

RAAD VOOR VERGUNNINGSBETWISTINGEN

TUSSENARREST

nr. A/2013/0111 van 19 maart 2013
in de zaak 2010/0390/A/3/0375

In zake:

de nv [REDACTED]

bijgestaan en vertegenwoordigd door:
advocaten Pieter-Jan DEFOORT en Lies DU GARDEIN
kantoor houdende te 9000 Gent, Kasteellaan 141
waar woonplaats wordt gekozen

verzoekende partij

tegen:

de **GEWESTELIJKE STEDENBOUWKUNDIGE AMBTENAAR** van het
Agentschap Ruimte en Erfgoed, afdeling Vlaams-Brabant

bijgestaan en vertegenwoordigd door:
advocaat Philippe DECLERCQ
kantoor houdende te 3000 Leuven, J.P. Minckelersstraat 33
waar woonplaats wordt gekozen

verwerende partij

I. VOORWERP VAN DE VORDERING

De vordering, ingesteld met een aangetekende brief van 23 april 2010, strekt tot de vernietiging van de beslissing van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar van het Agentschap Ruimte en Erfgoed, afdeling Vlaams-Brabant van 24 maart 2010 waarbij aan de verzoekende partij een stedenbouwkundige vergunning wordt geweigerd voor het oprichten van zes windturbines met bijhorende infrastructuur ten noorden van de E314.

De bestreden beslissing heeft, wat betreft twee windturbines, betrekking op de percelen gelegen te [REDACTED] en met als kadastrale omschrijving [REDACTED]. De bestreden beslissing heeft wat betreft de vier andere windturbines betrekking op de percelen gelegen te [REDACTED] en met als kadastrale omschrijving [REDACTED].

II. VERLOOP VAN DE RECHTSPLEGING

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

De partijen zijn opgeroepen voor de openbare zitting van 26 januari 2011, waar de vordering tot vernietiging werd behandeld.

Kamervoorzitter Filip VAN ACKER heeft verslag uitgebracht.

De verzoekende en verwerende partij zijn schriftelijk verschenen.

Titel IV, hoofdstuk VIII van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening (VCRO) betreffende de Raad voor Vergunningsbetwistingen en de bepalingen van het reglement van orde van de Raad, bekrachtigd door de Vlaamse Regering op 20 november 2009, zijn toegepast.

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 21 september 2009 (datum van het ontvangstbewijs) dient de verzoekende partij bij de verwerende partij een aanvraag in voor een stedenbouwkundige vergunning voor het oprichten van zes windturbines met bijhorende infrastructuur. Twee windturbines worden ingeplant op het grondgebied van de gemeente Bekkevoort en vier windturbines op het grondgebied van de stad Diest.

De nv [REDACTED] heeft op 7 september 2009 een aanvraag ingediend bij de verwerende partij voor het plaatsen van zeven windturbines en drie middenspanningscabines in hetzelfde gebied maar op andere percelen. De verwerende partij heeft op 23 maart 2010 aan de nv [REDACTED] een stedenbouwkundige vergunning verleend voor vier windturbines en een middenspanningscabine en een stedenbouwkundige vergunning geweigerd voor drie windturbines en twee middenspanningscabines. De verzoekende partij heeft tegen deze beslissing een beroep tot vernietiging ingediend bij de Raad. Deze zaak is bij de Raad gekend onder het rolnummer 2010/0422/A/3/0375.

De percelen zijn volgens de bestemmingsvoorschriften van het bij koninklijk besluit van 7 november 1978 vastgestelde gewestplan 'Aarschot-Diest', gelegen in landschappelijk waardevol agrarisch gebied.

De percelen zijn niet gelegen in 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 stad Diest van 30 november 2009 tot en met 29 december 2009, worden negen bezwaarschriften ingediend. Naar aanleiding van het openbaar onderzoek, georganiseerd door de gemeente Bekkevoort van 26 november 2009 tot en met 25 december 2009, worden drie bezwaarschriften ingediend.

De Watering der Begijnendijk brengt geen advies uit hoewel zij hierom werd verzocht.

Het Agentschap Wegen en Verkeer Vlaams-Brabant brengt op 30 november 2009 een ongunstig advies uit.

Onroerend Erfgoed brengt op 3 december 2009 een voorwaardelijk gunstig advies uit.

Het departement Landbouw en Visserij, afdeling Duurzame Landbouwonwikkeling brengt op 8 december 2009 een voorwaardelijk gunstig advies uit.

Het Agentschap voor Natuur en Bos brengt op 15 december 2009 een voorwaardelijk gunstig advies uit.

