RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

nr. 87.613 van 25 mei 2000
in de zaak A. 81.122/VII-17.394.

In zake : Alex THIRY,
die woonplaats kiest bij
Advocaat A. PATYN,
kantoor houdende te EVERGEM,
Schoonstraat 64

tegen :

het Vlaamse Gewest, vertegenwoodigd door de Vlaamse regering,
dat woonplaats kiest bij
Advocaat J. BERGÉ,
kantoor houdende te LEUVEN,
Naamsestraat 39, bus 1

DE Wnd. VOORZITTER VAN DE VIIe KAMER,

Gezien het verzoekschrift dat Alex THIRY op 16 november 1998 heeft ingediend om de nietigverklaring te vorderen van het besluit van 14 september 1998 van de Vlaamse minister van leefmilieu en tewerkstelling, in de mate dat door dat besluit hem de hernieuwing van de vergunning wordt geweigerd voor het houden van 624 varkens op een veebedrijf gelegen aan de Dorpsstraat 2 te Linter (Melkwezer);

Gelet op het arrest nr. 81.472 van 29 juni 1999 waarbij de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit wordt verworpen;

Gelet op de kennisgeving van dit arrest aan de verzoekende partij op 7 juli 1999;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur P. SOURBRON, op grond van artikel 15ter van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de

rechtspleging in kort geding voor de Raad van State, ingevoegd bij koninklijk besluit van 19 december 1996;

Gelet op de beschikking van 11 januari 2000 houdende kennisgeving van het verslag en oproeping van de partijen om te verschijnen op de terechtzitting van 3 februari 2000, op welke datum de zaak wordt uitgesteld tot de openbare terechtzitting van 24 februari 2000;

Gehoord het verslag van Staatsraad R. STEVENS;

Gehoord de opmerkingen van advocaat A. PATYN, die verschijnt voor de verzoeker, en van advocaat J. BERGÉ, die verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het eensluidend advies van Auditeur P. SOURBRON;

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

Gelet op artikel 17, § 4ter, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, ingevoegd bij de wet van 4 augustus 1996, en gelet op artikel 15ter van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State, ingevoegd bij koninklijk besluit van 19 december 1996;

1. Overwegende dat naar luid van artikel 17, § 4ter, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ten aanzien van de verzoekende partij een vermoeden van afstand van geding geldt wanneer zij, nadat de vordering tot schorsing van een akte of een reglement is afgewezen, geen verzoek tot voortzetting van de

rechtspleging indient binnen een termijn van dertig dagen die ingaat met de kennisgeving van het arrest;

Overwegende dat het arrest nr. 81.472 van 29 juni 1999 de vordering tot schorsing van de tenuitvoerlegging van het bestreden besluit heeft afgewezen;

Overwegende dat de verzoeker voor de afhandeling van de rechtspleging woonplaats heeft gekozen op het kantoor van zijn raadsman;

Overwegende dat blijkens de ontvangstmelding van de kennisgeving van het arrest nr. 81.472 die melding door de raadsman van de verzoeker werd ondertekend op 7 juli 1999; dat het postmerk van die ontvangstmelding eveneens 7 juli 1999 als datum draagt; dat het verzoek tot voortzetting van de rechtspleging door de verzoeker werd ingediend op 11 augustus 1999, dit is buiten de termijn van dertig dagen na kennisgeving van het arrest; dat ten gevolge daarvan ten aanzien van de verzoeker het hierboven bedoeld wettelijk vermoeden van afstand van het geding geldt;

2.1. Overwegende dat luidens artikel 15ter, § 1, derde lid, van het koninklijk besluit van 5 december 1991 tot bepaling van de rechtspleging in kort geding voor de Raad van State, de verzoeker zich van dat vermoeden kan bevrijden "in het behoorlijk vastgestelde geval van overmacht of van een onoverkomelijke fout";

