

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 76.163 van 8 oktober 1998
in de zaak A. 77.884/VII-16.521.**

In zake : de n.v. HERZO TRANS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat L. MACHTELINGS,
kantoor houdende te ZOTTEGEM,
Buke 74

tegen :

de bestendige deputatie van de provincieraad
van OOST-VLAANDEREN.

DE VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat de n.v. HERZO TRANS op 16 maart 1998 heeft ingediend om de schorsing te vorderen van de tenuitvoerlegging van het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van OOST-VLAANDEREN van 15 januari 1998 houdende aanvulling van de exploitatievoorwaarden aan de verzoekende partij opgelegd bij de besluiten van de bestendige deputatie van de provincieraad van OOST-VLAANDEREN van 26 juni 1997 en 24 juli 1997;

Gelet op de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, inzonderheid op de artikelen 17 en 18;

Gezien de nota van de verwerende partij;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 16 juni 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 3 september 1998;

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

Gehoord de opmerkingen van Advocaat R. WEICHLER die, loco Advocaat L. MACHTELINGS verschijnt voor de verzoekende partij, en van Bestuurssecretaris F. COCRIAMONT, die verschijnt voor de 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 als volgt kunnen worden samengevat.

1.1. Op 11 augustus 1994 verleent het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Sint-Lievens-Houtem aan de verzoekende partij een milieuvergunning voor de exploitatie van een bedrijf voor het verhandelen en het transporteren van groenten en voor het uitvoeren van alle werkzaamheden die daar rechtstreeks of onrechtstreeks verband mee houden. De vergunning wordt verleend voor een termijn van 20 jaar.

1.2. Op 10 april 1997 neemt het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Sint-Lievens-Houtem het besluit tot wijziging van de vergunningswaarden van voormeld besluit.

1.3. Bij besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 26 juni 1997 wordt het besluit van 10 april 1997 vernietigd en worden de voorwaarden van het besluit van 11 augustus 1994 van het college van burgemeester en schepenen als volgt gewijzigd en aangevuld :

"Artikel 2 : De voorwaarden opgelegd in het besluit van het College van Burgemeester en Schepenen van 11.08.1991 worden als volgt gewijzigd/aangevuld :

- het uitvoeren van laad- en losactiviteiten heeft plaats binnen de bedrijfsgebouwen en is verboden tussen 19.00 en 7.00 u. alsmede op zaterdag, zondag en feestdagen;

- tijdens het uitvoeren van laad- en losactiviteiten alsmede tijdens het bijtanken van de vrachtwagens worden de koelgroepen aanwezig op de vrachtwagens stilgelegd. Hiertoe moeten duidelijke instructies goed zichtbaar worden uitgehangen ter hoogte van de laad- en losplaats evenals de tankplaats;

- behalve tijdens de laad- en losactiviteiten en de tijd nodig voor doorgang van personen en vrachtwagens blijven de poorten dicht van het gebouw waar de vaste koelgroepen zijn opgesteld";

1.4. Op 24 juli 1997 neemt de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen het besluit ter aanvulling van het besluit van 26 juni 1997, waarin een redactionele fout werd verbeterd en waarin artikel 2 van het besluit van 26 juni 1997 als volgt wordt aangevuld :

"Artikel 1 : Art. 2 van het besluit van de Bestendige Deputatie van 26.06.1997 wordt aangevuld met volgende voorwaarde :

- de exploitant dient op zijn kosten een akoestisch onderzoek, met bijhorend saneringsplan, te laten uitvoeren en dit volgens de bepalingen van bijlage 4.5.2. en 4.5.3. van Vlarem II. Het akoestisch onderzoek zou dienen uitgevoerd binnen de 12 maanden na datum van het vergunningsbesluit".

1.5. Verzoeker dient een beroep tot nietigverklaring en een verzoek tot schorsing in van de besluiten van de bestendige deputatie van 26 juni 1997 en 24 juli 1997. Bij arrest nr. 70.808 van 15 januari 1998 wordt de tenuitvoerlegging van deze besluiten geschorst.

1.6. Op 7 augustus 1997 dient de gemeente Sint-Lievens-Houtem bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen een verzoek in tot aanvulling van de milieuvergunningsvoorwaarden van het besluit van 11 augustus 1994, zoals aangevuld door de besluiten van 26 juni 1997 en 24 juli 1997.

1.7. Nadat een aantal adviezen werden ingewonnen, wordt op 15 januari 1998 het bestreden besluit genomen, dat in artikel 2 bepaalt :

"Artikel 2 : De milieuvergunning van 26.06.1997 en 24.07.1997 wordt als volgt gewijzigd : Tijdens het uitvoeren van laad- en losactiviteiten alsmede tijdens het bijtanken van de vrachtwagens of gewoon tijdens het stationeren van vrachtwagens op de bedrijfsparking moeten de koelgroepen aanwezig op de vrachtwagens stilgelegd worden. Het stationair draaien van vrachtwagens op de bedrijfsparking, in het bijzonder tijdens laad- en losactiviteiten of tankbeurten, is eveneens verboden. Beide voorwaarden gelden zowel tijdens de dag-, avond- als nachtperiode.

