

Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973)

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

A R R E S T

Nr. 186.788 van 1 oktober 2008

A. 189.779/XIII-5100

In zake:

1. **de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid CAR.NET MOUSCRON,**
2. **de vennootschap onder firma HERMAN/MISMAN SNC,**
3. **DRAPRI** Jackie, Floréal,
4. **GADENNE** Marcella, Léona, Marie,
5. **DEDEURWAERDER** Brigitte, Maria,

die allen woonplaats hebben gekozen bij
Mr. Ignace BROUCKAERT, advocaat,
rue de la Citadelle 57
7500 Doornik,

tegen:

het Waals Gewest,
vertegenwoordigd door zijn Regering,

dat woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Pierre MOERYNCK, advocaat,
Galliërslaan 33
1040 Brussel.

Tussenkomende partij:

**de personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid
CAR WASH & GO,**
die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. Benoît VERZELE, advocaat,
Drève Gustave Fache 3
7700 Moeskroen.

**DE VOORZITTER VAN DE XIIIe KAMER
RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,**

Gezien de op 22 september 2008 ingestelde vordering, waarbij de
besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid CAR.NET MOUSCRON, de

vennootschap onder firma HERMAN/MISMAN SNC, Jackie Floréal DRAPRI, Marcella GADENNE en Brigitte DEDEURWAERDER, met toepassing van de procedure bij uiterst dringende noodzakelijkheid, de schorsing van de tenuitvoerlegging vorderen van "het besluit van het Waals Gewest van 15 september 2008 uitgevaardigd door de Minister van Huisvesting, Vervoer en Territoriale Ontwikkeling, waarbij de beslissing wordt bevestigd van 13 mei 2008 van de technische en gemachtigde ambtenaren die de vordering in eerste instantie hebben behandeld, waarbij aan de personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid WYSEUR WASH & GO onder beding een eenmalige vergunning wordt verleend voor het vestigen en exploiteren van een carwash in een zaak gelegen Geallieerdenlaan, kadastraal bekend sectie N2, nr. 184d, 187 en 188 te Moeskroen";

Gelet op de beschikking van 23 september 2008, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij deze worden opgeroepen om te verschijnen op 25 september 2008 om 14.30u;

Gezien het administratief dossier en de nota met opmerkingen van de verwerende partij;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. I. BROUCKAERT, advocaat, die voor de verzoekers verschijnt, van Mr. P. MOERYNCK, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt en van Mr. B. VERZELE, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van Mevr. MARTOU, auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende dat de verzoekers de feiten die aan de zaak ten grondslag liggen als volgt uiteenzetten:

" 1. 16 januari 2008: de verwerende partij (lees: de PVBA WYSEUR WASH&GO) dient bij het gemeentecollege van Moeskroen een aanvraag in om een eenmalige vergunning voor het vestigen en exploiteren van de hieronder nader bepaalde carwash.

2. 6 maart 2008: het Waals Gewest, Ministerie van Uitrustingen en Vervoer, keurt een besluit goed tot onteigening wegens uiterst dringende noodzakelijkheid voor

het aanleggen van een weg langs de N58 op het grondgebied van de stad Moeskroen (Luingne), om de veiligheid voor de gebruikers te verhogen.

3. 29 april 2008: het architectenbureau VAN OOST uit Moeskroen, ontwerper van de omstreden carwash, maakt een variant op de plannen voor de vestiging van een benzinestation dat onder één kap zal komen met de carwash in kwestie.

4. 13 mei 2008: de technische en gemachtigde ambtenaren verlenen in eerste instantie onder beding aan de BVBA WYSEUR & GO een eenmalige vergunning voor het vestigen en exploiteren van een carwash in een zaak gelegen Geallieerdenlaan, kadastraal bekend sectie N2, nr. 184d, 187 en 188 te Moeskroen.

5. 20 juli 2008: de verzoekers dienen bij het Ministerie van Uitrustingen en Transport - directie Wegen (MET) een aanvraag in om inlichtingen betreffende het bestaan van een project voor de vestiging van een benzinestation langs de Geallieerdenlaan, alsmede in verband met de aanleg van een laterale toegangsweg naar dit benzinestation.

