

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 77.355 van 2 december 1998
in de zaak A. 73.100/X-7208.**

In zake : 1. Jacques ALBRECHT,
2. Roger ALBRECHT,
die woonplaats kiezen bij
Advocaat D. LINDEMANS,
kantoor houdende te 1000 BRUSSEL,
keizerslaan 3

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de
Vlaamse regering.

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 Jacques ALBRECHT en Roger ALBRECHT op 31 januari 1997 hebben ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van 13 november 1996 van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening houdende verwerping van het beroep ingesteld door Maurice ALBRECHT tegen de beslissing van 29 februari 1996 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant waarbij de vergunning wordt geweigerd voor het verkavelen van een grond gelegen te Galmaarden aan de Geraardsbergsestraat, thans ten kadaster bekend Sectie B, nrs. 587b en 588b;

Gezien de toelichtende memorie;

Gezien het verslag opgemaakt door Adjunct-auditeur C. BAMPS;

Gelet op de beschikking van 17 juni 1998 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 verzoekers;

Gelet op de beschikking van 16 oktober 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 25 november 1998;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M. VRINTS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat D. LINDEMANS, die verschijnt voor verzoekers;

Gehoord Adjunct-auditeur C. BAMPS, daartoe gemachtigd bij beslissing van de Auditeur-generaal van 19 maart 1998, in haar eensluidend advies;

Gelet op het advies door Auditeur-generaal M. ROELANDT uitgebracht overeenkomstig artikel 11 van de procedureregeling;

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

Overwegende dat het tweede middel luidt als volgt :

"Tweede middel, genomen uit de schending van het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, vastgesteld bij Koninklijk Besluit van 7 maart 1977 en van de artikelen 2 en 87bis, 9 en 13, 55, 56 en 57 van de Stedenbouwwet, van de motiveringsplicht, wegens het ontbreken van rechtsgrond en met toepassing van artikel 159 van de Grondwet,

doordat de vergunning werd geweigerd op grond van de bestemming, gegeven aan de te verkavelen grond in het voormeld gewestplan, namelijk landschappelijk waardevol agrarisch gebied,

terwijl dit gewestplan onwettig is en derhalve niet als rechtgrond voor een weigering van een verkavelingsvergunning in aanmerking kan komen, nu in dit gewestplan de Koning op regelmatige wijze heeft

nagelaten om het landelijk woongebied langsheen de Geraardsbergsesteenweg te 'herstellen' en derhalve door te trekken na het schrappen van het A8-project dat de verantwoording vormde voor het onderbreken van dit woongebied";

Overwegende dat de verwerende partij verzuimd heeft het administratief dossier neer te leggen; dat zij geen memorie van antwoord en evenmin een laatste memorie heeft ingediend; dat zij niet vertegenwoordigd was ter terechtzitting; dat er grond is om uitspraak te doen bij verstek;

Overwegende dat het bestreden besluit overweegt dat "de verkavelingsvergunning, zelfs bij uitzondering, niet voor vergunning vatbaar is (, dat) de grond volgens het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, vastgesteld bij koninklijk besluit van 7 maart 1977, gelegen is in het landschappelijk waardevol agrarisch gebied (, dat) de voorgestelde residentiële bebouwing afbreuk doet aan de landbouwbestemming die in dergelijk gebied moet gevrijwaard blijven en daarom principieel niet kan aanvaard worden (, dat) appellant tot staving van het beroep stelt dat in de cartografische voorstelling van het gewestplan een materiële vergissing berust aangezien voor betrokken gronden het advies van de Regionale Commissie van Advies voor de streek Vlaams-Brabant diende gevolgd te worden, dat, indien het voorziene tracé van de A8 niet wordt weerhouden, de percelen nrs. 570 c tot en met 592 c dienden opgenomen te worden in het woongebied met landelijk karakter (punt 25 van het advies van de gemeente), dat enkel in de cartografische voorstelling van het gewestplan werd afgeweken van voornoemd advies van de Regionale Commissie van Advies dit zonder enige motivatie in het desbetreffend koninklijk besluit van het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, dat bijgevolg hier een materiële misslag is begaan, dat bovendien in dezelfde zone en langs dezelfde kant van de straat twee vergunningen werden afgeleverd,

namelijk de verkaveling op naam van DE JONGHE-PLAS dd. 2 december 1987 en de bouwvergunning op naam van VANDERPUTTEN-PLETINCKX dd. 10 februari 1979, dat de verkavelingsaanvraag op naam van JAUMOL evenwel bij ministerieel besluit van 2 maart 1995 werd verworpen"; dat het bestreden besluit voorts overweegt wat volgt :

