

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 70.041 van 4 december 1997
in de zaak A. 72.910/VII-15.105.**

In zake : Karin CLEMENT,
die woonplaats kiest bij
Advocaat Chr. COEN,
kantoor houdende te ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 210 A

tegen :

de bestendige deputatie van de provincieraad
van ANTWERPEN.

tussenkomen partij :

Willy VAN DEN HEUVEL,
wonende te BRASSCHAAT,
Pauwelslei 82.

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

Gezien het verzoekschrift dat Karin CLEMENT
op 5 maart 1997 heeft ingediend om de vernietiging te
vorderen van :

1. de beslissing van de gemachtigde ambtenaar van
8 november 1996 waarbij het administratief beroep
ingediend door Willy VAN DEN HEUVEL e.a. tegen het
besluit van het college van burgemeester en schepenen
van de gemeente Brasschaat van 24 september 1996
houdende inwilliging van het verzoek van Karin
CLEMENT tot wijziging van de voorwaarden voor het
exploiteren van een wassalon, ontvankelijk wordt
verklaard,
2. het besluit van de bestendige deputatie van de
provincieraad van Antwerpen van 19 december 1996
waarbij voormeld administratief beroep gegrond wordt
verklaard en het besluit van 24 september 1996 wordt
opgeheven;

Gelet op het arrest nr. 64.267 van 30 januari 1997 waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt bevolen;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 10 april 1997;

Gelet op de beschikking van 18 april 1997 die de tussenkomst van Willy VAN DEN HEUVEL toelaat;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 15 september 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 oktober 1997;

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

Gehoord de opmerkingen van Advocaat Chr. COEN, die verschijnt voor verzoekster, van de Adjunct van de directeur M. STABEL, die verschijnt voor de verwerende partij, en van W. VAN DEN HEUVEL;

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 bij besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brasschaat van 5 april 1994 aan Karin CLEMENT voor een periode van twintig jaar een vergunning werd verleend tot het exploiteren van een wassalon met een totale geïnstalleerde drijfkracht van meer dan 10Kw te Brasschaat, Pauwelslei 80; dat bij de inwerkingtreding van het besluit van de Vlaamse regering houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne van 1 juni 1995 (Vlarem II) artikel 5.46.0.3 van toepassing werd; dat evengenoemd artikel bepaalt :

"Tenzij anders vermeld in de milieuvergunning en onverminderd de bepalingen van hoofdstuk 4.5 zijn rustversturende werkzaamheden inherent aan de exploitatie van de inrichting verboden op werkdagen van 19 uur tot 7 alsmede op zon- en feestdagen";

dat met een schrijven van 1 juli 1996 verzoekster aan het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brasschaat een afwijking vraagt van evengeciteerd artikel 5.46.0.3 van Vlarem II, met name dat het wassalon alle dagen mag geopend zijn van 7 u tot 22 u, gedurende 7 dagen per week, zonder rustdag; dat bij besluit van 24 september 1996 het college van burgemeester en schepenen de gevraagde afwijking verleent; dat die beslissing wordt bekendgemaakt bij aanplakking op 4 oktober 1996; dat bij aangetekende brief van 24 oktober 1996 de tussenkomenende partij en drie andere personen gezamenlijk een beroep instellen bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen; dat met een brief van 28 oktober 1996 aan één der beroepsindieners namens de bestendige deputatie door de adjunct van de directeur van de dienst milieuvergunningen van het provinciebestuur van Antwerpen wordt medegedeeld dat het ingediend beroep onontvankelijk is daar het niet werd ingediend binnen tien kalenderdagen na de dag van de aanplakking van de bekendmaking van de beslissing van 24 september 1996, zoals voorgeschreven bij artikel 54,

