

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 81.211 van 23 juni 1999
in de zaak A. 43.868/X-7970.**

In zake : 1. Jean CALLEBAUT,
2. Godelieve BOGEMANS,
wonende te 1785 MERCHTEM,
Sleeuwagen 5

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd door de
Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
Advocaat L. RYCKAERT,
kantoor houdende te 9060 ZELZATE,
Westkade 18.

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 Jean CALLEBAUT en Godelieve BOGEMANS op 21 februari 1991 hebben ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van 28 december 1990 van de Gemeenschapsminister van Ruimtelijke Ordening en Huisvesting houdende verwerping van het beroep dat zij hebben ingesteld tegen de beslissing van 23 augustus 1990 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Brabant waarbij hun de vergunning wordt geweigerd voor het verkavelen van gronden gelegen aan de Drielindenbaan te Merchtem, kadastraal bekend Sectie K, nr. 13a;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikking van 18 februari 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 23 maart 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 28 april 1999, datum waarop de zaak wordt uitgesteld tot de terechtzitting van 12 mei 1999;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M. VRINTS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat A. VASTERSAVENDTS, die verschijnt voor verzoekers, en van Advocaat P. GAUDIUS die, loco Advocaat L. RYCKAERT verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur C. BAMPS;

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

Overwegende dat het bestreden besluit onder meer overweegt wat volgt :

"Overwegende dat het betrokken perceel volgens de bepalingen van het bij koninklijk besluit d.d. 7 maart 1977 vastgesteld gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse is gelegen in het agrarisch gebied; dat luidens de bepalingen van artikel 11 van het koninklijk besluit d.d. 28 december 1972 betreffende de inrichting en de toepassing van de ontwerp-gewestplannen en gewestplannen deze gebieden bestemd zijn voor de landbouw in de ruime zin; dat het betrokken terrein eveneens is begrepen binnen de grenzen van het bij koninklijk besluit d.d. 16 oktober 1954 goedgekeurd algemeen plan van

aanleg van de gemeente Merchtem, in herziening gesteld bij koninklijk besluit van 15 april 1977; dat volgens de voorschriften van dit algemeen plan van aanleg het betrokken terrein is gelegen in een zone voor halfopenbebouwing;

Overwegende dat hieruit blijkt dat er tegenstrijdigheid bestaat betreffende de bestemmingsvoorschriften; dat luidens de konstante rechtspraak van de Raad van State (arrest nr. 23.382 van 20 december 1983 inzake O. STEENO) een later koninklijk besluit, houdende vaststelling van het gewestplan, van rechtswege de ermee strijdige bepalingen van vroegere gemeentelijke plannen van aanleg opheft; dat derhalve het terrein dient beschouwd als gelegen in het agrarisch gebied; dat het verkavelen van gronden met het oog op het realiseren van zuiver residentiële bebouwing in strijd is met een dusdanige bestemming;

Overwegende dat luidens de bepalingen van artikel 23, 1°, van het bovengenoemd koninklijk besluit d.d. 28 december 1972 bij uitzondering verkavelingen en bouwwerken kunnen worden toegestaan, voor zover deze de goede plaatselijke ordening niet schaden en de bestemming van het gebied niet in gevaar brengen, en voor zover de grond op de dag van de inwerkingtreding van het gewestplan of ontwerp-gewestplan gelegen is binnen een huizengroep en aan dezelfde kant van een openbare weg, niet zijnde een aardeweg, en die voldoende uitgerust is, gelet op de plaatselijke toestand; dat uit de gegevens van het dossier is gebleken dat de afstand tussen de zijgevels van de minst van elkaar verwijderde huizen reeds ongeveer 175 meter bedraagt; dat aldus dient gesteld dat het betrokken terrein, alhoewel gelegen aan een voldoende uitgeruste weg, niet is begrepen binnen een huizengroep, zodat bovengenoemde uitzonderingsbepalingen geen toepassing kunnen vinden;

Overwegende dat de partikulier in zijn beroepschrift, als precedents, een viertal vergunde verkavelingen aanhaalt; dat in dit verband dient opgemerkt dat drie verkavelingen ervan werden vergund vóór het in voege treden van het betrokken gewestplan en dat wat betreft de vierde verkaveling, bovengenoemde uitzonderingsbepalingen wel toepassing konden vinden; dat om alle bovenvermelde redenen dient gesteld dat het projekt de goede aanleg van de plaats in het gedrang brengt en stedenbouwkundig niet kan aanvaard worden; dat het beroep van de partikulier derhalve niet voor inwilliging in aanmerking komt";

Overwegende dat in het eerste middel wordt aangevoerd wat volgt :

"Alhoewel in de loop van de behandeling van de aanvraag verzoekers er uitdrukkelijk hebben op gewezen dat het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, zoals het werd goedgekeurd bij Koninklijk Besluit van 7 maart 1977, werd vernietigd, voor wat het betrokken perceel betreft, bij Arrest nr. 27.712 gewezen door de Raad van State in datum van 19 maart 1987, steunt de beslissing waartegen beroep toch nog steeds op de bestemming aan het perceel gegeven door het, althans voor het betrokken gebiedsdeel, vernietigd plan van aanleg;

