

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER

A R R E S T

**nr. 223.640 van 30 mei 2013
in de zaak A. 208.188/VII-38.765.**

In zake : 1. Patrick CRAENHALS
 2. Marie-Christine DE BOECK
 3. de NV IMMO BRINKMANN
 4. Jan MIERS
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaten Willem Slosse en Astrid Gelijken
 kantoor houdend te 2018 Antwerpen
 Brusselstraat 59
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de DEPUTATIE VAN DE PROVINCIE ANTWERPEN

Tussenkommende partij :
 de BVBA WILLY'S MOUSTACHE
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Ilse Cuypers
 kantoor houdend te 2018 Antwerpen
 Mechelsesteenweg 64, bus 101
 bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 11 maart 2013, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging van het besluit van de deputatie van de provincie Antwerpen van 20 december 2012 waarbij het bestuurlijk beroep ingesteld tegen de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Willebroek van 20 april 2012, houdende het verlenen aan de BVBA Willy's Moustache van de definitieve vergunning, na afloop van een proeftermijn, voor het verder exploiteren en veranderen van een dancing, gelegen aan de

Mechelsesteenweg 302 te Willebroek, in hoofdzaak wordt afgewezen.

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

Auditeur Ronny Vercruyssen heeft een verslag opgesteld.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 16 mei 2013.

Staatsraad Peter Sourbron heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Anthony Poppe, die loco advocaten Willem Slosse en Astrid Gelijkens verschijnt voor de verzoekende partijen, adviseur Mark Michiels, die verschijnt voor de verwerende partij, en advocaat Bart De Becker, die loco advocaat Ilse Cuypers verschijnt voor de tussenkomende partij, zijn gehoord.

Auditeur Ronny Vercruyssen 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 BVBA Willy's Moustache exploiteert sinds 1993 een discotheek/dansgelegenheid aan de Mechelsesteenweg 302 te Willebroek.

3.2. Op 30 augustus 2010 dient de BVBA Willy's Moustache een milieuvergunningsaanvraag in voor de hernieuwing en verandering van de

inrichting. In verband met de openingsuren wordt een afwijking gevraagd van de sectorale voorschriften van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne (hierna : Vlarem II).

3.3. Bij besluit van 3 december 2010 verleent het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Willebroek een vergunning op proef voor de hernieuwing en verandering van de dancing. De proeftermijn eindigt op 4 november 2012. Voor de duur van de proefvergunning wordt een afwijking toegestaan op artikel 5.32.2.2, § 2, van Vlarem II.

3.4. Met een aangetekend schrijven van 7 februari 2011 stellen de verzoekende partijen bij de deputatie van de provincie Antwerpen bestuurlijk beroep in tegen de verleende proefvergunning.

3.5. De gemachtigde ambtenaar van het provinciebestuur van Antwerpen verklaart het beroep op 22 februari 2011 onontvankelijk omdat het zou zijn ingediend na het verstrijken van de in artikel 23, § 3, van het decreet van 28 juni 1985 betreffende de milieuvergunning en artikel 49, § 2, 2°, van het besluit van de Vlaamse regering van 6 februari 1991 houdende vaststelling van het Vlaams reglement betreffende de milieuvergunning vermelde beroepstermijn van dertig dagen.

3.6. Bij arrest nr. 222.215 van 24 januari 2013 vernietigt de Raad van State voormelde beslissing van 22 februari 2011.

3.7. Hangende het geding tegen het verlenen van de proefvergunning, heeft het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Willebroek bij besluit van 16 maart 2012 de proefvergunning omgezet in een definitieve milieuvergunning waarvan de geldigheidsduur verstrijkt op 4 november 2030. Die beslissing werd op 20 april 2012 ingetrokken en vervangen door een nieuwe definitieve vergunning met dezelfde geldigheidsduur.

Ook deze beslissing wordt bij de deputatie van de provincie Antwerpen aangevochten middels een administratieve beroepsprocedure.

3.8. In het kader van deze beroepsprocedure worden een aantal adviezen uitgebracht.

3.9. Met een besluit van 20 december 2012 wijst de deputatie van de provincie Antwerpen het beroep van de verzoekende partijen grotendeels af. De beroepen beslissing wordt weliswaar op een aantal punten gewijzigd, maar het verlenen van de vergunning als dusdanig wordt bevestigd.