"Overwegende dat de argumenten die door het college van burgemeester en schepenen en door appellant worden aangehaald hoofdzakelijk gericht zijn tegen de totstandkoming van het kwestieuze gewestplan; dat het hier echter de taak van de bevoegde overheid is te oordelen over het verkavelingsberoep aan de hand van de op het moment van het besluit van kracht zijnde verordeningen, in casu het bij koninklijk besluit vastgestelde gewestplan, en deze overheid zich niet kan uitspreken over de totstandkoming van bovenvermeld gewestplan; dat eventuele tekorten in die procedure enkel op een geëigende wijze, namelijk bij de Raad van State, kunnen worden aangevallen";

Overwegende dat de grond van verzoekers door het ontwerp-gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, voorlopig vastgesteld bij ministerieel besluit van 29 maart 1974, was opgenomen in een reservatie- en erfdienstbaarheid-gebied bestemd voor de aanleg van de A8; dat nadat werd beslist de A8 niet aan te leggen, de regionale commissie van advies voor de streek Vlaams-Brabant in haar vergadering van 21 september 1976 het volgende advies heeft gegeven :

"Bijkomend pt. 25 : Ingevolge het niet opnemen van het tracé van de autosnelweg A8, dient het landelijk woongebied langs de Geraardsbergsestraat, vanaf percelen nrs. 750c tot en met 592c, Sectie B, opgenomen te worden als landelijk woongebied";

dat de vermelding "750c" vermoedelijk moet worden gelezen als 570c; dat van dit bindend advies wordt afgeweken in het bij koninklijk besluit van 7 maart 1977 vastgesteld gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse; dat voor die afwijking geen redenen worden opgegeven in de aanhef van het koninklijk besluit; dat de vastgestelde bestemming landschappelijk waardevol agrarisch gebied

derhalve is tot stand gekomen met schending van de artikelen 9 en 13 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, naar luid waarvan de regering wanneer zij afwijkt van het advies van de regionale commissie van advies, haar beslissing met redenen dient te omkleden;

Overwegende dat de overwegingen in de bestreden beslissing dat "tot op heden (...) het betrokken gewestplan op die plaats nog niet werd gewijzigd en derhalve de agrarische bestemming nog steeds van kracht is", en dat "deze overheid zich niet kan uitspreken over de totstandkoming van bovenvermeld gewestplan (daar) eventuele tekorten in de procedure enkel op een geëigende wijze, namelijk bij de Raad van State, kunnen worden aangevallen", steunen op een foute opvatting van het te verlenen rechtsherstel in het geval de aanvrager zich ten overstaan van het bestuur terecht beroept op de onwettigheid van de regelgeving; dat in de gevallen waarin de overheid wettelijk ertoe gehouden is over een vergunningsaanvraag betreffende een in het betrokken gebied gelegen eigendom te beschikken vooraleer zij de onwettigheid in het plan van aanleg heeft kunnen herstellen, zij de onwettigheid in twee fazen dient te herstellen, te weten eerst het gedeelte van het plan waaraan de onwettigheid kleeft, opheffen en voorts, na de opheffing van het kwestieuze gedeelte van het plan en in afwachting dat een nieuw besluit wordt genomen, over de vergunningsaanvraag betreffende een in het betrokken gebied gelegen eigendom beslissen overeenkomstig de regelen vastgesteld door artikel 45 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, thans artikel 43, van het decreet betreffende de ruimtelijke ordening, gecoördineerd op 22 oktober 1996; dat het middel gegrond is;

Uitspraak doende bij verstek,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt het besluit van 13 november 1996 van de Vlaamse minister van Openbare Werken, Vervoer en Ruimtelijke Ordening houdende verwerping van het beroep ingesteld door Maurice ALBRECHT tegen de beslissing van 29 februari 1996 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Vlaams-Brabant waarbij de vergunning wordt geweigerd voor het verkavelen van een grond gelegen te Galmaarden aan de Geraardsbergsestraat, kadastraal bekend Sectie B, nrs. 587b en 588b.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op achtduizend frank, komen ten laste van de verwerende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op twee december 1900 achtennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de H.	J. BOVIN,	staatsraad,
	D. MOONS,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

M. VRINTS.