

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 68.761 van 9 oktober 1997
in de zaak A. 59.886/VII-12.793.**

In zake : Eric DE CLERCQ,
die woonplaats kiest bij
Advocaat A. PATYN,
kantoor houdende te EVERGEM,
Schoonstraat 64

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de
Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
Advocaat Fr. DE BISSCHOP,
kantoor houdende te BUGGENHOUT,
Provincialebaan 22.

D E R A A D V A N S T A T E, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Eric DE CLERCQ op 15 september 1994 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van de Minister Vice-President van de Vlaamse regering en de Vlaamse minister van Leefmilieu en Huisvesting van 25 juli 1994 waarbij het beroep aangetekend door het bestuur milieuvergunningen tegen het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen houdende het verlenen van een vergunning aan verzoeker tot uitbreiding van zijn bedrijf met 1450 gespeende varkens, 330 m³ mestopslag en de lozing van normaal huisafvalwater in het oppervlaktewater via een septische put, gedeeltelijk gegrond wordt verklaard en aan verzoeker de vergunning wordt geweigerd tot uitbreiding van zijn varkenshouderij met 1450 varkens tot 1800 varkens;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de beschikking van 29 april 1997
die de neerlegging ter griffie van het verslag en van
het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan
partijen en gezien de regelmatig gewisselde laatste
memories;

Gelet op de beschikking van 18 augustus 1997
waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 september
1997;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter
M.-R. BRACKE;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat
A. PATYN, die verschijnt voor verzoeker, en van Advocaat
Fr. DE BISSCHOP, die verschijnt voor de verwerende
partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur
E. LANCKSWEERDT;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de
wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari
1973;

1. Overwegende dat de bestendige deputatie van
de provincieraad van Oost-Vlaanderen op 10 maart 1994
aan verzoeker een vergunning verleent voor de uitbrei-
ding van zijn varkenshouderij met 1450 gespeende varkens
en de opslag van 330 m³ mest, alsook voor de lozing van
normaal huisafvalwater in het oppervlaktewater via een
septische put; dat het bestuur milieuvergunningen tegen
dat besluit beroep instelt; dat bij ministerieel besluit

van 25 juli 1994 dat beroep gedeeltelijk gegrond wordt verklaard en dat aan verzoeker, eensdeels, de vergunning wordt geweigerd om zijn varkenshouderij uit te breiden tot 1800 varkens waarvan 225 zeugen, anderdeels, de vergunning wordt verleend voor de opslag van 1830 m³ mest en voor de lozing van normaal huisafvalwater via een septische put in het oppervlaktewater;

2.1. Overwegende dat verzoeker in zijn verzoekschrift het eerste middel als volgt uiteenzet :

"Eerste middel afgeleid uit de schending van artikel 3 § 1 van de wetten op de Raad van State van 23 december 1946 zoals gecoördineerd bij Koninklijk Besluit van 12 januari 1973.

Doordat de bestreden beslissing gebaseerd is op artikel 357 van het Besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 houdende vaststelling van het Vlaams Reglement inzake milieuvoorwaarden voor hinderlijke inrichtingen, gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 14 december 1992.

Terwijl het hierboven aangeduide Besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 waarop de bestreden beslissing steunt onwettig is daar het niet werd voorgelegd aan het voorafgaand advies van de Raad van State, Afdeling wetgeving.

Terwijl de niet-naleving van deze verplichting in de aanhef van het Besluit niet kan worden gemotiveerd op grond van 'de dringende noodzakelijkheid' vermits :

1° enerzijds in de aanleg van het Besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 de dringende noodzakelijkheid slechts op een zeer vage wijze en zonder vermelding van welbepaalde en duidelijk omschreven redenen wordt gemotiveerd;

en

2° anderzijds het Besluit slechts meer dan 11 maanden na ondertekening bekendgemaakt werd in het Belgisch Staatsblad.

Terwijl volgens vaststaande rechtspraak van de Raad van State een dermate lange tijdsperiode tussen de ondertekening en de publicatie van het Besluit in het Belgisch Staatsblad te beschouwen is als het bewijs van de afwezigheid van dringende noodzakelijkheid en tevens elke motivatie van deze urgentie weerlegt.

Dientengevolge is het Besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 onwettig wegens de schending van een op straffe van nietigheid voorgeschreven substantiële formaliteit.

Dientengevolge is de beslissing van de Minister Vice-President die op zulk onwettig Besluit gebaseerd is eveneens aangetast door onwettigheid en derhalve nietig te verklaren";

2.2. Overwegende dat de verwerende partij in essentie antwoordt dat zolang het besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 houdende vaststelling van het Vlaamse reglement inzake milieuvoorwaarden voor hinderlijke inrichtingen (Vlarem II) niet is vernietigd, zij verplicht is dat besluit toe te passen;

2.3. Overwegende dat verzoeker in zijn memorie van wederantwoord een nieuw middel aanvoert ten gevolge van het arrest nr. 52.260, v.z.w. Koninklijk Verbond der Belgische Schuttersverenigingen, van 16 maart 1995; dat hij betoogt dat bij evengenoemd arrest het Vlarem II werd vernietigd wegens het niet inwinnen van het advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State, onwettigheid die hij eveneens in het eerste middel van zijn verzoekschrift heeft aangevoerd; dat hij doet gelden dat gelet op de terugwerkende kracht van de vernietiging van het Vlarem II, het enig weigeringsmotief gestoeld op artikel 357 van dat besluit eveneens onwettig is;

2.4. Overwegende dat blijkens de bestreden beslissing het enig weigeringsmotief is dat "volgens de gehanteerde technische criteria, zoals vervat in artikel 357 van titel II van het Vlarem" de uitbreiding van de bestaande varkenshouderij tot 1800 varkens in de kwetsbare zone Beernem ontoelaatbaar is; dat zoals verzoeker terecht stelt, de Raad van State met het arrest v.z.w. Koninklijk Verbond der Belgische Schuttersverenigingen van 16 maart 1995 voornoemd besluit heeft vernietigd, daar het desbetreffend ontwerp niet werd voorgelegd aan het voorafgaandelijk advies van de afdeling wetgeving van de Raad van State; dat derhalve, gelet op de terugwerkende kracht van de na het instellen van voorliggend beroep tussengekomen vernietiging van

het Vlarem II, het desbetreffend motief onwettig is; dat het eerste middel en het in de memorie van wederantwoord aangevoerd nieuw middel gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de Minister Vice-President van de Vlaamse regering en de Vlaamse minister van Leefmilieu en Huisvesting van 25 juli 1994 waarbij het beroep aangetekend door het bestuur milieu-vergunningen tegen het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen houdende het verlenen van een vergunning aan Eric DE CLERCQ tot uitbreiding van zijn bedrijf met 1450 gespeende varkens, 330 m³ mestopslag en de lozing van normaal huisafvalwater in het oppervlaktewater via een septische put, gedeeltelijke gegrond wordt verklaard en aan verzoeker de vergunning wordt geweigerd tot uitbreiding van zijn varkenshouderij met 1450 varkens tot 1800 varkens.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van het Vlaamse Gewest.

Artikel 3.

Dit arrest zal worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare
terechtzing, op negen oktober 1900 zevenennegentig,
door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

M.-R. BRACKE.