RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

Xe KAMER

A R R E S T

nr. 197.402 van 27 oktober 2009
in de zaak A. 175.254/X-12.963.

In zake: 1. de n.v. LEPACO
2. de n.v. JADIR
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Wim Mertens
kantoor houdend te 3580 BERINGEN
Scheigoorstraat 5
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen:

1. het VLAAMSE GEWEST, vertegenwoordigd door de Vlaamse regering
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Lieve Dehaese
kantoor houdend te 3500 HASSELT
Luikersteenweg 187
bij wie woonplaats wordt gekozen
2. de stad MAASEIK
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Peter Flamey
kantoor houdend te 2018 ANTWERPEN
Jan Van Rijswijcklaan 16
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 26 juli 2006, strekt tot de nietigverklaring van:

1/ het besluit van 7 april 2006 van de Vlaamse minister van Financiën en Begroting en Ruimtelijke Ordening houdende goedkeuring van het bijzonder plan van aanleg “Neeroeteren centrum” - herziening genaamd van de stad Maaseik;

2/ het besluit van de gemeenteraad van de stad Maaseik van 28 november 2005 houdende definitieve aanneming van het BPA “Neeroeteren Centrum”.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Bij arrest nr. 165.751 van 8 december 2006 is de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing verworpen.

De verzoekende partijen hebben een verzoekschrift tot voortzetting van de rechtspleging ingediend.

De verwerende partijen hebben een memorie van antwoord ingediend en de verzoekende partijen hebben een memorie van wederantwoord ingediend.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Frans De Buel heeft een verslag opgesteld.

De verzoekende partijen hebben een verzoek tot voortzetting van het geding en een laatste memorie ingediend. De tweede verwerende partij heeft een laatste memorie ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 19 juni 2009.

Staatsraad Jan Clement heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Joris Gebruers, die loco advocaat Wim Mertens verschijnt voor de verzoekende partijen, advocaat Leïla Tijini, die loco advocaat Lieve Dehaese verschijnt voor de eerste verwerende partij, en advocaat Gregory Verhelst, die loco advocaat Peter Flamey verschijnt voor de tweede verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur-afdelingshoofd Frans De Buel heeft een advies gegeven.

Er is toepassing gemaakt van de bepalingen op het gebruik der talen, vervat in titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973.

III. Feiten

3.1. De tweede verzoekende partij is eigenares van onroerende goederen gelegen te Neeroeteren aan de Sint-Lambertuskerkstraat, kadastraal bekend sectie B, nrs. 1006/w, 1006/y, 1017/b en 1075/c.

De eerste verzoekende partij is huurster van de voormelde onroerende goederen en exploiteert er een supermarkt “AD DELHAIZE”, met parking. Het handelspand loopt over de percelen 1006/w en 1006/y. De parking is gesitueerd tegenover het handelspand op de percelen 1017/b, 1075/c en 1078/n.

De supermarkt is gelegen binnen de perimeter van het bijzonder plan van aanleg “Neeroeteren Centrum”.

3.2. Op 27 februari 2003 verleent de gemeenteraad van de stad Maaseik haar goedkeuring aan een structuurschets aangaande de visie op Neeroeteren-centrum, opgemaakt door de n.v. Buro voor Landschapsplanning, Stedenbouw en Techniek. De structuurschets behoudt de supermarkt.

3.3. Op 29 september 2003 stelt de gemeenteraad van de stad Maaseik het studiebureau n.v. Libost aan als ontwerper voor het opmaken van een bijzonder plan van aanleg (hierna: BPA) en onteigeningsplan in functie van de herziening van het BPA “Neeroeteren-centrum”.

3.4. Bij besluit van de gemeenteraad van 28 februari 2005 wordt het BPA “Neeroeteren-centrum” - herziening bestaande uit een plan bestaande toestand, bestemmingsplan, onteigeningsplan, stedenbouwkundige voorschriften en toelichtingsnota, voorlopig aangenomen.

3.5. Tijdens het openbaar onderzoek van 30 mei 2005 tot 28 juni 2005 dienen de verzoekende partijen een omstandig bezwaarschrift in.

3.6. In zitting van 13 september 2005 bespreekt de GECORO de bezwaarschriften en brengt zij advies uit over het ontwerpplan.

3.7. In zitting van 26 september 2005 neemt de gemeenteraad van de stad Maaseik het BPA “Neeroeteren-centrum” - herziening definitief aan.

