

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 210.703 van 27 januari 2011
in de zaak A. 197.801/VII-37.895.**

In zake : 1. Dirk DE BAST
 2. Anna-Maria VERSTAPPEN
 3. Johan VAN ORSHAEGEN
 4. Doris ZUBLER
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Tim De Ketelaere
 kantoor houdend te Leuven
 Bondgenotenlaan 155 A
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

het VLAAMSE GEWEST, vertegenwoordigd door de
Vlaamse regering
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Dirk Abbeloos
kantoor houdend te Dendermonde
Noordlaan 82-84
bij wie woonplaats wordt gekozen

Tussenkommende partij :
de BVBA ZUET
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Jan Stijns
kantoor houdend te Leuven
Ubicenter
Philipssite 5, bus 2
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 23 september 2010, strekt tot de
schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van de Vlaamse minister van
Leefmilieu, Natuur en Cultuur van 22 juli 2010 waarbij de beroepen ingesteld

tegen de beslissing van de deputatie van de provincie Antwerpen van 29 oktober 2009, houdende het verlenen aan de BVBA Zuet van de milieuvergunning voor het verder exploiteren en veranderen van een glastuinbouwbedrijf, gelegen aan de Zuut 32 te Lier, gedeeltelijk gegrond worden verklaard.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Eerste auditeur Eric Lanckswertdt heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 13 januari 2011.

Staatsraad Peter Sourbron heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Pieter Jongbloet, die loco advocaat Tim De Ketelaere verschijnt voor de verzoekende partijen, advocaat Dirk Abbeloos, die verschijnt voor de verwerende partij, en advocaat Tessa Cornelissen, die loco advocaat Jan Stijns verschijnt voor de tussenkomende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Eric Lanckswertdt heeft een met dit arrest eensluidend 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. Op 7 juli 2009 dient de BVBA Zuet bij de deputatie van de provincie Antwerpen een aanvraag in voor het verder exploiteren en veranderen van een tuinbouwbedrijf, gelegen aan de Zuut 32 te Lier. Het voorwerp van de aanvraag omvat :

- een warmtekrachtkoppeling (hierna : WKK) bestaande uit een gasmotor met een nominaal vermogen van 2.070 kW en een bijhorende generator met een elektrisch vermogen van 2.015 kW;
- een transformator met een vermogen van 2.500 kVA;
- de opslag van 2.773 kg corrosieve stoffen;
- de opslag van 100.000 liter zware stookolie in een bovengrondse tank en 4.000 liter smeerolie in een bovengrondse tank;
- verbrandingsinrichtingen zonder elektriciteitsproductie met een totaal warmtevermogen van 4.000 kW, omvattend een olieketel van 2.000 kW en een gasketel van 2.000 kW.

3.2. Bij besluit van 29 oktober 2009 verleent de deputatie van de provincie Antwerpen de gevraagde milieuvergunning. Tevens wordt akte genomen van de opslag van 1.500 liter aflatolie in een bovengrondse houder.

3.3. Tegen voormeld besluit worden bij de Vlaamse regering drie administratieve beroepen ingesteld.

3.4. In het kader van de beroepsprocedure worden een aantal adviezen uitgebracht :

- a) op 16 februari 2010 adviseert de dienst Waterbeleid gunstig, mits rekening wordt gehouden met een aantal voorwaarden en maatregelen;
- b) de afdeling Milieuvergunningen stelt op 18 februari 2010 voor om de beroepen gedeeltelijk gegrond te verklaren, in de zin dat het gepast is een aantal bijkomende milieuvoorwaarden op te leggen;

- c) het advies van 23 februari 2010 van de afdeling Stedenbouwkundig Beleid en Onroerend Erfgoedbeleid is ongunstig over de aanvraag;
- d) op 1 maart 2010 brengt de NV Waterwegen & Zeekanaal gunstig advies uit;
- e) de afdeling Stedenbouwkundig Beleid en Onroerend Erfgoedbeleid brengt op 12 maart 2010 een aanvullend advies uit dat opnieuw ongunstig is;
- f) de Gewestelijke Milieuvergunningscommissie stelt op 23 maart 2010 voor om de beroepen gegrond te verklaren en de gevraagde milieuvergunning te weigeren.

