

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 83.954 van 8 december 1999
in de zaak A. 44.145/X-8312.**

In zake : Jules EMMERECHTS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat D. HOEBEEK,
kantoor houdende te 1853 STROMBEEK-BEVER,
Lakensestraat 41, bus 6

tegen :

1. het Vlaamse Gewest, vertegenwoordigd
door de Vlaamse Executieve, thans de
Vlaamse regering,
2. de gemeente KAPELLE-OP-DEN-BOS.

tussenkommende partij :

de n.v. PLACEBO,
gevestigd te 1880 KAPELLE-OP-DEN-BOS,
Vroonbaan 40.

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 Jules EMMERECHTS op 15 april 1991 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van 28 maart 1991 van de Gemeenschapsminister van Ruimtelijke Ordening en Huisvesting houdende inwilliging van het beroep dat J. VAN ROY, namens de n.v. PLACEBO, had ingesteld tegen de beslissing van 23 mei 1990 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Kapelle-op-den-Bos tot weigering van de bouwvergunning voor het oprichten van een bedrijfsgebouw op een perceel gelegen te Kapelle-op-den-Bos (Nieuwenrode), aan de Spenaardstraat 39-41, kadastraal bekend Sectie B, nrs. 220 h en 222 h, en afgifte van de bouwvergunning "conform de bijhorende plannen";

Gelet op het arrest nr. 37.134 van 30 mei 1991 waarbij de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gezien het verzoekschrift tot tussenkomst van 14 juni 1991;

Gelet op de beschikking van 17 september 1991 die de tussenkomst van de n.v. PLACEBO toelaat;

Gezien de memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur J. CLEMENT;

Gelet op de beschikking van 9 september 1998 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen;

Gelet op de beschikking van 21 oktober 1999 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 24 november 1999;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M. VRINTS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat D. HOEBEEK, die verschijnt voor verzoeker, van Advocaat L. LENAERTS die, loco Advocaat L. RYCKAERT verschijnt voor de eerste verwerende partij, van Advocaat P. QUADFLIEG die, loco Advocaat E. DE BOCK verschijnt voor de tweede verwerende partij, en van Advocaat

A. VASTERSAVENDTS, die verschijnt voor de tussenkomende partij;

Gehoord het advies van Auditeur C. BAMPES;

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

Overwegende dat uit de gegevens van de zaak blijkt dat de tweede verwerende partij geen deel heeft gehad aan de totstandkoming van het bestreden besluit; dat zij buiten de zaak dient te worden gesteld;

Overwegende dat de n.v. PLACEBO op 21 december 1989 bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Kapelle-op-den-Bos een bouw-aanvraag heeft ingediend strekkende tot de "uitbreiding van een bestaande schrijnwerkerij" op een perceel gelegen te Kapelle-op-den-Bos (Nieuwenrode), aan de Spenaardstraat 39-41; dat het bouwperceel volgens de bestemmingsvoorschriften van het bij koninklijk besluit van 7 maart 1977 vastgesteld gewestplan Halle-Vilvoorde-Asse is gelegen, vooraan tot een diepte van 50 m in woongebied met landelijk karakter en voor het overige in agrarisch gebied; dat uit de plannen blijkt dat de oprichting wordt beoogd van een schrijnwerkerij van 20 m x 50 m met een kroonlijsthoogte van 4,65 m en een nokhoogte van 5,50 m; dat o.m. verzoeker tijdens het openbaar onderzoek een bezwaarschrift heeft ingediend; dat de gemachtigde ambtenaar op 19 mei 1990 volgend gunstig advies heeft uitgebracht :

"GUNSTIG. Het voorgelegd ontwerp d.d. 15.12.89 is in overeenstemming met het decreet houdende aanvulling van de wet van 29.3.62 houdende organisatie van de Ruimtelijke Ordening en van de Stedenbouw d.d. 28.6.84 (B.S. 30.8.84) en van 15.3.89 (B.S. 6.6.89) Art. 79. Het totale bouwvolume van de bedrijfsgebouwen is na de uitbreiding buiten het landelijk

woongebied kleiner dan 100 ten honderd van het bestaande volume. Bovendien wordt gelet op de bestaande bebouwing in de onmiddellijke omgeving de goede ruimtelijke ordening niet geschaad.
(...)"

dat het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Kapelle-op-den-Bos op 23 mei 1990 de bouwvergunning heeft geweigerd; dat de n.v. PLACEBO tegen deze weigeringsbeslissing beroep heeft ingesteld bij de bestendige deputatie van de provincie Brabant; dat bij ontstentenis van beslissing van de bestendige deputatie binnen de in artikel 55, § 2, van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw gestelde termijn, de bouwaanvrager beroep heeft ingesteld bij de minister; dat deze laatste bij het bestreden besluit het beroep heeft ingewilligd en de bouwvergunning heeft afgegeven;

