

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 147.150 van 1 juli 2005
in de zaak A. 66.998/X-10.311.**

In zake :

1. Raphaël DE WOLF (overleden)
rechtsgeding hervat door :
 1. Eric DE WOLF,
wonende te 9550 HERZELE,
Graaf du Parclaan 27,
 2. Lena DE WOLF,
wonende te 3010 KESSEL-LO,
Leuvensestraat 44,
 3. Dirk DE WOLF,
wonende te 9550 HERZELE,
Mutsaardstraat 48,
 4. Johan DE WOLF,
wonende te 9550 HERZELE,
Lauwveldweg 3,
 5. Linda DE WOLF,
wonende te 2060 ANTWERPEN,
Osijstraat 16,
 6. Greta DE WOLF,
wonende te 9000 GENT,
Steendam 110 A,
 7. Geert DE WOLF,
wonende te 9000 GENT,
Kasteellaan 107,
 8. Stefaan DE WOLF,
wonende te 9521 LETTERHOUTEM,
Dries 108,
 9. Julienne DE KOKER,
wonende te 9550 HERZELE,
Graaf du Parclaan 29,
2. Julienne DE KOKER,
wonende te 9550 HERZELE,
Graaf du Parclaan 29,
3. de n.v. BOA,
gevestigd te 9550 SINT-ANTELINKS-HERZELE,
Mutsaerdstraat 48

tegen :

het Vlaamse gewest.

DE RAAD VAN STATE, Xe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Raphaël DE WOLF, Julienne DE KOKER en de n.v. BOA op 30 december 1995 hebben ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van 13 september 1995 van de Vlaamse

regering houdende vaststelling van een gedeeltelijke wijziging van het bij koninklijk besluit van 30 mei 1978 vastgesteld gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem voor infrastructuurwerken, "meer bepaald en minstens (...) de vernietiging van de beslissing dat te Herzele, in afwijking van het advies van de Regionale Commissie, een gedeelte van de omleidingsweg behouden blijft omwille van de plaatselijke noden overeenkomstig het advies van de gemeente Herzele; dat een gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen wordt voorzien ten zuiden van het centrum van Herzele", bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 8 november 1995;

Gezien de toelichtende memorie van de verzoekende partijen;

Gezien het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Adjunct-auditeur
T. DE WAELE;

Gelet op de beschikking van 2 mei 2001 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 16 februari 2005 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 22 april 2005;

Gehoord het verslag van Staatsraad J. BOVIN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J.Y. STEYT die, loco
Advocaat C. VAN CAUTER verschijnt voor de verzoekende partijen;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur T. DE WAELE;

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

Overwegende dat uit een uittreksel uit het register van de overlijdensakten van de gemeente Herzele blijkt dat Raphaël Desideer DE WOLF op 13 augustus 2001 is overleden; dat Eric DE WOLF, Lena DE WOLF, Dirk DE WOLF, Johan DE WOLF, Linda DE WOLF, Greta DE WOLF, Geert DE WOLF, Stefaan DE WOLF en Julienne DE KOKER als zijn rechtsopvolgers met een op 18 april 2005 aan de Raad van State gezonden verzoekschrift het geding hebben hervat;

Overwegende dat de eerste en de tweede verzoekende partijen en de derde verzoekende partij elk voor een deel eigenaar zijn van een terrein met erop staande gebouwen gelegen te Herzele, tussen de Groenlaan en het Solleveld "vormende de zate van een deel van de oude trambedding en tramgebouwen", kadastraal bekend of het geweest zijnde Sectie A nr. 782f; dat dit perceel volgens de bestemmingsvoorschriften van het bij koninklijk besluit van 30 mei 1978 vastgestelde gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem is gelegen in "woongebied", met de nadere aanwijzing "reservatie- en erfdienstbaarheidsgebied" voor de aanleg van een nieuwe verbinding vanaf de Groenlaan in zuidelijke richting naar het tracé van de N 464 richting Sint-Lievens-Esse; dat de Vlaamse regering bij besluit van 19 oktober 1994 de gedeeltelijke wijziging van het gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem "voor infrastructuurwerken" voorlopig heeft vastgesteld; dat de nadere aanwijzing "reservatie- en erfdienstbaarheidsgebied" bijlage 4, kaartblad 30/3 over de volledige lengte wordt geschrapt en de in grondkleur aangegeven bestemming, in casu woongebied, wordt bevestigd; dat de gemeenteraad van Herzele op 5 mei 1995 wat betreft "de bestemmingswijziging van de reservatiestrook N 464" wat betreft het "3^{de} gedeelte : de verbinding tussen de Groenlaan en het Solleveld" volgend advies heeft uitgebracht : "behoud van de reservatiestrook en dus geen bestemmingswijziging" met als "motivatie : behoud van de verbinding voor de aanleg van fiets- en wandelpad dat aansluit op het nieuw aangelegd fiets- en wandelpad vanaf Solleveld naar Sint-Lievens-Esse op het tracé van de vroegere trambaan en behoud van de open ruimte (pleintje voor de vroegere tramstatie) in het kader van de aanleg van de volledig vernieuwde Groenlaan."; dat de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen op 18 mei 1995 een gunstig advies heeft uitgebracht; dat de Regionale Commissie van Advies voor Ruimtelijke Ordening van Oost-Vlaanderen op 30 juni 1995 een gunstig advies heeft uitgebracht; dat de Vlaamse regering bij het thans bestreden besluit van 13 september 1995 de gedeeltelijke wijziging van het gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem definitief heeft vastgesteld; dat, in tegenstelling tot hetgeen in het voorlopig vastgesteld ontwerpgewestplan was

