

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 169.453 van 27 maart 2007
in de zaak A. 66.535/X-10.464.**

In zake : Lucien VAN DER HERTEN,
die woonplaats kiest bij
advocaten M. FAURE en K. CRAUWELS,
kantoor houdende te 2018 ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 210 A

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
advocaat H. SEBREGHTS,
kantoor houdende te 2018 ANTWERPEN,
Mechelsesteenweg 27.

--

DE RAAD VAN STATE, Xe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Lucien VAN DER HERTEN op 23 november 1995 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van 13 september 1995 waarbij de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening de vergunning weigert voor het bouwen van een woning gelegen aan de Binnendijkstraat 18 (Weert), te Bornem, kadastraal bekend sectie A, nrs. 424/e, 418, 416, 428, 415 en 413;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur-generaal M. ROELANDT;

Gelet op de beschikking van 27 juli 2001 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien het verzoek tot voortzetting van de verzoekende partij en de laatste memorie van de verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 24 oktober 2006 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 24 november 2006;

Gehoord het verslag van staatsraad E. BREWAEYS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat J. NEUTS, die loco advocaten M. FAURE en K. CRAUWELS verschijnt voor de verzoekende partij en van advocaat F. SEBREGHTS, die loco advocaat H. SEBREGHTS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur-afdelingshoofd F. DE BUEL;

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

1. De feiten.

1.1. De verzoekende partij dient op 30 januari 1995 een bouwaanvraag in bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Bornem voor het oprichten van een woning aan de Binnendijkstraat 18 (Weert), te Bornem.

1.2. Volgens het gewestplan Mechelen, vastgesteld bij koninklijk besluit van 5 augustus 1976, is het te bebouwen perceel deels gelegen in woongebied met culturele, historische en esthetische waarde, en deels gelegen in landschappelijk waardevol bosgebied.

1.3. Op 12 februari 1992 heeft de directeur van het Bestuur voor Ruimtelijke Ordening, Buitendienst Antwerpen, een gunstig stedenbouwkundig attest afgeleverd, waarbij vorige gunstige adviezen van 1 februari 1990 en 25 mei 1988 bevestigd worden na een eerder ongunstig advies.

1.4. De bestaande krotwoning op perceel 424/e wordt op bevel van de burgemeester van 27 juni 1989 gesloopt.

1.5. Op 2 december 1993 levert de directeur van het Bestuur Ruimtelijke Ordening een ongunstig advies af, dat als volgt luidt :

- “- overwegende dat het voorgelegde dossier volledig is;
- overwegende dat de voorliggende weg voldoende uitgerust is gelet op de plaatselijke toestand;
- overwegende dat het eigendom gelegen is in landschappelijk waardevol bosgebied en een klein gedeelte in woongebied met culturele, historische en/of esthetische waarde.

Het eigendom komt niet in aanmerking voor de vooropgestelde bebouwing, gelet op de ligging in het landschappelijk waardevol bosgebied. Een vrijstaande woning kan maar worden overwogen mits inplanting binnen het woongebied”.

1.6. De bouwaanvraag van 30 januari 1995 wordt door het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Bornem met toepassing van het decreet van 13 juli 1994 houdende wijziging van artikel 79 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, naar het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, Administratie Ruimtelijke Ordening gezonden.

1.7. Het college van deskundigen adviseert unaniem ongunstig op 1 augustus 1995.

1.8. Bij ministerieel besluit van 13 september 1995 wordt de bouwvergunning geweigerd. Deze beslissing is letterlijk als volgt gemotiveerd :

“Gelet op de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, gewijzigd bij de wetten van 22 april 1970, 22 december 1970, 25 juli 1974, 12 juli 1976, 28 juli 1976, 22 december 1977, 28 juni 1978 en 10 augustus 1978 en de decreten van 28 juni 1984, 27 juni 1985, 28 juni 1985, 27 maart 1991, 29 april 1991, 23 juni 1993, het decreet van 22 december 1993 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 1994 en de decreten van 13 juli 1994, inzonderheid artikel 79;

Gelet op het besluit van de Vlaamse regering van 20 juni 1995 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse regering;

Gelet op het besluit van de Vlaamse regering van 20 oktober 1992 tot delegatie van de beslissingsbevoegdheden aan de leden van de Vlaamse regering, gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 20 januari 1993 en 7 oktober 1993;

