

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 70.573 van 8 januari 1998
in de zaak A. 37.331/VII-7475.**

In zake : Julien VAN DEN STEENE,
wonende te GENT,
Gebroeders De Smetstraat 47

tegen :

1. de stad GENT,
2. de bestendige deputatie van de provincieraad van OOST-VLAANDEREN.

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

Gezien het verzoekschrift dat Julien VAN DEN STEENE op 23 november 1987 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen enerzijds van het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 24 september 1987 waarbij zijn administratief beroep tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 18 september 1986, houdende de aanvulling van de exploitatievoorwaarden, niet wordt ingewilligd en het beroepen besluit wordt bevestigd, anderzijds van dat bevestigd besluit;

Gezien de memorie van antwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur J. BAERT;

Gelet op de beschikking van 18 juni 1996 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van verzoeker;

Gelet op de beschikking van 4 november 1997 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 11 december 1997;

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

Gehoord de opmerkingen van Advocaat L. DECEUNINCK, die verschijnt voor verzoeker, van Adviseur J. MATTHYS, die verschijnt voor de eerste verwerende partij en van Bestuurssecretaris F. COCRIAMONT, die verschijnt voor de tweede verwerende partij;

Gehoord het 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 gegevens van de zaak de volgende zijn :

1.1. Verzoeker dient op 21 oktober 1982 bij het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent een vergunningsaanvraag in om op de grond, kadastraal bekend onder sectie K, nr. 276, een schrijnwerkerij te exploiteren met een lintzaag-, schaaf- en freesmachine.

1.2. Op 21 maart 1983 besluit het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent de aanvraag in te willigen voor vijf maanden op proef. In die vergunning worden exploitatievoorwaarden opgelegd in verband met werkplaatsen voor houtbewerking, geluid en

trillingen, brandweervoorschriften alsook de volgende bijzondere voorwaarde : "De uitvoering van luidruchtig werk en de arbeid aan machines zijn verboden tussen 20 u en 8 u, alsook op zon- en feestdagen".

1.3. Op 29 december 1983 verleent het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent definitief de exploitatievergunning voor een termijn van dertig jaar, eindigend op 21 maart 2013, mits het naleven van de algemene voorwaarden in verband met werkplaatsen voor houtbewerking en de bijgevoegde bijzondere voorwaarden inzake geluid en trillingen. De bijzondere voorwaarde welke voorkwam in de proefvergunning van 21 maart 1983 voor wat betreft de werkuren wordt weggelaten.

1.4. Ingevolge klachten van L. GRYPDONCK, Elyseese Velden 65, te Gent, wegens geluidshinder afkomstig van de schrijnwerkerij, wordt door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu een onderzoek ter plaatse ingesteld op 7 en 10 maart 1984. In het verslag van 13 maart 1984, opgesteld naar aanleiding van deze onderzoeken, wordt het volgende besloten :

"De klacht is gegrond.

Er is geluidshinder vastgesteld, doch geen trillingen.

De geluidsnormen opgenomen in hogervermeld vergunningsbesluit worden niet nageleefd. Daar het achtergrondgeluidsniveau slechts 23 dB(A) bedraagt, mag het maximaal geluidsniveau door de machines voortgebracht, de 28 dB(A) niet overschrijden. Deze waarde wordt respectievelijk overschreden met 2 en 12 dB(A), afhankelijk van de machine die gebruikt wordt.

Alhoewel er tijdens de metingen gecontroleerd is wat er gebeurde in de werkplaats, beweert de klager dat er soms nog meer hinder is.

De Dienst stelt voor dat de exploitant de nodige maatregelen zou treffen om te kunnen voldoen aan hogervermelde normen".

1.5. Op 1 februari 1986 wordt een nieuw onderzoek uitgevoerd door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu. In het verslag van 13 februari 1986, opgesteld ingevolge dit onderzoek, wordt het volgende besloten :

"De meetresultaten liggen in dezelfde lijn als deze van maart 1984. De geluidsnormen (punt III) opgenomen in het vergunningsbesluit afgeleverd door het Schepencollege op 29.12.83 worden overschreden.

