

Uittreksel uit de notulen van de gemeenteraad van donderdag 23 september 2021

Aanwezig: Yari Van Kaer, voorzitter van de raad
Jurgen Bauwens, burgemeester
Petra Verstappen, Ilse Poppe, Werner De Nijs, Guido De Cock, Tom Baert, schepenen
Rik Daelman, Dominique Roelandt, Agnes Dierick, Kelly Van Nieuland, André De
Maere, Renaat Decorte, Bart Waterschoot, Cecile Van Havermaet, Yves Heylen,
Annelies Fierens, Aurélie Willaerts, Luc Maes, Steven Van Oost, Gustaaf De Beule,
raadsleden
Bram Collier, algemeen directeur

Verontschuldigd: -

Afwezig: -

OPENBARE ZITTING

Verzoek tot openstelling voetweg nr. 51

Toelichting

Mevrouw Marina Maes (bijgestaan door advocaat Dirk Abbeloos, met kantoor te Sint-Gillislaan 117 te 9200 Dendermonde) vraagt met een verzoekschrift aan de gemeenteraad om over te gaan tot "vrijwaring en herwaardering van een in onbruik geraakte gemeenteweg", te weten de voetweg 51 volgens het tracé dat beschreven staat in de Atlas van de Buurtwegen. Dit verzoekschrift werd door het gemeentebestuur ontvangen op 14 juni 2021.

Juridisch kader en motivering

Bevoegdheid orgaan:

De gemeenteraad is bevoegd voor de aanleg, wijziging, verplaatsing of opheffing van gemeentewegen

Juridische grond

Decreet houdende de gemeentewegen van 3 mei 2019

Wet op de Buurtwegen van 10 april 1841

Huishoudelijk reglement van de gemeenteraad van Waasmunster

Feiten, context en argumentatie

Mevrouw Marina Maes (bijgestaan door advocaat Dirk Abbeloos, met kantoor te Sint-Gillislaan 117 te 9200 Dendermonde) vroeg met een verzoekschrift van 6 januari 2021 aan de gemeenteraad om over te gaan tot "vrijwaring en herwaardering van een in onbruik geraakte gemeenteweg", te weten de buurtweg 51 volgens het tracé dat beschreven staat in de Atlas van de Buurtwegen. Dit verzoekschrift werd door de mr. Dirk Abbeloos bij e-mail van 15 februari 2021 "voorlopig geannuleerd". De verzoekschriften werden evenwel opnieuw ingediend bij brief van 11 juni 2021, door de gemeente ontvangen op 14 juni 2021.

In overeenstemming met artikel 35, eerste lid, van het Decreet houdende de gemeentewegen van 3 mei 2019 heeft eenieder het recht om een verzoekschrift tot vrijwaring en herwaardering van een in onbruik geraakte gemeenteweg in te dienen bij de gemeente. Dit verzoekschrift moet worden gemotiveerd op grond van doelstellingen, vermeld in artikel 3 van het decreet, en in voorkomend geval van het gemeentelijk beleidskader, vermeld in artikel 6.

In overeenstemming met artikel 35, tweede lid moet de gemeenteraad beslissen op welke manier gevolg gegeven wordt aan het verzoekschrift, hetzij door opdracht aan het college van burgemeester en schepenen om de publieke doorgang over de volledige breedte van de gemeenteweg te vrijwaren, hetzij door het college van burgemeester en schepenen te belasten met het opstarten van een procedure tot wijziging, verplaatsing op opheffing van de gemeenteweg.

De gemeente heeft het verzoekschrift onderworpen aan een onderzoek naar het juridisch en feitelijk statuut van de bedoelde voetweg, met inbegrip van de vraag of deze weg nog niet is opgeheven via een administratieve of gerechtelijke beslissing uit het verleden, en of de weg op 1 september 2019 nog niet was verdwenen wegens verjaring door dertigjarig ongebruik (in toepassing van de 'oude' Buurtwegenwet).

Op grond van artikel 85 van het decreet op de gemeentewegen wordt alle buurtwegen die bestaan op 1 september 2019 geacht een gemeenteweg te zijn.

Uit artikel 12 van de Buurtwegenwet, zoals van toepassing tot 1 september 2019, blijkt dat buurtwegen tot vóór de inwerkingtreding van het nieuwe decreet op de Gemeentewegen (op 1 september 2019), konden verjaren indien zij gedurende een periode van dertig jaar niet langer dienden tot het openbaar gebruik. Dit wordt bevestigd door het Hof van Cassatie (Zie bijvoorbeeld Cass. 17 oktober 2014, Arr. Cass. 2014, afl. 10, 2276; Cass. 7 mei 2009, Arr. Cass. 2009, afl. 5, 118; Cass 13 januari 1994, Arr. Cass. 1994, 25) Bij gebrek aan andersluidende bepaling, geschiedt de verjaring wegens publiek onbruik zoals bedoeld in artikel 12 van de Buurtwegenwet, net zoals elke andere verjaring, van rechtswege, en heeft zij dus automatisch uitwerking door het loutere verstrijken van de verjaringstermijn (artikel 2261 BW). Een verjaarde buurtweg behoeft met andere woorden geen formele afschaffingsbeslissing meer, overeenkomstig artikel 28 Buurtwegenwet (of de nieuwe regeling in het decreet Gemeentewegen). Een buurtweg, die door onbruik gedurende dertig jaar van rechtswege is verjaard, is door het verlies van zijn openbare bestemming niet langer te beschouwen als een buurtweg in de zin van de Buurtwegenwet, zodat dit geen “bestaande buurtweg” is in de zin van artikel 85 van het decreet op de gemeentewegen.

