

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

**nr. 187.275 van 23 oktober 2008
in de zaak A. 162.929/VII-34.091.**

In zake : Ann STEVENS,
 die woonplaats kiest bij
 advocaat I. LIETAER,
 kantoor houdende te KORTRIJK,
 President Rooseveltplein 1

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
advocaat B. STAELENS,
kantoor houdende te BRUGGE,
Stockhouderskasteel,
Gerard Davidstraat 46, bus 1.

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

Gezien het verzoekschrift dat Ann STEVENS op 30 mei 2005 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur van 25 april 2005 waarbij haar beroep ingesteld tegen de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem van 9 december 2004, houdende de opheffing van de vergunningen van verzoekster voor het exploiteren van een feestzaal "The Steeple", gelegen aan de Holstraat 67 te Waregem, ongegrond wordt verklaard, en de beroepen beslissing wordt gewijzigd;

Gelet op het arrest nr. 150.907 van 3 november 2005 waarbij de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gezien het verzoekschrift tot voortzetting ingediend door verzoekster;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door eerste auditeur J. CLEMENT;

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

Gelet op de beschikking van 28 augustus 2008 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 9 oktober 2008;

Gehoord het verslag van staatsraad E. BREWAEYS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat I. LIETAER, die verschijnt voor verzoekster, en van advocaat B. STAELENS, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het advies van eerste auditeur E. LANCKSWEERDT;

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

OVERWEEGT WAT VOLGT :

1. De feiten

1.1. Op 19 mei 1998 wordt een milieuvergunning gegeven aan de BVBA "Recto Verso Productions" voor de duur van twintig jaar, voor de exploitatie van een feestzaal genaamd "The Steeple", gelegen aan de Holstraat 67 te Waregem. De betrokken feestzaal is gelegen in woongebied.

De volgende bijzondere milieuvergunningsvoorwaarden worden opgenomen :

- "- De uitbating is verboden tussen 01 en 08 uur 's ochtends. Op zaterdag en zondag en een wettelijke feestdag (zoals bedoeld in de Arbeidswet) wordt dit evenwel vastgesteld op 03 uur in plaats van op 01 uur.
- Dit verbod is niet van toepassing op de laatste zondag van augustus, de zaterdag daaraan voorafgaand en de maandag, de dinsdag en de woensdag die daarop volgen, noch op oudejaarsnacht.
- Het is evenmin van toepassing ter gelegenheid van plaatselijke kermissen en van bijzondere evenementen, waarvan de tabel wordt vastgesteld door het Schepencollege.
- Het verbod is eveneens niet van toepassing op het houden van private feesten en van huwelijksfeesten. Bij deze gelegenheden wordt het sluitingsuur evenwel vastgesteld op 05 uur.
- De burgemeester kan voor bijzondere gelegenheden of om bijzondere redenen een afwijking op het sluitingsuur verlenen.

- De bepalingen van artikel 37 van de Bijlage van de Algemene Politieverordening inzake verplichte installatie van een geluidsniveaubegrenzer zijn van toepassing voor om het even welk evenement dat plaatsvindt binnen de vergunde exploitatie. Dit houdt onder meer in dat de elektronische versterker van de muziek dient te worden uitgerust met een geluidsniveaubegrenzer die het voortgebrachte geluidsniveau automatisch begrenst tot de waarde die door de burgemeester of zijn gemachtigde wordt bepaald op basis van een meting die door de gemeentepolitie of door een deskundige wordt uitgevoerd. Telkens de omstandigheden dit vereisen kan de maximumwaarde door de burgemeester worden aangepast. De maximumwaarde bedraagt in principe 90 dB(A).
- Elke DJ is verplicht om aan te sluiten op de geluidsinstallatie van de zaal die in opdracht van de exploitant zelf is begrensd.
- Het afstellen van de geluidsbegrenzer van de vaste geluidsinstallatie van de zaal zal gebeuren aan de hand van metingen die door de milieusectie van de politie (los en onafhankelijk van het verplichte akoestisch onderzoek) zullen gebeuren binnen in de zaal, in open lucht, eventueel binnenshuis bij de (dichtste) burens. Pas na deze metingen zal de geluidsbegrenzer door de politie worden verzegeld op de manier zoals voorzien in de Algemene Politieverordening
- De verplichting, opgenomen in art. 5.32.2.3. Vlarem II bis (sectorale voorwaarden), tot het laten uitvoeren van een volledig akoestisch onderzoek door een milieudeskundige en indien nodig saneringsmaatregelen door te voeren, blijft onverminderd van toepassing".