3.8. Op 4 oktober 2005 maakt het college van burgemeester en schepenen van de stad Maaseik door middel van aanplakking het volgende bekend:

"Overeenkomstig de bepalingen van de artikelen 19 en 41 van het Decreet betreffende de Ruimtelijke Ordening gecoördineerd op 22.10 1996, gewijzigd bij Decreet van 19.12.1998 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 1999, bij Decreet van 18.05.1999 houdende de Organisatie van de Ruimtelijke Ordening en bij Decreet van 26.05.2000 heeft het College van Burgemeester en Schepenen van de stad Maaseik de eer ter kennis te brengen dat voor de percelen gelegen in het centrum van Neeroeteren, bekend als Maaseik, 2de afd., Sie B, nrs. 1064f, 1250p, 967c3, 965a, 937a1124c3, 1165f, e.a... de herziening van het bijzonder plan van aanleg Neeroeteren-centrum in de zitting van de gemeenteraad van 26.09.2005 definitief aanvaard is.

Voormelde definitieve goedkeuring door de gemeenteraad in zijn zitting van 26 september 2005 treedt in werking 15 dagen na publicatie van het goedkeuringsbesluit door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad of bij gebrek aan een dergelijk goedkeuringsbesluit (bij gebrek aan goedkeuringsbesluit van de Vlaamse Regering binnen 45 dagen na het overmaken van een rappelbrief) 15 dagen na publicatie van de gemeenteraadsbeslissing van definitieve aanvaarding in het Belgisch Staatsblad.

De plannen en stukken liggen voor iedereen ter inzage van alle belanghebbenden op het bureel van de dienst R.O en Verkeer van de stad Maaseik, gemeentehuis, Scholtisplein 1 (...) te Neeroeteren-Maaseik en dit elke werkdag van 9.00 tot 12.00 uur".

3.9. Op 28 november 2005 gaat de gemeenteraad van Maaseik over tot de intrekking van de beslissing van 26 september 2005 onder de volgende motivering:

"Gelet op het feit dat tijdens de opmaak van dit dossier verscheidene ontwerpversies zijn opgemaakt van het bestemmingsplan en onteigeningsplan die geresulteerd hebben in een definitieve ontwerpversie die onderworpen is aan het openbaar onderzoek;

Gelet op het feit dat bij de vermenigvuldiging van de plannen er een materiële fout is gebeurd waarbij er een discrepantie is ontstaan tussen de plannen die onderworpen zijn aan het openbaar onderzoek en de plannen die in het dossier zaten dat aan de gemeenteraad voorgelegd zijn voor definitieve goedkeuring;

Gelet op het feit dat deze materiele fout hersteld moet worden en dat nu de beslissing van de gemeenteraad tot definitieve aanvaarding moet hernomen worden, maar dan met de juiste plannen".

In hetzelfde besluit wordt het BPA "Neeroeteren Centrum" - herziening opnieuw definitief aangenomen. Het bezwaar van de verzoekende partijen wordt verworpen. Dit is het tweede bestreden besluit.

Het onteigeningsplan voorziet de inneming van de percelen 1006/w, 1017/b, 1075/c en 1078/n in functie van de realisatie van een zone voor pleinfuncties en winkelerf (art. 41) - structurerende groenas (art. 32) en een zone voor woonerf - en/of pleinwoningen (art. 21) volgens het bestemmingsplan.

Het perceel 1006/y is niet opgenomen in het onteigeningsplan. Het bestemmingsplan neemt het perceel 1006/y op in de zone voor gesloten en halfopen bebouwing en zone voor beekvalleien.

3.10. Op 5 december 2005 maakt het college van burgemeester en schepenen van de stad Maaseik door middel van aanplakking het volgende bekend:

> "Overeenkomstig de bepalingen van de artikelen 19 en 41 van het Decreet betreffende de Ruimtelijke Ordening gecoördineerd op 22.10 1996, gewijzigd bij Decreet van 19.12.1998 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 1999, bij Decreet van 18.05.1999 houdende de Organisatie van de Ruimtelijke Ordening en bij Decreet van 26.05.2000 heeft het College van Burgemeester en Schepenen van de stad Maaseik de eer ter kennis te brengen dat voor de percelen gelegen in het centrum van Neeroeteren, bekend als Maaseik, 2de afd., Sie B, nrs. 1064f, 1250p, 967c3, 965a, 937a1124c3, 1165f, e.a... de herziening van het bijzonder plan van aanleg Neeroeteren-centrum in de zitting van de gemeenteraad van 26.09.2005 definitief aanvaard is.
>
> Voormelde definitieve goedkeuring door de gemeenteraad in zijn zitting van 26 september 2005 treedt in werking 15 dagen na publicatie van het goedkeuringsbesluit door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad of bij gebrek aan een dergelijk goedkeuringsbesluit (bij gebrek aan goedkeuringsbesluit van de Vlaamse Regering binnen 45 dagen na het overmaken van een rappelbrief) 15 dagen na publicatie van de gemeenteraadsbeslissing van definitieve aanvaarding in het Belgisch Staatsblad.
>
> De plannen en stukken liggen voor iedereen ter inzage van alle belanghebbenden op het bureel van de dienst R.O en Verkeer van de stad Maaseik, gemeentehuis, Scholtisplein 1 (...) te Neeroeteren-Maaseik en dit elke werkdag van 9.00 tot 12.00 uur".