Dit is de thans bestreden beslissing.

IV. Tussenkoms

4. Met een op 2 april 2013 ter post aangetekend verzoekschrift vraagt de BVBA Willy's Moustache om in het geding te mogen tussenkomen.

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

V. Onderzoek van de vordering

5. 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.

6. Met betrekking tot de voorwaarde van het moeilijk te herstellen ernstig nadeel, zetten de verzoekende partijen in hun verzoekschrift het volgende

uiteen :

"1.

Verzoekende partijen ondervinden hinder van de exploitatie van de discotheek, en kregen nu een kans om de hernieuwing van de exploitatievergunning aan te vechten met gegronde middelen.

Immers worden exploitatievergunningen meestal verleend voor vele jaren (de vorige exploitatievergunning van B.V.B.A. WILLY'S MOUSTACHE was verleend voor een periode van bijna 15 jaar), zodat buurtbewoners zeer weinig kansen krijgen om dergelijke vergunningen bij het verlenen ervan aan te vechten.

2.

Door de uitvoering van de bestreden beslissing blijven verzoekende partijen gedurende vele jaren (minstens tot 2030) geconfronteerd met de hinder die zij door het aanvechten van de exploitatievergunning op proef reeds een halt wilden toeroepen.

De vergunning op proef werd door de bestreden beslissing immers verlengd tot 4 november 2030, hetgeen verzoekende partijen uiteraard wensen te verhinderen.

3.

Eerste en derde verzoekende partijen ondervinden als bewoners van de huizen aan het Vijvershof nummers 3 en 5 hinder van de exploitatie van de discotheek door de BVBA WILLY'S MOUSTACHE, onder de vorm van geluidsoverlast, geurhinder en verkeershinder.

Immers volstaat de grote parking geenszins om alle bezoekers een parkeerplaats te geven, en is deze parking bovendien betalend, zodat veel bezoekers van de discotheek zich in de rustige straten errond gaan parkeren. Bij het afleveren van de proefvergunning werd dit probleem duidelijk ook erkend, aangezien men toen een extra advies van de dienst mobiliteit ter zake wenste alvorens definitief een vergunning af te leveren.

In deze straten zijn niet steeds voldoende reglementaire parkeerplaatsen voorzien, zodat wordt geparkeerd op plaatsen waar men niet mag staan en waar men dus buurtbewoners, zoals ook verzoekende partijen, hindert, en zodat zelfs wordt geparkeerd in de voortuinen.

Naast verkeershinder, brengt dit ook de nodige geluidshinder met zich mee: 's nachts steeds startende en vertrekkende auto's voor de deur, lawaaierige feestvierders die hun wagens komen halen,... Deze feestvierders doen ook aan wildplassen in de voortuinen, laten afval achter, ...

Door de afzuiginstallatie en de airconditioning van de discotheek, wordt een penetrante sigaretten- en alcoholgeur richting de tuin en openstaande ramen van verzoekende partijen gejaagd.

Tenslotte brengt de muziekinstallatie van de discotheek, en dan vooral de bastonen, de nodige geluidshinder met zich mee.

Voornamelijk in de zomer blijkt het binnenin de discotheek nog al eens te warm te worden, zodat een deur of raam wordt opengezet en het geluid vrij naar buiten kan.

De woningen van verzoekende partijen zijn slechts op 50m en 60m van de

discotheek gelegen, zodat deze geluidshinder en geurhinder die rechtsreeks van de exploitatie van de discotheek afkomstig is, onweerlegbaar aanwezig is.

4.

Er kan ter zake verwezen worden naar de geluidsstudies die in deze zaak werden uitgevoerd (...).

De studies nemen allebei één van de woningen van verzoekende partijen op als meetpunt in hun onderzoek.

Op pagina's 8 en 9 van de studie van het PIH (...) staat duidelijk dat het tonaal karakter van het gemeten geluid frequent aanwezig was in de meetpunten, dus ook ter hoogte van de woningen van verzoekende partijen.

Er werden aldus bastonen opgevangen, zodat een correctiefactor van 5 dB(A) dient te worden toegepast voor het bepalen van de eventuele overschrijding van de VLAREM-normen.