Gelet op de bouwaanvraag, op 30 januari 1995 ingediend door de heer L. Van der Hertten bij het college van burgemeester en schepenen van en te Bornem, tot het bouwen van een woning aan de Binnendijkstraat 18 (Weert) te Bornem, kadastraal bekend sectie A nrs. 424e, 418, 416, 428, 415 en 413 (volgens plan);

Overwegende dat de huidige bouwaanvraag tot het bouwen van een woning rechtsgeldig kan worden onderzocht, aangezien toepassing kan gemaakt worden van het decreet van 13 juli 1994 houdende wijziging van artikel 79 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, artikel 2a, gezien voor het perceel een gunstig stedenbouwkundig attest nr. 2 werd afgegeven op 17 februari 1992;

Gelet op het voorwaardelijk gunstig advies van het college van burgemeester en schepenen van Bornem, uitgebracht in zitting van 6 februari 1995;

Overwegende dat de grond volgens het gewestplan Mechelen, vastgesteld bij koninklijk besluit van 5 augustus 1976, gedeeltelijk gelegen is in het woongebied met culturele, historische en/of esthetische waarde, en gedeeltelijk in het landschappelijk waardevol bosgebied;

Overwegende dat uit het onderzoek van kwestieuze aanvraag blijkt dat het volume van de nieuwe woning minder dan 700 m³ bedraagt en dat de inplanting op 25 meter van de oorspronkelijke woning voorzien is; dat de bestaande woning reeds gesloopt werd; dat er geen bestaande woning aanwezig is;

Overwegende dat het college van deskundigen in zitting van 1 augustus 1995 het volgende advies heeft verleend:

‘De huidige bouwaanvraag tot het bouwen van een woning kan rechtsgeldig worden onderzocht aangezien toepassing kan gemaakt worden van het decreet van

13 juli 1994, houdende wijziging van artikel 79 van de wet van 29 maart 1962, houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, artikel 2a, gezien voor het perceel een gunstig stedenbouwkundig attest nr. 2 werd afgegeven op 17 februari 1992.

Overwegende dat uit het onderzoek van de aanvraag blijkt dat het volume van de nieuwe woning minder dan 700 m³ bedraagt en dat de inplanting op 25 meter van de oorspronkelijke woning voorzien is.

Overwegende dat de bestaande woning reeds gesloopt werd; dat er geen bestaande woning aanwezig is.

Het College van Deskundigen adviseert unaniem ongunstig.'

BESLUIT:

Artikel 1. Aan de heer L. Van der Hertten wordt de vergunning geweigerd voor de op het bijgaand plan aangeduide werken.

Art. 2. Van dit besluit zal kennis gegeven worden aan de heer L. Van der Hertten, aan de bestendige deputatie van de provincieraad van Antwerpen, aan het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Bornem en aan het college van deskundigen”.

Dit is de bestreden beslissing.

2. Beoordeling.

Het decreet van 13 juli 1994 houdende wijziging van artikel 79 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, waarvan de bepalingen werden opgenomen in bijlage 2 gevoegd bij het decreet betreffende de ruimtelijke ordening gecoördineerd op 22 oktober 1996, werd opgeheven door artikel 171 van het decreet van 18 mei 1999 houdende de organisatie van de ruimtelijke ordening.

Een eventuele vernietiging van de bestreden beslissing zou de bevoegde minister niet toelaten een nieuw besluit te nemen op grond van het voornoemde decreet van 13 juli 1994, omdat dit decreet niet meer voorziet in een bijzondere procedure met een college van deskundigen dat, na advies van het college van burgemeester en schepenen, rechtstreeks aan de bevoegde minister advies verleent. Daar deze procedure niet meer van toepassing is, zal de verzoekende partij een nieuwe bouwaanvraag moeten indienen, met een voorafgaand openbaar onderzoek, zoals voorzien door artikel 166 van het decreet van 18 mei 1999 houdende de organisatie van de ruimtelijke ordening. Het laatstgenoemde decreet voorziet bovendien in een minder gunstige regeling, in die zin dat het herbouwen van een zonevreemde woning slechts mogelijk is voor bestaande, vergunde en niet-verkrotte woningen.

Om de voormelde redenen is het beroep tot nietigverklaring onontvankelijk wegens het ontbreken van het wettelijk vereiste actueel belang,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep tot nietigverklaring wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op 99,16 euro, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zevenentwintig maart tweeduizend en zeven, door de Xe kamer die was samengesteld uit:

de HH.	J. BOVIN,	wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
	D. MOONS,	staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
Mevr.	G. SCHEVENEELS,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

G. SCHEVENEELS.

J. BOVIN.