RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 68.762 van 9 oktober 1997
in de zaak A. 71.540/VII-14.781.

In zake : Eric DE CLERCQ,
die woonplaats kiest bij
Advocaat A. PATYN,
kantoor houdende te EVERGEM,
Schoonstraat 64

tegen :

de burgemeester van de stad DEINZE.

D E R A A D V A N S T A T E, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat Eric DE CLERCQ op 7 oktober 1996 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het bevel van 7 augustus 1996 van de burgemeester van Deinze tot sluiting van het niet vergunde deel van zijn bedrijf gelegen te 9800 Deinze, Spoelstraat nr. 25;

Gelet op het arrest nr. 63.661 van 19 december 1996 waarbij de schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt bevolen;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 18 augustus 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 september 1997;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M.-R. BRACKE;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat A. PATYN, die verschijnt voor verzoeker;

Gehoord het, behoudens wat de kosten betreft, eensluidend advies van Auditeur E. LANCKSWEERDT;

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

1. Overwegende dat de feitelijke gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat.

1.1. Verzoeker baat te Deinze een landbouwbedrijf uit met 1800 varkens, waarvan 225 zeugen en 1575 andere varkens.

1.2. De bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen verleent aan verzoeker op 10 maart 1994 een milieuvergunning voor de uitbreiding van zijn landbouwbedrijf met de opslag van 330 m^3 mest, tot 1830 m^3 mest, de lozing van normaal huisafvalwater in het oppervlaktewater via een septische put, en 1450 gespeende varkens, waarvan 175 zeugen tot 1800 varkens. Tegen dat besluit wordt een schorsend beroep ingesteld door het bestuur milieuvergunningen. Dit beroep wordt bij ministerieel besluit van 25 juli 1994 gedeeltelijk gegrond verklaard, hetgeen ertoe leidt dat aan verzoeker de vergunning wordt geweigerd om zijn varkenshouderij uit te breiden tot 1800 varkens waarvan 225 zeugen en de vergunning wordt verleend voor de opslag van 1830 m^3 dierlijke mest, de lozing van normaal huisafvalwater via een septische put in het oppervlaktewater en voor de exploitatie van een varkenshouderij met

350 varkens waarvan 50 zeugen. De weigering is gestoeld op artikel 357 van het vernietigde Vlarem II.

Voornoemd ministerieel besluit van 25 juli 1994 wordt op 15 september 1994 door verzoeker aangevochten met het annulatieberoep nr. 59.886/VII-12.793.

1.3. Met een schrijven dat op 4 oktober 1994 bij het stadsbestuur van Deinze is ingekomen en dat gericht is aan de burgemeester, wijst de milieu-inspectie van Oost-Vlaanderen er op dat verzoekers inrichting "zonder vergunning" wordt geëxploiteerd en dat de Procureur des Konings hieromtrent werd ingelicht met een proces-verbaal van overtreding. In het schrijven wordt gesteld :

> "Deze gegevens worden U verschaft teneinde U toe te laten, in het kader van Uw toezichtsbevoegdheid, geput uit artikel 65 van het Vlarem I alle passende maatregelen te nemen".

1.4. Bij brief van 19 september 1995, uitgaande van de milieu-inspectie van Oost-Vlaanderen en gericht aan de burgemeester van Deinze, wordt in verband met verzoekers inrichting medegedeeld wat volgt :

> "In verband met bovenvermeld dossier willen wij verwijzen naar ons schrijven dd. 30/09/1994. Bij een nieuw inspectiebezoek hebben wij vastgesteld dat de situatie nog onveranderd was. Wij willen U nogmaals wijzen op Uw toezichtsbevoegdheid, geput uit artikel 65 van het VLAREM I, waardoor U alle passende maatregelen kunt nemen.
> (...)".

1.5. Met een brief van 28 juni 1996 deelt de milieu-inspectie van Oost-Vlaanderen aan de burgemeester van Deinze mede wat volgt :

"Geachte Heer,

In verband met bovenvermeld dossier willen wij verwijzen naar ons schrijven dd. 19/09/1995. Bij een nieuw inspectiebezoek op 23/05/1995 hebben wij vastgesteld dat de situatie nog onveranderd was.

I.v.m. het landbouwbedrijf van dhr. DE CLERCQ bestaat een ministerieel Besluit dd. 25/07/1994, waarbij aan betrokkene o.a. de vergunning wordt geweigerd om zijn bedrijf uit te breiden tot 1.800 varkens, waaronder 225 zeugen. Enkel wordt een varkenshouderij toegestaan met 350 varkens, waarvan 50 zeugen.

Hiervan werd door de Milieu Inspectie Proces Verbaal opgesteld op 29/09/1994 en doorgestuurd aan het Parket van Gent.

Dhr. DE CLERCQ stoort zich niet aan de bepalingen van zijn weigering, en houdt toch ongeveer 1800 varkens. Merken we nog op dat betrokkene een verzoekschrift heeft ingediend bij de Raad van State, maar dat hierbij geen procedure in kortgeding is gestart. Het is dus duidelijk dat hier een illegale situatie aanhoudt.

Wij stellen voor dat U gebruikt maakt van Uw toezichtsbevoegdheid, geput uit artikel 65 van Vlarem I. Hierdoor kunt U alle passende maatregelen nemen om aan deze illegale toestand een einde te maken.

Gelieve ons op de hoogte te houden van het gevolg dat U geeft aan dit schrijven".

1.6. Op 7 augustus 1996 wordt de thans bestreden beslissing houdende het bevel tot verwijdering van de niet vergunde dieren genomen.