2.2. Overwegende dat de verzoeker in dat verband aanvoert dat de poststempel op de omslag waarin het arrest nr. 81.472 hem werd toegestuurd, als datum 14 juli 1999 vermeldt, dat "blijkbaar het bericht van ontvangst de datum van 07.07.1999 draagt", dat dit bericht "evenwel niet in het bezit was van de raadsman van verzoeker op het ogenblik van het indienen van het verzoekschrift tot voortzetting", dat derhalve sprake is

van "een materiële vergissing bij ondertekening van het bewijs van ontvangst of bij het afstempelen van de enveloppe houdende kennisgeving van het arrest houdende verwerping van de vordering tot schorsing", dat "dergelijke vergissing een geval van overmacht, zoniet minstens een onoverkomelijke fout uitmaakt in hoofde van de raadsman van verzoeker", en dat er derhalve geen aanleiding toe bestaat om de afstand van het geding te bevelen;

2.3. Overwegende dat artikel 84, tweede lid, van het besluit van de Regent van 23 augustus 1948 tot regeling van de rechtspleging voor de afdeling administratie van de Raad van State, als volgt luidt :

> "De processtukken, alsook de betekeningen, kennisgevingen en oproepingen, worden door de Raad van State verzonden bij ter post aangetekende brief met ontvangstmelding; behoudens andersluidende bepaling van de wet mogen deze verzendingen echter bij gewone brief worden gedaan wanneer de ontvangst ervan geen termijn doet ingaan",

en het vijfde lid van datzelfde artikel 84 :

> "De datum van het postmerk heeft bewijskracht zowel voor de verzending als voor de ontvangst of voor de weigering";

Overwegende dat een samenlezing van de bovenvermelde bepalingen tot de conclusie noopt dat ingeval van betekening bij ter post aangetekende brief met ontvangstmelding, de termijn ingaat met de dag vermeld op de poststempel voorkomend op de ontvangstmelding, en niet met de dag vermeld op de poststempel die aangebracht is op de omslag; dat in de andere hypothese niet valt in te zien waarom de betreffende verzendingen moeten gebeuren met ontvangstmelding, en niet bij gewone aangetekende brief; dat immers, in tegenstelling tot de omslag waarin het arrest wordt betekend, de ontvangstmelding aanduidt wat precies wordt betekend, in

casu het "T.A. (tussenarrest) 81.472" betreffende de zaak G/A 81.122/VII-17.394; dat daarentegen niets bewijst dat de door de verzoeker bedoelde omslag de betekening van het bedoelde tussenarrest bevatte;

Overwegende dat uit dezelfde bepalingen tevens volgt dat een eventuele materiële vergissing in het vermelden van de datum bij de ondertekening van de melding van ontvangst in rechte geen gevolgen heeft, vermits het enkel de datum van het postmerk is die ter zake bewijskrachtig is; dat de datum van het postmerk op de ontvangstmelding aangebracht echter niet van valsheid wordt beticht;

2.4. Overwegende dat de raadsman van de verzoeker niet aantoont dat het voor hem onmogelijk was om bij de ontvangst van de desbetreffende zending de datum van de ondertekening van de ontvangstmelding correct te noteren en daarvan een vermelding in het betrokken dossier aan te brengen; dat de stringente gevolgen die het miskennen van de proceduretermijnen meebrengt, en die thans reeds door een overvloedige rechtspraak en rechtsleer (getuige het inmiddels veralgemeend gebruik in dit verband van de termen "hakbijl" en "guillotine") algemeen bekend zijn, de partijen, en meer nog hun raadslieden, ertoe moet aanzetten zich, of hun studie, in functie daarvan te organiseren, ook al vergt dit van de betrokkenen een grote(re) administratieve inspanning; dat de betrokken raadsman bovendien in het bezit was van het begeleidend schrijven van de griffie van de Raad van State en dat gedagtekend is op 6 juli 1999;

2.5. Overwegende dat in deze zaak dan ook geen overmacht of een onoverkomelijke fout is aangetoond; dat het door de wet ingesteld vermoeden van afstand van geding dan ook toegepast moet worden,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De afstand van het geding wordt vastgesteld.

Artikel 2.

De kosten van het beroep, bepaald op zevenduizend frank, komen ten laste van de verzoekende partij.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op vijfentwintig mei tweeduizend, door :

de H. R. STEVENS, wnd. kamervoorzitter, staatsraad,
Mevr. A. WIJNANTS, griffier.

De griffier, **De voorzitter,**

A. WIJNANTS. **R. STEVENS.**