

TOELICHTING OP DE NADEELCOMPENSATIEREGELING KABELS EN LEIDINGEN WOERDEN

Inleiding

Voor het leggen van kabels en/of leidingen in openbare gemeentelijke gronden is gekozen voor de gemeentelijke Algemene verordening ondergrondse infrastructuur Woerden (AVOI). De nadeelcompensatieregeling is een invulling van de nadeelcompensatieverplichting in geval van het uitvoeren van aanpassingen, waaronder het verplaatsen, inzake (vitale) kabels en/of leidingen die door burgemeester en wethouders worden opgedragen.

Met enige regelmaat komt het voor dat de gemeente bij de uitvoering van haar taken ter behartiging van het algemeen belang besluiten neemt, dan wel werken uitvoert of doet uitvoeren, waardoor één of meer burgers of bedrijven onevenredig zwaar worden benadeeld. Deze besluiten of feitelijke handelingen zijn rechtmatig. Toch kan er onder omstandigheden een verplichting tot vergoeden van schade ontstaan. Deze verplichting is gebaseerd op het rechtsbeginsel van "égalité devant les charges publiques" (gelijkheid van openbare lasten).

Met het vaststellen van deze nadeelcompensatieregeling wordt beoogd een regeling in het leven te roepen op grond waarvan benadeelden voldoende zekerheid wordt verschaft op welke wijze een verzoek om nadeelcompensatie kan worden ingediend en volgens welke normen het eventuele nadeel dat niet ten laste van de benadeelde behoort te blijven, zal worden vergoed. De regeling roept geen nieuwe aansprakelijkheden in het leven, die naar de huidige stand van het recht niet reeds bestaan.

De regeling is gebaseerd op de binnen de gemeente te voorziene planningshorizon. De gemeente gaat er vanuit dat binnen 5 jaar na het verlenen van een vergunning voor het leggen van een kabel en/of leiding in de openbare ruimte de gemeente geen projecten uitvoert, die het uitvoeren van aanpassingen inzake een vergunde kabel en/of leiding noodzakelijk maakt. Daarna wordt er een periode van 6-15 jaar gehanteerd, waarbij het bedrag van nadeelcompensatie trapsgewijs wordt afgebouwd van 80% naar 0%. Dit geldt voor "normale" kabels en/of leidingen. Daarnaast geldt voor vitale kabels en/of leidingen dat er een periode van 6-30 jaar wordt gehanteerd, waarbij het bedrag van nadeelcompensatie trapsgewijs wordt afgebouwd van 80% naar 0%.

Verder speelt een rol dat de kabels en/of leidingen om niet in gemeente grond mogen liggen, zodat een verschuiving van het risico van de kosten van verlegging na 15 jaar en bij vitale kabels en/of leidingen na 30 jaar in beginsel redelijk is.

Er is voor gekozen om niet alle artikelen automatisch van een toelichting te voorzien. Er wordt slechts een toelichting gegeven indien een nadere uitleg noodzakelijk wordt geacht.

Hoofdstuk 1 Algemeen

Telecommunicatiekabels zijn uitdrukkelijk van deze regeling uitgezonderd. Deze kabels vallen onder de Telecommunicatiewet die voor het uitvoeren van aanpassingen en de kosten daarvan een geheel eigen regeling kent.

Artikel 2

Het centrale begrip in de nadeelcompensatieregeling is “schadebedrag”. Het schadebedrag omvat uitsluitend de werkelijke kosten die gemaakt moeten worden voor het uitvoeren van aanpassingen. De kosten omvatten alle directe kosten die de belanghebbende moet maken om aanpassingen uit te voeren inzake de kabel en/of leiding. Vermogensschade en inkomensschade worden niet als uitgangspunt genomen. Van het schadebedrag wordt een bepaald percentage als nadeelcompensatie uitgekeerd. De nadeelcompensatie wordt bepaald aan de hand van het bepaalde in deze regeling.

Artikel 4

Lid 1: De gemeente zal de netbeheerder in een zo vroeg mogelijk stadium informeren over haar plannen. Daartoe wordt driemaandelijks een coördinatieoverleg kabels en leidingen gehouden, waarvoor alle netbeheerders worden uitgenodigd. Doel van deze bijeenkomst is elkaar te informeren over de (wederzijdse) plannen ten aanzien van werkzaamheden en projecten.