Er wordt besloten:

'De muziek van de discotheek geeft ter hoogte van de Mechelsesteenweg aanleiding tot een overschrijding van de grenswaarde met + 4,4 dB(A). De bastonen konden duidelijk waargenomen worden ter hoogte van Geerhoek Vijvershof en de Mechelsesteenweg.

De luchtbehandelingsinstallatie van de discotheek kon ter hoogte van alle meetpunten waargenomen worden maar door de continue werking was het niet mogelijk om het specifiek geluid hiervan te bepalen.'

Het mag duidelijk zijn dat de milieudeskundige die het akoestisch onderzoek in opdracht van de gemeente uitvoerde, tot de vaststelling kwam dat ter hoogte van de woningen van verzoekende partijen, bastonen en het geluid van de luchtbehandelingsinstallatie duidelijk waar te nemen is.

Dit toont de door verzoekende partijen ondervonden geluidshinder afkomstig van de discotheek onomstotelijk aan.

5.

Bovendien zijn de woningen, alsook de discotheek zelf, gelegen in parkgebied.

Wie in parkgebied woont/gaat wonen, kan er redelijkerwijze van uit gaan dat enige zonevreemde activiteiten tot een minimum beperkt blijven.

De discotheek is een zonevreemde activiteit van onmiskenbaar formaat, die grote hinder veroorzaakt in het bestemmingsgebied dat bedoeld is voor een overwegend groene en rustige omgeving.

Het blijven exploiteren, en het toestaan van uitbreiding van deze exploitatie, druist manifest in tegen de bestemming 'parkgebied' en kan niet aanvaard worden.

Dit zorgt niet alleen voor de nodige hinder bij de huidige bewoners, die wonen in een voornamelijk residentiële buurt, waar de omwonenden wensen te genieten van hun nachtrust.

6.

De woonkwaliteit van de buurt gaat door de uitbating van de discotheek dan ook sterk achteruit.

Een aantasting van deze woonkwaliteit houdt ook een aantasting in van de levenskwaliteit van de bewoners.

Bovendien betwijfelen verzoekende partijen sterk dat de door verwerende

partij opgelegde voorwaarden ook daadwerkelijk de hinder zullen doen ophouden.

De openingsuren en het dicht houden van ramen en deuren, kunnen niet verijdelen dat er buiten lawaai zal zijn, b.v. wanneer de gasten na het verlaten van de discotheek hun wagens opzoeken, die zij bij de woningen van verzoekende partijen geparkeerd hebben.

De milieuvergunning legt dan wel op dat er enkel met gesloten deuren en ramen mag worden geëxploiteerd, doch verzoekende partijen stellen zich de vraag in hoeverre deze verplichting zal worden opgevolgd. Zeker in de zomer is het binnen dermate warm, dat het in de praktijk (...) niet mogelijk blijkt om verder te feesten zonder ramen en deuren open te zetten.

Zelfs wanneer ramen en deuren dan toch daadwerkelijk gesloten blijven, gaan de deuren toch nog constant open en dicht voor mensen die binnen en buiten lopen.

De buurtbewoners merken ook op dat waar het volgens de exploitant het plaatsen van een geluidsbegrenzer niet nodig is, en er reeds de nodige maatregelen werden genomen inzake geluid en de bastonen (doeken, isolatie), dit weinig verschil maakt en dit weinig impact heeft op de geluiden die naar buiten toe, tot bij verzoekende partijen, hoorbaar zijn.

7.

Concreet betekent de exploitatie ook een hinder in de persoonlijke levenssfeer van verzoekende partijen.

De woningen van verzoekende partijen zijn gelegen in de onmiddellijke buurt van de feestzaal en grenzen met hun tuinen aan de eigendom waarop de bestreden vergunning betrekking heeft.

Verzoekende partijen ondervinden veel geluidshinder bij het slapen omwille van het lawaai (muziek, vertrekkende auto's, lawaaiërigere bezoekers op weg naar hun auto's) en de bastonen.

Slapen wordt zo vaak problematisch. Deze slaapproblemen zijn nefast voor hun gezondheid, gemoedstoestand en alertheid.

