

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 115.371 van 3 februari 2003
in de zaak A. 98.363/IX-2637.**

In zake : Chantal BAUDEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat B. VERHAMME,
kantoor houdende te KORTRIJK,
Koning Leopold I straat 9

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de minister van
Telecommunicatie en Overheidsbedrijven en Participaties, belast met
Middenstand.

D E R A A D V A N S T A T E, I X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Chantal BAUDEN op 13 december 2000 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van 11 oktober 2000 waarbij de gevolmachtigde ambtenaar van de minister van Middenstand haar de machtiging tot het uitoefenen van een ambulante activiteit weigert;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur L. VERMEIRE;

Gelet op de beschikking van 10 september 2001 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 laatste memorie van verzoekster;

Gelet op de beschikking van 6 januari 2003 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 27 januari 2003;

Gehoord het verslag van staastraad A. VANDENDRIESSCHE;

Gehoord de opmerkingen van advocaat K. VERHAMME die, loco advocaat B. VERHAMME verschijnt voor verzoekster;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur L. VERMEIRE;

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

1. Overwegende dat de gegevens van de zaak kunnen worden samengevat als volgt:

1.1. Verzoekster Chantal BAUDEN beschikt over een machtiging nr. 8150217 voor de uitoefening van een ambulante activiteit op openbare markten en op de openbare weg. Deze machtiging loopt tot 30 juni 2000.

Op 27 maart 1998 draagt verzoekster haar handelszaak, met inbegrip van de standplaatsvergunningen waarvan zij titularis is, over. Zijzelf staakt elke ambulante activiteit en levert op 1 april 1998 haar machtiging in bij het ministerie van Middenstand.

1.2. Op 4 september 2000 dient verzoekster een nieuwe aanvraag in tot het verkrijgen van een machtiging tot het uitoefenen van een ambulante activiteit -voor ongeveer dezelfde producten- op de openbare markten en op de openbare weg.

1.3. Op 11 oktober 2000 weigert de gevolmachtigde van de minister van Middenstand, met het thans bestreden besluit nr. 318/81050217NOOQ/W29, de machtiging. Het luidt als volgt :

"Gelet op de aanvraag tot het verkrijgen van een machtiging tot uitoefening van ambulante activiteiten

ingediend op : 11/10/2000

door : BAUDEN Chantal

wonende te : Koning Leopold I straat 28
8500 KORTRIJK

geboren op : 06/03/1962 te : KORTRIJK

gelet op de wet van 25 juni 1993 betreffende de uitoefening van ambulante activiteiten;

gelet op het koninklijk besluit van 3 april 1995 tot uitvoering van de wet van 25 juni 1993, inzonderheid op artikel 41, 1°

gelet op de ministeriële beslissingen van 17 september 1984 en 13 oktober 1993 betreffende de bevoegdheid tot tekenen;

overwegende dat het verboden is om, na de stopzetting van elke ambulante activiteit ingevolge overdracht van een standplaats op de openbare markt, een ambulante activiteit uit te oefenen;

om deze redenen wordt de machtiging tot het uitoefenen van de ambulante activiteit geweigerd;"

2.1. Overwegende dat verzoekster in het eerste middel de schending aanvoert van artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995 tot uitvoering van de wet van 25 juni 1993 betreffende de uitoefening van ambulante activiteiten en de organisatie van openbare markten doordat de verwerende partij ten onrechte uit die bepaling afleidt dat na de stopzetting van de ambulante activiteit wegens overdracht van een standplaats op de openbare markt, geen nieuwe machtiging voor de uitoefening van een ambulante activiteit meer kan verkregen worden; dat zij het middel op volgende wijze toelicht: het staat buiten betwisting dat zij op 27 maart 1998 haar ambulante activiteit volledig heeft stopgezet en haar handelszaak heeft overgedragen, daarin begrepen de standplaatsen; artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995 bepaalt niet -noch uitdrukkelijk noch impliciet- dat zij nooit nog een nieuwe machtiging kan verkrijgen; de verwerende partij heeft de in artikel 41, 1°, gehanteerde begrippen verkeerd toegepast, waar zij de stopzetting van de ambulante activiteit ziet als het gevolg en niet als de voorafgaande voorwaarde voor een standplaatsoverdracht;

Overwegende dat verzoekster in het daarbij aansluitende tweede middel aanvoert dat het bestreden besluit, wegens de voormelde foutieve interpretatie

van artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995, voor de uitoefening van een ambulante activiteit een voorwaarde instelt die zich voegt bij de voorwaarden vastgesteld door de wet van 25 juni 1993 en door de artikelen 13 tot 19 van het koninklijk besluit van 3 april 1995 en die een discriminatie instelt tussen de ambulante handelaars en de handelaars die hun activiteit op een vast adres uitoefenen en die na stopzetting hun activiteit steeds opnieuw kunnen opstarten;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij daarop antwoordt dat krachtens artikel 9, § 2, van de wet van 25 juni 1993, standplaatsen op openbare markten niet overdraagbaar zijn behoudens in de door de Koning bepaalde gevallen en dat artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995 aldus in de mogelijkheid van overdracht heeft voorzien voor het geval de overnemer en de overdrager aan strikte en beperkend te interpreteren voorwaarden voldoen; dat zij betoogt dat de voorwaarde dat de overdrager definitief afziet van elke toekomstige ambulante activiteit, tot doel heeft de objectieve regels voor de toewijzing van de standplaatsen op openbare markten te beschermen;

