RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK.

A R R E S T

nr. 196.255 van 22 september 2009
in de zaak A. 192.527/X-14.176.

In zake : Willy JACKERS,
die woonplaats kiest bij
advocaat M. DEKETELAERE,
kantoor houdende te 2000 ANTWERPEN,
Meir 24

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
advocaat C. LEMACHE,
kantoor houdende te 3800 SINT-TRUIDEN,
Tongersesteenweg 60.

de tussenkomende partij :

de gemeente NIEUWERKERKEN,
die woonplaats kiest bij
advocaat W. MERTENS,
kantoor houdende te 3580 BERINGEN,
Scheigoorstraat 5.

DE VOORZITTER VAN DE Xe KAMER,

Gezien het enig verzoekschrift dat Willy JACKERS op 11 mei 2009 heeft ingediend, en waarin hij de schorsing van de tenuitvoerlegging vordert van het besluit van 25 februari 2009 van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar waarbij aan de gemeente Nieuwerkerken de stedenbouwkundige vergunning wordt verleend voor het “uitrusten van de verkaveling Mouveld, weg- en rioleringswerken, fietspaden en aanleg van een bufferbekken voor hemelwater” te Nieuwerkerken, Bornestraat zn/Diestersteenweg zn/ Driesstraat zn/ Kerkstraat zn, kadastraal bekend sectie C, nrs. NIEUWERKERKEN;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door auditeur A. EYLENBOSCH;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 30 juni 2009 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 4 september 2009;

Gehoord het verslag van kamervoorzitter R. STEVENS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat M. DEKETELAERE, die verschijnt voor de verzoeker, van advocaat E. BAILLIEN, die loco advocaat C. LEMACHE verschijnt voor de verwerende partij, en van advocaat W. MERTENS, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het eensluidend advies van auditeur A. EYLENBOSCH;

Gelet op de artikelen 17 en 18 en titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

OVERWEEGT WAT VOLGT :

1. <u>Rechtspleging</u>.

Met een verzoekschrift van 29 mei 2009 heeft de gemeente NIEUWERKERKEN gevraagd om in het administratief kort geding te mogen tussenkomen. Er is grond om het verzoek in te willigen.

2. <u>De ontvankelijkheid.</u>

De verwerende partij betwist de ontvankelijkheid van de vordering. Er bestaat vooralsnog geen noodzaak om over de opgeworpen exceptie uitspraak te doen. Een onderzoek van en een uitspraak over deze exceptie dringt zich immers slechts op indien zou blijken dat de grondvoorwaarden voor schorsing vervuld zijn, hetgeen te dezen, zoals hierna zal blijken, niet het geval is.

3. <u>De grondvoorwaarden tot schorsing.</u>

3.1. Krachtens artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat ernstige middelen worden aangevoerd die de vernietiging van de aangevochten beslissing kunnen verantwoorden en dat de

onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

3.2.1. Wat de tweede door artikel 17, §2, gestelde voorwaarde betreft laat de verzoeker het volgende gelden:

> "Overeenkomstig artikel 17, § 2 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State dient verzoeker aan te tonen dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.
>
> De aanwezigheid van een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan in casu geenszins worden betwist.
>
> Het woonklimaat van verzoeker zal door de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit geschaad worden. Zoals reeds aangegeven, woont verzoeker recht tegenover het perceel waarop het open bufferbekken zal worden ingericht. In de periode waarin het, verontreinigd en niet-verontreinigd hemelwater in het bufferbekken staat, zal de vuilvracht bezinken, zodat na afwatering het bekken vol slib zal komen te staan. Dergelijk slib, een afvalstof, zal op dat ogenblik in het bufferbekken aan de lucht bloot komen te staan en hevige geuroverlast veroorzaken, zeker op zomerdagen. Precies de zomerperiode zal bovendien een periode zijn waarin het bufferbekken wegens korte, maar hevige regens blijkbaar - volgens de aanvrager zelf - vaak dienst zal moeten doen. Gelet op de niet geringe omvang (capaciteit) van dit bekken (377 m^3) en de geringe diepte ervan (dus grote oppervlakte) zal deze stank zich in de wijde omgeving verspreiden. De voortdurende en doordringende stank van slib in de woning en de tuin van verzoeker zorgt voor een ernstige aantasting van zijn woongenot, en berokkent hem derhalve een moeilijk te herstellen ernstig nadeel.
>
> Tenslotte dient opgemerkt dat het individueel en privaat belang van verzoeker niet zomaar terzijde kan worden geschoven omwille van het feit dat de aanleg van het bufferbekken een 'gemeenschapsvoorziening' betreft en - naar het oordeel van de aanvrager een 'dringende noodzaak' uitmaakt. Zoals uw Raad in zijn arrest (...) heeft geoordeeld, volstaat het in beginsel dat de verzoeker een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan aantonen. Slechts in uitzonderlijke omstandigheden kan aangenomen worden dat dit individueel nadeel moet wijken voor de belangen die betrokken zijn bij de uitvoering van de overheidshandeling, waarvan is vastgesteld dat de wettigheid voor ernstige betwisting vatbaar is".

3.2.2. De verzoeker verwijst in het verzoekschrift enkel naar geurhinder, die zal veroorzaakt worden door het open bufferbekken dat bedoeld is voor het tijdelijk verzamelen van hemelwater.

De verzoeker maakt niet aannemelijk dat het hemelwater dermate vervuild zal zijn dat het slibvorming met zich zal meebrengen die ernstige geurhinder zal doen ontstaan.

De verzoeker toont aldus niet aan dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van het bestreden besluit hem een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent of dreigt te berokkenen.

3.2.4. Er is niet voldaan aan één van de door artikel 17, § 2 van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, opgelegde voorwaarden om de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing te bevelen. Deze vaststelling volstaat om de vordering af te wijzen.

OM DIE REDENEN
BESLIST DE RAAD VAN STATE :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van de gemeente NIEUWERKERKEN in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 3.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de tussenkomst wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op tweeëntwintig september 2009, door :

de H.	R. STEVENS,	kamervoorzitter,
Mevr.	S. DE CLERCQ,	griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

S. DE CLERCQ. **R. STEVENS.**