Waar de bestreden beslissing steunt op een nietig Koninklijk Besluit d.d. 7 maart 1977, is zij nietig en aangedaan door machtsafwending of machtsoverschrijding";

Overwegende dat de verwerende partij antwoordt dat "het voorschrift van dit gewestplan, dat ter plaatse agrarisch gebied voorziet, werd hersteld bij Besluit van de Vlaamse Executieve van 13 januari 1988";

Overwegende dat verzoekers repliceren dat het besluit van 13 januari 1988 van de Vlaamse regering geacht moet worden het ontwerp-gewestplan opnieuw vast te stellen voor de betrokken strook grond, daar de volledige procedure van artikel 9 van de stedenbouwwet diende te worden overgedaan en anders het openbaar onderzoek gelast door de gouverneur van de provincie Brabant op 24 februari 1989 niet de minste zin had; dat verzoekers tenslotte nog opwerpen dat "een Besluit van de Vlaamse Executieve een Koninklijk Besluit niet kan herstellen, noch ervan in de plaats komen (en) de Stedenbouwwet tot op heden niet (werd) gewijzigd en het dan ook alleen de Koning (hoort) het gewestplan vast te stellen";

Overwegende dat het arrest nr. 27.712 van 29 maart 1987 het bij koninklijk besluit van 7 maart 1977 vastgesteld gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse heeft vernietigd in zoverre het een strook grond van 50 meter diep ten oosten van de Drielindenbaan tot agrarisch gebied bestemt; dat het perceel van verzoekers dat het voorwerp uitmaakt van de aanvraag, binnen deze strook is

gelegen; dat het besluit van de Vlaamse regering van 13 januari 1988 houdende aanvulling van het koninklijk besluit van 7 maart 1977 houdende vaststelling van het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse (Belgisch Staatsblad van 6 april 1988) de bestemming van het gewestplan opnieuw heeft vastgesteld; dat het enkele feit dat de bestreden beslissing verwijst naar het gewestplan van 1977 zonder melding te maken van het aanvullend plan van 1988 een loutere onzorgvuldigheid betreft in de verwijzing naar de bepaling die de rechtsgrond vormt van de beslissing; dat verzoekers bovendien het bestaan kenden van het voormeld besluit van 13 januari 1988, en dus van de bestemming van hun grond, daar het besluit van 23 augustus 1990 van de bestendige deputatie waarover het bestreden besluit in beroep uitspraak doet, eerstgenoemd besluit van de Vlaamse regering met zoveel woorden vermeldt; dat in elk geval het bestreden besluit een juiste opgave doet van de door het gewestplan aan hun grond gegeven bestemming;

Overwegende dat de stelling in de memorie van wederantwoord dat niet de Vlaamse regering doch de Koning bevoegd was om het besluit van 13 januari 1988 te nemen, niet gegrond is; dat krachtens de artikelen 6, § 1, 7, 1°, 69 en 83 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, de gewesten bevoegd zijn voor de stedenbouw en de ruimtelijke ordening en de bevoegdheid van de Koning wordt uitgeoefend door de Vlaamse regering, onverminderd de toegestane delegaties;

Overwegende, in zoverre in de memorie van wederantwoord voorts wordt aangevoerd, dat meervermeld besluit van de Vlaamse regering van 13 januari 1988 niet mocht worden vastgesteld zonder de hele procedure over te doen, bepaald in artikel 9 van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, zodat het bedoeld besluit slechts als

een ontwerpbesluit kan worden beschouwd, dat het arrest nr. 27.712 van 29 maart 1987 overweegt dat het gewestplan van het advies van de bevoegde regionale commissie is afgeweken en dat in het koninklijk besluit van 7 maart 1977 voor die afwijkingen geen enkele reden is opgegeven; dat, in acht genomen deze grond van vernietiging, de Vlaamse regering in het koninklijk besluit van 13 januari 1988 de bestemming agrarisch gebied opnieuw kon vaststellen mits, naar het voorschrift van artikel 9, laatste lid, van de wet in de aanhef de redenen van de afwijking van het advies te vermelden; dat de stelling dat de hele procedure bepaald in artikel 9 hernomen had dienen te worden, juridische grondslag mist; dat, gesteld dat de gouverneur van de provincie Brabant, een openbaar onderzoek heeft gelast -hetgeen verzoekers overigens nalaten te bewijzen-, deze verrichting niet tot de conclusie kan leiden dat het besluit van 13 januari 1988 niet als een aanvulling van het gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse kan worden beschouwd;

Overwegende dat het middel niet gegrond is;

Overwegende dat het tweede middel luidt als volgt :

"Waar aldus voor het betrokken gebiedsdeel het Gewestplan, goedgekeurd bij Koninklijk Besluit van 7 maart 1977 werd vernietigd moet ervan worden uitgegaan dat het gewestplan voor het betrokken perceel geen bestemming voorziet; aldus dient toepassing te worden gedaan, voor wat het bepalen van de bestemming betreft, van het Koninklijk Besluit van 16 oktober 1954 waarbij werd goedgekeurd het Algemeen Plan van Aanleg van de gemeente Merchtem dat voor het betrokken perceel voorziet in een zone van halfopen bebouwing.
(...)"

