

RAAD VAN STATE, AFDELING BESTUURSRECHTSPRAAK

VOORZITTER VAN DE Xe KAMER

A R R E S T

**nr. 245.617 van 3 oktober 2019
in de zaak A. 222.069/X-16.910.**

In zake : Beatrice LIMPENS
 bijgestaan en vertegenwoordigd door
 advocaat Igor Rogiers
 kantoor houdend te 9270 Kalken
 Kalkendorp 17/A
 bij wie woonplaats wordt gekozen

tegen :

de GEMEENTE MOERBEKE

I. Voorwerp van het beroep

1. Het beroep, ingesteld op 27 april 2017, strekt tot de nietigverklaring van het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Moerbeke van 21 februari 2017 houdende de toekenning van een vergunning aan René Everaert voor het bebossen van een landbouwgrond, gelegen aan de Eksaardedam te Moerbeke, kadastraal bekend sectie E, nr. 220/A.

II. Verloop van de rechtspleging

2. Verzoekster heeft een toelichtende memorie ingediend.

Auditeur Joke Goris heeft een verslag opgesteld, op grond van 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’.

De partijen zijn opgeroepen voor de terechtzitting, die heeft plaatsgevonden op 13 september 2019.

Staatsraad Stephan De Taeye heeft verslag uitgebracht.

Advocaat Kristof De Spiegeleire, die *loco* advocaat Igor Rogiers verschijnt voor verzoekster, is gehoord.

Auditeur Joke Goris 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. Verzoekster is eigenaar van percelen gelegen aan de Eksaardedam te Moerbeke, kadastraal bekend onder afdeling 1, sectie E, nrs. 266/b en E/221. Zij baat samen met haar echtgenoot een bioboerderij uit, gelegen aan de Eksaardedam nrs. 42 en 44 te Moerbeke. Op het aanpalend perceel, kadastraal bekend onder afdeling 1, sectie E, nr. 220/A, en volgens het bij koninklijk besluit van 14 september 1977 vastgestelde gewestplan Gentse en Kanaalzone in ‘landschappelijk waardevol agrarisch gebied’ gelegen, heeft René Everaert, eigenaar van dat perceel, 58 canadapopulieren geplant. Voor deze aanplanting lag geen vergunning voor in de zin van artikel 35*bis*, § 5, van het Veldwetboek.

3.2. Op 22 september 2016 dient René Everaert bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Moerbeke een aanvraag tot regularisatievergunning in de zin van artikel 35*bis*, § 5 van het Veldwetboek in.

3.3. Op 6 oktober 2016 verleent het departement Landbouw en Visserij een negatief advies over de voormelde aanvraag, onder meer omdat het gaat om goede zandgronden, het perceel geen hoge erosiegevoeligheidswaarde heeft en het geen geïsoleerd perceel betreft.

3.4. Hoewel er over de meer vermelde aanvraag geen openbaar onderzoek wordt georganiseerd, dient verzoekster op 10 oktober 2016 een bezwaar in.

3.5. Op 20 oktober 2016 brengt de gemeentelijke milieuambtenaar een gunstig advies over de aanvraag uit.

3.6. Op 24 oktober 2016 verleent het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Moerbeke de gevraagde regularisatievergunning tot bebossing. Tegen deze beslissing heeft verzoekster een verzoekschrift tot nietigverklaring bij de Raad van State ingediend (zaak A. 221.076/X-16.824).

3.7. Bij brief van 27 oktober 2016 laat de gemeente Moerbeke aan verzoekster weten dat zij met het door haar ingediend bezwaar geen rekening houdt omdat geen openbaar onderzoek moest worden georganiseerd, dat zij beslist heeft om de gevraagde vergunning te verlenen, en dat tegen deze beslissing een beroep bij de deputatie van de provincieraad van de provincie Oost-Vlaanderen openstaat.

3.8. Op 23 november 2016 dient verzoekster tegen de onder randnummer 3.6 vermelde beslissing van 24 oktober 2016 een administratief beroep in bij de deputatie.

3.9. Met een brief van 7 december 2016 laat de deputatie aan verzoekster weten dat haar beroep onontvankelijk is en dat de Raad van State de enige bevoegde beroepsinstantie is.

3.10. Op 21 februari 2017 trekt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Moerbeke de onder randnummer 3.6 vermelde beslissing van 24 oktober 2016 in.

Tijdens diezelfde zitting besluit het college om de gevraagde vergunning alsnog te verlenen. Dit is de bestreden beslissing.

IV. Kortedebattenprocedure

4. Verzoekster leidt een eerste onderdeel van het eerste middel af uit de schending van onder andere de artikelen 2 en 3 van de wet van 29 juli 1991 ‘betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen’. Toegelicht wordt dat de bestreden beslissing niet aangeeft waarom zij afwijkt van het negatief advies van het departement Landbouw en Visserij.

5. In het auditoraatsverslag wordt geoordeeld dat de bestreden beslissing geen afdoende antwoord biedt op de vraag waarom wordt afgeweken van het ongunstig advies van het departement Landbouw en Visserij, en dan meer bepaald waarom de beslissingnemende overheid zich niet vindt in de overwegingen van het genoemde departement dat (i) het gaat om goede – en dus geen marginale – landbouwgronden, (ii) het geen geïsoleerd perceel betreft en (iii) de aanvrager geen motivering geeft voor de bebossing. Om die reden acht de auditeur in haar verslag de bestreden beslissing in strijd met de formelemotiveringsplicht.

6. De verwerende partij, die noch een memorie van antwoord indiende, noch ter zitting vertegenwoordigd was, betwist een en ander kennelijk niet.

7. De zienswijze van verzoekster en van de auditeur wordt bijgevalen. Het eerste onderdeel van het eerste middel is gegrond.

BESLISSING

1. De Raad van State vernietigt het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Moerbeke van 21 februari 2017 houdende de toekenning van een vergunning aan René Everaert voor het bebossen van een landbouwgrond, gelegen aan de Eksaardedam te Moerbeke, kadastraal bekend sectie E, nr. 220/A.

2. De verwerende partij wordt verwezen in de kosten van het beroep tot nietigverklaring, begroot op een rolrecht van 200 euro en op een rechtsplegingsvergoeding van 700 euro die verschuldigd is aan verzoekster.

Dit arrest is uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van drie oktober tweeduizend negentien, door de Raad van State, Xe kamer, samengesteld uit:

Stephan De Taeye,

wnd. kamervoorzitter,
staatsraad,

bijgestaan door

Silvan De Clercq,

griffier.

De griffier

De voorzitter

Silvan De Clercq

Stephan De Taeye.