

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. 89.919 van 29 september 2000

A. 65.415/XIII-1508

In zake: **DUMONCEAU** Emile,
rue de Chézy 32
4920 Aywaille,

tegen:

1. **de gemeente Aywaille,**
2. **het Waals Gewest,** vertegenwoordigd door
zijn Regering.

DE RAAD VAN STATE, XIIIe KAMER,

Gezien het op 4 september 1995 ingediende verzoekschrift, waarbij Emile DUMONCEAU de nietigverklaring vordert van de bouwvergunning die het college van burgemeester en schepenen van Aywaille op 23 juni 1995 heeft afgegeven en waarbij het echtpaar PIRLOT-THOMAS toestemming krijgt om een garage en een paardenbox te bouwen achter zijn eigendom, gelegen aan de rue de Chezy 28 te Harzé;

Gezien de memorie van antwoord van de tweede verwerende partij en de memorie van wederantwoord en de toelichtende memorie die regelmatig zijn uitgewisseld;

Gezien het verslag van de heer NEURAY, auditeur bij de Raad van State;

Gelet op de beschikking van 31 januari 2000, waarbij de neerlegging van het dossier en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memories van verzoeker en van de tweede verwerende partij;

Gelet op de beschikking van 19 juli 2000, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 21 september 2000;

Gehoord het verslag van de heer LEROY, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. M. WILLEMET, loco Mr. P. HOFFELINCK, advocaat, die voor verzoeker verschijnt, en van Mr. B. HENDRICKX, loco Mr. P. LAMBERT, advocaat, die voor de tweede verwerende partij verschijnt;

Gehoord het eensluidend advies van de heer NEURAY, auditeur;

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

Overwegende dat de volgende feiten dienstig zijn voor het onderzoek van het beroep :

Op 27 maart 1995 heeft het echtpaar PIRLOT-THOMAS een aanvraag om een bouwvergunning ingediend voor de bouw van een garage en een paardenbox, alsook voor de regularisering van een loods, te Harzé (Aywaille), rue de Chezy 28. Volgens de voorschriften van het gewestplan van Hoei-Borgworm, vastgesteld door de Koning op 20 november 1981, gaat het om terreinen die aan de straatkant gelegen zijn in een woongebied met landelijk karakter, en ligt de rest in een agrarisch gebied. Noch een bijzonder plan van aanleg, noch een verkavelingsvergunning zijn daarop van toepassing. Het bij de aanvraag gevoegde voorafgaand milieu-effectrapport bevat de volgende passages :

“ PLAATS EN PROJECT

(...)

- aard, hoeveelheid, wijze van de evacuatie of eliminatie van vloeibaar of gasvormig afval en vast afval, eventueel geproduceerd bovenop het gewone huishoudelijke afval en afvalwater : het project verandert niets aan de bestaande riolering en de invloed ervan is te verwaarlozen.

EVALUATIE EN VERANTWOORDING

(...)

- verenigbaarheid van de geplande activiteit met de buurt (aanwezigheid van een school, een ziekenhuis, enz.) woongebied en landelijke activiteiten;
- lozing in oppervlakte- en grondwater: evaluatie van een zuiverings- en/of evacuatiesysteem voor het afvalwater en andere effluënten of percolatiewater: invloed is te verwaarlozen op de bestaande riolering;
- gasemissie; luchtverontreiniging en stankhinder : geen”.

Op 30 maart 1995 maakt de milieuvanadviseur van de gemeente een verslag op waarin de volgende passages voorkomen (onvolledig, omdat sommige woorden ontbreken op de fotokopie die aan de Raad van State is overgezonden) :

" AFVALWATER UIT DE BOXEN

Het afvalwater mag in geen geval in de riolering van het oppervlaktewater worden geloosd. Om het oppervlakte- en/of grondwater te beschermen moet het afvalwater uit de boxen worden opgevangen en moet ervoor worden gezorgd dat de bodem absoluut ondoordringbaar is en dat geen vervuild water in de grond of de ondergrond kan dringen.

Daartoe zou moeten worden gezorgd voor de in de bijlage genoemde infrastructuur die in de Waalse wetgeving wordt opgelegd in het kader van een aanvraag om een exploitatievergunning.

MEST

In het dossier wordt geen enkele mestput op die plaats vermeld. In dat geval zou elke opslag van mest op het perceel moeten worden verboden en zou de mest regelmatig moeten worden uitgereden naarmate die wordt geproduceerd”.

