

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

**nr. 182.111 van 17 april 2008
in de zaak A. 186.350/VII-37.128.**

In zake : 1. Emile DEDOBBELEER,
 die woonplaats kiest te HERNE,
 Druimerenstraat 33
 2. Johan KESTEMONT,
 die woonplaats kiest te HERNE,
 Druimerenstraat 27

tegen :

de gemeente HERNE,
die woonplaats kiest bij
advocaten P. PEETERS en A. VANDAELE,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Terhulpesteenweg 177, bus 6.

tussenkommende partij :

Marc VANDENBERGHEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat J. SURMONT,
kantoor houdende te TURNHOUT,
de Merodelei 112.

--
DE VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER,

Gezien het enig verzoekschrift dat Emile DEDOBBELEER en Johan KESTEMONT op 20 december 2007 hebben ingediend om de schorsing en de vernietiging te vorderen van het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne van 29 maart 2005 houdende het verlenen aan Marc VANDENBERGHEN van de vergunning om een inrichting, gelegen aan de Druimerenstraat 31 te Herne, te exploiteren "met als voorwerp vernieuwing en verplaatsing van de grondwaterwinning van een bestaande inrichting";

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur P. SOURBRON, op grond van artikel 93 van het besluit van de Regent van

23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur P. SOURBRON, op grond van artikel 12 van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 8 februari 2008, houdende oproeping van de partijen om te verschijnen op 13 maart 2008;

Gelet op de kennisgeving van de verslagen aan de partijen;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter L. HELLIN;

Gehoord de opmerkingen van Emile DEDOBBELEER en Johan KESTEMONT, die in persoon verschijnen, van advocaat A. VANDAELE, die tevens loco advocaat P. PEETERS verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat L. JANSEN die, loco advocaat J. SURMONT verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van eerste auditeur P. SOURBRON;

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

1. De rechtspleging

Overwegende dat met een verzoekschrift van 15 januari 2008 Marc VANDENBERGHEN, begunstigde van de bestreden vergunning, vraagt om in het geding te mogen tussenkomen; dat dit verzoek kan worden ingewilligd;

2. De gegevens van de zaak

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

2.1. Op 7 januari 1997 dient Marc VANDENBERGHEN bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne een aanvraag in om een bestaande veeteeltinrichting uit te breiden met een bijkomende varkensstal voor 624 vleesvarkens en aanhorigheden, op een perceel gelegen aan de Druimerenstraat 31 te Herne (Herfelingen), kadastraal bekend Sectie D, nr. 217 b. De nieuwe varkensstal zal worden gebouwd op een nog onbebouwd perceel dat, gescheiden door een losweg, grenst aan de bestaande inrichting.

Ingevolge een melding, door het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne gevisieerd op 18 december 1990, beschikt de exploitant reeds over een vergunning voor het houden van 70 grote zoogdieren, 10 gespeende varkens, 20 biggen en de bijhorende opslag van 30 m³ dierlijke mest. Op het ogenblik van het indienen van voormelde vergunningsaanvraag worden op de inrichting blijkbaar enkel nog runderen gehouden.

Tegelijk met de indiening van de milieuvergunningsaanvraag wordt aan het gemeentebestuur de overname van de inrichting gemeld. Luidens deze melding neemt Marc VANDENBERGHEN het bestaande landbouwbedrijf over van zijn vader Jules VANDENBERGHEN, die de inrichting daartoe verhuurt. Van die melding wordt op 4 februari 1997 akte genomen.