De Vlaamse Milieumaatschappij brengt op 23 december 2009 een voorwaardelijk gunstig advies uit.

Het college van burgemeester en schepenen van de stad Diest brengt op 18 januari 2010 een voorwaardelijk gunstig advies uit.

Het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Bekkevoort brengt op 21 januari 2010 een gunstig advies uit.

De Federale Overheidsdienst (FOD) Mobiliteit en Vervoer brengt op 16 maart 2010 een gunstig advies uit voor windturbines T1 tot en met T5 en een ongunstig advies voor windturbines T6.

Op 25 januari 2010 brengt het Vlaams Energieagentschap een voorwaardelijk gunstig advies uit.

De verwerende partij beslist op 24 maart 2010 een stedenbouwkundige vergunning te weigeren. De verwerende partij motiveert haar beslissing als volgt:

“ ...

Overeenstemming met dit plan

De aanvraag is niet in overeenstemming met bovengenoemde planologische voorschriften. Er wordt een afwijkingsbepaling toegepast.

Afwijkingen van stedenbouwkundige voorschriften

Art. 4.4.9. §1.

...

Het dossier bevat een omstandige lokalisatienota waarin de mogelijke effecten van de inplanting van windturbines ten aanzien van efficiënt bodemgebruik, eventuele verstoring van de uitbating(mogelijkheden) en landschappelijke kwaliteiten worden beschreven en geëvalueerd en waarbij kan worden aangesloten. De algemene bestemming van het gebied wordt niet in het gedrang gebracht door de oprichting van turbines die slechts een kleine oppervlakte innemen en de verdere exploitatie van het gebied voor landbouwdoeleinden niet hypothekeren.

BEOORDELING VAN DE GOEDE RUIMTELIJKE ORDENING

De oprichting van windturbines kadert in de doelstellingen van de Vlaamse Regering inzake de uitbouw van hernieuwbare energiebronnen in Vlaanderen. De Vlaamse Regering stelt als doelstelling voorop om tegen 2010 6% van het totale elektriciteitsverbruik te betrekken uit hernieuwbare energiebronnen.

De elektriciteitsopwekking via windenergie vermijdt het gebruik van fossiele brandstoffen en de uitstoot van voor het milieu schadelijke gassen.

Het ruimtelijk principe van de gedeconcentreerde bundeling wordt toegepast voor de inplanting van windturbines. Door windturbines zoveel als mogelijk te bundelen, moet het behoud van de nog resterende open ruimte in het sterk verstedelijkte Vlaanderen worden

gegarandeerd. De voorkeur gaat dan ook uit naar het realiseren van windenergieopwekking door middel van clustering van windturbines, veeleer dan een verspreide inplanting van solitaire turbines. Er moet worden gestreefd naar een ruimtelijke concentratie van windturbines in de nabijheid van of in de stedelijke gebieden en de kernen van het buitengebied.

De projectzone volgt in lijn de E314 autosnelweg. De zone omvat de noordelijke zijde van deze snelweg gelegen tussen de [REDACTED] in [REDACTED] en het regionaal bedrijventerrein in Diest-Webbekom. Het principe van de gedeconcentreerde bundeling is bijgevolg gerespecteerd.

De projectlocatie biedt duidelijke potenties voor de inplanting van windturbines. Ruimtelijk kan dan ook gunstig geoordeeld worden voor deze locatie. De schaal van het landschap en de lijninfrastructuur stemmen overeen met het voorgestelde project, waardoor het project potentieel bestaanbaar is met de onmiddellijke omgeving.

Maar het is eveneens noodzakelijk te komen tot een ruimtelijk coherent project waarbij een zo regelmatig mogelijke inplanting langsheen de lijninfrastructuren wordt nagestreefd. De ruimtelijke coherentie en de regelmatige inplanting worden bepaald door de afstanden t.o.v de autosnelweg en de onderlinge afstanden. In het voorliggende project worden de turbines ingeplant op een sterk variërende onderlinge afstand van 360 m tot 520 m. De afstand tot de as van de autosnelweg varieert van 53 m tot 138 m. Turbine WT5 is zeer dicht tegen het openbaar domein van de autosnelweg ingeplant.

Voor dezelfde zone aan de noordzijde van de autosnelweg zijn twee twee stedenbouwkundige aanvragen ingediend voor een windturbinepark. Onderhavige aanvraag (ontvangstdatum 21/09/2009), en een aanvraag (ontvangstdatum 07/09/2009) ingediend door NV [REDACTED] voor zeven windturbines.

Het Vlaams Energieagentschap heeft een gecoördineerd advies uitgebracht voor vier projecten (twee aan de noordzijde en twee aan de zuidzijde van de autosnelweg), waarvoor een stedenbouwkundige aanvraag is ingediend.

