

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

**nr. 187.169 van 20 oktober 2008
in de zaak A. 168.196/X-12.591.**

In zake : Jonny VANDEVIJVERE,
die woonplaats kiest bij
advocaat Y. DE SMET,
kantoor houdende te 9300 AALST,
Stationsstraat 10, bus 1

tegen :

de gemeente WINGENE,
die woonplaats kiest bij
advocaat A. LUST,
kantoor houdende te 8310 BRUGGE,
Baron Ruzettelaan 27.

DE VOORZITTER VAN DE Xe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Jonny VANDEVIJVERE op 28 november 2005 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van 27 september 2005 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente WINGENE waarbij aan de n.v. DETAVERNIER SERVICE STATION de stedenbouwkundige vergunning wordt verleend voor het bouwen van een station met carwash op een perceel gelegen te Wingene, Tielstraat 72, kadastraal bekend sectie F, nr. 1167/s5;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door adjunct-auditeur A. VAN DEN BROECK, 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;

Gelet op de beschikking van 21 augustus 2008 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 12 september 2008;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter R. STEVENS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat E. CASTELEYN, die loco advocaat A. LUST 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;

OVERWEEGT WAT VOLGT :

1. In haar memorie van antwoord stelt de verwerende partij onder meer het volgende:

“Bij de behandeling van het dossier dat heeft geleid tot het bestreden besluit (...) is inderdaad uit het oog verloren dat het toepasselijk BPA Oude Melkerij (...) verbiedt dat in de zone 4 toeritten voor mechanisch verkeer worden genomen vanaf de Tieltstraat.

Ook aan de stedenbouwkundige ambtenaar is dit gegeven tijdens de schorsingsperiode ontgaan.

Het is eerst opgedoken n.a.v. de behandeling van de milieuvergunning van de bouwheer.

Met een schrijven van 23 oktober 2005 heeft de stedenbouwkundige ambtenaar de verwerende partij verzocht de vergunning in te trekken (...).

Maar de bouwheer heeft een nieuwe aanvraag ingediend waarop in zitting van 6 december 2005 is beslist.

Daaruit volgt dat hij verzaakt heeft aan het voordeel van de thans bestreden vergunning, die daardoor onbestaande is geworden, zodat het annulatieberoep zonder voorwerp is geworden.

Er lijkt ook geen reden te zijn om de bestreden beslissing alsnog louter formeel via een annulatiearrest uit het rechtsverkeer te nemen, vermits het college van burgemeester en schepenen, in zitting van 6 december 2005, samen met de beslissing over de nieuwe aanvraag, die werd ingewilligd, de bestreden beslissing heeft ingetrokken”.

2. De verzoeker dupliceert in de memorie van wederantwoord:

“Luidens het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Wingene dd. 6 december 2005, worden de ‘bepalingen van de vergunning van 27.09.2005 houdende ‘alle verkeer dient enkel toegang te nemen langs de Tieltstraat’ ingetrokken.

Het besluit als dusdanig wordt evenwel niet ingetrokken.

De vraag stelt zich zelfs of het college van burgemeester en schepenen dit nog kon, daar de termijn voor annulatieberoep tegen de beslissing van 27 september 2005 ruim was verstreken.

Het bestreden besluit lijkt dan ook nog formeel te bestaan in het rechtsverkeer, zodat het alleszins vatbaar is voor vernietiging.

Het indienen van een nieuwe vergunningsaanvraag wijzigt niets aan deze vaststelling, nu er alleszins van een uitdrukkelijke verzaking geen sprake is.

Bovendien lijkt het voor de rechtszekerheid aangewezen om onwettige besluiten ook formeel uit het rechtsverkeer te nemen”.

3. Op 27 september 2005 verleende de verwerende partij een stedenbouwkundige vergunning aan de n.v. DETAVERNIER SERVICE STATION tot het bouwen van een station met carwash, onder de volgende voorwaarden:

- het brandpreventieverslag stipt na te leven
- het voorwaardelijk gunstig advies van het bestuur der wegen stipt na te leven
- alle verkeer dient enkel toegang te nemen langs de oprit aan de Tieltstraat, alle verkeer dient altijd afrit te nemen langs de Verrekijker.

Op 6 december 2005 trok de verwerende partij de bepalingen van de vergunning van 27 september 2005 houdende “alle verkeer dient enkel toegang te nemen langs de Tieltstraat” in en verleende zij een stedenbouwkundige vergunning aan de n.v. DETAVERNIER SERVICE STATION “voor de gewijzigde verkeerssituatie die voorziet in een op- en afrit via de Verrekijker”, onder de volgende voorwaarden:

- “- het brandpreventieverslag stipt na te leven
- het voorwaardelijk gunstig advies van het bestuur der wegen stipt na te leven
- geen toegang te nemen via de Tieltstraat ingevolge het BPA voorschrift ‘toerritten voor mechanisch verkeer zijn verboden vanaf de Tieltstraat’
- de erfdienstbaarheden ten voordele van de aangelanden na te leven”.

Op 7 maart 2006 trok de verwerende partij de stedenbouwkundige vergunning van 6 december 2005 in en verleende zij voor de heraanvraag tot het bouwen van een station met carwash een stedenbouwkundige vergunning.

4. Nu de vergunning van 6 december 2005 een stedenbouwkundige vergunning betrof voor de gewijzigde verkeerssituatie en slechts één voorwaarde van de vergunning van 27 september 2005 ingetrokken heeft, werd het bestreden besluit van 27 september 2005 nooit formeel ingetrokken. Rekening houdend met het feit dat een stedenbouwkundige vergunning in rechte ondeelbaar is, is het

aangewezen voor de duidelijkheid in het rechtsverkeer het bestreden besluit uitdrukkelijk te vernietigen.

**OM DIE REDENEN
BESLIST DE RAAD VAN STATE :**

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 27 september 2005 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente WINGENE waarbij aan de n.v. DETAVERNIER SERVICE STATION de stedenbouwkundige vergunning wordt verleend voor het bouwen van een station met carwash op een perceel gelegen te Wingene, Tieltstraat 72, kadastraal bekend sectie F, nr. 1167/s5.

Artikel 2

De kosten van het beroep, bepaald op 175 euro, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op twintig oktober 2008, door:

de H.	R. STEVENS,	kamervoorzitter,
Mevr.	T. TEMMERMAN,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

T. TEMMERMAN.

R. STEVENS.