2.2. Met een besluit van 29 april 1997 verleent het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne de gevraagde milieuvergunning. De beslissing tot het verlenen van de vergunning wordt als volgt gemotiveerd :

"Overwegende dat de verandering van deze inrichting een stijging van de mestproduktie en van het aantal dieren tot gevolg heeft;

Overwegende dat deze toevoeging mogelijk wordt door het MAP, aangezien de aanvrager voldoet aan de voorwaarden van artikel 4 § 2.3/ van de uitvoeringsbesluiten van het MAP;

Overwegende dat het afvoerwater en het kuiswater opgevangen wordt in een mestkelder;

Overwegende dat de mestvarkensstal voldoende verlucht zal zijn met behulp van ventilatoren en natuurlijke ventilatie;

Overwegende dat de mestafzet gewaarborgd is;

Overwegende dat de tijdens het openbaar onderzoek uitgebrachte bezwaren en opmerkingen als volgt kunnen worden geëvalueerd:

- ontvankelijk doch ongegrond;

Mits de opgelegde vergunningsvoorwaarden worden nageleefd, de uitbating kan geschieden zonder overmatige hinder voor de omgeving en de effecten op het leefmilieu tot een aanvaardbaar niveau worden beperkt kan voor de aangevraagde rubrieken een vergunning worden toegestaan voor een termijn tot 01 september 2011".

De vergunning wordt afhankelijk gesteld van de naleving van de volgende bijzondere exploitatievoorwaarden :

- het zich in regel stellen met de Vlareem-voorwaarden voor de bestaande inrichting binnen de twee jaar, namelijk het aanbrengen van mestdichte wanden, het voorzien van opvanggoten zodanig dat de afwatering van sleuvsilo's en mestopslag verzameld wordt in de aalput en een inkuiping rond de bovengrondse mazouttank voor de bevoorrading van de landbouwvoertuigen;
- een groenscherm van minimum 3 meter breed met inheemse soorten rond de inrichting aan te leggen;
- een constructie om de geurhinder maximaal te beperken aan te bouwen, namelijk het voorzien van geurafsnijders en ventilatie met een uitlaat van minimum 0,60 meter boven de nok;
- controle bij de bouw van de varkensstal en achteraf door de bevoegde overheid".

2.3. Tegen voornoemd besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne worden verscheidene administratieve beroepen ingesteld bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant.

De beroepen worden ontvankelijk verklaard op 12 juni 1997.

2.4. Met een besluit van 18 september 1997 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant worden de beroepen niet ingewilligd. Het beroepen besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne wordt, mits "enkele kleine aanpassingen", bevestigd. Die wijzigingen bestaan in het weglaten uit het dispositief van de vergunningsbeslissing van de indelingsrubriek met betrekking tot elektromotoren en het toevoegen van het perceelnummer 209f.

2.5. Daarop hebben Emile DEDOBBELEER, Marie-Louise KOOSEMANS, Anita DEDOBBELEER en Césarine ALLEBOSCH het in laatste aanleg genomen besluit van 18 september 1997 bij de Raad van State bestreden middels een verzoek tot nietigverklaring en een vordering tot schorsing (zaak gekend onder A. 76.513/VII-l6.l41).

2.6. Met het arrest nr. 173.397 van 12 juli 2007 wordt het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant van 18 september 1997 door de Raad van State vernietigd.

2.7. In het kader van de herneming van de beroepsprocedure wordt opnieuw het advies ingewonnen van het agentschap Ruimtelijke Ordening dat een gunstig advies geeft op 5 september 2007. Het bestuur Milieuvergunningen geeft

een gunstig advies op 29 augustus 2007, de Vlaamse Landmaatschappij geeft een ongunstig advies op 1 oktober 2007 en de Provinciale Milieuvergunningscommissie adviseert op 10 oktober 2007 het beroep zonder voorwerp te verklaren.

2.8. Met een besluit van de deputatie van de provincie Vlaams-Brabant van 8 november 2007 worden de beroepen ingesteld tegen de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne van 29 april 1997 "zonder voorwerp" verklaard. De deputatie steunt die conclusie op de vaststelling dat het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne op 29 maart 2005 een milieuvergunning heeft verleend die "in de plaats gekomen is van de bestreden beslissing en volledig uitvoerbaar is aangezien zij door geen van de betrokken partijen in beroep aangevochten werd".

2.9. Emile DEDOBBELEER en Johan KESTEMONT hebben tegen voornoemd besluit van de deputatie van de provincie Vlaams-Brabant van 8 november 2007 een verzoekschrift tot schorsing en nietigverklaring ingediend (zaak gekend onder A. 186.566/VII-37.124).

