

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE Xe KAMER

A R R E S T

**nr. 234.977 van 7 juni 2016
in de zaak A. 219.402/X-16.642.**

In zake : Steven TILLAERT
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaten Antoon Lust, Jacky D’Hoest en Gilles Dewulf
kantoor houdend te 8310 Assebroek
Baron Ruzettelaan 27
bij wie woonplaats wordt gekozen
en
eveneens bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Peter Bracke
kantoor houdend te 9000 Gent
Désiré Van Monckhovenstraat 13

tegen :

de STAD GENT
bijgestaan en vertegenwoordigd door
advocaat Patrick Devers
kantoor houdend te 9000 Gent
Kouter 71-72
bij wie woonplaats wordt gekozen

I. Voorwerp van de vordering

1. De vordering, ingesteld op 3 juni 2016, strekt tot de schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid van :

“Het besluit van de gemeenteraad van de stad Gent van 23 mei 2016 houdende de goedkeuring van de algemene toewijzingsvoorwaarden voor standplaatsen op de openbare weg voor kramen bestemd voor de verkoop van frieten en aanverwante producten [...]

Het besluit van het College van Burgemeester en Schepenen van de stad Gent van 2 juni 2016 houdende de opheffing van het Collegebesluit van 26 mei 2016 en tot goedkeuring van de algemene toewijzingsvoorwaarden voor standplaatsen op de openbare weg voor kramen bestemd voor de verkoop van frieten en aanverwante producten.”

II. Verloop van de rechtspleging

2. De verwerende partij heeft een nota ingediend.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 7 juni 2016, om 11.30 uur.

Kamervoorzitter Johan Lust heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Gilles Dewulf, die verschijnt voor de verzoekende partij, en advocaat Patrick Devers, die verschijnt voor de verwerende partij, zijn gehoord.

Auditeur Sofie De Doncker 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. Volgens het reglement dat de gemeenteraad van de stad Gent op 25 mei 2010 goedkeurde, worden de standplaatsen op de openbare weg voor frietkramen begeven door een aanbesteding bij openbaar opbod, met dien verstande dat aan de huidige exploitant “het voordeel van de prioriteit” wordt verleend voor een bedrag dat gelijk is aan dit van de meestbiedende vermeerderd met 5 % en voor zover zijn bod gelijk is aan of hoger is dan de geïndexeerde biedprijs van de vorige plaatstoewijzing.

De standplaats op het Fratersplein wordt voor de periode van 1 januari 2011 tot 31 december 2015 toegewezen aan verzoeker.

Het college van burgemeester en schepenen beslist op 5 november 2015 de vergunningen voor de standplaatsen van de huidige frituuruitbaters te verlengen met de periode van 1 januari 2016 tot en met 30 juni 2016. Aan verzoeker wordt meegedeeld dat zijn vergunning niet vervalt op 31 december 2015 en dat hij zijn frituur voort mag uitbaten tot eind juni 2016.

Op 4 februari 2016 keurt het college van burgemeester en schepenen nieuwe voorwaarden goed voor de uitbating van standplaatsen op de openbare weg voor kramen voor de verkoop van frieten en aanverwante producten. De 5 %-regel waarbij de “zittende” uitbater het voordeel van de prioriteit krijgt voor zijn standplaats, wordt afgeschaft. Op 18 februari 2016 stelt het schepencollege de toewijzingsvoorwaarden vast en beslist het dat de openbare toewijzing op 27 april 2016 plaats heeft, via een openbare, elektronische bieding.

Met een brief van 25 februari 2016 deelt de verwerende partij aan de vergunninghoudende frituuruitbaters de nieuwe voorwaarden voor het uitbaten van de standplaatsen op de openbare weg voor frietkramen en de toewijzingsvoorwaarden mee.

Op advies van de raadsman van de stad Gent, trekt het college van burgemeester en schepenen op 14 april 2016 zijn besluiten van 4 en 18 februari 2016 in.

Ter zitting van 23 mei 2016 keurt de gemeenteraad de voorwaarden goed voor het uitbaten van standplaatsen op de openbare weg voor frietkramen of gelijkaardige inrichtingen bestemd voor de verkoop van bereide eetwaren, “in werking te treden op 1 juni 2016, waarbij de toewijzing geldt voor de periode 1 juli 2017 tot 31 december 2022”. De vroegere 5 %-regel waarbij de “zittende” uitbater het voordeel van de prioriteit kreeg, wordt afgeschaft. Bij wijze van overgangsstelsel worden de vergunningen van de titularissen van een regelmatig verleende vergunning op 1 juni 2016 ambtshalve verlengd tot en met 30 juni 2017.