Het achtergrondgeluidsniveau in de woning van dhr. GRYPDONCK bedraagt tijdens de meting slechts 20 dB(A), dit is nog 3 dB(A) lager dan bij het vorige onderzoek. Dit betekent dat het maximale geluidsniveau in de woning van de klager tengevolge van handelingen in het atelier, slechts 25 dB(A) mag bedragen. Uit de geluidsoptnames blijkt dat zowel manuele als machinale bewerkingen hogere geluidsniveaus veroorzaken.

Zoals bij de vorige meting verklaart dhr. GRYPDONCK dat er normaal veel meer lawaai zou zijn.

Aan de Politie Milieuzorg wordt door de Dienst een afschrift van dit verslag overgemaakt".

1.6. Het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent maant op 11 maart 1986 verzoeker aan binnen een termijn van drie maanden en uiterlijk voor 30 juni 1986 "erover te waken dat het geluidsdrukkniveau, inherent aan de exploitatie van de inrichting, de normale buurtlast niet overschrijdt ...".

1.7. Uit een verslag van 19 augustus 1986 van de Dienst Leefmilieu van de stad Gent blijkt dat op 13 augustus 1986 een nieuw onderzoek werd verricht.

1.8. Uit een kennisgevingsbericht van 29 september 1986 blijkt dat het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent op 18 september 1986 heeft besloten dat de exploitatievoorwaarden opgelegd in het besluit van 29 december 1983 worden aangevuld met de bijzondere voorwaarde dat het verboden is de schrijnwerkerij te exploiteren op

zaterdag, zondag en feestdagen en gedurende de avond- en nachtperiode tussen 20 uur en 8 uur.

Verwezen wordt naar voornoemde verslagen van 13 februari 1986 en 19 augustus 1986, waaruit blijkt dat verzoeker aan de opgelegde exploitatievoorschriften inzake geluid, beschreven onder punt III van de geluidsvoorwaarden, niet voldoet.

1.9. Verzoeker tekent op 10 oktober 1986 beroep aan bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen tegen het besluit van 18 september 1986.

1.10. In het kader van deze beroepsprocedure worden adviezen uitgebracht door het Bestuur voor Leefmilieu van de AROL op 17 augustus 1987 en door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu op 28 augustus 1987.

1.11. Bij besluit van 24 september 1987 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen wordt het beroep van verzoeker niet ingewilligd en wordt het beroepen besluit bevestigd;

2. Overwegende dat de eerste verwerende partij terecht betoogt dat het beroep gericht tegen de beslissing van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 18 september 1986 onontvankelijk is daar de eveneens bestreden beslissing van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 24 september 1987 in de plaats is gekomen van die beslissing; dat de exceptie gegrond is;

3.1. Overwegende dat verzoeker een eerste middel ontleent aan machtsoverschrijding doordat de bestreden beslissing is gestoeld op beweerde inbreuken vanwege verzoeker op de door de vergunning van 29 december 1983 opgelegde exploitatievoorwaarden, terwijl het vaststaat dat verzoeker geen inbreuk heeft gepleegd op de punten I

en II van bijlage 2 van evengenoemd vergunningsbesluit en de toepassing van het punt III afhankelijk wordt gesteld van de toepasselijkheid van de NBN S01-400 alsook van het feit dat het in de omgeving gelegen lokaal aan de criteria voor akoestische isolatie volgens NBN S01-400 moet voldoen; dat hij betoogt dat in dezen de NBN S01-400 niet van toepassing is en dat, zelfs zo deze van toepassing zou zijn, hij op die norm geen inbreuk heeft gepleegd, zoals erga omnes vastgesteld bij vonnis van de Correctionele Rechtbank te Gent van 28 september 1987, waarbij verzoeker werd vrijgesproken van inbreuken op punt III van bijlage 2 inzake geluid, gevoegd bij de vergunning van 29 december 1983;

3.2. Overwegende dat de tweede verwerende partij antwoordt dat de schrijnwerkerij volgens het gewestplan Gentse en Kanaalzone, vastgesteld bij koninklijk besluit van 14 september 1977, gelegen is in een woongebied, dat rekening houdend met het primerend woonkarakter van de buurt, met de lage tolerantiedrempel voor geluidshinder in een woonomgeving en met het vrijwaren van de nachtrust van de buurtbewoners het wenselijk was strikte exploitatievoorwaarden op te leggen, dat in het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent dan ook de Belgische geluidsnorm NBN S01-400 betreffende de criteria van akoestische isolatie werd opgelegd alhoewel in een specifieke geluidsnorm voor de situatie van een woonkamer die paalt aan een technische bedrijfsruimte niet is voorzien, dat teneinde de hinder voor de buurt tot een aanvaardbaar niveau te beperken de verstrenging van de werkuren werd opgelegd nadat op klacht van een gebuur door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu en de Stedelijke Dienst Leefmilieu werd vastgesteld dat het maximaal geluidsniveau zoals opgelegd in de exploitatievoorwaarden werd overschreden;

