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. 95.559 van 17 mei 2001

A.79.257/XIII-761
A.86.693/XIII-1357

In zake: **de naamloze vennootschap FORT-LABIAU**,

die woonplaats heeft gekozen bij Mr. Philippe COENRAETS, advocaat, Bolwerksquare 1A
1050 Brussel,

tegen :

het Waals Gewest, vertegenwoordigd door zijn Regering,

dat woonplaats heeft gekozen bij Mr. Etienne ORBAN de XIVRY, advocaat,
route de Beausaint 29
6980 La Roche-en-Ardenne.

DE RAAD VAN STATE, XIIIe KAMER,

Gezien het op 7 juli 1998 ingediende verzoekschrift, waarbij de naamloze vennootschap FORT-LABIAU de nietigverklaring vordert van het besluit van de Waalse Regering van 30 april 1998 waarbij het plan van de centra voor technische ingraving voorlopig wordt vastgesteld (zaak A. 79.257/XIII-761);

Gezien het op 10 september 1999 ingediende verzoekschrift, waarbij de naamloze vennootschap FORT-

LABIAU de nietigverklaring vordert van het besluit van de Waalse Regering van 1 april 1999 waarbij het plan van de centra voor technische ingraving definitief wordt vastgelegd (zaak A. 86.693/XIII-1357);

Gezien de regelmatig uitgewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

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

Gelet op de beschikkingen van 17 november 2000 waarbij de neerlegging van de dossiers en het verslag ter griffie wordt gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan de partijen en gezien de laatste memories;

Gelet op de beschikkingen van 5 april 2001, waarvan aan de partijen kennis is gegeven en waarbij wordt bepaald dat de zaak voorkomt op de terechtzitting van 10 mei 2001;

Gehoord het verslag van de heer HANOTIAU, kamervoorzitter;

Gehoord de opmerkingen van Mr. Ph. BOUILLARD, loco mr. Ph. COENRAETS, advocaat, die voor de verzoekende partij verschijnt, en van Mr. E. ORBAN de XIVRY, die voor de verwerende partij verschijnt;

Gehoord het advies van de heer NIKIS, auditeur;

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

Overwegende dat de toedracht van de zaak de volgende is :

1. DE N.V. FORT-LABIAU stelt per brief van 29 mei 1996 aan de N.V. OPENBARE ONDERNEMING VOOR STEUN AAN DE KWALITEIT VAN HET LEEFMILIEU (SPAQUE) voor het terrein van de zandgroeven van Elouges te Dour, waarvan ze eigenaar is, te gebruiken als vestigingsplaats voor een centrum voor technische ingraving van inert afval met een volume van ongeveer 350.000 m³.

De SPAQUE bericht ontvangst van dat voorstel per brief van 6 juni 1996 en vraagt bijkomende inlichtingen aan de verzoekende partij.

2. De SPAQUE kent voor de plaats die door de verzoekende partij voorgesteld is een cijferbeoordeling 57 toe op de schaal die ze op basis van de verschillende vastgestelde criteria heeft opgesteld.

Aangezien de plaats minder dan 500.000 m³ opslagcapaciteit biedt en door de intercommunale ITRADEC niet als prioritair in aanmerking genomen is, wordt ze niet vermeld in het door de SPAQUE opgemaakte voorontwerp van plan.

3. Op 30 januari 1998 schrijft de verzoekende partij aan de SPAQUE het volgende :

" Hierbij herhaal ik mijn voorstel om het terrein van de zandgroeven van Elouges als centrum voor technische ingraving van categorie III toe te laten.

Voor zover ons bekend, heeft de gemeente Dour geen enkel ontwerp voorgelegd in het kader van het decreet van 27 juni 1996, artikel 20, § 2, tweede lid.

In een recente brief lijkt de gemeente zich niet te verzetten tegen een dergelijke onderneming aangezien ze het aan het Waals Gewest overlaat het mogelijke terrein te kiezen. Wij melden ons dan ook aan, in de hoop deze

onderneming tot een goed einde te brengen in samenwerking met de gemeente, die we op de hoogte houden van de onderhavige aanvraag.

Om u een zo volledig mogelijke informatie te verschaffen, zenden wij u het dossier toe, dat opgemaakt is overeenkomstig het voorafgaand milieu-effectrapport, aangevuld met de inlichtingen die worden voorgeschreven in het besluit van de Waalse Regering van 25 juli 1996".

4. Op 3 februari 1998 schrijft de verzoekende partij de gemeente Dour aan in de volgende bewoordingen :

" Gelieve hierbij bij wijze van inlichting een kopie te vinden van het dossier van de zandgroeven van Elouges zoals het aan de SPAQUE toegezonden is in het kader van het laatste vergelijkend onderzoek van de plaatsen die kunnen worden gebruikt voor de exploitatie van centra voor technische ingraving van categorie III.

Wij vestigen uw aandacht op het feit dat het Waals Gewest het terrein aanvankelijk niet in aanmerking had genomen, precies omdat de gemeente haar instemming niet had betuigd (cf. art. 2 [lees 20], § 2, van het decreet van 27 juli 1996). (...)

Op dit ogenblik echter mogen wij met de instemming van de diensten van de Minister van Leefmilieu opnieuw de kandidatuur van dat terrein indienen, aangezien de gemeente geen specifiek project heeft uitgewerkt. Wij hebben overigens opgemerkt dat in uw brief van 7 maart 1997 (…) geen sprake is van bijzondere motieven van verzet tegen het project.