Die beslissing wordt door de Raad van State geschorst bij arrest nr. 63.661 van 19 december 1996 daar de verwerende partij niet ter terechtzitting was verschenen.

1.7. Bij arrest nr. 68.761 van 9 oktober 1997 vernietigt de Raad van State het ministerieel besluit van 25 juli 1994;

2.1. Overwegende dat verzoeker als eerste middel de schending van de materiële motiveringsplicht aanvoert; dat hij desbetreffend onder meer doet gelden dat het bestreden bevel tot sluiting van het niet vergunde deel van zijn inrichting is gestoeld op het ministerieel

besluit van 25 juli 1994, dat "een flagrant nietig karakter" heeft, daar dat besluit was gestoeld op het besluit van de Vlaamse Executieve van 7 januari 1992 houdende vaststelling van het Vlaams reglement inzake milieuvoorwaarden voor hinderlijke inrichtingen (oud Vlarem II), dat door de Raad van State bij arrest nr. 52.260, v.z.w. Koninklijk Verbond der Belgische Schuttersverenigingen, van 16 maart 1995 werd vernietigd;

2.2. Overwegende dat de verwerende partij in haar memorie van antwoord in essentie verwijst naar de diverse brieven van de afdeling milieu-inspectie van AMINAL en stelt dat aangezien verzoeker niet spontaan de nodige maatregelen tot ontruiming nam, zij genoopt was om de bestreden maatregel te nemen;

2.3. Overwegende dat de bestreden beslissing als volgt is gemotiveerd :

> "De Afdeling Milieu-inspectie van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, laat mij weten dat uw veeteeltbedrijf slechts over een milieuvergunning beschikt voor 50 zeugen en 300 mestvarkens en bijhorende mestopslag, terwijl er ongeveer 1800 varkens gehouden worden op uw bedrijf.
> Andere vergunningsaanvragen werden geweigerd (in eerste aanleg of in beroep).
> Volgende vergunningen en weigeringen zijn mij bekend over uw bedrijf :
> - Vergunning van het College van Burgemeester en Schepenen dd. 18.01.1983 : verder uitbaten van een varkensbedrijf met 50 zeugen en 300 mestvarkens.
> - Weigering tot uitbreiding van het bedrijf tot in totaal 1800 varkens door de Bestendige Deputatie dd. 17.03.1988
> - Aktename afgeleverd door de Bestendige Deputatie dd. 28.03.1991 voor opslag van 1500 m^3 dierlijke mest, voederopslag van 10 ton, 3x3 ton en 3x5 ton.
> - Vergunning van de Bestendige Deputatie dd. 10.03.1994 voor uitbreiding van bedrijf tot 1800 dieren en mestopslag van 1830 m^3. Deze vergunning werd echter bij Besluit van de Vlaamse Minister van Leefmilieu vernietigd wat de uitbreiding met varkens betreft.

- Weigering van de Vlaamse Minister van Leefmilieu dd. 25.07.1994 wat de uitbreiding met 1450 varkens betreft (beroep tegen de vergunning afgeleverd door Bestendige Deputatie dd. 10.03.1994)

Door de Afdeling Milieu-inspectie, buitendienst Oost-Vlaanderen werd bij inspectiebezoek op 28.09.1994 vastgesteld dat er meer dieren aanwezig zijn dan het vergunde aantal. Hiervan werd de Procureur des Konings van Gent ingelicht met proces-verbaal nr. BMI/OV/PVC/94/1311 dd. 29.09.1994. Bij een nieuw inspectiebezoek op 23.05.1995 stelt de Afdeling Milieu-inspectie vast dat er nog steeds niet vergunde dieren op het bedrijf aanwezig zijn. In zijn brief van 28.06.1996 vraagt de ingenieur van de Afdeling Milieu-inspectie te Gent mij alle passende maatregelen te nemen conform artikel 65 van Vlarem I.

Conform de bevoegdheden mij toegekend volgens artikel 65 van Vlarem I en op voorstel van de toezichthoudende ambtenaren, beveel ik u het aantal dieren dat zonder vergunning op uw bedrijf gelegen Spoelstraat 25 te Deinze gehouden worden, te verwijderen, binnen een periode van 60 kalenderdagen na datum van dit schrijven. De dieren die voor deze einddatum het bedrijf verlaten mogen niet vervangen worden";

dat daaruit blijkt dat de bestreden beslissing is gestoeld op het ministerieel besluit van 25 juli 1994 houdende het gedeeltelijk gegrond verklaren van het door de afdeling milieuvergunningen van AMINAL ingesteld beroep tegen de door de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen op 10 maart 1994 aan verzoeker verleende vergunning voor de uitbreiding van zijn inrichting met onder meer 1450 varkens; dat bij arrest nr. 68.761 van 9 oktober 1997, de Raad van State het ministerieel besluit van 25 juli 1994 heeft vernietigd, zodat dat besluit met terugwerkende kracht uit het rechtsverkeer is verdwenen; dat dienvolgens het motief waarop de bestreden beslissing is gestoeld die beslissing niet rechtsgeldig kan schragen; dat het middel in de aangegeven mate gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het bevel van 7 augustus 1996 van de burgemeester van Deinze tot sluiting van het niet vergunde deel van het bedrijf van Eric DE CLERCQ gelegen te 9800 Deinze, Spoelstraat nr. 25.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op vierduizend frank, komen ten laste van het Vlaamse Gewest.

Artikel 3.

Dit arrest zal worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op negen oktober 1900 zevenennegentig, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

V. WAUTERS. **M.-R. BRACKE.**