§ 2, 4°, van het besluit van de Vlaamse regering van 6 februari 1991 houdende vaststelling van het Vlaams reglement betreffende de milieuvergunning (Vlarem I); dat de tussenkomen- de partij bij een op 31 oktober 1996 ter post aangetekende brief de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen meedeelt dat het ingediende beroep wel degelijk ontvankelijk is daar op het bekendmakingsformulier als uiterste datum voor het indienen van het beroep 4 november 1996 staat vermeld; dat bij brief van 8 november 1996 de adjunct van de directeur namens de bestendige deputatie de tussenkomen- de partij mededeelt dat het beroep toch als ontvankelijk kan worden beschouwd daar het gemeentebestuur bij de aanplakking een procedurefout heeft gemaakt door ervan uit te gaan dat de termijn om beroep aan te tekenen dertig kalenderdagen bedraagt en volgens rechtspraak van het Hof van Cassatie die foutieve informatie een dwaling kan uitmaken; dat met een brief van dezelfde datum, getekend door dezelfde gemachtigde ambtenaar, verzoekster kennis wordt gegeven van het beroep; dat bij besluit van 19 december 1996 de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen het beroep van de buurtbewoners gegrond verklaart en het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 24 september 1996 opheft; dat met een brief van 8 januari 1997 de verwerende partij verzoekster een afschrift toestuurde van evengenoemd besluit van de bestendige deputatie;

2. Overwegende dat de eerste bestreden beslissing van 8 november 1996, genomen door de adjunct van de directeur namens de bestendige deputatie, waarbij het administratief beroep van de tussenkomen- de partij en andere omwonenden ontvankelijk werd verklaard, werd opgeslorpt door de tweede bestreden beslissing van de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen van 19 december 1996, houdende het ontvankelijk en gegrond verklaren van evengenoemd administratief beroep;

dat dienvolgens het beroep in zoverre het gericht is tegen de eerste bestreden beslissing, onontvankelijk is;

3.1. Overwegende dat verzoekster tegen het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen van 19 december 1996 als tweede middel aanvoert :

"III.B.2. Tweede Middel Schending van artikel 54§4 en 50, lid 1 van Vlarem I

Doordat de bestreden beslissing het beroep gegrond verklaard terwijl het beroep onontvankelijk is ingevolge de beslissing van de gemachtigde provinciale ambtenaar van 28 oktober 1996 zodat de Bestendige Deputatie geen beslissing over het beroep kon treffen daar de procedure beëindigd werd door de betekening van de beslissing van 28 oktober 1996 van de Heer VAN DEN HEUVEL e.a.

Aangezien de Raad van State terecht in haar arrest van 30 januari 1997 'prima facie' oordeelde dat vermelding door de gemeente op het aanplakkingsbiljet dat de beroepstermijn liep tot 4 november 1996 (i.p.v. 14 oktober 1996) geen onoverkomelijke rechtsdwaling uitmaakte in hoofde van de Heer VAN DEN HEUVEL en de andere beroepers;

Dat namelijk op het aanplakbiljet duidelijk stond dat het beroep diende ingediend te worden 'overeenkomstig de bepalingen van het algemeen reglement betreffende de milieuvergunning' zodat mits raadpleging van het milieuvergunningsdecreet en VLAREM I het niet onoverkomelijk was om te weten dat de termijn 10 dagen bedroeg;

Dat bovendien 'een onoverkomelijke dwaling' in hoofde van VAN DEN HEUVEL e.a. -QUOD NON- onmogelijk de beroepstermijn zou kunnen heropenen tegen een definitief geworden beslissing die individuele rechten aan verzoekster toekent;

Dat namelijk de beslissing van 8 november 1996 onwettig is en dan ook onmogelijk de beslissing van 28 oktober 1996 ongedaan kon maken";

3.2. Overwegende dat de verwerende partij in essentie antwoordt dat door het gemeentebestuur op het bekendmakingsformulier ten onrechte werd aangegeven dat het beroep uiterlijk moest worden ingediend op 4 november 1996, er verkeerdelijk van uitgaande dat een beroepstermijn gold van dertig kalenderdagen, dat volgens rechtspraak van het Hof van Cassatie die

foutieve informatie voor de beroepers als een onoverkomelijke dwaling kan worden beschouwd, zodat de beslissing van de gemachtigde ambtenaar houdende het onontvankelijk bevinden van het beroep van de tussenkomende partij en anderen kon worden ingetrokken en het beroep ontvankelijk kon worden verklaard; dat zij betoogt dat te dezen de beroepsindieners leken waren, die er op konden vertrouwen dat de op het bekendmakings-formulier vermelde datum van 4 november 1996 als uiterste datum van indiening van het beroep correct was;