3.3.1. Overwegende dat in het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 29 december 1983 in de bijlage 2 volgende voorwaarden inzake geluid werden opgelegd :

"GELUID

I. 1. De best uitvoerbare maatregelen dienen genomen opdat :

- a. het geluid, inherent aan de exploitatie van de inrichting, zich zo mogelijk niet buiten de onderneming voortplant
- b. het gemeten of geëvalueerd geluidsdruk-niveau in de omgeving een normale buurtlast niet zou overschrijden.

Hierbij wordt bedoeld met :

- 'best uitvoerbare maatregelen' : alle bouwkundige en technische maatregelen waarmee de hoogste geluidsreductie wordt bekomen
- 'normale buurtlast' : de aanbevolen grenswaarden inzake equivalent geluidsniveau voor zone C, woonwijk in stad, overeenkomstig de algemene normen, geldig in Oost-Vlaanderen. Deze grenswaarden voor het totaal equivalent geluidsniveau zijn :
 - 50 dB(A) voor de dagperiode (07-19u)
 - 45 dB(A) voor de avondperiode (19-23u)
 - 35 dB(A) voor de nachtperiode (23-07u)

2. Meetmethode en voorwaarden

- a. De metingen worden uitgevoerd met een geluidsmeter of met een meetketen, die overeenstemt met de eisen van één van de volgende publicaties : type 1 volgens IEC 651, NBN 576.80.
- b. De microfoon wordt geplaatst op min. 3,5 m afstand van reflecterende oppervlakken en op een meethoogte boven de grond van 5 m. Indien deze voorkeurshoogte door technische omstandigheden niet kan gerealiseerd worden, dient gemeten op een hoogte begrepen tussen 1,20 en 1,50 m boven de grond. Nauwkeurig omschreven en gemotiveerde correcties dienen dan evenwel te worden toegepast voor bodem- en meteorologische effecten, alsook voor afscherming
- c. de meetperiode bedraagt minstens 1 uur
- d. voor de betrokken periode dienen de atmosferische omstandigheden in het meetrapport te worden vermeld

II. Kortstondige en niet frequente maxima in de geluidsniveaus, veroorzaakt door het bedrijf en gemeten in de omgeving van nabij gelegen woningen of lokalen, welke normaliter door mensen bezet zijn, mag niet meer bedragen dan :

- 70 dB(A) voor de dagperiode (07-19u)
- 65 dB(A) voor de avondperiode (19-23u)
- 55 dB(A) voor de nachtperiode (23u-07u)

Deze maxima worden gemeten in de meterstand 'fast' of 'hold max.' van de geluidsmeter of meetketen.

III. In geen geval zal het geluidsniveau, veroorzaakt door het bedrijf tijdens een representatieve bedrijfssituatie en gemeten in om het even welke in de omgeving gelegen woning of lokaal, voor zover deze voldoen aan de criteria voor akoestische isolatie volgens NBN S01-400, waarin zich normaliter personen bevinden :

- hoger zijn dan 5 dB(A) boven het achtergrondgeluidsniveau, indien dit lager is dan 30 dB(A)
- hoger zijn dan 35 dB(A) indien het achtergrondgeluidsniveau ligt tussen 30 en 35 dB(A)
- hoger zijn dan het achtergrondgeluidsniveau indien dit hoger is dan 35 dB(A).

Dit geluidsniveau wordt gemeten in het lokaal of gebouw met gesloten deuren en vensters. De microfoon wordt geplaatst op minstens 1 m afstand van de muren en op een hoogte van 1,50 m boven de vloer.

Metingen worden uitgevoerd met aangepaste dynamische karakteristiek van het meettoestel. Voor zuivere tonen dient het gemeten geluidsdrukniveau verhoogd met 5 dB(A) vóór de evaluatie.

