

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 215.722 van 13 oktober 2011
in de zaak A. 200.418/VII-38.117.**

In zake : de GEMEENTE BRECHT
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat August Meeusen
 kantoor houdend te 2020 Antwerpen
 Jan Van Rijswijcklaan 232
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de DEPUTATIE VAN DE PROVINCIE ANTWERPEN

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 1 juni 2011, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van de deputatie van de provincie Antwerpen van 17 maart 2011 waarbij het beroep van de NV De Ravotter tegen de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht van 28 december 2010, houdende het gedeeltelijk inwilligen van een verzoek tot wijziging van de vergunningsvoorwaarden voor een binnenrecreatiecomplex met dansgelegenheid, gelegen aan de Kattenhoflaan 87 te Brecht, gegrond wordt verklaard, de beroepen beslissing wordt opgeheven en de bijzondere vergunningsvoorwaarde met betrekking tot het verplicht sluitingsuur wordt vervangen.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Eerste auditeur Eric Lancksweerdts heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 29 september 2011.

Staatsraad Peter Sourbron heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Mathieu Malfait, die loco advocaat August Meeusen verschijnt voor de verzoekende partij, en bestuurssecretaris Mark Michiels, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Eric Lancksweerdts 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. De NV De Ravotter exploiteert aan de Kattenhoflaan 87 te Brecht een binnenrecreatiecomplex met dansgelegenheid. Op 16 oktober 2006 verkreeg zij hiertoe van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht een milieuvergunning. Deze vergunning werd afhankelijk gesteld van de naleving van een aantal bijzondere milieuvoorwaarden, waaronder de vereiste om voor de dansgelegenheid drie uur als verplicht sluitingsuur te respecteren. Tegen dit besluit werd door een buurtbewoner een bestuurlijk beroep ingesteld, doch op 15 maart 2007 bevestigde de deputatie van de provincie Antwerpen het besluit van het college van burgemeester en schepenen mits het opleggen als bijkomende bijzondere exploitatievoorwaarde dat door de exploitant een geluidsmeting diende te worden uitgevoerd.

3.2. Op 1 februari 2008 dient de NV De Ravotter bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht een aanvraag in strekkende tot de wijziging van de voorwaarden inzake het sluitingsuur.

3.3. Bij besluit van 5 mei 2008 weigert het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht de gevraagde wijziging. Het bestuurlijk beroep tegen deze beslissing wordt door de deputatie van de provincie Antwerpen op 3 juli 2008 onontvankelijk verklaard.

3.4. De NV De Ravotter stelt tegen het besluit van de deputatie van de provincie Antwerpen alsook tegen de in eerste aanleg genomen beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht van 5 mei 2008 een annulatieberoep in bij de Raad van State. Met het arrest nr. 198.446 van 3 december 2009 vernietigt de Raad van State de beslissing van de deputatie van de provincie Antwerpen. Vervolgens neemt de deputatie op 4 februari 2010 een nieuwe beslissing waarbij het beroep van de NV De Ravotter deels gegrond wordt verklaard. Het besluit van 5 mei 2008 wordt bevestigd mits schrapping van enkele voorwaarden inzake de bijzondere dansactiviteiten. Het op drie uur vastgestelde sluitingsuur blijft evenwel behouden.

3.5. Op 9 september 2010 dient de NV De Ravotter een nieuwe aanvraag in tot wijziging van de milieuvergunningsvoorwaarden.

3.6. Over die aanvraag neemt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht op 28 december 2010 de volgende beslissing :

"§ 1 Wordt weigering verleend voor wat betreft:

'Verplicht sluitingsuur om 3 uur voor wat betreft de dansgelegenheid en eveneens alle activiteiten waarbij gebruik gemaakt wordt van elektronisch versterkte muziek, behalve
- op zon- en feestdagen waarbij een sluitingsuur van 5 uur van toepassing is';

Het algemeen sluitingsuur van 3 uur blijft van kracht, ook in weekends en op feestdagen.

§ 2 Wordt vergunning verleend voor:

Een afwijkend sluitingsuur om 5 uur voor bijzondere gelegenheden waaronder trouwfeesten, huwelijksverjaardagen en bedrijfsfeesten - limitatieve lijst - mits voorafgaandelijke melding met de nodige stavingstukken gericht aan de burgemeester.

Indien blijkt dat de activiteit niet onder toepassing van voorgaande paragraaf valt zal dit via een individuele ontvangstmelding ter kennis gebracht worden en blijft derhalve het algemene sluitingsuur van toepassing".