De instructies hieromtrent moeten duidelijk en goed zichtbaar worden uitgehangen op de parking en in het bijzonder ter hoogte van de laad-, los- en tankplaatsen.

Het uitvoeren van een volledig akoestisch onderzoek en saneringsplan dient te gebeuren binnen de 2 maanden na het betekenen van dit besluit".

1.8. Op 5 februari 1998 dient de verzoekende partij beroep in tegen deze beslissing bij de Vlaamse minister van Leefmilieu. Dit beroep wordt onontvankelijk bevonden omdat het niet werd ingediend bij ter post aangetekend schrijven binnen de termijn van 10 kalenderdagen.

2.1. Overwegende dat de verwerende partij in haar nota volgende exceptie opwerpt :

"Zoals hoger vermeld, wijzigde de Bestendige Deputatie in de thans bestreden beslissing de voorwaarden op verzoek van het gemeentebestuur. De Bestendige Deputatie was hiervoor bevoegd daar zij de overheid was die het laatst voorwaarden had opgelegd.

Deze beslissing van de Bestendige Deputatie werd genomen in eerste aanleg.

Krachtens art. 54 par. 1 van het Vlarem I kan tegen elke beslissing van de Bestendige Deputatie m.b.t. de wijziging van vergunningsvoorwaarden beroep ingesteld worden bij de Vlaamse Gemeenschapsminister van Leefmilieu. Dit stond ook zo vermeld in art. 6 van het bestreden besluit van de Bestendige Deputatie van 15.01.1998.

Verzoekster heeft evenwel geen gebruik gemaakt van deze mogelijkheid. Derhalve dient voorliggend schorsingsverzoek onontvankelijk te worden verklaard omdat tegen de beslissing van de Bestendige Deputatie nog een door de wet georganiseerd administratief beroep openstaat. Het is vaste rechtspraak van de Raad van State dat een dergelijke beslissing niet het voorwerp van een annulatieberoep of schorsingsverzoek kan uitmaken daar zij niet als definitief kan worden beschouwd (R.v.St., Delrot, nr. 29.743, 8 april 1988; R.v.St., Ben Ali, nr. 37.527, 12 augustus 1991; R.v.St., Focquet, nr. 37.658, 18 september 1991; R.v.St., Coppens, nr. 46.832, 31 maart 1994).

Het schorsingsverzoek is kennelijk onontvankelijk";

2.2. Overwegende dat artikel 26, § 2, van het decreet van 28 juni 1985 betreffende de milieuvergunning bepaalt :

"§ 2. Tegen elke beslissing van de bestendige deputatie van de provincieraad, waarbij de vergunningsvoorwaarden worden gewijzigd of aangevuld, kan beroep worden ingediend bij de Vlaamse Regering, die uitspraak doet binnen een termijn van twee maanden na ontvangst van het beroepsschrift";

dat artikel 54, § 1, tweede lid, van het Vlarem I luidt als volgt :

"Tegen een beslissing van de Bestendige Deputatie van de provincieraad, waarbij de vergunningsvoorwaarden overeenkomstig de bepalingen van artikel 45 in eerste aanleg werden gewijzigd of aangevuld, kan beroep worden aangetekend bij de Vlaamse Regering, vertegenwoordigd door de Vlaamse minister, door de personen en instanties vermeld in artikel 49, § 1 alsmede door het College van Burgemeester en Schepenen van de gemeente waarin de inrichting is gelegen";

dat uit die bepalingen onbetwistbaar blijkt dat tegen de bestreden beslissing een administratief beroep open stond bij de Vlaamse regering; dat overigens de

verzoekende partij op 5 februari 1998 een dergelijk beroep heeft ingesteld, en dat zij de onontvankelijkheidsverklaring van dat beroep, haar betekend op 11 februari 1998 niet met een annulatieberoep bij de Raad van State heeft bestreden; dat dienvolgens de vordering tot schorsing gericht tegen de in eerste aanleg genomen beslissing onontvankelijk is; dat de exceptie kan worden aangenomen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De vordering tot schorsing wordt verworpen.

Artikel 2.

De uitspraak over de bijdrage in de betaling van de kosten van de vordering tot schorsing wordt uitgesteld.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op acht oktober 1900 achtennegentig, door :

Mevr. M.-R. BRACKE,
A. WIJNANTS,

kamervoorzitter,
griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. WIJNANTS.

M.-R. BRACKE.