

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 58.192 van 19 februari 1996
in de zaak A. 65.370/X-5683.**

In zake : Daniëlle THEUNIS,
wonende te ASSEBROEK,
Michel van Hammestraat 2

tegen :

de Belgische Staat, vertegenwoordigd door de
Minister van Volksgezondheid,
die woonplaats kiest bij
Advocaat T. BALTHAZAR,
kantoor houdende te GENT
Franklin Rooseveltlaan 306.

D E R A A D V A N S T A T E, X e K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat op
1 september 1995 werd ingediend namens apothekeres
Daniëlle THEUNIS door haar raadsman F. MOEYKENS, advo-
caat te Brugge, om de vernietiging te vorderen van het
besluit van 2 juni 1995 van de Minister van Volksgezond-
heid dat aan apothekeres Hedwige LECOMTE een vergunning
verleent tot het openen van een officina te Ver-Asse-
broek, Hoek Kerklaan-Molenlaan, lot nr. 12 en van het
voordien door de Commissie van beroep op 10 mei 1995
verleende advies;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur
J. STEVENS, op grond van artikel 94 van het besluit van
de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de
rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad
van State;

Gelet op de mededeling van het verslag aan
partijen;

Gelet op de beschikking van 23 oktober 1995, houdende bevel tot neerlegging van het verslag en oproeping van de partijen om te verschijnen op 13 november 1995;

Gehoord het verslag van de Voorzitter van de Raad van State G. BAETEMAN;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat F. MOEYKENS, die verschijnt voor verzoekster, en van Advocaat T. BALTHAZAR, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur J. STEVENS;

Gelet op titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;

1. Over de gegevens van de zaak.

1.1. In deze zaak wordt voor de voorgaande gegevens verwezen naar het arrest nr. 50.676 van 12 december 1994 waarbij de voorgaande beslissing van 11 augustus 1994 houdende toelating tot het openen van dezelfde officina geschorst werd en naar het arrest nr. 54.443 van 10 juli 1995 waarbij een vorig beroep verworpen wordt omdat het bestreden besluit van 11 augustus 1994 ingetrokken werd, wat ter kennis van de Raad van State werd gebracht met brief van 8 juni 1995, en naar het arrest nr. 47.571 van 24 mei 1994, waarbij een vorig besluit van 9 november 1989, eveneens houdende vergunning tot het oprichten van dezelfde officina, vernietigd wordt.

1.2. Met brief van 3 maart 1995 gericht aan de minister verklaart Hedwige LECOMTE er zich mee akkoord

dat de vergunning verleend op 11 augustus 1994 wordt ingetrokken "vermits volgens het schorsingsarrest de procedure niet werd gevolgd bij het nemen van de nieuwe beslissing".

Met besluit van 21 maart 1995 trekt de minister zijn besluit van 11 augustus 1994 in "aangezien de aanvraag na het arrest van 24 mei 1994 tot vernietiging van het besluit van 9 november 1989, niet opnieuw voor advies aan de Commissie van Beroep werd voorgelegd".

1.3. De Commissie van beroep verleent op 10 mei 1995 een gunstig advies dat luidt als volgt :

"Gelet op de vernietiging door de Raad van State op 24 mei 1994 van de beslissing van 9 november 1989 van de Staatssecretaris voor Volksgezondheid waarbij aan apotheker Hedwige LECOMTE de vergunning wordt verleend voor de oprichting van een officina te Brugge, wijk Ver-Assebroek, pand, hoek Kerklaan-Molenlaan, lot nr. 12.

Gelet op het verzoek van de Staatssecretaris voor Volksgezondheid van 21 maart 1995 om, ingevolge deze vernietiging, een nieuw advies van de Commissie van Beroep te bekomen.

Gehoord Meester Rik ASCRAWAT, advocaat, kantoor houdende te Veurne, Kaaiplaats 10, namens Hedwige LECOMTE, in de ontwikkeling van zijn besluiten neergelegd ter zitting van 26 april 1995.

Gehoord de Heer DESCHUTTER, Inspecteur van de Apotheken.

Overwegende dat de aanvraag van Hedwige LECOMTE, apotheker, strekt tot het bekomen van een vergunning tot het oprichten van een voor het publiek opengestelde officina te Brugge, wijk Ver-Assebroek, pand, hoek Kerklaan-Molenlaan, nr. 12.

Overwegende dat verzoeker de afwijkingsbepalingen van artikel 1, § 3, a van het K.B. van 25.09.1974 inroept, en meer bepaald het feit dat de geplande officina zich op ongeveer 1 km bevindt en de dichtstbijgelegen apotheek en de behoeften dekt van 2.500 inwoners.

Overwegende dat uit de voortgebrachte bescheiden en de onderzoeken van de Farmaceutische Inspectie duidelijk blijkt dat aan deze voorwaarden voldaan wordt.