3.7. Tegen deze beslissing stelt de NV De Ravotter beroep in bij de deputatie van de provincie Antwerpen.

3.8. Met een besluit van 17 maart 2011 verklaart de deputatie van de provincie Antwerpen het beroep gegrond en heft zij de beroepen beslissing op. De deputatie stelt de volgende regeling van het sluitingsuur in de plaats :

"Verplicht sluitingsuur om 3 uur tot 7 uur voor wat betreft de dansgelegenheid en eveneens alle activiteiten waarbij gebruik wordt gemaakt van elektronisch versterkte muziek, behalve :

1° op zon- en feestdagen waarbij een sluitingsuur van 5 uur tot 7 uur van toepassing is

2° voor bijzondere gelegenheden, met name verjaardagsfeesten, bedrijfsfeesten en trouwfeesten, andere dan op zon- en feestdagen, waarbij een machtiging wordt verleend door het college van burgemeester en schepenen om af te wijken van het sluitingsuur van 3 uur".

Dit is de bestreden beslissing.

IV. Onderzoek van de vordering

4. 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.

5. Met betrekking tot de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel, zet de verzoekende partij in haar verzoekschrift het volgende uiteen :

"Het vaststaand milieubeleid van verzoekende partij als gemeente wordt in casu aangetast.

Verzoekende partij heeft met betrekking tot de diverse milieuvergunningsaanvragen en wijzigingen van de nv Ravotter steeds een bepaalde beleidslijn toegepast op grond van veelvuldige klachten van buurtbewoners.

Zo hield verzoekende partij steeds rekening met de klachten van de buurtbewoners over de geluidsoverlast van de nv Ravotter.

In haar eerste vergunning van 16 oktober 2006 legde zij in art. 3 als bijzondere voorwaarden op : Aldus mag de dansgelegenheid enkel voor bijzondere gelegenheden dienen met een verplicht sluitingsuur om 3u.

'Bijzondere voorwaarde(n) :

- De exploitant dient de plannen van de inrichting en de vergunningsbesluiten ter beschikking te hebben op de exploitatieplaats.
- Iedere stopzetting van activiteit(en) moet schriftelijk gemeld worden aan het gemeentebestuur.

Dansgelegenheid:

- Het lokaal met dansgelegenheid mag enkel gebruikt worden voor het organiseren van evenementen met bijzonder karakter zoals verjaardagsfeesten, bedrijfsfeesten e.d. en mag dus niet worden geëxploiteerd als dancing of discotheek.
- Alle ramen en deuren dienen gesloten te blijven gedurende de evenementen.
- Verplicht sluitingsuur om 3u.

Wellness-center:

- Binnen de periode van 1 maand na deze vergunning en uiterlijk voor 16/11/2006 dient een plan van aanpak worden overgemaakt aan de milieugezondheidsdeskundige dienst en aan het college van burgemeester en schepenen. Hierin moet een duidelijke timing worden gegeven waarbinnen de exploitant aan de door de milieugezondheidsdeskundige dienst gestelde bemerkingen kan voldoen.

Algemeen:

- Indien blijkt dat de gestelde voorwaarden niet voldoen om de leefmilieukwaliteit voor de omgeving te waarborgen, kan het college van burgemeester en schepenen ten allen tijde bijkomende striktere voorwaarden opleggen.

[>bijkomende bijzondere voorwaarde mbt geluidmeting (binnen 3 maanden) BD 15/03/07].

Artikel 5.

Onderhavige vergunning doet geen afbreuk aan de rechten van derden'.

In het besluit van de Deputatie van 15 maart 2007 wordt aan deze bijzondere voorwaarde (onder meer het sluitingsuur) niets gewijzigd dan bijkomende bijzondere voorwaarden inzake de geluidsmeting.

De nv de Ravotter bekwam een milieuvergunning voor de exploitatie van een lokaal met dansgelegenheid voor georganiseerde evenementen van meer dan 100 m².

Naderhand wenste de nv Ravotter dat de gemeente het bijzonder karakter zou schrappen alsook de bijzondere voorwaarden inzake het sluitingsuur van 3u. De nv Ravotter vroeg namelijk een milieuvergunning aan voor algemene sluitingsvoorwaarden tussen 3 en 7u., behalve op zon- en feestdagen en baseerde zich in haar aanvraag op de zogenaamde afwezigheid (van) klachten en haar economische leefbaarheid.

Op 5 mei 2008 wijzigt verzoekende partij dan ambtshalve de bijzondere milieuvoorwaarden doch met behoud van dansgelegenheid enkel voor bijzondere gelegenheden mét een verplicht sluitingsuur om 3u.