Het is ook onmogelijk (...) om 's avonds rustig buiten te zitten met vrienden of familie zonder te worden gestoord.

8.

Verzoekende partijen verwijzen tenslotte naar een recent arrest van Uw Raad, waarin het eveneens ging over een milieuvergunning voor een multifunctionele zaal.

In die zaak betrof het eveneens een verzoek tot schorsing van de buurtbewoners, en betrof het een ligging in woongebied.

Uit het feitenrelaas blijkt dat deze buurtbewoners dezelfde geluidshinder ondervinden/ondervonden als verzoekende partijen, namelijk afkomstig van muziek, afkomstig van gebabbel van feestvierders (open ramen en deuren), en afkomstig van de feestvierders die nadien hun in de buurt geparkeerde wagens gaan opzoeken.

Verzoekende partijen verwijzen dus terecht naar het schorsingsarrest van Uw Raad van 25 oktober 2012 (nr. 221.179).

De feiten in die zaak zijn gelijklopend aan deze in de voorliggende zaak. Het betreft een beroep van buurtbewoners tegen de vergunning van de exploitatie van een polyvalente (feest)zaal in woongebied.

Ook daar werden gedurende de vergunningsprocedure de nodige vraagtekens gezet bij de geluidshinder (geluidsbegrenzer, akoestisch onderzoek), en werd er ter zake een vergunning op proef afgeleverd onder bijzondere voorwaarden, onder meer aangaande het geluid.

In die zaak beval Uw Raad de schorsing van de tenuitvoerlegging van de vergunning, gelet op de concrete en overtuigende uiteenzetting, het feit dat het inderdaad gaat om een rustige woonzone, en het feit dat er kan worden aangenomen dat er bij de exploitatie in een woonbuurt van dergelijke inrichting minstens een reëel risico bestaat op ernstige geluidshinder, hetgeen ook gedurende de procedure erkend werd.

Ook in casu is er sprake van een concrete en onderbouwde uiteenzetting van de hinder, gaat het om een ligging in parkgebied, en werd doorheen de hele vergunningsprocedure zeer veel aandacht besteed aan de geluidshinder.

De gelijkenissen tussen beide zaken zijn opvallend.

9.

Het nadeel dat verzoekende partijen ondervinden, kan enkel maar ophouden door het stopzetten van de exploitatie van de dancing.

Echter, zolang de procedure voor Uw Raad loopt, zullen verzoekende partijen dit nadeel blijven ondervinden.

Wanneer de tenuitvoerlegging van deze vergunning niet wordt geschorst, zal dit er aldus toe leiden dat in de komende jaren de levens- en woonkwaliteit van verzoekende partijen op onherstelbare wijze zal worden aangetast.

10.

Het mag duidelijk zijn dat het nadeel dat verzoekende partijen ondervinden (...) ernstig, alsook moeilijk te herstellen is".

Beoordeling

7. Luidens artikel 8, eerste lid, 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.

8. De uiteenzetting van het verzoekschrift is toegespitst op de vermindering van de leef- en woonkwaliteit in de onmiddellijke omgeving van de vergunde dancing. De derde verzoekende partij kan als rechtspersoon dergelijke hinder niet persoonlijk ondervinden, zodat alleen al om die reden de vordering in haren hoofde moet worden afgewezen.

In zoverre de overige verzoekende partijen aanvoeren dat zij als omwonenden van de inrichting worden blootgesteld aan verkeershinder, verlies aan privacy, geluidsoverlast en geurhinder, tonen zij niet aan dat de beweerde nadelen dermate ernstig zijn dat zij gedurende de duur van de annulatieprocedure niet kunnen worden verdragen. In dit verband wordt mede rekening gehouden met het feit dat de vordering gericht is tegen de hernieuwing van de milieuvergunning voor een bestaande inrichting die reeds tientallen jaren ter plaatse gevestigd is en dat de verzoekende partijen geen objectieve vaststellingen bijbrengen van herhaalde ernstige milieuhinder of overlast gedurende de voorbije exploitatieperiode. Met het loutere feit dat de dansgelegenheid in een parkgebied gelegen is, wordt geen moeilijk te herstellen ernstig nadeel aangetoond.

9. 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 Willy's Moustache 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 dertig mei tweeduizend dertien, 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