Lid 3: Partijen moeten rekening houden met de wederzijdse belangen bijvoorbeeld bij de technische oplossing of de keuze van het tracé. Het uitvoeren van aanpassingen moet op basis van een technisch adequaat alternatief tegen de maatschappelijk laagste kosten gerealiseerd worden.

Hoofdstuk 2 Nadeelcompensatie

Artikel 5

Als burgemeester en wethouders het besluit nemen om een aanwijzing te geven tot het uitvoeren van aanpassingen – als gevolg van het voornemen tot uitvoering van een gemeentelijk project – en dit leidt voor de netbeheerder tot schade die redelijkerwijs niet of niet geheel tot het normale maatschappelijke risico mag worden gerekend, dan kan de netbeheerder om nadeelcompensatie verzoeken. Op basis van deze regeling wordt bepaald of nadeelcompensatie wordt toegekend of niet en hoe hoog het bedrag is dat wordt uitgekeerd.

De omvang van de nadeelcompensatie is afhankelijk van het schadebedrag. Het schadebedrag dient inzichtelijk te worden gemaakt aan de hand van verschillende kostenposten.

Artikel 6

De periode van vijf jaren is de periode waarin redelijkerwijs voor de gemeente voorzienbaar is dat projecten in de openbare ruimte plaats zullen gaan vinden. De termijn begint vanaf het moment van afgifte van het vergunning, omdat het moment van vergunnen vaststaat.

Artikel 7

De termijn vanaf vijf tot en met vijftien jaar is de periode waarin de voorzienbaarheid steeds minder wordt.

Artikel 8

Werkzaamheden binnen de gemeente zijn niet te voorzien op een termijn van vijftien jaar of langer. Als een vergunning zestien jaar of langer geleden is afgegeven zal geen nadeelcompensatie worden uitgekeerd. De kosten voor het uitvoeren van aanpassingen worden in dat geval volledig tot het risico van de netbeheerder gerekend.

Artikel 9

Voor een vitale kabel en/of leiding wordt een langere periode vanaf vijf tot en met dertig jaren gehanteerd waarin nadeelcompensatie kan worden verkregen. Voor netbeheerders is het van groot belang dat ingrepen in de vitale (transport) kabels en/of leidingen tot een minimum wordt beperkt. Dit omdat het netwerk er in negatieve zin door wordt beïnvloedt, maar ook de kosten zijn aanzienlijk. Uitgangspunt is dan ook dat het uitvoeren van aanpassingen inzake vitale (transport) kabels en/of leidingen zoveel mogelijk wordt voorkomen.

Artikel 10

Als een vergunning wordt verleend aan een netbeheerder voor het leggen van een kabel en/of leiding op een locatie waarvan de gemeente vermoedt dat deze binnen vijf jaren verlegd zal moeten worden als gevolg van de uitvoering van haar projecten en in de vergunning is daartoe een bepaling opgenomen, dan zal geen nadeelcompensatie worden gegeven.

Als de aanwijzing niet wordt gegeven binnen de termijn van vijf jaren, dan zal de toepasselijke vergoeding in werking treden.

Artikel 11

Dit artikel betreft de zogenaamde hardheidsclausule. Indien de netbeheerder of de gemeente kan aantonen dat door bijzondere omstandigheden toepassing van deze regeling tot een evident onredelijke nadeelcompensatie zou leiden, kunnen burgemeester en wethouders besluiten op basis van dit artikel de nadeelcompensatie aan te passen.

Artikel 13

Indien vanwege een gemeentelijke project sprake is van het uitvoeren van meerdere (tijdelijke) aanpassingen, is op de eerste tijdelijke aanpassing deze nadeelcompensatieregeling van toepassing en komen de kosten van de overige aanpassingen ten laste van de gemeente. Bedoeld wordt het uitvoeren van meerdere aanpassingen op dezelfde locatie in een bepaalde periode van dezelfde kabel en/of leiding.