Het achtergrondgeluidsniveau wordt bepaald als het laagste niveau, gemeten over een periode van minstens 5 minuten, met uitgeschakelde geluidsbronnen in het bedrijf";

3.3.2. Overwegende dat blijkens de stukken van het administratief dossier inbreuken op punt III van voornoemde geluidsvoorwaarden aanleiding hebben gegeven tot het verstrakken van de voorwaarden van de exploitatievergunning; dat verzoeker tegen de bij het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 29 december 1983 opgelegde geluidsnormen geen beroep heeft aangetekend zodat de overheid gerechtigd was bij haar controles de NBN S01-400 te hanteren; dat uit de stukken van het administratief dossier blijkt dat zij de in die norm vastgestelde grenswaarden van de geluidsniveaus zeer stringent heeft gecontroleerd; dat

het toepassen van die norm op een dergelijke wijze impliceert dat ook wordt nagegaan of beide gebouwen, te weten het tot woning omgevormd atelier van Lucien GRYPDONCK en de schrijnwerkerij van verzoeker, aan de in die norm aanbevolen criteria van isolatie voldoen, zoals overigens uitdrukkelijk opgelegd in punt III van de bijlage II van de exploitatievergunning van 29 december 1983; dat wat de schrijnwerkerij van verzoeker betreft, uit de neergelegde stukken blijkt dat hij na de aanmaning van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 11 maart 1986, gegeven ingevolge het verslag van 13 februari 1986 aangaande het onderzoek op 1 februari 1986 uitgevoerd door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu, zijn schrijnwerkerij aan de kant van de scheidingsmuur met de woning van Lucien GRYPDONCK heeft geïsoleerd; dat wat laatstgenoemde woning betreft, evenwel uit geen enkel stuk van het dossier kan worden afgeleid of Lucien GRYPDONCK bij het ombouwen van het atelier tot woning - ombouwing die blijkens een brief van 26 april 1983 vanwege de 5e directie van de stad Gent wederrechtelijk zou zijn gebeurd- de scheidingsmuur met de schrijnwerkerij van verzoeker volgens de aanbevolen criteria van de NBN S01-400 heeft geïsoleerd; dat derhalve de verwerende partij niet op goede gronden kon besluiten "dat het schepencollege van Gent, gelet op de vaststelling van overtredingen van de opgelegde exploitatievoorwaarden en gelet op de korrekt verrichte geluidsmetingen op basis van de vergelijkbare geluidsnormen, terecht besliste de voorwaarden inzake werkuren te verstrengen"; dat, daarenboven, verzoeker bij het in kracht van gewijsde gegaan vonnis van de rechtbank van eerste aanleg te Gent van 28 september 1987 werd vrijgesproken van inbreuken "gepleegd op 1 februari 1986 en herhaaldelijk voordien sinds begin november 1984" op de opgelegde exploitatievoorwaarden, meer in het bijzonder van deze opgelegd "door bijlage 2 inzake het geluid meer bepaald punt III", dit wegens het

niet naar eis van recht bewezen zijn van de betichtingen; dat, dienvolgens, het verslag van 13 februari 1986 betreffende het onderzoek van 1 februari 1986 uitgevoerd door de Provinciale Dienst voor de Bescherming van het Leefmilieu, dat, zoals blijkt uit het verslag van het Bestuur voor Leefmilieu van de AROL van 17 augustus 1987, eveneens werd aangewend bij het tegen verzoeker gevoerd strafonderzoek, niet tegen verzoeker kon worden ingebracht; dat in het bevestigd collegebesluit van 18 september 1986 en meteen ook in de bevestigende beslissing van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 24 september 1987 ten onrechte werd verwezen naar voornoemd verslag van 13 februari 1986 om te besluiten dat verzoeker niet voldeed aan de opgelegde exploitatievoorwaarden inzake geluid, zoals bepaald onder punt III van de bijlage 2 van de exploitatievergunning van 29 december 1983; dat het eerste middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 24 september 1987 waarbij het administratief beroep van Julien VAN DEN STEENE tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van de stad Gent van 18 september 1986, houdende de aanvulling van de exploitatievoorwaarden, niet wordt ingewilligd.

Artikel 2.

Het beroep wordt voor het overige verworpen.

Artikel 3.

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

Artikel 4.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op acht januari 1900 achtennegentig, 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.