Overwegende dat verzoeker, die in de onmiddellijke nabijheid woont van het bouwperceel, o.m. de schending inroept van artikel 45, § 2, van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, zoals aangevuld door artikel 79 van dezelfde wet, naar luid waarvan de gemachtigde ambtenaar bij het verlenen van een gunstig advies over de aanvraag tot uitbreiding van bestaande vergunde bedrijfsgebouwen mag afwijken van de voorschriften van het gewestplan op voorwaarde dat de uitbreiding tot geen volumevermeerdering leidt van meer dan 100 % van het bestaande volume, en dat uit het advies van de gemachtigde ambtenaar blijkt dat de goede ruimtelijke ordening niet wordt geschaad; dat verzoeker doet gelden dat aan het vereiste dat uit de motivering van het gunstig advies van de gemachtigde ambtenaar moet blijken dat de goede ruimtelijke ordening niet wordt geschaad, niet is voldaan; dat hij in dat verband stelt :

"Het gunstig advies van de gemachtigde ambtenaar moet motiveren dat de goede ruimtelijke ordening niet wordt geschaad. In zijn advies van 19/5/1990 maakt de gemachtigde ambtenaar er zich vanaf door te stellen dat 'gelet op de bestaande bebouwing in de onmiddellijke omgeving de goede ruimtelijke ordening niet geschaad wordt'. Zulke algemene motivering staat gelijk met geen motivering";

Overwegende dat artikel 45, § 2, van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, zoals aangevuld door het decreet van 28 juni 1984 houdende aanvulling van de wet van 29 maart 1962 houdende organisatie van de ruimtelijke ordening en van de stedenbouw, bepaalt :

"(...)

Bij het verlenen van een gunstig advies mag de gemachtigde ambtenaar afwijken van de voorschriften van een ontwerp-gewestplan of gewestplan indien de aanvraag strekt tot ver- of herbouwing of uitbreiding van bestaande vergunde gebouwen op dezelfde plaats of tot het herbouwen of uitbreiden van de bestaande vergunde gebouwen binnen de onmiddellijke omgeving ervan, dit alles op voorwaarde dat de goede ruimtelijke ordening niet wordt geschaad, zoals moet blijken uit de motivering van het desbetreffend advies. Voor de toepassing van deze bepaling dient onder onmiddellijke omgeving te worden verstaan de ruimte die onmiddellijk aansluit bij het bedoelde gebouw terwijl de afstand tussen het nieuwe gebouw en het bestaande gebouw maximaal dertig meter mag bedragen.

(...)

Voor bedrijfsgebouwen kan een afwijkend advies worden verleend op voorwaarde dat :

- ofwel de bedrijfsgebouwen op het ogenblik van de inwerkingtreding van dit decreet (...) een bestemming hebben die afwijkt van de bestemming bepaald in het ontwerp-gewestplan of gewestplan;
- ofwel de uitbreiding wordt gevraagd van bedrijfsgebouwen die op het ogenblik van de inwerkingtreding van het decreet, gelegen zijn in de industriegebieden, naar gronden in gebieden met een andere bestemming voor zover er geen bedrijfstechnisch geschikte uitbreidingsmogelijkheden bestaan in het betrokken industriegebied.

De ver- of herbouwing of uitbreiding van bedrijfsgebouwen mag maximaal leiden tot een volumevermeerdering van 100 ten honderd van het bestaande volume.

Voor uitbreiding van bedrijfsgebouwen in de agrarische gebieden dient het advies gevraagd van de

Minister van Landbouw. Bij ontstentenis van dit advies binnen de dertig dagen wordt het advies geacht gunstig te zijn.
(...)"

Overwegende dat aan het vereiste dat uit het advies van de gemachtigde ambtenaar moet blijken dat de afwijking van het gewestplan de goede ruimtelijke ordening niet schaadt, moet worden voldaan indien de vergunning wordt verleend door het college van burgemeester en schepenen; dat indien de vergunning in graad van beroep wordt verleend door de bestendige deputatie uit het deputatiebesluit moet blijken dat de afwijking de goede ruimtelijke ordening niet schaadt; dat indien, zoals terzake, de vergunning wordt verleend door de minister, het diens besluit is dat de redenen moet vermelden waaruit blijkt dat een afwijking van de bestemming van het gewestplan de goede ruimtelijke ordening niet schaadt;

Overwegende dat het aangehaalde onderdeel van het middel niet de redengeving van de bestreden beslissing betreft, maar van het aan de beslissing van het college van burgemeester en schepenen voorafgaand advies van de gemachtigde ambtenaar van 19 mei 1990; dat het bestreden ministerieel besluit van 28 maart 1991 in de plaats is gekomen van bedoeld besluit van 23 mei 1990 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Kapelle-op-den-Bos; dat het onderdeel van het middel niet kan leiden tot de vernietiging van het bestreden besluit; dat het niet ontvankelijk is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De gemeente Kapelle-op-den-Bos wordt buiten de zaak gesteld.

Artikel 2.

De debatten worden heropend.

Artikel 3.

Het door de Auditeur-generaal aangeduide lid van het auditoraat wordt gelast met het verder onderzoek van de zaak.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op acht december 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.