voorzien, de reservatie- en erfdienstbaarheidsstrook wordt behouden en een gedeelte van de tot woongebied bestemde gronden, waaronder de percelen van verzoekers, tot gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen wordt bestemd; dat het bestreden besluit wordt bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 8 november 1995;

Overwegende dat verzoekende partijen de nietigverklaring vorderen van het besluit van de Vlaamse regering van 13 september 1995 houdende vaststelling van een gedeeltelijke wijziging van het bij koninklijk besluit van 30 mei 1978 vastgesteld gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem voor infrastructuurwerken, "meer bepaald en minstens (...) van de beslissing dat te Herzele, in afwijking van het advies van de Regionale Commissie, een gedeelte van de omleidingsweg behouden blijft omwille van de plaatselijke noden overeenkomstig het advies van de gemeente Herzele; dat een gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen wordt voorzien ten zuiden van het centrum van Herzele."; dat de verzoekende partijen geen belang aantonen bij de nietigverklaring van het bestreden besluit in zijn geheel, noch bij de vernietiging van dit besluit voor andere percelen dan deze waarvan zij eigenaar zijn; dat evenmin blijkt dat een gedeeltelijke vernietiging van het bestreden besluit voor zover deze op de vanuit planologisch standpunt isoleerbare percelen van de verzoekende partijen betrekking heeft, tot gevolg heeft de algemene economie van het plan aan te tasten; dat het beroep slechts ontvankelijk is in zoverre het bestreden besluit de percelen betreft waarvan de verzoekende partijen eigenaar zijn;

Overwegende dat de verzoekende partijen in het tweede middel de schending aanvoeren van de formele en materiële motiveringsplicht doordat de overheid haar beslissing inhoudelijk en uitdrukkelijk dient te motiveren, maar ook blijk moet geven dat deze motieven voldoende zijn, terwijl de minister enkel motiveert dat "omwille van de plaatselijke noden" dient te worden afgeweken van het ontwerp-gewestplan; dat de verzoekende partijen uiteenzetten dat deze oppervlakkige en onduidelijke woorden onmogelijk kunnen gelden als een afdoende motivatie, dat uit niets blijkt wat wordt bedoeld met plaatselijke noden, dat de minister uitdrukkelijk afwijkt van het advies van de Regionale Commissie van Advies, dat de wet uitdrukkelijk bepaalt dat van het advies van voormelde Commissie enkel mag worden afgeweken indien de minister dit uitdrukkelijk motiveert, dat niet werd voldaan aan de materiële en formele motiveringsplicht;

Overwegende dat de verzoekende partijen in het derde middel machtsoverschrijding aanvoeren; dat zij in de toelichting van het middel stellen dat ingevolge het oorspronkelijke gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem de kwestieuze gronden werden belast met een reservatiestrook voor de aanleg van de N 464B te Herzele, dat sinds 1993 vaststaat dat deze weg er niet komt, dat in het besluit van 19 oktober 1994 van de Vlaamse regering houdende voorlopige vaststelling van het ontwerp-gewestplan tot gedeeltelijke wijziging van het gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem de reservatiestrook voor de N 464 werd geschrapt voor het deel van de tramzate gelegen te Herzele tussen de Groenlaan en het Solleveld, dat de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen hierover een gunstig advies heeft uitgebracht, dat de Streekcommissie van Advies voor Ruimtelijke Ordening hierover eveneens een gunstig advies heeft uitgebracht en unaniem adviseerde om de reservatiezone te schrappen, dat het besluit van de minister duidelijk met machtsoverschrijding werd genomen omdat hij hoe dan ook niet "uit eigen beweging" in het definitief plan wijzigingen kan aanbrengen ten opzichte van het ontwerp-gewestplan, dat hij slechts wijzigingen mag aanbrengen die in de bezwaren, opmerkingen en adviezen zijn voorgesteld, of er noodzakelijk of logisch mee verbonden zijn of er uit voortvloeien, dat de minister in casu heeft beslist om de bestemming woongebied belast met een reservatiestrook voor de aanleg van een weg te wijzigen in een zone voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen, dat de minister hierdoor niet alleen afwijkt van het advies van de Commissie maar ook uit eigen beweging een nieuwe bestemming vastlegt, dat de minister zijn bevoegdheid binnen de door de wet bepaalde perken moet uitoefenen;