1.2. Op 6 december 2001 verleent het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem akte van de overdracht van de milieuvergunning van de BVBA "Recto Verso Productions" aan verzoekster.

1.3. Op 9 januari 2002 vraagt verzoekster het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem de bijzondere voorwaarden uit het milieuvergunningsbesluit te wijzigen, door opheffing van de bepalingen met betrekking tot het sluitingsuur. Dit verzoek wordt bij beslissing van 21 maart 2002 door het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem niet ingewilligd.

1.4. Op 5 maart 2002 licht de lokale politie de burgemeester van de stad Waregem in omtrent aanhoudende inbreuken door de exploitant van de feestzaal "The Steeple".

1.5. Op 8 juni 2004 richt de lokale politie van Waregem, enerzijds, een verslag aan het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem inzake de systematische inbreuken op de milieuvergunningsvoorwaarden, en, anderzijds, een verslag aan de burgemeester inzake de aanhoudende inbreuken op het verplichte

sluitingsuur en de geluidshinderproblematiek veroorzaakt door muziek in de feestzaal van verzoekster.

1.6. Met een brief van 5 juli 2004 maant de burgemeester van de stad Waregem de exploitant aan om volgende voorwaarden na te leven :

- "1. de exploitant en de eventuele huurders van de zaal moeten zich houden aan het verplichte sluitingsuur opgelegd in de milieuvergunning, niet te verwarren met het opgeschorte sluitingsuur van de herbergen;
2. elke DJ moet aansluiten op de vaste muziekinstallatie van de zaal die reeds werd afgesteld en verzegeld werd. Indien de muziekinstallatie van live-optredens niet kan of wordt aangesloten op de vaste muziekinstallatie van de zaal zijn deze live-optredens **VERBODEN** en dit met ingang van betekening van dit schrijven. Deze maatregel moet garanderen dat de muziek in de zaal niet te luid wordt gespeeld, hetgeen o.a. de bedoeling is van de bijzondere voorwaarden uit de milieuvergunning".

De exploitant blijkt zich evenwel nog steeds niet te houden aan de bijzondere voorwaarden van de afgeleverde milieuvergunning.

1.7. Op 7 oktober 2004 stuurt de lokale politie een nieuw verslag van de Milieucel aan het stadsbestuur van Waregem omtrent de exploitatie van verzoekster. Het betreft opnieuw een verslag inzake aanhoudende inbreuken op het verplichte sluitingsuur en de geluidshinderproblematiek veroorzaakt door muziek in feestzaal "The Steeple".

De Milieucel van de politiezone verzoekt het stadsbestuur om toepassing te maken van artikel 47 van het besluit van de Vlaamse regering van 6 februari 1991 houdende vaststelling van het Vlaams reglement betreffende de milieuvergunning (hierna : Vlarem I), zijnde de procedure tot intrekking van de milieuvergunning wegens herhaaldelijk niet-naleven van de milieuvergunningsvoorwaarden. In de bijlage van dit verslag wordt een opsomming gegeven en een exemplaar gevoegd van alle tussengekomen processen-verbaal.

1.8. Bij beslissing van 9 december 2004 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem wordt de vergunning van verzoekster voor de feestzaal opgeheven, op grond van de vaststelling dat de milieuvergunningsvoorwaarden niet nageleefd worden. Deze beslissing wordt haar ter kennis gebracht bij brief van 17 december 2004.

1.9. Hiertegen tekent verzoekster op 24 december 2004 beroep aan. Bij brief van 10 februari 2005 worden de motieven van het beroep nog verder aangevuld.

1.10. Op 20 januari 2005 brengt de afdeling Milieuvergunningen van AMINAL ongunstig advies uit.

Op 24 januari 2005 brengt de afdeling Stedenbouwkundige Vergunningen van de AROHM advies uit. Dit advies luidt als volgt :

"(...)