Overwegende dat het past de aanvraag te toetsen aan de criteria, vermeld in artikel 1, § 1 van voormeld K.B. van 25.09.1974, 'die erop gericht zijn

een behoorlijke spreiding van de voor het publiek opengestelde apotheek te organiseren' zonder van deze criteria bijkomende voorwaarden te maken.

Overwegende dat de wijk Ver-Assebroek ongetwijfeld een afgelegen woonkern uitmaakt van de Stad Brugge; dat deze woonkernen trouwens, grosso-modo, uit twee afzonderlijke parochies bestaat; de parochie Maria-Assumpta en de parochie Immaculata; dat aldaar verscheidene artsen, scholen en handelsbedrijven gelegen zijn wat aantoonst dat Ver-Assebroek een autonome entiteit uitmaakt.

Overwegende dat uit de laatste bevolkingscijfers blijkt dat in deze woonkern ruim meer dan 5.000 mensen woonachtig zijn.

Overwegende dat derhalve nog enkel dient nagegaan of met de oprichting in deze afgelegen woonkern van een tweede apotheek men geen te grote concentratie van officina's zou veroorzaken.

Overwegende dat, zoals reeds aangetoond, deze officina's in de twee parochies van Ver-Assebroek gelegen zijn; dat weliswaar de reeds bestaande officina niet in het centrum van de parochie Maria-Assumpta gelegen is maar betrekkelijk dicht van de andere parochie; dat derhalve mag aangenomen worden dat een gedeelte van de inwoners van deze parochie nog op de reeds bestaande officina zullen aangewezen blijven, die derhalve zeker over ruim meer dan 2.500 potentiële klanten kan rekenen.

Overwegende dat, zelfs indien men aanneemt dat enkele honderden potentiële klanten de reeds bestaande officina zullen getrouw blijven, de nieuwe officina niettemin op ongeveer 2.500 inwoners van Ver-Assebroek mag rekenen.

Overwegende dat wat in de voorgaande adviezen werd verzuimd, de geplande officina ook op meer dan 400 potentiële klanten mag rekenen van de gemeente Oedelem, meer bepaald de inwoners van de straten gelegen tussen het gehucht 'het Vliegend Paard' van Oedelem en de wijk Ver-Assebroek.

Dat het zeker in de lijn van bestaande wetgeving ligt aan deze inwoners van een ver afgelegen woonkern het voordeel van een dichtbijgelegen officina toe te kennen.

Overwegende dat uit wat voorafgaat duidelijk blijkt dat in de afgelegen woonkern Ver-Assebroek en het gedeelte van de gemeente Oedelem dat bij Ver-Assebroek aanleunt ruim 5.500 mensen woonachtig zijn; dat er derhalve bij de inplanting aldaar van een tweede officina zeker geen sprake kan zijn van een te grote concentratie maar integendeel van een betere spreiding van de officina's, zoals door de wetgeving beoogd wordt".

1.4. De verwerende partij neemt op 2 juni 1995 het thans bestreden besluit dat luidt als volgt :

"Gelet op :

- de aanvraag ingediend op 7 juni 1980 met het oog op het verkrijgen van een vergunning voor het openen van een voor het publiek opengestelde officina te Ver-Assebroek (Brugge), Kerklaan 17;
- het arrest nr. 47.571 dat op 24 mei 1994 werd uitgesproken door de Raad van State en waarbij de beslissing dd. 9 november 1989 van de Staatssecretaris voor Volksgezondheid werd vernietigd;
- ons besluit dd. 11 augustus 1994 waarbij vergunning wordt verleend aan mevr. Hedwige LECOMTE tot het opnemen van een voor het publiek opengestelde officina te Brugge, Ver-Assebroek, Kerklaan 17;
- het arrest 50.676 van 12 december 1994 waarbij de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging beval van voornoemd besluit van 11 augustus 1994;
- ons besluit dd. 21 maart 1995, waarbij onze beslissing dd. 11 augustus 1994 wordt ingetrokken;
- het advies van de Commissie van Beroep dd. 10 mei 1995.

De Commissie van Beroep heeft op 10 mei 1995 gunstig geadviseerd omtrent de voormelde aanvraag en tot staving van haar advies heeft zij overwogen dat uit de feitelijke gegevens die haar ter beoordeling werden voorgelegd is gebleken dat aan alle wettelijke voorwaarden is voldaan opdat bij deze aanvraag toepassing zou kunnen gemaakt worden van de afwijkingsbepalingen uit artikel 1, § 3 a van het K.B. van 25 september 1974.

Daarbij apprecieerde zij de feiten in hun actuele kontekst, die zij impliciet als veranderd beschouwde sedert haar advies dd. 10 oktober 1989.