Die mogelijkheid tot verjaring is door het decreet op de gemeentewegen afgeschaft, maar die afschaffing heeft geen gevolgen voor verjaringen die reeds bereikt waren bij de inwerkingtreding van dit decreet op 1 september 2019.

In de mate dat blijkt dat een door de atlas der buurtwegen aangeduide buurtweg op 1 september 2019 reeds meer dan dertig jaar in onbruik was, dient dus vastgesteld dat de buurtweg van rechtswege moet geacht worden niet meer te bestaan. In dat geval is het verzoek ongegrond.

De gemeenteraad is aangaande voetweg 51 tot de volgende bemerkingen gekomen:

- Voetweg nr. 51 is niet opgeheven via een administratieve of gerechtelijke beslissing uit het verleden.
- Voetweg nr. 51 is op 1 september 2019 deels nog steeds toegankelijk; de publieke doorgang is momenteel voor dat deel gevrijwaard
- Voetweg nr. 51 is op heden deels ontoegankelijk. De publieke doorgang is voor dat deel niet gevrijwaard. Deels blijkt dat dit reeds meer dan 30 jaar het geval was op 1 september 2019. Deels blijkt dat dit niet het geval was.

De gemeenteraad is tot dit besluit gekomen op basis van de volgende elementen:

- In het verzoekschrift wordt gesteld dat de weg voor delen van het tracé in onbruik is
- Veldonderzoek van de technische dienst leert dat de weg ten noorden van de Nijverheidslaan deels toegankelijk is. De publieke doorgang is daar over de volledige breedte gevrijwaard. Deels, ter hoogte van perceel 169/168 (deel) is de weg onderbroken door een omheind weiland. Er zijn geen elementen die er op wijzen dat de publieke doorgang op 1 september 2019 reeds 30 jaar in onbruik was. Er staat een kleine constructie pal naast het tracé van de voetweg, maar uit een luchtfoto uit 1988 blijkt dat deze constructie toen nog niet aanwezig was
- Het noordelijke tracé heeft een potentie als recreatieve wandelroute, zodat vrijwaring aangewezen is. Het college wordt gevraagd om de publieke doorgang hier over de volledige breedte te vrijwaren.
- Het deel van de voetweg ten zuiden van de Nijverheidslaan valt uiteen in een oostelijk en westelijk deel dat samenkomt met voetweg 52.

-Veldonderzoek van de technische dienst leert dat het westelijke deel deels toegankelijk is (ongeveer tot aan de grens met de percelen 1074-1073), maar daarna niet meer toegankelijk is en een bewerkte akker kruist. Luchtfoto's leren dat het tracé van de voetweg niet zichtbaar was op een luchtfoto van 10 mei 1971, evenmin op een luchtfoto van 22 mei 1988, en evenmin op enige andere latere foto die beschikbaar is op www.geopunt.be. Voor dit deel blijkt dat de weg in onbruik is sinds minstens 10 mei 1971, en dus voor een periode van meer dan 30 jaar op 1 september 2019.

- Wat betreft het oostelijk deel is de weg dermate drassig dat de weg redelijkerwijze niet bruikbaar is. Het aanleggen van een verharding zou evenwel afbreuk doen aan de natuurwaarden en is niet aangewezen. Het is aangewezen om de huidige toestand te behouden, zodat het publiek, indien het dat wenst en de bodemtoestand het toelaat, toegang te laten hebben.

Een opwaardering tot een verharde of verlichte wandelweg is voor het noordelijke deel niet aangewezen, nu de weg als functionele verbinding weinig potenties heeft. Voor recreatief verkeer heeft de verbinding wel dergelijke potenties, als een doorgang door bos en weilanden. Dergelijke publieke doorgangen onderhouden zichzelf bij afdoende gebruik. Voor het noordelijke deel verzoekt het college om de doorgang te vrijwaren.

Met 13 stemmen voor (Jurgen Bauwens, Petra Verstappen, Ilse Poppe, Werner De Nijs, Guido De Cock, Tom Baert, Agnes Dierick, Renaat Decorte, Cecile Van Havermaet, Aurélie Willaerts, Luc Maes, Steven Van Oost, Yari Van Kaer), 8 onthoudingen (Rik Daelman, Dominique Roelandt, Kelly Van Nieuland, André De Maere, Bart Waterschoot, Yves Heylen, Annelies Fierens, Gustaaf De Beule)

Besluit

Artikel 1. De gemeenteraad neemt kennis van het verzoekschrift van 14 juni 2021 tot vrijwaring en herwaardering van voetweg nr. 51.

Artikel . De gemeenteraad verzoekt het college van burgemeester en schepenen om de publieke doorgang over de volledige breedte van de gemeenteweg (voetweg 51, noordelijk deel) te vrijwaren over het gedeelte dat momenteel niet toegankelijk is.

Artikel 3. Afschrift van deze beslissing wordt overgemaakt aan mevrouw Marina Maes.

Namens de gemeenteraad:

De algemeen directeur,
(get.) Bram Collier.

De voorzitter van de raad,
(get.) Yari Van Kaer.

Voor éénsluidend afschrift,
Waasmunster, 28 september 2021

In opdracht:



De algemeen directeur,
Bram Collier.

De voorzitter van de raad,
Yari Van Kaer.