

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 216.726 van 8 december 2011
in de zaak A. 201.750/VII-38.245.**

In zake : Michel GILLIJNS
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Wim De Cuyper
kantoor houdend te 9100 Sint-Niklaas
Vijfstraten 57
bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

het VLAAMSE GEWEST, vertegenwoordigd door de
Vlaamse regering
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Bart Bronders

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 15 september 2011, strekt tot de nietigverklaring van het besluit van de Vlaamse minister van Leefmilieu, Natuur en Cultuur van 5 juli 2011 houdende uitspraak over een aanvraag tot afwijking van artikel 5.17.2.1, § 3, van Vlarem II, ingediend door de NV GLA Servicestations, exploitant van een tankstation, gelegen aan de Provincieweg 287- 289 te Herzele.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Eerste auditeur Peter Provoost heeft een verslag overeenkomstig artikel 93 van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 10 november 2011.

Kamervoorzitter Luc Hellin heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Tom Huygens, die loco advocaat Wim De Cuyper verschijnt voor de verzoeker, en advocaat Clive Rommelaere, die loco advocaat Bart Bronders verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Eerste auditeur Peter Provoost 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 30 oktober 1991 is aan de exploitant van een tankstation, gelegen aan de Provincieweg 287 te Herzele, een exploitatievergunning verleend voor een termijn van twintig jaar. Op 17 juli 1997 verleent de deputatie van de provincie Oost-Vlaanderen een milieuvergunning voor de verandering van de inrichting, meer bepaald voor het vervangen van oude ondergrondse brandstoftanks door twee nieuwe tanks, met een grotere capaciteit. Deze nieuwe tanks worden echter te dicht bij de perceelsgrens geplaatst, wat in strijd is met de bouwvergunning, met de plannen bij de milieuvergunning, en met sectorale voorwaarden van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne (hierna : Vlarem II). De afstand tussen de houder en de grenzen van de percelen van derden dient minstens drie meter te bedragen.

3.2. Nadat de inrichting twee maal werd overgenomen door een nieuwe exploitant, vraagt de toenmalige exploitant op 2 februari 1999, bij toepassing van de artikelen 1.2.2.1 en 1.2.2.2 van Vlarem II, een afwijking op de voorwaarden van artikel 5.17.2.1, § 3, van Vlarem II.

Deze afwijking wordt geweigerd.

3.3. Op 13 juli 2005 dient dezelfde exploitant een nieuwe aanvraag in. Hij laat daarbij ook weten dat de inplanting van de tanks intussen stedenbouwkundig werd geregulariseerd.

Op 3 april 2006 wordt een afwijking toegestaan.

Bij het arrest van de Raad van State nr. 193.592 van 28 mei 2009 wordt dat besluit vernietigd.

3.4. Op 12 april 2010 - inmiddels zijn er drie opeenvolgende overnames geweest - vraagt de nieuwste exploitant een afwijking op de voorwaarde met betrekking tot de afstand van de houders tot de perceelsgrenzen.

3.5. De afdeling Milieuvergunningen adviseert hierop ongunstig. Ook de Gewestelijke Milieuvergunningscommissie adviseert ongunstig en neemt daarvoor de overwegingen uit het advies van de afdeling Milieuvergunningen over.

3.6. Na het ongunstig advies van de Gewestelijke Milieuvergunningscommissie bezorgt de exploitant aan de minister "een bijkomende toelichting bij deze afwijkingsaanvraag".

3.7. Op 5 juli 2011 wordt de bestreden beslissing genomen : de gevraagde afwijking wordt onder een aantal voorwaarden verleend "voor een

beperkte termijn tot en met 29 oktober 2016 (zijnde vijf jaar na het verstrijken van de lopende milieuvergunning), met het oog op relocatie".

IV. Gegrondheid van het beroep

Ambtshalve middel

4. Artikel 1.2.2.1 van Vlarem II luidt als volgt :

"§1. De Vlaamse minister kan bij gemotiveerd besluit individuele afwijkingen toestaan op de milieuvoorwaarden uit dit besluit, mits de aanvrager het bepaalde in het artikel 4.1.2.1. naleeft.

(...)

§2. Deze afwijkingen kunnen slechts worden toegestaan voor maximaal twintig jaar. Zij vervallen in elk geval zodra de geldigheidsduur verstrijkt van de milieuvergunning waarop zij betrekking hebben of van de milieuvergunning die op grond van die afwijking is verleend.

(...)"

5. Zulks betekent in dezen dat de afwijking gebonden is aan de termijn van de milieuvergunning. De milieuvergunning die op 30 oktober 1991 voor een termijn van twintig jaar was verleend verviel bijgevolg op 29 oktober 2011. De bestreden beslissing vermocht derhalve geen langere termijn dan de met de milieuvergunning samenvallende termijn te verlenen.

6. Door de afwijking toe te staan voor een termijn die ingaat op 5 juli 2011, tijdens de geldigheidsduur van de lopende vergunning, en die loopt tot vijf jaar na het verstrijken van die geldigheidsduur, is de bestreden beslissing kennelijk in strijd met de dwingende bepaling van voornoemd artikel 1.2.2.1, § 2, van Vlarem II.

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt het besluit van de Vlaamse minister van Leefmilieu, Natuur en Cultuur van 5 juli 2011 houdende uitspraak over een aanvraag tot afwijking van artikel 5.17.2.1, § 3, van Vlarem II, ingediend door de NV GLA Servicestations, exploitant van een tankstation, gelegen aan de Provincieweg 287- 289 te Herzele.

2. Dit arrest dient bij uittreksel te worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

3. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op 175 euro.

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

Luc Hellin,	kamervoorzitter,
bijgestaan door	
Elisabeth Impens,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Elisabeth Impens

Luc Hellin