Op 14 april 1995 heeft het college van burgemeester en schepenen het dossier overgezonden aan de gemachtigde ambtenaar. Die ambtenaar heeft op 14 juni 1995 onder één voorwaarde een gunstig advies uitgebracht dat als volgt is gemotiveerd :

- “- volgens het gewestplan ligt het betrokken perceel in een lineair woongebied met landelijk karakter en de rest in agrarisch gebied (...);
- het project is in overeenstemming met de bepalingen van de artikelen 170/171 1.2.2. van het WWROSP;
- gezien het advies d.d. 7-4-1995 van het college van burgemeester en schepenen;
- gezien de gegevens opgenomen in het voorafgaand milieu-effectrapport;
- gezien de plannen die op 20-4-1995 op mijn diensten zijn ingeschreven;

Het project is verenigbaar met de goede plaatselijke aanleg, voorzover het jaar waarin de ruwbouw klaar is, het perceel wordt omheind overeenkomstig de ministeriële omzendbrief van 24-4-1995”.

De bestreden vergunning is afgegeven op 23 juni 1995; in de motivering ervan wordt het advies van de gemachtigde ambtenaar overgenomen;

Overwegende dat verzoeker het tweede middel van het verzoekschrift ontleent aan schending van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen; dat hij stelt dat de milieuadviseur van de gemeente naar aanleiding van het onderzoek van het dossier een negatief advies heeft ingediend en dat in de motivering van de bestreden handeling rekening had moeten worden gehouden met dat advies;

Overwegende dat de gemeente Aywaille geen enkel verweermiddel heeft aangevoerd;

Overwegende dat het Waals Gewest in zijn laatste memorie schrijft :

“ Het tweede middel, voorzover daarin tegen de bestreden handeling wordt ingebracht dat daarin niet wordt gemotiveerd waarom van het advies van de milieuadviseur wordt afgeweken, moet worden verworpen. Het advies van de milieuadviseur is immers onverbindend en niet bindend voor de administratieve overheid.

De bestreden handeling dient alle rechtelijke en feitelijke overwegingen te bevatten op grond waarvan ze is gesteld. Dat is in dezen het geval en bovendien wordt zulk een bezwaar niet opgeworpen door de verzoekende partij”;

Overwegende dat de motiveringsplicht betrekking heeft op de feitelijke en rechtelijke overwegingen die aan de beslissing ten grondslag liggen; dat de overheid niet hoeft uit te leggen waarom ze afwijkt van adviezen die zijn ingewonnen tijdens de procedure die tot de bestreden handeling heeft geleid; dat ze die adviezen echter in overweging moet nemen en dat daarvan sporen moeten terug te vinden zijn in de beslissing;

Overwegende dat de procedure in het onderhavige geval eenvoudig was; dat naast het - verplichte - advies van de gemachtigde ambtenaar alleen dat van de milieuadviseur is ingewonnen; dat de gemeente van dat advies mocht afwijken, maar in dat geval moest uitleggen, al was het beknopt, waarom ze geen rekening hield met de gevaren voor verontreiniging die de milieuadviseur heeft vermeld; dat de bestreden beslissing niet de geringste vermelding in die zin bevat, terwijl op de plannen in een dispergerende afwateringsgeul wordt voorzien, een systeem voor de afvoer van afvalwater dat door de milieuadviseur bekritiseerd is; dat het middel gegrond is;

Overwegende dat de overige middelen van het verzoekschrift niet hoeven te worden onderzocht,

uitspraak doende bij verstek ten aanzien van de eerste verwerende partij,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Vernietigd wordt de bouwvergunning die het college van burgemeester en schepenen van Aywaille op 23 juni 1995 heeft afgegeven en waarbij het echtpaar PIRLOT-THOMAS toestemming krijgt om een garage en een paardenbox te bouwen achter zijn eigendom, gelegen aan de rue de Chezy 28 te Harzé.

Artikel 2.

De kosten, bepaald op 4.000 frank, komen ten laste van de eerste verwerende partij.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, op negenentwintig september tweeduizend door :

de HH.	LEROY,	kamervoorzitter,
	QUERTAINMONT,	staatsraad,
Mevr.	GUFFENS,	staatsraad,
Mevr.	MALCORPS,	griffier.

De Griffier,

De Voorzitter,

M.-Chr. MALCORPS.

M. LEROY.

VERTALING OVEREENKOMSTIG ARTIKEL 63,
EERSTE LID, VAN DE WETTEN OP DE RAAD VAN STATE,
GECOÖRDINEERD OP 12 JANUARI 1973.