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. 79.894 van 22 april 1999

A. 83.501/XIII-1093

In zake : **1. RENARD** Jean,
rue des Volontaires 53
1332 Genval,

2. LERINCKX Geneviève,
rue des Volontaires 54
1332 Genval,

tegen :

het Waals Gewest,
vertegenwoordigd door zijn Regering.

Tussenkomende partij :

de Gemeente Rixensart.

DE VOORZITTER VAN DE XIIIe KAMER,
RECHTSPREKEND IN KORT GEDING,

Gezien de vordering die Jean RENARD en Geneviève LERINCKX op 14 april 1999 hebben ingesteld om de schorsing van de tenuitvoerlegging te verkrijgen van de stedenbouwkundige vergunning die de gemachtigde ambtenaar van de gemeente Rixensart op 1 april 1999 heeft afgegeven voor de aanleg van een toegangsweg tot de volgens de systeembouw opgetrokken gebouwen van de nieuwe gemeenteschool van Genval op percelen kadastraal bekend D 344 A en D 383B;

Gezien de vordering tot het bevelen van voorlopige maatregelen en tot het opleggen van een dwangsom die dezelfde verzoekers gelijktijdig hebben ingediend volgens de procedure van de uiterst dringende noodzakelijkheid;

Gezien het op dezelfde dag ingediende verzoekschrift, waarbij dezelfde verzoekers de nietigverklaring van diezelfde handeling vorderen;

Gelet op de beschikking van 19 april 1999, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij ze worden opgeroepen om te verschijnen op 21 april 1999 om 9.30 uur;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. R. PIRON, advocaat, die voor de verzoekers verschijnt, van Mr. D. de BRUYN, loco Mr. P. LAMBERT, advocaat, die voor de verwerende partij verschijnt, en van Mr. B. PAQUES, advocaat, die voor de tussenkomende partij verschijnt;

Gehoord het gedeeltelijk eensluidend advies van mevrouw VOGEL, adjunct-auditeur bij de Raad van State;

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

Overwegende dat de advocaat van de gemeente Rixensart op de terechtzitting van 21 april 1999 een verzoekschrift heeft ingediend waarbij die gemeente vraagt als tussenkomende partij te mogen optreden in het kort geding, ingesteld onder aanvoering van de uiterst

dringende noodzakelijkheid; dat er grond bestaat om dat verzoek in te willigen;

Overwegende dat de vordering tot het bevelen van voorlopige maatregelen en tot het opleggen van een dwangsom ingediend is volgens de procedure van de uiterst dringende noodzakelijkheid, terwijl de vordering tot schorsing ingesteld is volgens de gebruikelijke procedure van het kort geding; dat er, overeenkomstig artikel 27 van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kortgeding voor de Raad van State, grond bestaat om de vorderingen samen volgens de procedure van de uiterst dringende noodzakelijkheid te behandelen en af te doen;

Overwegende dat de gemachtigde ambtenaar op 24 juni 1998 aan de gemeente Rixensart een stedenbouwkundige vergunning van openbare aard heeft afgegeven voor het voorlopig vestigen, volgens de systeembouw, van gebouwen voor de school van Genval; dat in die vergunning vermeld is dat de duur ervan beperkt is tot 31 december 2004 en dat "het gemeentebestuur ertoe gehouden is om de plaats, na afloop van de termijn waarvoor de vergunning geldt, te herstellen in de toestand waarin die zich voor de tenuitvoerlegging van de vergunning bevond"; dat een vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van die vergunning verworpen is bij arrest nr. 75.596 van 17 augustus 1998;

Overwegende dat de voormelde vergunning inzonderheid bepaalt dat de vergunning aan de gemeente wordt verleend "onder voorbehoud dat, overeenkomstig plan 1/1 d.d. 15-06-1998, een toegangsweg wordt aangelegd vanaf de rue des Volontaires (...)"; dat de alleensprekend rechter in kort geding van de rechtbank van eerste aanleg te Nijvel echter bij beschikking van 24 november 1998 besloten heeft tot het stopzetten van

de werkzaamheden voor het aanleggen van die weg omdat de op 24 juni 1998 afgegeven vergunning de aanleg van de omstreden weg niet toestond;

Overwegende dat de gemeente toen een aanvraag om een stedenbouwkundige vergunning heeft ingediend voor het aanleggen van de toegangsweg tot de school; dat die vergunning, die de bestreden handeling vormt, op 1 april 1999 is verleend en dat ze dezelfde vermeldingen bevat als de vorige vergunning wat de duur ervan betreft;

Overwegende dat de verzoekers het gevaar voor een moeilijk te herstellen ernstig nadeel als volgt beschrijven :