Samengevat steunde de Commissie haar advies op volgende overwegingen :

- dat de geplande vestiging zich op ongeveer 1000 meter bevindt van de dichtstbijgelegen apotheek BOGAERT-THEUNIS;
- dat zij in ieder geval de behoeften dekt van meer dan 2.500 inwoners;
- dat de wijk Ver-Assebroek een afgelegen woonkern vormt van de stad Brugge;
- dat de inplanting van de officina in de wijk 'Ver-Assebroek' geen te grote concentratie van officina's met zich meebrengt maar integendeel bijdraagt tot een regelmatigere geneesmiddelenvoorziening ten behoeve van de bevolking die tot de invloedszone ervan behoort.

Wij beaamen het principe van elk van die bevindingen, maar omtrent de motieven van het voormeld advies treden wij niet bij wat de appreciaties van de 'afgelegen woonkern' betreft, waaromtrent hierna anders wordt gemotiveerd.

Het geheel van de feitelijke gegevens die thans ter beoordeling staan, en met name de beduidende evolutie ervan sinds begin 1985, datum die als referentie gold voor de beslissing d.d. 25 juli 1986 waarbij over een gelijkaardige aanvraag negatief werd beslist, wettigen dat die afwijzende houding wordt herzien.

Inderdaad heeft de gevoelige stijging van het aantal inwoners van de wijk Ver-Assebroek gedurende de periode 1985-1995, van ongeveer 4.475 naar ruim 5.130 eenheden, en de aansluitende uitbreiding van woongelegenheden er mee toe bijgedragen dat dit gebied zowel een territoriale als sociologische identiteit heeft verkregen.

Die bevinding wordt ondersteund door onder meer de cartografische gegevens die uitwijzen dat die woonkern globaal niet langer valt te beschouwen als in zijn geheel volkomen aanleunend bij Assebroek, maar dat hij integendeel wel degelijk kan gelden als een op zich herkenbaar, geografisch afscheidbaar en van Assebroek afgelegen woongebied, dat blijkens een farmaceutisch inspectieverslag dd. 28 juli 1994 overigens op zijn beurt al aantrekkingskracht uitoefent op een tiental aansluitende straten van Oedelem, die ver afgelegen zijn van deze dorpskom en op natuurlijke wijze eerder aansluiten bij Ver-Assebroek.

Voor de identiteit van dat woongebied wordt bijkomend onder meer ook vorm gegeven door de gegroepeerde vestiging van artsen, scholen, commerciële en industriële gelegenheden.

Uit de structuur van het woongebied Ver-Assebroek ten aanzien van de door verzoekster voorgestelde officina in het centrum van dat gebied enerzijds en uit de inplanting van de dichtbij gelegen officina BOGAERT-THEUNIS ten aanzien van de wijk Ver-Assebroek anderzijds, dient zonder twijfel redelijkerwijs vergunnen vestiging niet langer afhankelijk te blijven van de voormelde apotheek BOGAERT-THEUNIS, en a fortiori niet van verder afgelegen apotheken.

Met de opening van de voorgestelde officina zal voor het overgrote deel van de bevolking uit dat woongebied, - die zoals vermeld ruim 5.130 inwoners omvat - de objectieve nood verdwijnen om zich naar de excentrisch gelegen officina BOGAERT-THEUNIS te begeven.

In de minst gunstige hypothese kan slechts een klein gedeelte van die bevolking die thans nog tot de theoretische invloedzone van de apotheek BOGAERT-THEUNIS kan behoren, ingevolge particuliere voorkeur niet afhangen van de te vergunnen officina.

De door verzoekster voorgestelde vestigingsplaats betreft zodoende wel degelijk een afgelegen woonkern zoals bedoeld in artikel 1, § 1, 3° van het K.B. van 25 september 1974.

De aanvraag van mevrouw LECOMTE Hedwige tot het vestigen van een apothekersofficina te Brugge, Ver-Assebroek, Kerklaan 17, voldoet dan ook aan alle wettelijke en reglementaire criteria.

Dientengevolge heb ik besloten U de gevraagde vergunning te verlenen".

2. Over de ontvankelijkheid van het tweede onderdeel van het beroep.

2.1. Overwegende dat verzoekster in het tweede deel van haar beroep eveneens de vernietiging vordert van het advies van 10 mei 1995 van de Commissie van beroep;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij terecht stelt, dat dit onderdeel van beroep tegen dit advies niet ontvankelijk is aangezien het geen uitvoerbare rechtshandeling is;