3.11. Op 21 december 2005 verleent de bestendige deputatie van de provincieraad van Limburg een gunstig advies over het BPA "Neeroeteren-centrum" - herziening.

3.12. Bij besluit van 7 april 2006 keurt de Vlaamse minister bevoegd voor de ruimtelijke ordening het BPA "Neeroeteren Centrum" - herziening goed. Dit is het eerste bestreden besluit.

Het goedkeuringsbesluit wordt bij uittreksel bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 5 mei 2006.

3.13. Op 22 mei 2006 verzendt het gemeentebestuur van de stad Maaseik volgende ter post aangetekende brief aan de tweede verzoekende partij:

> "In verband met de in referte vermelde aangelegenheid kunnen wij U meedelen dat de Vlaamse Minister van financiën, begroting en Ruimtelijke

Ordening d.d. 07.04 .2006 het Bijzonder Plan van Aanleg Leemhoek houdende een plan bestaande toestand, bestemmingsplan, onteigeningsplan, stedenbouwkundige voorschriften en toelichtingsnota goedgekeurd heeft.

Volgens de onderrichtingen van de omzendbrief BA 99/01 van 23 februari 1999 inzake onteigeningen in toepassing van het decreet Ruimtelijke Ordening dient iedere persoon wiens gronden opgenomen zijn in het onteigeningsplan persoonlijk en aangetekend in bezit gesteld te worden van het machtigingsbesluit van de bevoegde Minister. In bijlage vindt U een afschrift van betreffende beslissing.

Het dossier, houdende een plan bestaande toestand, bestemmingsplan, onteigeningsplan, Stedebouwkundige voorschriften, toelichtingsnota, advies gemeentelijke Commissie Ruimtelijke Ordening en het goedkeuringsbesluit van de Minister liggen voor alle belanghebbenden ter inzage op het bureel van de dienst R.O. en Verkeer van de stad Maaseik, gemeentehuis, Scholtisplein 1 te Neeroeteren-Maaseik en dit vanaf maandag 29.05.2006 elke werkdag van 9.00 tot 12.00 uur en dinsdags in de namiddag van 14 tot 17.30 uur".

3.14. Op 29 mei 2006 maakt het college van burgemeester en schepenen van de stad Maaseik door middel van aanplakking het volgende bekend:

"Overeenkomstig de bepalingen van de artikelen 19 en 41 van het Decreet betreffende de Ruimtelijke Ordening gecoördineerd op 22.10 1996, gewijzigd bij Decreet van 19.12.1998 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 1999, bij Decreet van 18.05.1999 houdende de Organisatie van de Ruimtelijke Ordening en bij Decreet van 26.05.2000 heeft het College van Burgemeester en Schepenen van de stad Maaseik de eer ter kennis te brengen dat voor de percelen gelegen in het centrum van Neeroeteren, bekend als Maaseik, 2de afd., Sie B, nrs. 1064f, 1250p, 967c3, 965a, 937a1124c3, 1165f, e.a... de herziening van het bijzonder plan van aanleg Neeroeteren-centrum -houdende een plan bestaande toestand, bestemmingsplan, onteigeningsplan, stedenbouwkundige voorschriften en toelichtingsnota- door de Vlaamse Minister van Financiën, Begroting en Ruimtelijke Ordening d.d. 07.04.2006 goedgekeurd is.

Voormelde definitieve goedkeuring door de Vlaamse Minister van Financiën, Begroting en ruimtelijke Ordening treedt in werking 15 dagen na de publicatie van het goedkeuringsbesluit door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad. Betreffende publicatie in het Belgisch Staatsblad heeft plaatsgevonden op 05.05.2006.

De plannen en stukken liggen voor iedereen ter inzage van alle belanghebbenden op het bureel van de dienst R.O en Verkeer van de stad Maaseik, gemeentehuis, Scholtisplein 1 (...) te Neeroeteren-Maaseik en dit elke werkdag van 9.00 tot 12.00 uur, dinsdag in de namiddag van 14.00 tot 17.30 uur".

IV. Ontvankelijkheid van het beroep

4. In haar memorie van antwoord voert de tweede verwerende partij volgende exceptie aan:

"6. In hoofdorde moet vastgesteld worden dat het verzoekschrift laattijdig is ingediend en om die reden onontvankelijk is.