3.3. Overwegende dat het door de verwerende partij in haar memorie van antwoord aangebrachte argument voor het ontvankelijk bevinden van het beroep van de tussenkomende partij terug te vinden is in het besluit van de bestendige deputatie van 19 december 1996;

3.3.1. Overwegende dat luidens artikel 26, § 3, van het decreet van 28 juni 1985 betreffende de milieuvergunning (milieuvergunningsdecreet) het beroep tegen een wijziging van de vergunningsvoorwaarden verleend door het college van burgemeester en schepenen moet worden ingediend "binnen de 10 dagen na de bekendmaking van de bestreden beslissing"; dat in artikel 54, § 2, van het Vlarem I is herhaald dat zulk een beroep bij ter post aangetekend schrijven binnen een termijn van tien kalenderdagen moet worden ingediend en dat onder punt 4 van dezelfde bepaling wordt verduidelijkt dat voor derden de beroepstermijn moet worden gerekend vanaf de dag na de aanplakking van de bekendmaking; dat uit de stukken van het administratief dossier blijkt en dat niet wordt betwist dat de aanplakking gebeurde op 4 oktober 1996 zodat de beroepstermijn voor derden liep van 5 tot en met 14 oktober 1996; dat op het aanplak-kingsbiljet verkeerdelijk werd vermeld : "Het beroep moet uiterlijk worden ingediend op datum van 04.11.1996"

en dat de tussenkomende partij en anderen een beroep indienden op 28 oktober 1996;

3.3.2. Overwegende dat, indien de Raad van State tot het besluit komt dat het administratief beroep van de omwonenden als onontvankelijk had moeten worden beschouwd, dat oordeel inhoudt dat de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brasschaat van 24 september 1996 definitief wordt en verzoekster moet worden geacht over de gevraagde toelating tot afwijking te beschikken; dat, daargelaten de vraag of "een onoverkomelijke dwaling" kan worden aangenomen indien daardoor aan door derden verkregen rechten wordt getornd, de onjuiste vermelding op het bekendmakingsformulier van 4 november 1996 als uiterste datum voor het indienen van het beroep voor de tussenkomende partij en de medeberoepers geen onoverkomelijke rechtsdwaling met zich meebracht; dat, immers, op het bekendmakingsformulier nog volgende gegevens waren vermeld : de door het college van burgemeester en schepenen aan verzoekster verleende vergunning tot wijziging van de exploitatievoorwaarden voor het uitbaten van een wassalon met vermelding van de openingstijden, de datum van aanplakking van de bekendmaking, te weten 4 oktober 1996, en de mogelijkheid van beroep tegen de bekendgemaakte beslissing bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen "overeenkomstig de bepalingen van het algemeen reglement betreffende de milieuvergunning"; dat met die gegevens het voor de tussenkomende partij en haar medeberoepers, handelend als voorzichtige en bedachtzame personen, mogelijk en zeker niet onoverkomelijk was te weten dat de beroepstermijn overeenkomstig het milieuvergunningsdecreet en Vlarem I tien dagen bedroeg, dat die termijn begon te lopen op 5 oktober 1996, te weten de dag na de aanplakking, en aldus eindigde op 14 oktober 1996 en dat de meegedeelde datum van 4 november 1996 als uiterste datum voor het indienen van het beroep berustte op een materiële vergissing vanwege de gemeente; dat dien-

volgens de verwerende partij het door de tussenkomende partij en anderen buiten de wettelijk bepaalde termijn van tien dagen ingediende beroep tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 24 september 1996 ten onrechte ontvankelijk heeft bevonden; dat het tegen het besluit van de bestendige deputatie van 19 december 1996 aangevoerd tweede middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen van 19 december 1996 waarbij het administratief beroep ingediend door Willy VAN DEN HEUVEL e.a. tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brasschaat van 24 september 1996 houdende inwilliging van het verzoek van Karin CLEMENT tot wijziging van de voorwaarden voor het exploiteren van een wassalon ontvankelijk en gegrond wordt verklaard en voornoemd besluit van 24 september 1996 wordt opgeheven.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

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

Artikel 4.

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

De kosten van de tussenkomst, bepaald op drieduizend frank, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vier december 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.