6. 11 augustus 2008: de verzoekers dienen nogmaals voornoemd verzoek om inlichtingen in.

7. 28 augustus 2008: de verzoekers sturen een dringende rappelbrief inzake voormeld verzoek en de afdeling van het MET te Doornik, die de omstreden bouwplaats nochtans beheert, stuurt het verzoek in kwestie door naar Bergen.

8. 16 september 2008: brief waarin nogmaals dringend om inlichtingen wordt verzocht, gericht aan het MET te Bergen, zonder gevolg gebleven.

9. 15 september 2008: na beroep van de verzoekers bevestigt het Waals Gewest, Ministerie van Huisvesting, Transport en Territoriale ontwikkeling, bij besluit de beslissing van 13 mei 2008 van de technische en gemachtigde ambtenaren die de vordering in eerste instantie hebben behandeld, waarbij aan de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid WYSEUR WASH & GO onder beding een eenmalige vergunning wordt verleend voor het vestigen en exploiteren van een carwash in een zaak gelegen Geallieerdenlaan, kadastraal bekend sectie N2, nr. 184d, 187 en 188 te Moeskroen (bestreden handeling).

10. 18 september 2008: de verzoekers ontdekken de aanvullende plannen betreffende het totaalproject waarbij de carwash onder één dak komt met een benzinestation.

11. 19 september 2008: beslissing van de bevoegde instanties van de verzoekende vennootschappen om een beroep in te stellen bij de Raad van State";

Overwegende dat de advocaat van de BVBA CAR WASH& GO op de terechtzitting van 25 september 2008 een verzoekschrift heeft ingediend waarbij de vennootschap vraagt om als tussenkomende partij te mogen optreden in de procedure in kort geding bij uiterst dringende noodzakelijkheid; dat er grond is om dit verzoek in te willigen;

Overwegende dat de verzoekers het moeilijk te herstellen ernstig nadeel dat de onmiddellijk tenuitvoerlegging van het bestreden besluit hun zou kunnen berokkenen als volgt beschrijven (originele tekst):

" A. DE VERZOEKERS SUB 3 EN VOLGENDE:

Het verdwijnen van twee privé-woningen, maar ook en in de eerste plaats van het vele groen bestaande onder meer uit hoogstammige bomen die deze woningen omgeven, vormt een bijzonder ernstig en belangrijk visueel nadeel voor de verzoekers, aangezien ze tegenover hun gebouwen een geheel braak stuk grond zullen zien en waarbij de exploitatie van een carwash achteraan het perceel slechts aan hun zicht zal onttrokken worden door de schrale aanplant van enkele dun bezaaide bomen die gedoemd zijn om te verdwijnen voor de toekomstige vestiging van het benzinestation.

Zodoende zal de woonomgeving van de verzoekers ingrijpend gewijzigd worden, te meer daar achter het omstreden project de vestiging schuilt van een daarmee samenhangend benzinestation en een "shop", waarvoor in geen enkele buffer wordt voorzien;

De verzoekers zullen dus geenszins beschermd worden noch op visueel gebied, noch wat het geluid betreft en evenmin wat het van de bouwplaats afkomstige stof betreft.

De verzoekers lopen ook het gevaar dat de voorlopige situatie verandert in een definitieve oplossing met rechtstreekse toegang tot de hoofdweg, aangezien er tot op heden geen garantie is dat de verbindingsweg ooit zal kunnen worden aangelegd. Dat deze situatie een bijzonder ernstig nadeel kan berokkenen aangezien een zodanige laterale weg onontbeerlijk is voor de verkeersveiligheid, het ministerieel onteigeningsbesluit van 6 maart 2008 en het is uitdrukkelijk aangenomen "om de veiligheid te verhogen voor de weggebruikers".

Dat "de toekomstige toegangsweg die het MET moet aanleggen" en die wordt weergegeven op het bij de vergunningsaanvraag gevoegde plan, hoe dan ook niet de laterale weg is die het MET voorschrijft, en die moet lopen tot aan de meubelwinkel OKAY waarvoor reeds een toegangsweg bestaat en een uitrit die, achteraan en parallel met de Geallieerdenlaan, aansluit op de ontlastingsrotonde van deze laan.