Aangenomen kan worden dat de tijdigheid van het verzoekschrift tegen beide bestreden beslissingen (enerzijds de goedkeuring door de minister en anderzijds de voorafgaande definitieve goedkeuring door de gemeenteraad) beoordeeld moet worden t.a.v. het ministerieel goedkeuringsbesluit. Het is immers dit besluit dat het BPA in de regel in werking doet treden en verbindende kracht verleent. Het verzoekschrift moet dus worden ingediend binnen een termijn van 60 dagen na publicatie van het ministerieel goedkeuringsbesluit.

Welnu, het ministerieel goedkeuringsbesluit dd. 7 april 2006 werd gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 5 mei 2006 (...). Het verzoekschrift tot schorsing werd niet gedagtekend door verzoekende partijen. Op de kopie van het verzoekschrift dat verwerende partij met een aangetekend schrijven van de griffie dd. 28 juli 2006 mocht ontvangen, staat evenwel een datumstempel van de griffie van de Raad van State waaruit blijkt dat het verzoekschrift door de griffie werd ontvangen op 27 juli 2006.

Bijgevolg moet vastgesteld worden dat het verzoekschrift ruim buiten de gestelde termijn van zestig dagen te rekenen van 5 mei 2006 werd ingediend en dus onontvankelijk is".

5. Ingevolge artikel 4 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State, gaat de beroepstermijn van zestig dagen in met de bekendmaking van de bestreden akte.

6. Artikel 19, laatste lid van het decreet betreffende de ruimtelijke ordening, gecoördineerd op 22 oktober 1996, bepaalt wat volgt :

"De gemeenteraadsbeslissing waarbij het plan definitief door de gemeenteraad werd aanvaard, wordt bekendgemaakt zoals bepaald in artikel 112 van de Nieuwe Gemeentewet. De aanplakbrief vermeldt dat de beslissing in werking treedt 15 dagen na publikatie van het goedkeuringsbesluit van de Vlaamse regering in het Belgisch Staatsblad. De aanplakbrief vermeldt tevens dat bij ontstentenis van een beslissing van de Vlaamse regering zoals bepaald in artikel 21, achtste lid, de beslissing in werking treedt 15 dagen na de publikatie in het Belgisch Staatsblad van de gemeenteraadsbeslissing houdende de definitieve aanvaarding van het plan. Het plan ligt voor iedereen ter inzage in het gemeentehuis".

Artikel 21, vijfde en zesde lid van het voornoemde decreet, bepaalt wat volgt:

"Het plan treedt in werking 15 dagen na de bekendmaking van het besluit tot goedkeuring bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad.

Binnen dezelfde termijn zendt de Gouverneur een afdruk van het plan aan de gemeente of gemeenten, eventueel aan de betrokken vereniging van gemeenten".

Wat de bijzondere plannen van aanleg betreft schrijft het voornoemde decreet een dubbele bekendmaking voor, met name de bekendmaking bij uittreksel in het Belgisch Staatsblad, en het ter inzage leggen ten gemeentehuize. Bij tweevoudige bekendmaking gaat de beroepstermijn in nadat aan die beide formaliteiten is voldaan.

7. Uit de gegevens van de zaak blijkt dat het ministerieel goedkeuringsbesluit bij uittreksel is bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 5 mei 2006. Het blijkt verder dat het stadsbestuur van de stad Maaseik drie bekendmakingen overeenkomstig artikel 112 van de Nieuwe Gemeentewet heeft gedaan, met name op 4 oktober 2005, 5 december 2005 en 29 mei 2006, waarbij de eerste twee bekendmakingen betrekking hadden op het door de gemeenteraad op 26 september 2005 aangenomen BPA. Pas op 29 mei 2006 heeft het stadsbestuur van de stad Maaseik bekendgemaakt dat de bij het bestreden BPA horende "plannen en stukken" voor iedereen ter inzage lagen in het gemeentehuis.

Het beroep werd minder dan zestig dagen na 29 mei 2006 ingesteld.

De exceptie wordt verworpen.

8. Aangezien het auditoraatsverslag, met toepassing van artikel 24, tweede lid van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, beperkt is tot het onderzoek van deze exceptie, is het noodzakelijk voor de oplossing van het geschil dat het onderzoek van de zaak wordt voortgezet.

BESLISSING

1. De Raad van State heropent de debatten.

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

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van zevenentwintig oktober 2009, door de Raad van State, Xe kamer, samengesteld uit:

Roger Stevens,	kamervoorzitter,
Jan Clement,	staatsraad,
Stephan De Taeye,	staatsraad,

met bijstand van

Greta Scheveneels,	griffier.

De griffier	**De voorzitter**
Greta Scheveneels	**Roger Stevens**