3. Over de gegrondheid van het beroep.

3.1. Overwegende dat verzoekster onder meer aanvoert dat de verwerende partij eensdeels verschillende omstandigheden en gegevens aanvoert die gewijzigd zijn sedert 1985-86, die van aard zijn om de herziening van de negatieve beslissing van 25 juli 1986 met zich te brengen, namelijk de stijging van het aantal inwoners van Ver-Assebroek, cartografische gegevens omtrent hun lokalisatie, de gegroepeerde vestiging van artsen, scholen, commerciële en industriële gegevens en de structuur van het woongebied, die maken dat Ver-Assebroek een afgelegen woonkern is geworden in de zin van artikel 1, § 1, 3°, van het koninklijk besluit van 25 september 1974 - gegevens en omstandigheden die door verzoekster betwist worden - en dat anderdeels moet vastgesteld worden dat zo voordien in 1985 en in 1986 Ver-Assebroek als een niet-afzonderlijke woonkern werd

aangemerkt, het nu in de bestreden beslissing wel als dusdanig wordt beschouwd, wat concreet niet kan;

3.2. Overwegende dat de verwerende partij van haar kant doet gelden dat de Raad van State ten aanzien van de gewijzigde omstandigheden en gegevens enkel een marginaal toetsingsrecht zou hebben;

3.3. Overwegende dat de verwerende partij in het besluit van 25 juli 1986 houdende weigering van vergunning voor de vestiging van een officina van apotheker VANTYGHEM in een nabij gelegen locatie stelde "de wijk Ver-Assebroek leunt immers volledig aan bij Ver-Assebroek en er is geen duidelijke scheiding tussen beide woongebieden....Ver-Assebroek vormt geen afgelegen woonkern"; dat tijdens de behandeling van het annulatieberoep, ingediend door de apotheker VANTYGHEM, de tussenkomende partij in haar memorie van tussenkomst stelde "dat de bestreden beslissing terecht heeft geoordeeld dat de wijk Ver-Assebroek geen afgelegen woonkern is"; dat in het arrest nr. 32.849 van 27 juni 1989 overwogen werd "dat de bestreden beslissing terecht overweegt dat de wijk ook nog moet beantwoorden aan het begrip 'afgelegen woonkern' en dat dit niet het geval is aangezien de wijk Ver-Assebroek volledig aanleunt bij de wijk Assebroek en er geen duidelijke scheiding is tussen beide woongebieden"; dat uit wat voorafgaat duidelijk blijkt dat een afgelegen woonkern, een geografisch gegeven is en dat een wijk moet beantwoorden aan het begrip "afgelegen woonkern", met scheiding tussen woongebieden;

3.4. Overwegende dat de verwerende partij wel haar beoordeling ten dezen kan wijzigen echter op voorwaarde dat daarvoor gegevens voorhanden zijn die met de concrete werkelijkheid overeenstemmen; dat derhalve moet aangetoond zijn dat Ver-Assebroek niet meer aanleunt bij

Assebroek en tussen beide woongebieden een scheiding is ontstaan;

Overwegende dat alleen al uit de topografische kaart van het Nationaal Geografisch Instituut blijkt dat zulks niet het geval is;

Overwegende dat overigens de verschillende gegevens die door de verwerende partij aangevoerd worden ten aanzien van het begrip "afgelegen woonkern" niet relevant zijn : de stijging van het aantal inwoners, de aansluitende uitbreiding van woongelegenheden - waaruit eerder tot meer aansluiting dan tot afscheiding moet besloten worden - de cartografische gegevens, de aantrekkingskracht van Oedelem en de vestiging van artsen, scholen en commerciële en industriële gelegenheden; dat meer bepaald ten aanzien van de afbakening twee uiteenlopende voorstellingen in het dossier voorkomen :

1. een kaart met afbakening in gele kleur voor de verzoekende partij en in groene kleur voor Hedwige LECOMTE, waarbij opvalt dat in die afbakening de verzoekende partij in het westen een gebied krijgt toebedeeld, doch niets in het oosten terwijl de tussenkomende partij zowel naar het westen als naar het oosten een toebedeling krijgt zodat de vraag rijst welke waarde dergelijke afbakening heeft.

2. een kaart met een afbakening met dikke zwarte lijnen, van de hand van de farmaceutische inspecteur, doch zoals blijkt uit zijn nota van 20 mei 1985 is die afbakening gebeurd "volgens het principe van de halverwege afstanden tussen de betrokken vestigingsaanvragen", zienswijze die niet aanvaard kan worden; dat uit wat voorafgaat volgt dat geen gegevens voorhanden zijn waaruit blijkt dat de wijk Ver-Assebroek een afgelegen woonkern is geworden; dat het aangevoerde middel kennelijk gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 2 juni 1995 dat aan Hedwige LECOMTE een vergunning verleent tot het openen van een officina te Ver-Assebroek, Hoek Kerklaan-Molenlaan, lot nr. 12.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van de Belgische Staat.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negentien februari 1900 zesennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

de HH.	G. BAETEMAN,	voorzitter van de Raad van State,
	D. VERBIEST,	staatsraad,
	A. BEIRLAEN,	staatsraad,
Mevr.	S. DOMS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

S. DOMS.

G. BAETEMAN.