Uit het stedenbouwkundig-technisch onderzoek blijkt dat ondanks alle tussenkomsten, proces verbaal en aanbevelingen van de Burgemeester de exploitant in gebreke blijft en zich niet wenst te schikken naar de opgelegde vergunningsvoorwaarden. Uiteindelijk heeft het schepencollege beslist dat de bestaande milieuvergunning dient te worden opgeheven. De naleving van de vergunningsvoorwaarden zijn een voorwaarde om de exploitatie verenigbaar te maken met de plaatselijke omgeving, waar er naast een aantal handelszaken ook tal van woningen aanwezig zijn. Wegens het manifest negeren van de opgelegde voorwaarden wordt de buurt geconfronteerd met een overdreven burenhinder (nachtlawaai, geluidsoverlast, zwerfvuil,...).

(...)

De Afdeling Stedenbouwkundige Vergunningen kan zich bijgevolg aansluiten bij het standpunt van de stad Waregem omdat die argumenten te maken hebben met de in het gewestplanvoorschrift opgenomen verenigbaarheidsvereiste, daarom wordt over het gevraagde een ongunstig advies uitgebracht".

1.11. Bij besluit van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur van 25 april 2005 wordt het beroep van verzoekster afgewezen als ontvankelijk doch ongegrond. Het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Waregem van 19 mei 1998, houdende het verlenen van de vergunning voor het exploiteren van een feestzaal, wordt daarbij opgeheven. Dit is de bestreden beslissing.

2. Ten gronde

2.1. Verzoekster voert als derde middel de schending aan van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurs-handelingen, inzonderheid van artikel 3, van artikel 36, § 1, van het decreet van 28 juni 1985 betreffende de milieuvergunning, en van de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, inzonderheid van het redelijkheidsbeginsel en het zorgvuldigheidsbeginsel.

In essentie houdt het middel in dat in het bestreden besluit wordt overwogen dat uit een proces-verbaal van 23 maart 2003 zou blijken dat er "een overschrijding van het geluid afkomstig van de inrichting van de verzoekende partij buiten met 16 decibel (is), en dat er na dit akoestisch verslag van 2001 nog

veranderingen zouden zijn uitgevoerd aan de feestzaal wegens de brandweervereisten".

Verzoekster betoogt dat de overschrijding van de geluidsnorm niet 16 maar 11 dB(A) bedraagt, aangezien de toepasselijke richtwaarde niet 40 maar 45 dB(A) is. Zij stelt daarbij dat, immers, niet de richtwaarden inzake geluid in open lucht waarvan sprake in bijlage 4.5.4, 4/, van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne (hierna : Vlarem II), toepasselijk zijn, maar wel de soepelere waarden vermeld onder bijlage 4.5.4, 2/, van Vlarem II.

In haar administratief beroepschrift voerde verzoekster reeds als argument aan dat men, wat de geluidsnormen betreft, rekening diende te houden met de richtwaarden voor bestaande inrichtingen, aangezien de bouwvergunning van de feestzaal dateert van 1965. Er zou toepassing zijn gemaakt van de verkeerde norm.

2.2. De verwerende partij stelt terecht dat er in dat geval wel degelijk een overschrijding van de geluidsnormen is met 11 dB(A), wat ook een aanzienlijke overschrijding is. Het derde middel is niet gegrond.

2.3. Het auditoraatsverslag werd beperkt tot het onderzoek van het derde middel. Er is dienvolgens grond om een aanvullend onderzoek van de overige middelen te bevelen,

OM DIE REDENEN BESLIST DE RAAD VAN STATE :

Artikel 1.

De debatten worden heropend.

Artikel 2.

Het door de auditeur-generaal aangewezen lid van het auditoraat wordt gelast met het aanvullend onderzoek van de zaak.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig oktober tweeduizend en acht, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	L. HELLIN,	kamervoorzitter,
	A. VANDENDRIESSCHE,	staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
Mevr.	E. IMPENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

E. IMPENS.

L. HELLIN.