

## Raadscommissievoorstel

**Status: Voorbereidend besluitvormend**

Agendapunt:	6
Onderwerp:	Algemene verordening ondergrondse infrastructuur
Datum:	2 augustus 2016
Portefeuillehouder:	dhr. N.L. Agricola
Decosnummer:	489
Informant:	Henk Nijkamp h.nijkamp@dalfsen.nl (0529) 48 82 69

### **Voorstel:**

1. De Algemene verordening ondergrondse infrastructuur 2016 vast te stellen en deze per 1 oktober 2016 in werking te laten treden.
2. De Telecommunicatieverordening 2011 gemeente Dalfsen per 1 oktober 2016 in te trekken.
3. Artikel 2:11 en artikel 5:24 van de Algemene plaatselijke verordening aan te passen door de woorden “de daarop gebaseerde Telecommunicatieverordening” te vervangen door “de Algemene verordening ondergrondse infrastructuur 2016” en deze wijziging per 1 oktober 2016 in werking te laten treden.

### **Inleiding:**

De gemeente is als beheerder van de openbare ruimte onder meer verantwoordelijk voor de orde en veiligheid van de openbare ruimte en kan in die hoedanigheid regels opstellen. Op dit moment wordt de aanleg, instandhouding en opruiming van kabels en leidingen via verschillende verordeningen geregeld, zoals de Telecommunicatieverordening en de APV. Daarnaast zijn met verschillende netbeheerders in het verleden privaatrechtelijke overeenkomsten afgesloten over dit onderwerp.

Het is wenselijk te komen tot een eenduidige regeling, de Algemene verordening ondergrondse infrastructuur (AVOI), die zowel van toepassing is op kabels en leidingen voor openbare elektronische communicatienetwerken, als op netwerken van nutsbedrijven, zodat voor alle netbeheerders dezelfde rechten, plichten en procedures gelden.

### **Argumenten:**

#### **1.1 *De invoering van uniforme regelgeving schept duidelijkheid en gelijkheid.***

Versnipperde regelgeving voor de verschillende netbeheerders is een onwenselijke situatie. De verordening, getiteld Algemene verordening ondergrondse infrastructuur (AVOI) bevat regels met betrekking tot de aanleg, instandhouding en opruiming van kabels en leidingen. De AVOI bevat zowel regels voor kabels die vallen onder de Telecommunicatiewet, als regels voor overige leidingen. Voor aanbieders van openbare elektronische communicatienetwerken is de Telecommunicatieverordening van toepassing. Voor deze netbeheerders geldt, populair gezegd, de afspraak 'liggen om niet is verleggen om niet'. De overige netbeheerders hebben ieder een andere verbintenis over het leggen en verleggen van kabels en leidingen met de gemeente. Deze zijn vastgelegd in overeenkomsten die vaak moeilijk te doorgronden zijn en van elkaar verschillen voor wat betreft de afspraken. Dit komt de overzichtelijkheid van de toepasselijke regelgeving niet ten goede. Met een uniforme AVOI voor alle netbeheerders worden alle partijen op gelijkwaardige en duidelijke wijze behandeld, zoals dit conform de algemene beginselen van behoorlijk bestuur mag worden verwacht (rechtszekerheid en rechtsgelijkheid). De AVOI is bovendien in samenwerking met een aantal andere gemeenten in onze regio ontwikkeld, wat leidt tot een zekere regionale uniformiteit, met name in de AVOI en Nadeelcompensatieregeling.

#### **1.2 Met de vaststelling van de AVOI en de Nadeelcompensatieregeling wordt aangesloten bij toekomstige wetgeving betreffende nadeelcompensatie (Titel 4.5 Awb dat op een nader te bepalen tijdstip in werking zal treden).**

#### **1.3 *De invoering van de Nadeelcompensatieregeling levert de gemeente een besparing op in te vergoeden kosten van verleggingen.***

