitter van de Raad te verzoeken de behandeling van de voorliggende vordering tot vernietiging toe te wijzen aan de tweede kamer van de Raad.

OM DEZE REDENEN BESLIST DE RAAD VOOR VERGUNNINGSBETWISTINGEN

1. De Raad beveelt de heropening van de debatten.
2. De voorzitter van de derde kamer verzoekt de voorzitter van de Raad om het dossier toe te wijzen aan de tweede kamer met het oog op de behandeling ervan.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare zitting op 5 februari 2013, door de Raad voor Vergunningsbetwistingen, derde kamer, samengesteld uit:

Filip VAN ACKER, voorzitter van de derde kamer,

met bijstand van

Eddie CLYBOUW, griffier.

De griffier, De voorzitter van de derde kamer,

Eddie CLYBOUW

Filip VAN ACKER