3.5. Met het thans bestreden besluit van 22 juli 2010 verklaart de Vlaamse minister van Leefmilieu, Natuur en Cultuur de beroepen gedeeltelijk gegrond. De gedeeltelijke gegrondverklaring komt er in wezen op neer dat aan de vergunning een aantal bijzondere voorwaarden worden toegevoegd. In één van die voorwaarden wordt bepaald dat het geluidsdrukkniveau beperkt moet worden tot 64 dB(A) op 1 meter van de buitenomkasting van de motor van de WKK en tot 70 dB(A) op 1 meter van de in- en uitlaat van respectievelijk de luchtaanzuig en luchtafblaas. De overige bepalingen van de beroepen beslissing worden bevestigd.

IV. Tussenkoms

4. Met een op 13 oktober 2010 ter post aangetekend verzoekschrift vraagt de BVBA Zuet om in het geding te mogen tussenkomen.

Er is grond om dat verzoek in te willigen, wat betreft het administratief kort geding.

V. Ontvankelijkheid van de vordering

5. De tussenkommende partij werpt op dat de verzoekende partijen niet over een geoorloofd belang beschikken.

6. 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, zoals hierna zal blijken, te dezen niet het geval is.

VI. Onderzoek van de vordering

7. Overeenkomstig artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot de 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 beslissing een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen.

8. Ter adstructie van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel, zetten de verzoekende partijen in hun verzoekschrift het volgende uiteen :

"Verzoekers zijn de bewoners van een hoevewoning respectievelijk gelegen te LIER, Zuut 20 en 24.

Omwille van de landschappelijke kwaliteiten van het omliggende gebied en het prachtige uitzicht zijn verzoekers DE BAST-VERSTAPPEN in 1995 overgegaan tot de aankoop en de bewoning van de in 1920 opgerichte hoevewoning in open bebouwing.

Verzoekers VAN ORSHAEGEN-ZUBLER hebben de in 1925 opgerichte hoevewoning in open bebouwing, aangekocht in 1986 en volledig gerenoveerd (...). Ze wonen er samen met hun 3 kinderen en baten er tevens hun softwarebedrijf (CVBA SOFTPRICE) uit.

De bij het verzoekschrift gevoegde fotoreportages (met o.a. een luchtfoto van het landschap; een plan met aanduiding van de respectievelijke woningen van de verzoekers en de aanduiding van de plaats waar het uitgebreide tuinbouwbedrijf wordt uitgebraat; foto's genomen vanuit de respectievelijke woningen en tuinen van verzoekers, ...) laat toe vast te stellen

- a) dat in de onmiddellijke omgeving van de woningen van verzoekers het landschap bestaat uit weiden en akkers, zijnde een open landschap;
- b) dat verzoekers nu genieten vanuit hun leefruimten (living, keuken, salon en winterveranda) en tuin op een prachtig vergezicht op het open en groen gebied.

Dit groen gebied wordt gekenmerkt door het open en ongeschonden landschap, de biologische waardevolle natuurwaarden (talrijke ooievaars en reigers, fazanten, patrijzen, e.d.m.) en landschapselementen (lage gemengde

hagen, knotwilgen, boomgaarden, e.d.m.).

Ter plaatse zijn er slechts enkele landbouwbedrijven doch uitsluitend met een grondgebonden landbouwactiviteit. Voor het overige staan er enkele zonevrije woningen. De gewestelijke milieuvergunningscommissie geeft in haar advies van 23.03.2010 zelf aan dat de onmiddellijke omgeving van het landbouwbedrijf schaars bebouwd en landelijk is.

Door de inplanting van de gerenoveerde hoevewoningen op hun (...) perceel en vooral dankzij de inrichting en configuratie van deze woningen (grote raamopeningen), kunnen verzoekers vanuit bijna om het even welke plaats in hun respectievelijke woonruimte - en uiteraard ook van op hun terras - genieten van het prachtige zicht op de grote groene open ruimte.

Verzoekers kunnen enkel een uitzicht nemen in de richting van het bouwproject. De ander(e) gedeelten in hun woningen bevatten geen zulke glaspartijen. Het grootschalig project ligt in het onmiddellijke en rechtstreekse gezichtsveld van verzoekers' woningen.

De thans aanwezige serre is zeer beperkt van omvang (hoogte, breedte en diepte) en bevindt zich op 380m, waardoor het open karakter van het gebied behouden blijft.