Op basis van de bestaande overeenkomsten worden de kosten van verlegging van kabels en leidingen in verband met projecten in de openbare ruimte vaak door de gemeente aan de netbeheerders vergoed. In de Nadeelcompensatieregeling wordt een kostenverdeling gehanteerd die recht doet aan de moderne verhouding tussen de gemeente en de netbeheerders. De compensatie is gebaseerd op de voorzienbaarheid van veranderingen in de openbare ruimte. De kostenverdeling (nadeelcompensatie gefaseerd afbouwen in 15 jaar) is in lijn met systematiek die landelijk in toenemende mate gehanteerd en geaccepteerd wordt, houdt stand in de jurisprudentie en is als zodanig als resultante voortgekomen uit het onderzoek van de Commissie Burgering. In deze commissie hebben de netbeheerders eveneens zitting gehad. De Nadeelcompensatieregeling is reeds door het college vastgesteld, onder voorbehoud van vaststelling van de AVOI door de raad (bijlage 3).

#### **2.1 *De huidige Telecommunicatieverordening is geïntegreerd in de nieuwe AVOI.***

De huidige Telecommunicatieverordening kan als zelfstandige verordening komen te vervallen. Deze is nu geïntegreerd in de nieuwe AVOI.

#### **2.2 *In de algemene plaatselijke verordening staan verwijzingen naar de Telecomverordening***

Aangezien de Telecommunicatieverordening als zelfstandige verordening vervalt, kan in artikel 2:11 en artikel 5:24 van de APV niet meer verwezen worden naar de Telecommunicatieverordening, maar is een verwijzing naar de AVOI nodig. Voor andere kabels en leidingen is de vergunningplicht niet langer gebaseerd op de huidige Mantelbuis en kabelvergunning, maar op de AVOI.

3. Om vergunningaanvragen onder de nieuwe AVOI te kunnen behandelen en het benodigde toezicht op het verleggen en leggen van de leidingen conform de verleende vergunning en verordening mogelijk te maken zullen kostendekkende leges worden geheven. De mogelijkheid voor legesheffing dient zijn juridische basis in de gemeentelijke legesverordening en tarieventabel te hebben.

### **Kanttekeningen**

Dat de gemeente voor het laten verleggen van kabels en leidingen na de termijn van 15 jaar zoals die is opgenomen in de Nadeelcompensatieregeling geen nadeelcompensatie meer is verschuldigd, betekent meestal een achteruitgang voor de netbeheerders. Jurisprudentie van de Hoge Raad (onder andere het Ronde Venen arrest, LJN: BQ9854) biedt echter voldoende steun aan deze systematiek. Ook de uitspraak d.d. 23 maart 2016 in de zaak Gasunie tegen de gemeente Deventer staft de gedachte dat een publiekrechtelijke regeling met een staffel van 15 jaar gerechtvaardigd is. In deze zaak heeft de rechtbank Overijssel namelijk geoordeeld dat het legitiem wordt geacht dat de gemeente haar beleid (het vaststellen van een AVOI en het invoeren van een Nadeelcompensatieregeling) in een veranderende samenleving heeft geactualiseerd en geüniformeerd. Veel andere gemeenten zijn al overgegaan van de oude overeenkomsten/afspraken naar een AVOI en een overeenkomstige Nadeelcompensatieregeling.

Er bestaat een kans dat één of meer netbeheerders in bezwaar en beroep zullen gaan tegen een beschikking op basis van de AVOI. Het Handboek kabels en leidingen is met voldoende zorgvuldigheid ontwikkeld, maar dit blijft een onzekere factor en kan niet uitgesloten worden.

### **Alternatieven:**

-

### **Duurzaamheid:**

De vaststelling van het Handboek kabels en leidingen leidt tot een betere afstemming tussen gemeente en netbeheerders en tussen de boven- en ondergrond, waardoor kabels en leidingen minder vaak verlegd hoeven te worden en er in de openbare ruimte minder vaak opbreking van verhardingen hoeft plaats te vinden.