Lid 2: Een noodnet kan niet worden gezien als een (tijdelijke) voorziening. Dit wordt gezien als een uitvoeringswijze.

Artikel 14

In geval van bundeling van werkzaamheden van verschillende netbeheerders moeten de kosten worden verdeeld over de netbeheerders. De projectkosten worden verdeeld in direct aan de netbeheerder toe te delen kosten en gezamenlijke kosten. De direct toe te delen kosten zijn kosten van in en uit bedrijf stellen en materiaalkosten, exclusief de extra materialen die nodig zijn voor de gezamenlijke kruising. De gezamenlijke kosten zijn de uitvoeringskosten, ontwerp en begeleiding en de extra materialen die nodig zijn om gezamenlijk te kruisen.

Hoofdstuk 3 Bepalingen van procedurele aard

Artikel 16

De netbeheerder zal zelf de periode moeten aantonen van de ligging van de betreffende kabel en/of leiding op die locatie. In beginsel zal dit plaatsvinden met een vergunning. Het is ook mogelijk om dit aan te tonen middels een (andere) schriftelijke toestemming die door de gemeente is verleend.

Indien een vergunning ontbreekt wordt gerekend vanaf de datum waarop het leggen volgens de registratie van de netbeheerder is aangevangen. Indien niet kan worden aangetoond op welke datum vergunning is verleend c.q. op welke datum het leggen is aangevangen, wordt er van uitgegaan dat de betreffende kabel en/of leiding langer dan 15 jaar aanwezig is, of in geval van een vitale kabel en/of leiding langer dan 30 jaar aanwezig is.

Artikel 18

Om tot een beslissing te kunnen komen op het verzoek van de netbeheerder, zijn meer gegevens noodzakelijk dan in artikel 4:2 van de Algemene wet bestuursrecht als minimum opgesomd is. De aanduiding van de aard en de omvang van de schade en de specificatie van het schadebedrag dienen bepaald te worden op basis van een uitgebreide kostenspecificatie.

Artikel 19

De gemeente neemt binnen acht weken na indiening van het verzoek een besluit inhoudende één van de in dit artikel opgesomde mogelijkheden. Het verzoek om nadeelcompensatie wordt niet in behandeling genomen als deze meer dan 5 jaar nadat de door burgemeester en wethouders gegeven aanwijzing onherroepelijk is geworden, wordt ingediend door de netbeheerder. Het verzoek kan kennelijk ongegrond worden verklaard als het uitvoeren van aanpassingen inzake aan de (vitale) kabel en/of leiding van belanghebbende niet door de gemeente wordt veroorzaakt. Het verzoek kan geheel of gedeeltelijk toegekend worden of geheel worden afgewezen.

Indien de aanvraag onvoldoende gegevens bevat voor een beoordeling van het verzoek om nadeelcompensatie of voor de vaststelling van het schadebedrag zal belanghebbende vier weken de gelegenheid krijgen om aanvullende informatie te verstrekken. De termijn van acht weken na indiening van het verzoek om nadeelcompensatie waarbinnen burgemeester en wethouders een besluit nemen wordt opgeschort met ingang van de dag waarop aanvullende informatie wordt gevraagd.

Het besluit tot vaststelling van de nadeelcompensatie is een besluit in de zin van de Algemene wet bestuursrecht waarvoor mogelijkheden van bezwaar en beroep openstaan.

De gemeente kan de termijn eenmalig met een redelijke termijn verlengen, met een maximum van acht weken. Dit zal schriftelijk aan de belanghebbende worden medegedeeld.

Artikel 21

Bij de bepaling van de nadeelcompensatie is sprake van een berekening op basis van de werkelijke kosten. Dit zijn de kosten die direct toegerekend kunnen worden aan het uitvoeren van aanpassingen inzake de (vitale) kabel en/of leiding. Tot slot is hierbij van belang dat het uitvoeren van aanpassingen gerealiseerd moet worden op basis van een technisch adequaat alternatief tegen de maatschappelijk laagste kosten ten opzicht van de meest voor de hand liggende variant. Netbeheerder en gemeente ondervinden geen nadeel van de gekozen oplossing.