Gesteld dat de laterale weg kan worden aangelegd zoals gepland door de vergunningaanvrager-quod non- sluit de uitrit van deze weg, volgens de plannen van de ontwerper zelf, bijgevolg rechtstreeks aan op de Geallieerdenlaan zodat het veiligheidsprobleem niet zou worden opgelost, maar integendeel zou toenemen door dat 200 voertuigen per dag de carwash verlaten, zoals vermeld in de vergunningaanvraag.

Daar zouden per dag nog 600 voertuigen bijkomen die het benzinestation verlaten dat uitgerust zou zijn met zes brandstofpompen, met de meer dan aanzienlijke impact daarvan voor de verzoekers heeft het bestuur opzettelijk geen rekening gehouden.

Dat een zodanige situatie voor de verzoekers kennelijk een ernstig nadeel kan opleveren.

Dit nadeel is eveneens moeilijk te herstellen aangezien het bestuur, indien de bestreden vergunning niet wordt geschorst, voor een voldongen feit zal staan en geen enkele, zelfs hoge, financiële tegemoetkoming, het aan de verzoekers berokkende nadeel ooit zal kunnen vergoeden.

B. DE EERSTE TWEE VERZOEKERS

De eerste verzoeker exploiteert een carwash aan het nr. 256 van de Geallieerdenlaan, vlakbij (op minder dan honderd meter) van de omstreden

locatie, zodat hij de nadelige gevolgen van de toename van het verkeer en van de verkeersonveiligheid die zal voortvloeien uit de exploitatie van het bestreden project rechtstreeks zal voelen.

De tweede verzoeker exploiteert een carwash langs de verkeersweg Industrielaan nr. 86 die haaks op de Geallieerdenlaan ligt, en zal de nadelige gevolgen ondervinden van de toename van de verkeersdruk te wijten aan het omstreden project en van de daarmee gepaard gaande verkeersonveiligheid.

Het volstaat niet op bladzijde zes van de bestreden akte te verklaren "dat het project vermoedelijk een buitenkans zal opleveren voor degenen die regelmatig gebruik maken van de laan; de vestiging van de carwash op die plaats strekt dus tot voordeel van het bestaande verkeer; dat het bijgevolg erg onwaarschijnlijk is dat hij aanleiding geeft tot een significante toename van het voertuigenverkeer".

Zulks komt erop neer dat men er ten onrechte van uitgaat dat er geen gevaar bestaat voor een sterke toename van het verkeer doordat weggebruikers een omweg zullen maken om naar de carwash te rijden en in de toekomst bij dezelfde gelegenheid hun wagen vol te tanken,.

Dat het verkeer zodoende sterk zal toenemen en ernstig afbreuk kan doen aan de verkeersveiligheid die voor de omwonenden van de omstreden locatie, onder wie de twee eerste verzoekers, gehandhaafd moet blijven.

Aangezien de laatstgenoemden bovendien rechtstreekse concurrenten zijn vlakbij de kwestieuze locatie, zullen ze regelrecht de concurrentie ondervinden van de vergunningaanvrager; deze concurrentie is weliswaar op zich niet onwettig, doch bijzonder oneerlijk aangezien aan de eenmalige vergunning, die onontbeerlijk is voor de exploitatie, onwettigheid kleeft.

In deze omstandigheden van oneerlijke concurrentie zal het nadeel dat de verzoekers ondervinden eveneens van morele aard zijn.

Indien de bestreden handeling niet wordt geschorst en wegens het feit dat het concurrerende project gelegen is vlak langs de laan met rechtstreekse toegangswegen en het project erin voorziet een carwash onder één dak te brengen met een benzinestation, verfraaid met een eigen shop, zullen de eerste twee verzoekers rechtsreeks een buitensporige concurrentie ondervinden die het economisch voortbestaan van hun bedrijf in gevaar brengt.

Hoewel er in Uw rechtspraak vanuit wordt gegaan dat een louter financieel nadeel in beginsel niet moeilijk te herstellen is, geldt zulks niet wanneer er een concreet risico van faillissement opdoemt.