" Indien de bestreden vergunning ten uitvoer wordt gelegd, zullen de verzoekers geconfronteerd worden met de aanwezigheid, in de onmiddellijke nabijheid van hun woning, van een in de bodem verankerde weg uit duurzame materialen;

De verzoekers zullen moeten gedogen dat op enkele meters, of zelfs op enkele centimeters afstand van hun woning, midden in een gebied voor woningen en tuinen een weg wordt aangelegd die dagelijks zal worden gebruikt door honderden voertuigen en evenveel voetgangers en waarlangs tientallen voertuigen geparkeerd zullen worden ! De verzoekers zullen ook hinder ondervinden van het voorbijrijden van de schoolbussen, die te vergelijken zijn met zware vrachtwagens en een nog grotere vervuiling meebrengen;

De verzoekers zullen het verkeer en het lawaai van de voertuigen moeten ondergaan vanaf 7.30 uur 's morgens tot na 18.30 uur 's avonds - gelet op inzonderheid de kinderopvang en de late kinderopvang die georganiseerd wordt voor de kinderen wier ouders vrij laat komen - net naast hun woning (om nog niet te spreken over de pedagogische studiedagen, de ouderavonden of de schoolfeesten, 's avonds of in het weekend);

In die omstandigheden zullen de verzoekers niet meer normaal en in alle rust van hun goed kunnen genieten, ook al is hun goed gelegen in een gebied voor woningen en tuinen, dat in het bijzonder plan van aanleg die bestemming heeft gekregen. De weg loopt

langs het gehele eigendom van de verzoekers, vanaf de voorgevel tot waar de tuin begint. De verzoekers zullen over het gehele oppervlak van hun eigendom met autoverkeer worden geconfronteerd;

De rechter in kort geding die uitspraak heeft gedaan over het beroep dat was ingesteld tegen de werkzaamheden voor de aanleg van de weg die vroeger, zonder vergunning aangevat waren, heeft trouwens benadrukt dat een weg, zelfs een niet-openbare weg, in een gebied voor tuinen een nadeel oplevert dat erger is dan een gewoon ongemak en een aantasting vormt van het recht van de omwonenden om met naleving van de wets- en verordeningsbepalingen in alle rust van hun goed te genieten;

De verzoekers zullen ook worden geconfronteerd met een waardeverlies van hun pand doordat op enkele meter afstand een weg wordt aangelegd die door de voertuigen voor het aan- en afrijden van 300 leerlingen zal worden gebruikt ! De verzoekers zullen hun goed niet meer kunnen verkopen in omstandigheden zoals die vóór de aanleg van de omstreden weg bestonden;

Er kan niet worden ontkend dat er een rechtstreeks oorzakelijk verband bestaat tussen de totstandkoming van het omstreden project en het nadeel dat wordt berokkend aan de verzoekers, die geconfronteerd worden met bijzonder grote hinder, zowel lawaaihinder als een minder veilige omgeving en een minder mooie aanblik van de plaats;

Als het Gewest de omstreden stedenbouwkundige vergunning niet had afgegeven aan het gemeentebestuur van Rixensart, zou er voor de verzoekers geen gevaar voor een nadeel bestaan;

Het nadeel - dat de verzoekers zouden lijden indien de omstreden vergunning onmiddellijk ten uitvoer wordt gelegd - zal moeilijk te herstellen zijn doordat de totstandbrenging van het project in een zeer korte tijdspanne - wat de wil van het bestuur lijkt te zijn - impliceert dat een straat wordt aangelegd - terwijl de werken daartoe reeds zonder vergunning werden aangevat, waarop ze verboden werden bij een beschikking in kort geding - wat de plaatselijke aanleg met schending van de geldende verordeningsbepalingen grondig zal verstoren;

Er kan niet worden ontkend dat, als de schorsing niet wordt bevolen, de omstreden weg op zeer korte termijn zal worden voltooid - wat het bestuur duidelijk als zijn bedoeling te kennen geeft - zodat de verzoekers voor een voldongen feit zullen worden geplaatst. In dat verband kan men ermee volstaan te

verwijzen naar de verklaringen waarin de overheid aankondigt dat de school heel binnenkort zal worden geopend;

Het is algemeen bekend dat een vernietiging achteraf door de Raad van State geen enkel effect meer heeft als het gebouw dat op grond van de ondertussen vernietigde vergunning mocht worden opgetrokken reeds gebouwd is;