Het advies stelt het volgende m.b.t. tot de twee projecten aan de noordzijde van de autosnelweg:

"Specifiek bieden de 7 windturbines uit het project van de NV [REDACTED] een maximale, coherente en regelmatige invulling in lijnopstelling van de zone ten noorden van de E314 autosnelweg. De inplanting van 6 windturbines zoals voorgesteld door NV [REDACTED] vormen een coherente en regelmatige invulling maar maximaliseren de mogelijke inplanting van windturbines niet, waardoor de voorkeur uitgaat naar het voorstel [REDACTED]."

Door het Agentschap Wegen en Verkeer werd op 30/11/2009 een bindend ongunstig advies verstrekt.

De Federale Overheidsdienst Mobiliteit en Vervoer geeft een ongunstig advies voor de windturbine WT6 omdat deze zich bevindt op 44 m van de straalverbinding van Defensie waardoor de veiligheidsafstand van 100m niet kan gerespecteerd worden.

Op 23/03/2010 is er een stedenbouwkundige vergunning (doss.nr. 8.00/2/GSA.802174) verstrekt voor het oprichten van vier windturbines in het gebied waar onderhavige aanvraag zijn project voorziet. Beide projecten zijn niet compatibel omwille van de onderlinge afstanden en de wijze van inplanting.

ALGEMENE CONCLUSIE

*Gelet het bindend negatief advies van de afdeling Wegen en Verkeer, gelet het ongunstig advies van de Federale Overheidsdienst Mobiliteit en Vervoer m.b.t. windturbine WT6, gelet de weinig coherente lijnopstelling van de turbines, gelet de te korte afstand van WT5 t.o.v. de autosnelweg, gelet het niet compatibel zijn met de 4 windturbines in dezelfde zone waarvoor een stedenbouwkundige vergunning verstrekt is, komt de goede ruimtelijke ordening van het gebied in het gedrang.
...*

Dit is de bestreden beslissing.

IV. BEVEL TOT HEROPENING VAN DE DEBATTEN

Onverminderd eventuele excepties, dient de Raad ambtshalve te onderzoeken of een beroep op ontvankelijke wijze werd ingesteld.

De verzoekende partij moet als rechtspersoon haar hoedanigheid aantonen door haar statuten voor te leggen, evenals de akte van aanstelling van haar organen en haar beslissing om in rechte te treden. De Raad stelt vast dat de verzoekende partij de Raad een op 23 april 2010 en dus tijdig genomen beslissing om in rechte te treden bezorgd heeft.

De verzoekende partij heeft bij haar inleidend verzoekschrift evenwel geen afschrift gevoegd van de statuten die golden op het ogenblik van het nemen van de beslissing om in rechte te treden en van de destijds geldende akte van aanstelling van haar organen zodat de Raad niet kan nagaan of de beslissing om in rechte te treden van 23 april 2010 op rechtsgeldige wijze werd genomen.

Het komt de Raad dan ook passend voor om de verzoekende partij te bevelen een afschrift van deze stukken aan de Raad en aan de verwerende partij te bezorgen en om de verwerende partij tegelijk de mogelijkheid te verlenen om met een aanvullende nota de Raad en de verzoekende partij in kennis te stellen van haar standpunt met betrekking tot de gevraagde stukken.

OM DEZE REDENEN BESLIST DE RAAD VOOR VERGUNNINGSBETWISTINGEN

1. De Raad beveelt de heropening van de debatten.
2. De Raad beveelt de verzoekende partij om binnen een termijn van vijftien dagen, te rekenen vanaf de dag na de betekening van huidig tussenarrest, de Raad en de verwerende partij een afschrift te bezorgen van de statuten die golden op het ogenblik van het nemen van de beslissing om in rechte te treden en van de destijds geldende akte van aanstelling van haar organen.
3. De Raad verleent aan de verwerende partij de mogelijkheid om met een aanvullende nota de Raad en de verzoekende partij in kennis te stellen van haar standpunt met betrekking tot de in sub 2 vermelde stukken en dit binnen een termijn van vijftien dagen, te rekenen vanaf de dag na de betekening van de in sub 2 vermelde stukken door de verzoekende partij.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare zitting op 19 maart 2013, door de Raad voor Vergunningsbetwistingen, derde kamer, samengesteld uit:

Filip VAN ACKER, voorzitter van de derde kamer,
met bijstand van

Katrien VISSERS, toegevoegd griffier.

De toegevoegd griffier, De voorzitter van de derde kamer,

Katrien VISSERS

Filip VAN ACKER