Nederlandse tekst (titel VI, hoofdstuk II, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973).

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

Nr. 76.437 van 14 oktober 1998

A. 78.597/XIII-657

In zake : **HAVENNE** Michel,

die woonplaats heeft gekozen bij
Mr. François REMY,
Mr. Dominique REMY en
Mr. Olivier BARTHELEMY, advocaten,

tegen :

de bestendige deputatie van de provincieraad van Namen.

DE RAAD VAN STATE, XIIIe KAMER,

Gezien het op 13 mei 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij Michel HAVENNE verzoekt om "de verwerende partij te bevelen haar besluit van 3 juli 1997 in te trekken op straffe van een dwangsom van 50.000 frank per dag vertraging met ingang van de kennisgeving van het te wijzen arrest";

Gezien de nota met opmerkingen en het administratief dossier van de verwerende partij;

Gezien het verslag van de heer KOVALOVSZKY, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 21 september 1998 waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 1 oktober 1998;

Gelet op de kennisgeving van die beschikking en van het verslag aan de partijen;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. O. BARTHELEMY, advocaat, die voor verzoeker verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer KOVALOVSZKY, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten aan het geding ten grondslag liggen :

1. Verzoeker vraagt op 24 januari 1990 bij het college van burgemeester en schepenen van de stad Beauraing een vergunning aan om gedurende de wintermaanden een loopstal te exploiteren voor vijfenveertig runderen met vermelding dat het gaat om een "wijziging van de vroegere stal". Het bedrijf is gelegen in woongebied op het gewestplan Beauraing-Gedinne.

Naar aanleiding van een hinderenquête, ingesteld van 5 februari tot 21 februari 1990, komen negen bezwaarschriften binnen. Het college van burgemeester en schepenen brengt op 6 maart 1990 een gunstig advies uit, terwijl de gemachtigde ambtenaar omtrent dezelfde aanvraag ongunstig adviseert op 10 april 1990. De dienst voor de voorkoming van verontreinigingen geeft op 15 juni 1990 een gunstig

advies waaraan voorwaarden zijn verbonden. Op 27 juni 1990 geeft het college van burgemeester en schepenen de aangevraagde vergunning af, onder de voorwaarden gesteld door de dienst voor de voorkoming van verontreinigingen. Tegen dat besluit, dat met ingang van 2 juli 1990 wordt aangeplakt, stellen verscheidene buren, die individueel of collectief optreden, op 4, 5 en 9 juli 1990 beroepen in bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Namen. Op 18 maart 1991 bevestigt de gemachtigde ambtenaar zijn vorige ongunstige advies in dezelfde bewoordingen. Op 10 april 1991 vernietigt de bestendige deputatie het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 27 juni 1990 en weigert de aangevraagde vergunning.

2. Arrest nr. 63.913 van 8 januari 1997 vernietigt het besluit van de bestendige deputatie van 10 april 1991 om de volgende redenen :

" Overwegende dat artikel 13, vierde lid, van het algemeen reglement voor de arbeidsbescherming bepaalt dat het beroep en de definitieve beslissing die erop volgt, binnen vijftien dagen worden ter kennis gebracht van de gemeentelijke administratie door toedoen van de provinciegouverneur en ter kennis gebracht van de betrokkenen op de wijze en binnen de termijnen waarin artikel 12 voorziet; dat luidens het eerste en tweede lid van het genoemde artikel 12 aan de "betrokkene", dit wil zeggen aan de aanvrager, een volledig afschrift van de beslissingen waarbij uitspraak wordt gedaan over de aanvragen om exploitatievergunning moet worden toegezonden, en dit opschrift bovendien gedurende zes dagen moet worden aangeplakt aan het gemeentehuis en op de zetel van de in uitzicht gestelde exploitatie;

Overwegende dat die vormvereisten, die ertoe strekken de betrokkenen in de mogelijkheid te stellen de afwikkeling van de procedure te volgen met kennis van zaken en de opmerkingen te formuleren die ze geraden achten, substantieel zijn en dat schending ervan de nietigheid tot gevolg heeft van de in hoger beroep genomen beslissing;

Overwegende dat in dit geval de beroepen niet ter kennis van verzoeker zijn gebracht; dat dit vormgebrek niet kan worden verholpen door de

aanplakking, op de zetel van de exploitatie, van een bericht waarin het bestaan van de beroepen wordt vermeld; dat het middel gegrond is".

3. De bestendige deputatie doet eerst de kennisgevingen voorgeschreven bij artikel 13, vierde lid, van het algemeen reglement voor de arbeidsbescherming en neemt op 3 juli 1997 een nieuw besluit dat nauw aanleunt bij het bestreden besluit.

Michel HAVENNE stelt tegen dat besluit van 3 juli 1997 een annulatieberoep alsmede een vordering tot schorsing in.

De vordering tot schorsing wordt afgewezen bij arrest nr. 69.460 van 5 november 1997, omdat het risico op een moeilijk te herstellen ernstig nadeel niet is bewezen, hoewel het middel, ontleend aan de schending van het gezag van gewijsde, onderzocht is en als "kennelijk ernstig" is beschouwd.

4. Op 8 april 1998 maant verzoeker de bestendige deputatie aan haar besluit van 3 juli 1997 in te trekken. De bestendige deputatie gaat niet in op die aanmaning.