Het slopen van gebouwen die zijn opgetrokken op grond van een onregelmatige en ongeldig verklaarde vergunning is weliswaar mogelijk doch niettemin onzeker, aangezien verzoeker dan gerechtelijke procedures moet instellen waarvan de uitslag onzeker en twijfelachtig is, omdat enerzijds, indien de sloping wordt gelast, hij desondanks gedurende verscheidene jaren het nadeel zal hebben ondergaan, en anderzijds, indien een schadeloosstelling naar evenredigheid wordt bevolen, hij geconfronteerd zal worden met de problemen die gepaard gaan met pogingen om de overheid te dwingen een bevel ten uitvoer te leggen (arrest BEDORET, nr. 39.049, 25-03-92 - Verslag van auditeur NEURAY, tijdschrift Aménagement et Environnement, 92/4, blz. 264);

De omstandigheid dat de omstreden vergunning zogezegd wordt verleend voor een termijn die niet verder loopt dan tot 31-12-2004 doet niets af aan deze overwegingen. Daartoe behoeft alleen te worden gedacht aan de situatie die hiervoren (2e middel, bladzijde 9) in herinnering is gebracht - het gemeentebestuur van Rixensart gebruikt sedert meer dan 15 jaar een volgens de systeembouw opgetrokken schoolgebouw gelegen in diezelfde rue de la Bruyère, terwijl de vergunning betreffende die gebouwen ook voorlopig was ...!

De term "voorlopig" kan duidelijk niet worden gehanteerd voor die termijn van zes jaar, temeer daar de gemeente Rixensart alle omstreden terreinen heeft verworven met de overduidelijke bedoeling zich daar blijvend te vestigen, wat ten genoegen van recht blijkt uit het feit dat het die terreinen verworven heeft. Een echt voorlopig project zou immers niet langer dan enkele maanden duren. Door de grootte van de investeringen - meer dan 60 miljoen - kan dit project niet als een voorlopig project worden beschouwd - wat ook voor de aan te leggen weg geldt;

Temeer daar nog steeds geen ontwerper van plannen is aangewezen voor de definitieve school, ondanks de beloften die gedaan zijn sedert de afgifte van de vergunning betreffende de schoolgebouwen, nu

bijna een jaar geleden ... Daaruit blijkt dat het gemeentebestuur niet de bedoeling heeft iets anders te doen dan het huidige project volgens de systeembouw ... !

Naar verluidt is het gemeentebestuur tevens van zins de plannen betreffende het gebied in kwestie te herzien, wat de vrees wettigt dat het de bestreden weg voor andere doeleinden zal bestemmen na het verstrijken van de in de vergunning bepaalde termijn";

Overwegende dat de vergunning voor een bepaalde termijn is afgegeven; dat er niet van uit kan worden gegaan dat de gemeente die termijn niet zal naleven; dat het aangevoerde nadeel rechtstreeks voortvloeit uit de eerste vergunning, waarin uitdrukkelijk was bepaald dat een toegangsweg moest worden aangelegd vanaf de rue des Volontaires "overeenkomstig plan 1/1 d.d. 15-06-1998", wat een inherente voorwaarde was voor de vergunning voor het optrekken van gebouwen volgens de systeembouw, aangezien die toegangsweg het onontbeerlijke accessorium is van de hoofdzaak, die door de gebouwen wordt gevormd; dat voorts, ingeval de vergunning vernietigd wordt, de weg waartoe daarbij toestemming is verleend, zonder problemen kan worden opgebroken en de plaats in zijn oorspronkelijke staat kan worden hersteld, wat trouwens volgens de vergunning na 31 december 2004 dient te gebeuren; dat daaruit volgt dat het aangevoerde nadeel niet moeilijk te herstellen is;

Overwegende dat niet voldaan is aan een van de voorwaarden gesteld in artikel 17, § 2, eerste lid, van de gecoördineerde wetten die vervuld moeten zijn opdat de Raad van State de schorsing van de tenuitvoerlegging van de bestreden handeling te bevelen; dat de vordering tot het bevelen van voorlopige maatregelen, vergezeld van een vordering tot het opleggen van een dwangsom, die het accessorium is van de vordering tot schorsing, bijgevolg dient te worden afgewezen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het door de gemeente Rixensart ingediende verzoek tot tussenkomst in het kort geding, ingesteld onder aanvoering van de uiterst dringende noodzakelijkheid, wordt ingewilligd.

Artikel 2.

De onder aanvoering van de uiterst dringende noodzakelijkheid ingestelde vorderingen tot schorsing, tot het bevelen van voorlopige maatregelen en tot het opleggen van een dwangsom worden afgewezen.

Artikel 3.

De kosten van het door de gemeente Rixensart ingediende verzoek tot tussenkomst, bepaald op 5.000 frank, komen ten laste van die gemeente.

De beslissing over de kosten wordt voor het overige in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, rechtsprekend in kort geding, op tweeëntwintig april 1900 negenennegentig door :

de Hr. HANOTIAU, kamervoorzitter,
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.**