Van belang is dat na het arrest van de Raad van State, de Deputatie bij besluit van 04.02.2010 beslist om de voorwaarden van het sluitingsuur (3u.) te behouden !

Door de nieuwe beslissing van de Deputatie zal de dansgelegenheid :

- gedurende de week en zaterdag, geopend zijn tot 3u en gesloten tussen 3u en 7u.
- op zon- en feestdagen wordt dit uitgebreid tot 5 u.

Deze nieuwe situatie is een beleid dat door verzoekende partij nooit is gewild. Dit blijkt uit de motivatie van de gemeente in haar eerdere beslissingen, waaronder die van 05.05.2008, verwijzend naar :

- 1) De politie-dagverslagen in 2006, 2007 en 2008 over het sluitingsuur;
- 2) Interventies ter plaatse en het pv (datum onbekend) over inbreuk art. 43 Vlareem inzake het sluitingsuur;
- 3) Het ongunstig advies van de milieudienst : die ook een sluitingsuur van 3u voorstelt.

Bij besluit van 28 december 2010 wijzigde verzoekende partij enkele milieuvergunningsvoorwaarden als volgt :

- Het algemeen sluitingsuur van 3u. blijft van kracht, ook tijdens WE en feestdagen;
- Er wordt een afwijkend sluitingsuur opgelegd van 5u voor bijzondere gelegenheden mits voorafgaande melding aan de burgemeester.

Dit is een (1) verstrenging van de aanvankelijke voorwaarden (sluitingsuur : 3u ook tijdens WE en feestdagen) en (2) voor het eerst toepassing van een afwijkend sluitingsuur.

Op 17 maart 2011 hief de Deputatie de beslissing van verzoekende partij van 28 december 2010 op en verving de voorwaarden tot een verplicht sluitingsuur van 3u. - 7u., behalve voor zon/feestdagen van 5-7u. en voor bijzondere gelegenheden, een afwijking van sluitingsuur van 3u., mits machtiging van het college van burgemeester en schepenen.

De bestreden beslissing van de Deputatie daarentegen versoepelt de sluitingsvoorwaarden opgelegd door verzoekende partij die daarmee haar eigen vastgehouden milieubeleid aangetast ziet en daarenboven hieraan niets kan ondernemen dan mits huidige vordering".

Beoordeling

6. De verzoekende partij doet in essentie gelden dat haar vaststaand milieubeleid inzake de inrichting van de NV De Ravotter, inzonderheid wat betreft het verplichte sluitingsuur, wordt aangetast.

Er bestaat geen enkele reden om aan te nemen dat de bestreden beslissing, waarvan de reikwijdte beperkt is tot de exploitatie van één welbepaalde inrichting, tot gevolg heeft dat de verzoekende partij niet langer het gewenste algemeen milieubeleid op haar grondgebied kan ontwikkelen of daarin ernstig wordt gehinderd. Het enkele feit dat in een particulier geval een beslissing van de verzoekende partij in beroep wordt hervormd, vormt op zich geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel in hoofde van de verzoekende partij. Zulks is immers inherent aan een georganiseerde beroepsprocedure waarbij de beroepsinstantie, na het onderzoek van de zaak volledig te hebben overgedaan, een andere zienswijze in de plaats kan stellen.

Door louter een beschrijving te geven van de beslissingen die zij in het verleden ten aanzien van de betrokken inrichting heeft genomen - beslissingen waaruit blijkt dat de verzoekende partij in het algemeen voorstander is van een verplichte sluiting vanaf drie uur - toont de verzoekende partij geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel aan. Overigens moet dat standpunt gerelativeerd worden aangezien de bijzondere exploitatievoorwaarden, zoals vastgesteld in de met het bestreden besluit opgeheven beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Brecht van 28 december 2010, ook reeds voorzagen in de mogelijkheid van een afwijkend sluitingsuur om vijf uur voor bepaalde bijzondere gelegenheden zoals trouwfeesten, huwelijksverjaardagen en bedrijfsfeesten.

In de mate dat de verzoekende partij in haar uiteenzetting wijst op veelvuldige klachten van omwonenden wegens geluidshinder, beroept zij zich

niet op een persoonlijk nadeel. Voor een openbare overheid zoals de verzoekende partij, is het bij artikel 17 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State vereiste nadeel persoonlijk indien de bestreden beslissing de uitoefening van de overheidstaak of de bestuursopdracht waarmee die overheid is belast, verhindert of in ernstige mate bemoeilijkt. Het nadeel van een gemeente kan dan ook niet worden gelijkgesteld met het nadeel dat haar inwoners lijden.

7. 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

De Raad van State verwerpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van dertien oktober 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