Overwegende dat de verzoekende partijen in hun toelichtende memorie niets toevoegen aan hetgeen zij reeds hebben uiteengezet;

Overwegende dat artikel 13, § 7, derde lid, van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, van toepassing op het ogenblik dat het bestreden besluit werd vastgesteld, bepaalt dat, indien de Vlaamse regering afwijkt van het advies van de Regionale Commissie van Advies, zij haar beslissing dient te motiveren; dat aldus in het besluit van de Vlaamse regering zelf, of in een bijlage ervan, de redenen van de afwijking moeten kunnen gevonden worden; dat voorts de Vlaamse regering aan het ontwerp-gewestplan geen wijzigingen mag aanbrengen die niet in bezwaren en opmerkingen van particulieren of in adviezen van geraadpleegde overheden worden voorgesteld of daarin zijn neergelegd of noodzakelijk of logisch eraan verbonden zijn

of eruit voortvloeien of, als die voorwaarde niet is vervuld, die niet vooraf onderworpen werden aan de formaliteit van het openbaar onderzoek en van de raadpleging van de betrokken gemeenteraden en bestendige deputatie en van de Regionale Commissie van Advies;

Overwegende dat het advies van de Regionale Commissie van advies luidt als volgt :

"Bijlage 4 : te Herzele (kaartblad 30/3)

-betreft : de reservatiestrook voor de uitbouw van een omleidingsweg (oosttangent) rond de kern van Herzele en de realisatie van een verbindingsweg met Sint-Lievens-Esse wordt geschrapt, de onderliggende bestemmingen worden bevestigd.

(...)

- Evaluatie : gelet op het bestaande dichte wegennet en de verbindingsmogelijkheden kan akkoord gegaan worden om voorziene intercommunale verbindingswegen te schrappen; zeker wanneer deze open ruimten bezwaren; waar lokale noden bestaan kan het gemeentelijk wegennet aangepast worden.

- Besluit : de voorgestelde gewestplanwijziging wordt gunstig geadviseerd (10 stemmen voor op 10)";

Overwegende dat het bestreden besluit evenwel overweegt :

"Overwegende dat een aantal reservatiegebieden om verkeerstechnische redenen niet meer noodzakelijk zijn; dat de aanleg van de in deze zones voorziene wegeninfrastructuur een aantasting van de open ruimte of het woonklimaat tot gevolg zal hebben; dat om deze redenen deze reservatiegebieden geschrapt worden; dat evenwel te Herzele, in afwijking van het advies van de Regionale Commissie, een gedeelte van de omleidingsweg behouden blijft omwille van de plaatselijke noden, overeenkomstig het advies van de gemeente Herzele; dat een gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen wordt voorzien ten zuiden van het centrum van Herzele";

Overwegende, wat het behoud van een gedeelte van de omleidingsweg tussen de Groenlaan en het Solleveld als reservatie- en erfdienstbaarheidsstrook betreft, dat de afwijking van het advies van de Regionale Commissie van advies dat de in het voorlopig vastgesteld ontwerp-gewestplan voorgestelde bestemmingswijziging gunstig had geadviseerd, wordt verantwoord "omwille van de plaatselijke noden, overeenkomstig het advies van de gemeente Herzele"; dat de reden "omwille van de plaatselijke noden" een inhoudsloze bewering is; dat een loutere verwijzing naar "het advies van de gemeente Herzele", zonder de essentiële overwegingen en conclusies ervan te vermelden, of zonder dit advies in bijlage bij het besluit te voegen, evenmin volstaat om te voldoen aan de wettelijk

opgelegde motiveringsplicht; dat, wat betreft de wijziging van de bestemming "woongebied" in "gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen" dit "ten zuiden van het centrum van Herzele" waar verzoekers' percelen zijn gelegen, uit de hiervoor uiteengezette gegevens van de zaak blijkt dat het bestreden besluit een bestemming heeft vastgesteld die niet alleen zonder enige motivering afwijkt van het advies van de Regionale Commissie van Advies, maar die tevens de bestemming voorgesteld in het voorlopig vastgesteld ontwerp-gewestplan motu proprio en derhalve onrechtmatig wijzigt; dat de middelen in zoverre gegrond zijn,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 13 september 1995 van de Vlaamse regering houdende vaststelling van een gedeeltelijke wijziging van het bij koninklijk besluit van 30 mei 1978 vastgesteld gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem voor infrastructuurwerken, in zoverre het de percelen gelegen te Herzele, tussen de Groenlaan en het Solleveld, kadastraal bekend of het geweest zijnde Sectie A, nr. 782f bestemt tot gebied voor gemeenschapsvoorzieningen en openbare nutsvoorzieningen, met de nadere aanwijzing reservatie- en erfdienstbaarheidsgebied.

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 297,48 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op
een juli 2005, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	J. BOVIN,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
	C. ADAMS,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

J. BOVIN.