In dat verband legt de eerste verzoekende partij, de bvba CAR. NET MOUSCRON, een investeringskrediet over van 325.000 €, terug te betalen in maandelijkse afbetalingen van 3.985,29€ tot in augustus 2012, wat haar in de mogelijkheid moet stellen haar carwash te exploiteren in een gebouw dat ze in erfpacht heeft voor 27 jaar ten belope van 800 € per maand, een erfpacht die is ingegaan bij de ontvangst van haar eenmalige vergunning die op 1 september 2003 is afgegeven.

De tweede verzoekende partij, de VOF HERMAN/MISMAN, heeft haar eenmalige vergunning pas sedert 29 januari 2008 en is twee investeringskredieten debet van 100.000 en 250.000€ die lopen tot 2020, ten belope van maandelijkse afbetalingen van 927,41 en 2.318,71€, naast een persoonlijke lening van de vennoten ten belope van 135.000€ voor hun eigen woning.

Het feit dat de laatstgenoemde exploitatie slechts negen maand oud is maakt ze des te meer kwetsbaar, inzonderheid ten aanzien van grootscheepse concurrentie... .

De ernstige bedreiging voor de verkeersveiligheid waaronder de verzoekers zullen lijden, alsmede de kans dat ze het faillissement moeten aanvragen, vormt voor de eerste twee verzoekende partijen een risico van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel.

Dit risico zal des moeilijker te herstellen zijn, daar het noodzakelijkerwijs niet meer ongedaan kan worden gemaakt";

Overwegende dat aangezien het bestreden besluit, bij de huidige stand van de zaak, alleen betrekking heeft op een carwash, geen rekening kan worden gehouden met de toekomstige en eventuele extra plaatsing van een benzinstation; dat, gelet op artikel 17 van voormelde gecoördineerde wetten, immers het nadeel moet worden onderzocht dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden handeling dreigt te berokkenen;

Overwegende in verband met de verzoekers Jackie DRAPRI, Marcella GADENNE en Brigitte DEDEURWAERDER, dat het aangevoerde nadeel bestempeld wordt als "bijzonder ernstig en belangrijk"; dat dit nadeel, aangezien het gaat om de verdwijning van twee privéwoningen en veel groen, voor een deel reeds is berokkend;

Overwegende dat de verzoekende partijen, op het gebied van de verkeersveiligheid, er niet vanuit kunnen gaan dat de laterale weg niet zal worden aangelegd, terwijl juist op 6 maart 2008 een onteigeningsbesluit is uitgevaardigd om hem aan te leggen ; dat er bovendien in de bestreden handeling uitdrukkelijk op wordt gewezen dat "de voorlopige uitrit op de Geallieerdenlaan beveiligd is door een ongebruikte rijstrook die kan dienen als invoegstrook", specifiek een punt dat de verzoekers niet betwisten;

Overwegende wat de BVBA CAR.NET MOUSCRON en de VOF HERMAN/MISMAN betreft, dat de verzoekende partijen, met betrekking tot de kwestie van de verkeersveiligheid, geen enkele gegeven aanvoeren dat kan aantonen dat het aangevoerde nadeel, gesteld dat het bestaat, moeilijk zou zijn te herstellen; dat in verband met het nadeel door de concurrentie en de moeilijkheid om de kredieten die de ene en de andere vennootschap hebben aangegaan terug te betalen, dient te worden vastgesteld dat de verzoekende vennootschappen geen gegeven verstrekken dat kan aantonen dat de vestiging en de exploitatie van de vergunde carwash tot gevolg zullen hebben een groot deel van de klanten in dusdanige mate

van hun eigen respectieve installaties af te houden dat ze tot het faillissement worden gedreven;

Overwegende dat niet is voldaan aan een van de voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten die vervuld moeten zijn opdat de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling kan bevelen; dat de vordering tot schorsing niet kan worden toegewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst in het kort geding bij uiterst dringende noodzakelijkheid, ingediend door de personenvennootschap met beperkte aansprakelijkheid CAR WASH & GO, wordt ingewilligd;

Artikel 2.

De vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling, ingesteld onder aanvoering van de uiterst dringende noodzakelijkheid, wordt afgewezen.

Artikel 3.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, rechtsprekend in kort geding, op één oktober tweeduizend acht door:

de Hr.	HANOTIAU,	kamervoorzitter,
Mevr.	MOREL,	griffier.

De Griffier

De Voorzitter

C. MOREL

M. HANOTIAU

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.