2.10. Verzoekers stellen dat zij pas tijdens de herneming van de vergunningsprocedure ingevolge het vernietigingsarrest nr. 173.397 van 12 juli 2007 kennis hebben gekregen van de vergunning die op 29 maart 2005 verleend is door het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne.

2.11. Op 7 november 2007 heeft Johan KESTEMONT bij de deputatie van de provincie Vlaams-Brabant administratief beroep ingesteld tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne van 29 maart 2005.

2.12. Op 3 december 2007 heeft de gemachtigde ambtenaar van de provincie Vlaams-Brabant aan Johan KESTEMONT meegedeeld dat zijn beroep van rechtswege onontvankelijk is omdat "de indiener van het beroep binnen een termijn van 14 kalenderdagen de ontbrekende bijlage (attest van bekendmaking) niet heeft toegevoegd aan zijn eerder ingediend beroepschrift".

2.13. Na de afwijzing van het administratief beroep vechten verzoekers het besluit van 29 maart 2005 van het college van burgemeester en schepenen van

de gemeente Herne thans rechtstreeks bij de Raad van State aan met onderhavig annulatieberoep;

3. De ontvankelijkheid van de vorderingen

3.1. Overwegende dat de verwerende partij opwerpt dat krachtens artikel 23, § 1, van het decreet van 28 juni 1985 betreffende de milieuvergunning (hierna : milieuvergunningsdecreet) en artikel 49 van het besluit van de Vlaamse regering van 6 februari 1991 houdende vaststelling van het Vlaams reglement betreffende de milieuvergunning (hierna : Vlarem I) bij de deputatie administratief beroep kan worden ingesteld tegen milieuvergunningen die door het college van burgemeester en schepenen in eerste aanleg worden toegekend, dat een beslissing over een milieuvergunningsaanvraag die niet in laatste administratieve aanleg werd genomen, zoals het bestreden besluit er één is, niet het voorwerp kan uitmaken van een ontvankelijk vernietigings- en schorsingsberoep bij de Raad van State, dat het gegeven dat de gemachtigde ambtenaar van de provincie Vlaams-Brabant op 3 december 2007 het administratief beroep van tweede verzoeker onontvankelijk heeft verklaard daaraan geen afbreuk doet, dat alsdan het beroep bij de Raad van State enkel openstaat tegen de beslissing houdende het niet-ontvankelijk verklaren van het beroep, maar niet tegen de in eerste aanleg genomen beslissing waartegen het administratief beroep is gericht;

3.2. Overwegende dat de tussenkomenende partij dezelfde exceptie inroept;

3.3. Overwegende dat het annulatieberoep dat gericht is tegen een in eerste aanleg genomen beslissing over een milieuvergunningsaanvraag als niet-ontvankelijk wordt verworpen; dat in deze het bestreden besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Herne van 29 maart 2005 een in eerste aanleg genomen beslissing is over een ingediende milieuvergunningsaanvraag; dat die beslissing geen in laatste aanleg genomen beslissing is omdat tegen dat besluit een georganiseerd administratief beroep openstond, dat trouwens is aangewend en besloten is met de beslissing van de gemachtigde ambtenaar van de provincie Vlaams-Brabant van 3 december 2007; dat het beroep bijgevolg niet ontvankelijk is en moet worden verworpen; dat dienvolgens de vordering tot schorsing, als accessorium van het annulatieberoep eveneens moet worden verworpen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Marc VANDENBERGHEN in het geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

Het annulatieberoep en de vordering tot schorsing worden verworpen.

Artikel 3.

De kosten van de vordering tot schorsing, bepaald op 350 euro, komen ten laste van verzoekers, elk voor de helft.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op 125 euro, komen ten laste van de tussenkomende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zeventien april tweeduizend en acht, door :

de H.	L. HELLIN,	kamervoorzitter,
Mevr.	E. IMPENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

E. IMPENS.

L. HELLIN.