### **Financiële dekking:**

Op basis van de bestaande overeenkomsten worden de kosten van verlegging van kabels en leidingen in verband met projecten in de openbare ruimte vaak geheel (of voor een groot gedeelte) door de gemeente aan de netbeheerders vergoed. In de Nadeelcompensatieregeling wordt een kostenverdeling gehanteerd die recht doet aan de moderne verhouding tussen de gemeente en de netbeheerders, en die gebaseerd is op de voorzienbaarheid van veranderingen in de openbare ruimte. De kostenverdeling (nadeelcompensatie gefaseerd afbouwen in 15 jaar) is in lijn met systematiek die in den lande in toenemende mate gehanteerd en geaccepteerd wordt, houdt stand in de jurisprudentie en is als zodanig als resultante voortgekomen uit het onderzoek van de Commissie Burgering, waarin tevens netbeheerders zitting hebben gehad.

De overgang van privaatrechtelijke overeenkomsten naar publiekrechtelijke regelgeving betreffende de verdeling van kosten bij verleggingen van kabels en leidingen vanwege werken van de gemeente betekent een kostenbesparing voor de gemeente. De financieel niet meer in balans zijnde afspraken tussen de netbeheerders en de gemeente komen te vervallen en de maatschappelijk verantwoorde kostenverdeling die uit de Nadeelcompensatieregeling volgt wordt van toepassing.

### **Communicatie:**

De belangrijkste belanghebbenden zijn de netbeheerders die overeenkomsten hebben met de gemeente (Enexis, Rendo, Vitens, WMD, Gasunie). Deze partijen, alsmede andere belanghebbenden (provincie Overijssel, provincie Drenthe, waterschap Drents Overijsselse Delta, Tennet) zijn schriftelijk op de hoogte gesteld van het voornemen om over te gaan tot een Handboek kabels en leidingen. Concepten van de AVOI en de Nadeelcompensatieregeling zijn voor een zienswijze aan deze partijen voorgelegd. Diverse partijen hebben schriftelijk en/of mondeling hun zienswijzen kenbaar kunnen maken. De ingediende zienswijzen zijn beoordeeld en van een reactie voorzien (zie bijlage 6). Daarnaast is de AVOI tot stand gekomen in overleg met de Groep Graafrechten, welke namens vrijwel

alle beheerders van openbare elektronische communicatienetwerken optreedt. Na het raadsbesluit zullen deze partijen op de hoogte worden gebracht van de nieuwe regelgeving

**Vervolg:**

De AVOI wordt digitaal bekendgemaakt op officiële bekendmakingen.nl en op overheid.nl gepubliceerd. De AVOI, de Nadeelcompensatieregeling en de Nadere regels worden tevens bekendgemaakt in Kernpunten en gepubliceerd op de gemeentelijke website. De netbeheerders worden schriftelijk op de hoogte gesteld van de inwerkingtreding van de AVOI en de onderliggende regelgeving.

**Bijlagen:**

Ter vaststelling:

1. Algemene verordening ondergrondse infrastructuur (AVOI)

Ter informatie:

2. Toelichting AVOI
3. Nadeelcompensatieregeling
4. Toelichting Nadeelcompensatieregeling
5. Opmerkingenformulier zienswijzen netbeheerders AVOI+NKL

Burgemeester en wethouders van Dalfsen,

de burgemeester,  
drs. H.C.P. Noten

de gemeentesecretaris-alg. directeur,  
drs. J.H.J. Berends

## **Raadsbesluit**

De raad van de gemeente Dalfsen;

gelezen het voorstel van burgemeester en wethouders d.d. 2 augustus 2016, nummer 489;

overwegende dat het wenselijk is regels te stellen betreffende werkzaamheden in verband met de aanleg, instandhouding en opruiming van ondergrondse infrastructuren;

overwegende dat het wenselijk is de regels vast te leggen in één uniform regime voor al het werk in en onder de grond in de openbare ruimte en de gemeente in staat te stellen de gewenste regierol optimaal in te vullen;

gelet op gelet op artikel 1 van de Belemmeringenwet Privaatrecht, artikelen 5.2 en 5.4 vierde lid van de Telecommunicatiewet en artikelen 149, 154, 156 en 229 van de Gemeentewet;

b e s l u i t :

vast te stellen de volgende verordening: Algemene Verordening Ondergrondse Infrastructuur 2016.

Aldus besloten door de raad van de gemeente Dalfsen in zijn openbare vergadering van 26 september 2016.

De raad voornoemd,

de voorzitter,  
drs. H.C.P. Noten

de griffier,  
drs. J. Leegwater