Onder verwijzing naar die gemeenteraadsbeslissing stelt het college van burgemeester en schepenen op 26 mei 2016 de toewijzingsvoorwaarden vast. De toewijzing heeft plaats in één enkele zitting op 9 juni 2016, via een openbare, elektronische bieding.

Vanwege de vraag of het college op 26 mei 2016 rechtsgeldig een besluit kon nemen ter uitvoering van de gemeenteraadsbeslissing van 23 mei 2016 die pas op 1 juni 2016 in werking treedt, heft het college op 2 juni 2016 zijn beslissing van 26 mei 2016 op, met het oog op “volledige rechtszekerheid”, en keurt het opnieuw dezelfde toewijzingsvoorwaarden goed.

IV. Schorsingsvoorwaarden

4. Krachtens artikel 17, §§ 1 en 4, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State kan slechts tot schorsing van de tenuitvoerlegging bij uiterst dringende noodzakelijkheid worden besloten onder de dubbele voorwaarde dat minstens één ernstig middel wordt aangevoerd dat de nietigverklaring van de akte of het reglement *prima facie* kan verantwoorden en dat een uiterst dringende noodzakelijkheid voorhanden is die onverenigbaar is met de behandelingstermijn van de gewone vordering tot schorsing.

V. Voorwaarde van een ernstig middel

Standpunt van verzoeker

5. Verzoeker voert aan dat het gemeenteraadsbesluit van 23 mei 2016 artikel 22 van het gemeentedecreet schendt doordat weliswaar de behandeling van het nieuwe reglement voor de veiling van de standplaatsen voor frietkramen regelmatig op 13 mei 2016 op de agenda van de gemeenteraad werd ingeschreven, maar een lid van het college van burgemeester en schepenen pas op 18 mei 2016 de wijziging van het initiële ontwerp op de agenda van de gemeenteraadszitting van 23 mei 2016 plaatste. Op die manier werd een aanvullend punt op de agenda van de gemeenteraad gebracht door een lid van het

schepencollege, wat niet mag, en werd de termijn van vijf vrije dagen tussen het indienen van het behandelen van het aanvullend agendapunt niet gerespecteerd.

Aangezien het collegebesluit van 2 juni 2016 zijn juridische bestaansreden uitsluitend in het gemeenteraadsbesluit van 23 mei 2016 vindt, is het eveneens onwettig.

Beoordeling

6. Artikel 22 van het gemeentedecreet schrijft voor dat de gemeenteraadsleden uiterlijk vijf dagen vóór de vergadering punten aan de agenda kunnen toevoegen en dat van deze mogelijkheid geen gebruik gemaakt kan worden door een lid van het college van burgemeester en schepenen.

7. Het is niet betwist dat het punt “Voorwaarden voor het uitbaten van standplaatsen op de openbare weg voor kramen bestemd voor de verkoop van frieten en aanverwante producten. – Goedkeuring (2016_GR_00478)” regelmatig op de agenda van de gemeenteraad van 23 mei 2016 is geplaatst.

8. Wat verzoeker als een bijkomend agendapunt ter zake van een schepen bestempelt, lijkt op het eerste gezicht slechts een amendement op het voormelde agendapunt met betrekking tot de uitbatingsvoorwaarden van frietkramen, overeenkomstig het artikel 16 van het huishoudelijk reglement:

“Gemeenteraadsleden en het college van burgemeester en schepenen kunnen te allen tijde amendementen indienen. Een amendement is een voorstel om de tekst van het voorstel van beslissing te wijzigen.

Een amendement wordt voor zoveel als mogelijk ingediend via de toepassing Q-besluitvorming en derhalve onmiddellijk aan het betreffende voorstel van beslissing gekoppeld.

De amendementen worden voor zoveel als mogelijk ingediend ten laatste op de dag van de aanvang van de vergadering, vóór 10.00 uur.”

9. Na op 23 mei 2016 dit amendement te zijn bijgevalen en het voorstel van beslissing waarop het betrekking heeft dienovereenkomstig te hebben aangepast, keurt de gemeenteraad het aangepaste reglement voor het

uitbaten van standplaatsen op de openbare weg voor frietkramen goed bij besluit nr. 2016_GR_00478.

10. Het middel gaat op het eerste gezicht ten onrechte voorbij aan het onderscheid tussen het toevoegen van punten aan de agenda en het indienen van een amendement met betrekking tot een punt op de agenda. Het is niet ernstig.

Hieruit volgt dat, bij gebrek aan ernstige middelen, alvast één van de cumulatieve grondvoorwaarden voor een schorsing niet vervuld is.

BESLISSING

De Raad van State verwerpt de vordering.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van zeven juni 2016, door de Raad van State, Xe kamer, samengesteld uit:

Johan Lust,	kamervoorzitter,
bijgestaan door	
Astrid Truyens,	griffier.

De griffier

De voorzitter

Astrid Truyens

Johan Lust