2.3. Overwegende dat verzoekster in haar memorie van wederantwoord herhaalt dat zij, bij de overdracht van haar handelszaak in 1998, elke ambulante activiteit stopgezet heeft; dat zij daaraan toevoegt dat de verwerende partij niet antwoordt op haar bemerking dat artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995 niet vereist dat een overdracht van standplaats slechts mogelijk is in zoverre de ambulante activiteit voor goed wordt stopgezet en dat het indienen van een nieuwe machtigingsaanvraag ook niet strijdt met de door de verwerende partij uiteengezette doelstelling, aangezien de betrokkene een nieuwe inschrijving zal moeten verkrijgen en volgens de chronologie zijn beurt zal moeten afwachten om opnieuw een standplaats toegewezen te krijgen;

2.4.1. Overwegende dat artikel 9 van de wet van 25 juni 1993 betreffende de uitoefening van ambulante activiteiten betrekking heeft op de organisatie van de openbare markten; dat naar luid van paragraaf 1 van dat artikel de standplaatsen toegewezen worden aan de houders van een machtiging om ambulante activiteiten

uit te oefenen, terwijl paragraaf 2 bepaalt dat, behoudens de door de Koning vastgestelde gevallen, "elke overdracht of onderverhuring van standplaatsen verboden (is)";

Overwegende dat artikel 41 van het koninklijk besluit van 3 april 1995 tot uitvoering van de wet van 25 juni 1993 betreffende de uitoefening van ambulante activiteiten en de organisatie van de openbare markten -behorend tot hoofdstuk VIII "Gevalen waarin overdracht in onderverhuring van standplaatsen op de openbare markten toegestaan zijn"- bepaalt wat volgt :

"De overdracht van een standplaats is slechts toegestaan wanneer tegelijk voldaan is aan de volgende voorwaarden :

1° dat de overdracht gebeurt ingevolge het overlijden of de stopzetting van elke ambulante activiteit van de persoon aan wie de standplaats toegewezen is; (...)"

2.4.2. Overwegende dat artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995 de overdracht van een standplaats op een openbare markt slechts toelaat wanneer de overdrager "elke ambulante activiteit" beëindigt; dat te dezen de verwerende partij niet betwist dat verzoekster in 1998 elke ambulante activiteit heeft gestaakt en dat zij haar machtiging ingeleverd heeft, zoals voorgeschreven door artikel 34 van het koninklijk besluit van 3 april 1995;

2.4.3.1. Overwegende dat, bij ontstentenis van een uitdrukkelijke bepaling in die zin, die voorwaarde betreffende het stopzetten van elke ambulante activiteit niet gelezen kan worden als een blijvend verbod om nog ooit ambulante activiteiten uit te oefenen; dat ook de door de verwerende partij gemaakte verwijzing naar de achterliggende bedoeling van de bepaling -de bescherming van "de objectieve regels van de toewijzing van standplaatsen volgens chronologische volgorde"-, die lezing niet kan verantwoorden, aangezien de handelaar die een tweede keer een ambulante activiteit opstart zich tegenover het bestuur in een geheel nieuwe situatie bevindt, die op geen enkele wijze kan interfereren met een eerder door hem aangegane standplaatsoverdracht;

2.4.3.2. Overwegende bovendien, dat de voorwaarde met betrekking tot de definitieve stopzetting van elke ambulante activiteit, enkel ingesteld is ten aanzien van de bijzondere aangelegenheid van de overdracht van standplaatsen op de openbare markten en dat zij niet hernomen is bij de voorwaarden die door de artikelen 13 tot 19 van het koninklijk besluit van 3 april 1995 ingesteld zijn voor het verlenen van een machtiging; dat in die zin de verwerende partij, wegens haar interpretatie van artikel 41, 1°, van het koninklijk besluit van 3 april 1995, het verkrijgen van een machtiging afhankelijk maakt van een bijkomende voorwaarde die geen steun vindt in de reglementering;

2.4.4. Overwegende dat het eerste en het tweede middel gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 11 oktober 2000 waarbij de gevolmachtigde ambtenaar van de minister van Middenstand aan Chantal BAUDEN de machtiging tot het uitoefenen van een ambulante activiteit weigert.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 173,53 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
drie februari 2000 en drie, door de IXe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. DE BRABANDERE,	kamervoorzitter,
	L. HELLIN,	staatsraad,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

J. DE BRABANDERE.