Aangezien verzoeker geen verzoek tot voortzetting van de procedure heeft ingediend binnen een termijn van dertig dagen vanaf de kennisgeving van het arrest waarbij de vordering tot schorsing wordt afgewezen, wijst de Raad van State, steunend op artikel 17, § 4ter, van de gecoördineerde wetten, de afstand van het geding toe bij zijn arrest nr. 73.669 van 14 mei 1998;

Overwegende dat verzoeker betoogt dat arrest nr. 63.913 van 8 januari 1997 voor recht heeft gezegd dat de kennisgeving van het beroep aan de houder van de

exploitatievergunning een substantieel vormvereiste is, waarvan de schending de nietigheid tot gevolg heeft van de in hoger beroep genomen beslissing en dat bovendien arrest nr. 69.460 van 5 november 1997 preciseert dat de bestendige deputatie, na de kennisgeving van arrest nr. 63.913, niet opnieuw uitspraak hoefde te doen, aangezien het te laat vervullen van de vormvereisten het aangeklaagde gebrek niet kon verhelpen; dat hij erop wijst dat de bestendige deputatie, ondanks het voormelde arrest nr. 63.913, een beslissing heeft genomen, terwijl ze niet anders kon dan de niet-ontvankelijkheid van het beroep vaststellen; dat hij bijgevolg vraagt dat de bestendige deputatie wordt veroordeeld tot het intrekken van haar besluit van 3 juli 1997 op straffe van een dwangsom;

Overwegende dat de verwerende partij betoogt dat ze na de nietigverklaring van het besluit van 10 april 1991 de kennisgeving heeft gedaan waarvan het ontbreken de reden tot nietigverklaring was geweest, het beroep dat bij haar was ingesteld opnieuw heeft onderzocht en een nieuw besluit heeft genomen dat nauw aanleunde bij het eerste;

Overwegende dat arrest nr. 63.913 van 8 januari 1997 het besluit van 10 april 1991 van de bestendige deputatie heeft vernietigd omdat de beroepen die bij haar waren ingesteld niet ter kennis van verzoeker waren gebracht, zulks met schending van artikel 13 van het algemeen reglement voor de arbeidsbescherming;

Overwegende dat artikel 13, vierde lid, van het genoemde reglement stelt dat "het beroep (...)(zal) op de wijze en binnen de termijnen voorzien bij (...) artikel 12, ter kennis van de belanghebbende gebracht worden"; dat luidens artikel 12, eerste lid, waarvan de

derde zin is gewijzigd bij het besluit van de Waalse Gewestexecutieve van 10 november 1988, aan de betrokkene, dit wil zeggen aan de aanvrager, "onmiddellijk" kennis moet worden gegeven van de handeling, in dit geval van het beroep;

Overwegende dat het bijwoord "onmiddellijk" betekent onverwijld; dat bijgevolg het bij arrest nr. 63.913 gelaakte vormgebrek niet meer kon worden hersteld; dat "de nieuwe vormvereisten inzake kennisgeving aan de betrokkene" van de beroepen die zijn ingesteld op 4, 5 en 9 juli 1990, immers vervuld zijn op 26 februari 1997, zoals blijkt uit de aanhef van het besluit van 3 juli 1997; dat uit artikel 13, vierde lid, van het algemeen reglement voor de arbeidsbescherming blijkt dat de beroepen "binnen twee weken" ter kennis moeten worden gebracht van de gemeentelijke administratie en luidens de artikelen 13, vierde lid, en 12, eerste lid, "onmiddellijk" ter kennis moeten worden gebracht van de betrokkene; dat aangezien de tijd zodoende onherroepelijk is verstreken, het feit dat de betrokkene niet in kennis is gesteld binnen de termijn gesteld in de voormelde artikelen, niet meer kan worden hersteld; dat daaruit volgt dat de bestendige deputatie na de kennisgeving van arrest nr. 63.913 niet opnieuw uitspraak hoefde te doen, aangezien het te laat vervullen van de vormvereisten het aan de kaak gestelde vormgebrek niet kon verhelpen; dat het bijgevolg aan de bestendige deputatie van de provincieraad van Namen staat het onwettige besluit van 3 juli 1997 in te trekken, zo niet wordt haar een dwangsom opgelegd onder de voorwaarden die vermeld worden in het hierna volgende dictum,

B E S L U I T :

<u>Enig artikel</u>.

De bestendige deputatie van de provincieraad van Namen wordt bevolen haar besluit van 3 juli 1997 houdende vernietiging van de beslissing van 27 juni 1990 van het college van burgemeester en schepenen van de stad Beauraing en waarbij Michel HAVENNE de vergunning wordt geweigerd om een loopstal te exploiteren, in te trekken.

Indien na afloop van een termijn van dertig dagen, met ingang van de kennisgeving van dit arrest, de bestendige deputatie van de provincieraad van Namen haar voormeld besluit van 3 juli 1997 niet heeft ingetrokken, zal ze een dwangsom moeten betalen van 50.000 frank per dag vertraging bij de intrekking van het genoemde besluit.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, op veertien oktober 1900 achtennegentig door :

de HH.	HANOTIAU,	kamervoorzitter,
	LEROY,	staatsraad,
Mevr.	GEHLEN,	staatsraad,
Mevr.	MALCORPS,	griffier.

De Griffier, **De Voorzitter,**

M.-Chr. MALCORPS. **M. HANOTIAU.**

**VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.**