Voor het overige beperkt de landbouw zich in deze omgeving tot grondgebonden teelten.

(...) Het optrekken en het inplanten van bovenvermelde constructies, doch ook de exploitatie en bedrijvigheid van het 'tuinbouwbedrijf' zullen onvermijdelijk belangrijke zichthinder, geluidshinder, overlast, een ernstige aantasting van het woongenot, de privacy en de leefkwaliteit van verzoekers met zich meebrengen.

Enige groeninkleding ontbreekt. Het nieuwe serrecomplex snijdt diep in het bestaande en ongeschonden landschap. Nergens wordt in een degelijke en aanzienlijke buffering t.o.v. de aanpalende bewoners voorzien. Er worden geen voorzorgen genomen opdat de woonkwaliteit van de aanpalenden niet in het gedrang wordt gebracht.

De exploitatie van de serres zal immers veel geluidshinder en overlast tot gevolg hebben.

De momenteel heersende rust en stilte zullen ernstig verstoord worden door o.a. de voorziene transformator, de warmtekrachtkoppeling (WKK) en de stookinstallatie.

De ontsluiting van het landbouwbedrijf gebeurt via een smalle, bochtige gemeenteweg (welke zeer frequent gebruikt wordt als fietsroute). Bij het functioneren van het bedrijf wordt wel degelijk een circulatie van grote voertuigen verwacht. Op geen enkele wijze onderzoekt de vergunningverlenende overheid of de aanwezige ontsluitingsweg al dan niet aangepast is om een dergelijk vervoer mogelijk te maken (breedte, bedekking, schade, ...).

Daar de WKK-installaties en de transformatoren heel de nacht zullen draaien, zal aan nachtrust ingeboet moeten worden. Tevens brengt een WKK-installatie schadelijke emissies voort (aantasting luchtkwaliteit).

In het administratief dossier kan geen studie inzake de akoestiek en/of emissies worden teruggevonden.

Het vergund project heeft tevens een negatieve impact op de mobiliteit, de

verkeersveiligheid en de verkeersleefbaarheid. Tevens zal er geluidshinder ontstaan ten gevolge van het bijkomend drukke verkeer - zowel overdag als 's nachts - van

- a) het zware goederentransport: aan- en afvoeren van goederen, het laden en lossen van goederen, transport van energie, leeggoed, meststoffen en toebehoren, en
- b) het woon- en werkverkeer van het personeel (op de ingediende plannen duidt de aanvrager bij de sociale ruimte een refter aan met 30 zitplaatsen, sanitair en kleedruimten).

De voorliggende gemeenteweg heeft een zeer beperkte breedte. Er is maar één route om het perceel te bereiken.

In (de) voor de Raad voor Vergunningsbetwistingen bestreden beslissing wordt gesteld dat 'de ontsluiting van het bedrijf dient te gebeuren via Zuut, langs het Netekanaal naar de N108 (Waversesteenweg)'. Het verkeer rijdt bijgevolg, ondanks 'de beperkte breedte van de gemeenteweg' (sic bestreden besluit), langs de woningen van verzoekers.

De gewestelijke milieuvergunningscommissie is zelf van oordeel dat de inplanting van een bijkomend industrieel serrecomplex omwille van de goede plaatselijke ordening niet aanvaardbaar is, nu het beoogde bedrijfsgeheel de ruimtelijke draagkracht overschrijdt.

Ontegensprekelijk wordt de bestaande woon- en leefomgeving van verzoekers aangetast en ernstig gewijzigd".

Beoordeling

9. Luidens artikel 8, 3°, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State moet het enig verzoekschrift houdende een vordering tot schorsing een uiteenzetting bevatten van de feiten die kunnen aantonen dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de aangevochten akte de verzoekende partij een moeilijk te herstellen ernstig nadeel kan berokkenen. De verzoekende partij mag zich niet beperken tot vaagheden en algemeenheden, maar moet integendeel zeer concrete gegevens overleggen waaruit blijkt dat zij persoonlijk een moeilijk te herstellen ernstig nadeel ondergaat of kan ondergaan, zodat de Raad van State met voldoende precisie kan nagaan of er al dan niet een dergelijk nadeel voorhanden is en het voor de tegenpartij mogelijk is om zich met kennis van zaken tegen de door de verzoekende partij aangehaalde feiten en argumenten te verdedigen. Dit houdt in dat de verzoekende partij concrete en precieze aanduidingen moet verschaffen

omtrent de aard en de omvang van het nadeel dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van de aangevochten beslissing veroorzaakt.