Overwegende dat de verwerende partij verwijst naar haar repliek op het eerste middel en stelt dat het algemeen plan van aanleg niet van toepassing is,

vermits de met het gewestplan strijdige bepalingen ervan, van rechtswege zijn opgeheven;

Overwegende dat bij het onderzoek van het eerste middel is gebleken dat het gewestplan de grond bestemt tot agrarisch gebied; dat het bij koninklijk besluit van 16 oktober 1954 goedgekeurd algemeen plan van aanleg van de gemeente Merchtem, dat de gronden opneemt in een strook voor halfopen bebouwing, niet in overeenstemming is met het gewestplan; dat bedoelde bestemming van rechtswege is opgeheven;

Overwegende dat verzoekers in de laatste memorie hiertegen inbrengen wat volgt :

"Terloops mag worden herhaald dat het Besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 1988 geen wijziging inhoudt van het Koninklijk Besluit van 7 maart 1977 houdende de vaststelling van het Gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, maar een aanvulling; deze aanvulling, die het voorwerp is van het voormeld Besluit van de Vlaamse Regering, is minder omvattend, qua oppervlakte, dan het Algemeen Plan van Aanleg van de Gemeente dat een veel groter gebiedsdeel tot voorwerp heeft en meteen ook een veel algemener visie op de organisatie van de benutting van het grondgebied;

Op te merken valt dat het Besluit van 13 januari 1988 luidt als volgt : 'aan de strook grond wordt de bestemming agrarisch gebied toegekend zoals aangegeven op de twee plannen in bijlage van dit besluit'; met uitzondering van de aan het Besluit gegeven benaming, wordt niet de minste wijziging (lees : verwijzing) gedaan naar enige aanvulling van het ten dele vernietigd Gewestplan; hieruit moet worden afgeleid dat het Besluit van 13 januari 1988 geenszins integrerend deel uitmaakt van het Gewestplan, maar slechts tot voorwerp heeft de bestemming vast te leggen van een geringe strook grond, los van welk ander plan ook;

Het Algemeen Plan van Aanleg, goedgekeurd bij Koninklijk Besluit van 16 oktober 1954, dat een meer algemene draagwijdte heeft, dient dan ook toepassing te krijgen";

Overwegende dat de bestemming van het gehele gebied dat voorheen werd beheerst door het algemeen plan van aanleg van de gemeente Merchtem, wordt bepaald door

het bij koninklijk besluit van 7 maart 1977 vastgesteld gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse, aangevuld bij besluit van 13 januari 1988 van de Vlaamse regering; dat uit de aanhef van laatstbedoeld besluit blijkt dat de vastgestelde bestemmingen vanaf de datum van genoemd besluit in de plaats komen van de vernietigde en het gewestplan vastgesteld bij koninklijk besluit van 7 maart 1977, wat de gronden betreft waarop die bestemmingen betrekking hebben, aanvullen voor de toekomst; dat de "visie op de organisatie van de benutting van het grondgebied" nu in het gewestplan is neergelegd;

Overwegende dat uit wat voorafgaat, volgt dat het middel de schending aanvoert van een bepaling die niet van toepassing is; dat het middel niet gegrond is;

Overwegende dat het derde middel luidt als volgt :

"(...)

Waar in casu de bestemming van het kwestieuze perceel niet langer is bepaald door enige melding in het Gewestplan, werd dan ook vergeefs verwezen naar artikel 23, 1°, van het Koninklijk Besluit van 28 december 1972; dat enkel toepassing vindt wanneer aan het kwestieuze perceel een bepaalde bestemming is gegeven andere dan woongebied, met uitsluiting van de industriegebieden, de ontginningsgebieden, de natuurgebieden met wetenschappelijke waarde en de overstromingsgebieden";

Overwegende dat hoger is gebleken dat de grond is opgenomen in het agrarisch gebied van het gewestplan; dat het bestreden besluit derhalve terecht heeft onderzocht of met toepassing van artikel 23, 1°, van het koninklijk besluit van 28 december 1972 betreffende de inrichting en de toepassing van de ontwerp-gewestplannen en gewestplannen, gewijzigd bij koninklijk besluit van 13 december 1978, in afwijking

van deze bestemming de verkaveling niet kan worden toegestaan; dat het middel niet gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op achtduizend frank, komen ten laste van verzoekers, ieder voor de helft.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drieëntwintig juni 1900 negenennegentig, door de Xe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M. VRINTS,	kamervoorzitter,
de HH.	D. MOONS,	staatsraad,
	J. LUST,	staatsraad,
Mevr.	A. TRUYENS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

A. TRUYENS.

M. VRINTS.