De vergunde inrichting is gelegen in een agrarisch gebied. De verzoekende partijen bewonen een woning die in hetzelfde agrarisch gebied gesitueerd is. De eerste en de tweede verzoekende partij bewonen een woning gelegen aan de Zuut 20 te Lier. De derde en de vierde verzoekende partij hebben zich gevestigd aan de Zuut 24 te Lier. Het bestreden besluit stelt in verband met de ligging van de eigendommen van de verzoekende partijen ten opzichte van de vergunde inrichting dat "de beroepsindieners gesitueerd zijn in dezelfde straat als het bedrijf, op respectievelijk ongeveer 425 meter ten noordwesten (Zuut 20), 375 meter (Zuut 24) ten noordwesten (...)" en dat "door de inplanting van de nieuwe serre ten westen van de bestaande serre, het bedrijf dichter zal komen te liggen bij de woningen van de beroepsindieners".

In agrarische gebieden geldt een hogere tolerantiedrempel voor hinder die door agrarische activiteiten wordt teweeggebracht. Agrarische gebieden zijn immers precies bestemd voor dergelijke activiteiten. Te dezen moet het glastuinbouwbedrijf van de tussenkommende partij op het eerste gezicht als een agrarische activiteit aangemerkt worden.

Met hun uiteenzetting tonen de verzoekende partijen niet op overtuigende wijze aan dat de door de inrichting teweeggebrachte omgevingshinder dergelijk grote proporties aanneemt dat het normale tolerantieniveau voor landbouwgerelateerde activiteiten in het betrokken gebied wordt overschreden, temeer omdat de verzoekende partijen gelet op de agrarische bestemming van het gebied geen aanspraak kunnen maken op een bijzondere bescherming voor het residentieel woongenot dat zij zich ter plaatse hebben toegeëigend en dat onder meer bestaat uit "het prachtige zicht op de grote groene open ruimte" vanuit hun gerenoveerde hoevewoningen.

De aan de werking van de nieuwe WKK-installatie toegeschreven geluids- en emissiehinder wordt geenszins concreet onderbouwd. De ligging van de geplande installatie ten opzichte van hun woningen wordt in het verzoekschrift evenmin verduidelijkt.

Wat betreft de hinder die wordt voortgebracht door het vrachtverkeer, betwisten de verzoekende partijen niet dat, zoals uitdrukkelijk opgegeven wordt in het bestreden besluit, ongeveer 150 transporten per jaar verwacht worden, wat neerkomt op ongeveer één vrachtwagen om de twee dagen. De beweerde hinder kan bezwaarlijk als ernstig aangemerkt worden.

Ten slotte vloeit de beweerde visuele hinder en het overschrijden van de draagkracht van het gebied niet rechtstreeks voort uit de thans bestreden milieuvergunning maar uit de op 4 februari 2010 verleende stedenbouwkundige vergunning voor het uitbreiden van een tuinbouwbedrijf met serre, corridor, loods met laadkade en sociale ruimte, waartegen de verzoekende partijen, blijkens hun verklaringen, een verzoekschrift tot nietigverklaring met verzoek tot schorsing hebben ingesteld bij de Raad voor Vergunningsbetwistingen.

Gelet op het voorgaande komt het in de gegeven omstandigheden niet aannemelijk voor dat de onmiddellijke tenuitvoerlegging van het bestreden besluit de verzoekende partijen een moeilijk te herstellen ernstig nadeel berokkent of dreigt te berokkenen.

10. Hieruit volgt dat niet voldaan is aan één van de bij artikel 17, § 2, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State opgelegde voorwaarden om de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden beslissing te kunnen bevelen.

Die vaststelling volstaat om de vordering af te wijzen.

BESLISSING

1. Het verzoek van de BVBA Zuet tot tussenkomst in het administratief kort geding wordt ingewilligd.

2. De Raad van State verwerpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van zevenentwintig januari tweeduizend en elf, door de Raad van State, VIIe kamer, samengesteld uit:

Peter Sourbron,	staatsraad, waarnemend voorzitter,
bijgestaan door	
Elisabeth Impens,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Elisabeth Impens

Peter Sourbron