Wij blijven derhalve volledig te uwer beschikking om een gesprek aan te gaan over welke vorm van samenwerking ook met het oog op de exploitatie en de sanering van dit terrein, rekening houdend met onze gemeenschappelijke belangen en met strikte inachtneming van het decreet van 27 juni 1996.

5. De gemeente Dour schrijft op 16 maart 1998 het volgende aan de SPAQUE :

" Naar aanleiding van de verschillende documenten die ons toegezonden zijn door de N.V. FORT-LABIAU in verband met de wens om een stortplaats van categorie 3 open te stellen in de zandgroeven van Elouges wenst de gemeente het volgende duidelijk te maken :

1. De gemeente heeft nooit overwogen een centrum voor technische ingraving van afval van categorie 3 op te

richten op het terrein van de zandgroeven van Elouges;

2. Het Waals Gewest heeft trouwens nooit dat terrein in aanmerking genomen als plaats die kan worden gebruikt voor een dergelijke bestemming;

(...)

Indien zou blijken dat het Waals Gewest terugkomt op zijn standpunt, hoewel de gemeente dat niet gevraagd heeft, en beslist aan het terrein een dergelijke bestemming te geven, zullen wij ons er tegen verzetten dat op die plaats een dergelijk centrum voor ingraving gevestigd wordt.

(...)

De gemeente zou derhalve, in de gegeven omstandigheden en in zoverre een dergelijke bestemming zou worden gegeven aan het terrein van de zandgroeven, verkiezen met haar eigen middelen een dergelijke stortplaats te exploiteren om redenen die verband houden met doeltreffendheid, controle en algemeen welzijn.

De gemeente herinnert er trouwens aan dat ze een erkenning bezit die op 17 juni 1992 door het Waals Gewest uitgereikt is".

6. De verzoekende partij verstrekt op 31 maart 1998 aan de gemeente het volgende antwoord :

" (...) wij begrijpen zeer goed dat, indien de Waalse Regering het terrein in aanmerking zou nemen, de gemeente actief zal wensen deel te nemen aan de exploitatie of, op zijn minst, aan het toezicht erop.

Wij kunnen derhalve alleen herhalen dat wij voor dat bepaald project wensen samen te werken. (...)".

Ze schrijft dezelfde dag de SPAQUE aan in de volgende bewoordingen :

" (...) Wat betreft uw standpunt over de planning van de centra voor technische ingraving, onthouden wij dat de gemeente eventueel actief wenst deel te nemen aan het beheer van dat toekomstige C.T.I. Dit is een nieuw feit dat verdient in aanmerking te worden genomen.

Zoals wij reeds hadden medegedeeld aan de gemeente Dour bij de indiening van ons project, staan wij open voor welke vorm van samenwerking ook, van de meest restrictieve tot de ruimste".

7. Het terrein dat door de verzoekende partij wordt voorgesteld is noch in het voorlopige plan, noch in het definitieve plan opgenomen dat de Waalse Regering respectievelijk op 30 april 1998 en 1 april 1999 heeft vastgesteld.

Dit zijn de handelingen die met de twee beroepen tot nietigverklaring bestreden worden;

Overwegende dat er, wegens de vernochtheid die beide zaken vertonen, grond is om ze samen te voegen;

Overwegende dat artikel 20, § 2, tweede lid, van het decreet van 27 juni 1996 betreffende de afvalstoffen als volgt gesteld is :

" De in artikel 11 bedoelde vergunning tot vestiging en exploitatie van een centrum voor technische ingraving van inerte afvalstoffen, wordt uitsluitend aan gemeenten en verenigingen van gemeenten verleend";

Overwegende dat uit de brief van 16 maart 1998 van het college van burgemeester en schepenen van Dour aan de SPAQUE blijkt dat de gemeentelijke overheid niet alleen niet vraagt een stortplaats van categorie 3 open te stellen in de zandgroeven van Elouges, maar zich ertegen verzet, stellende dat "de gemeente (…), in zoverre een dergelijke bestemming zou worden gegeven aan het terrein van de zandgroeven, (zou) verkiezen met haar eigen middelen een dergelijke stortplaats te exploiteren om redenen die verband houden met doeltreffendheid, controle en algemeen welzijn”; dat de intercommunale ITRADEC evenmin wenst een centrum voor technische ingraving van inerte afvalstoffen op die plaats te vestigen;

Overwegende dat artikel 20, § 3, eerste lid, van hetzelfde decreet het volgende bepaalt :

" De in § 2 bedoelde publiekrechtelijke rechtspersonen kunnen de exploitatie op eigen kracht verzekeren of aan derden toevertrouwen in het kader van overeenkomsten waarbij de in acht te nemen regels bepaald worden";

Overwegende dat hieruit volgt dat, voortgaande op de tekst van het voormelde decreet, de N.V. FORT-LABIAU er geen belang bij zou hebben de nietigverklaring van de besluiten van 30 april 1998 en 1 april 1999 te vorderen doordat het terrein waarop ze de vestiging van een centrum voor technische ingraving van inerte afvalstoffen plande en waarvan ze eigenaar is, niet opgenomen is in het plan van de C.T.I.'s, aangezien ze dat terrein in ieder geval niet zou mogen exploiteren in de veronderstelling dat het toch in het genoemde plan zou worden vermeld;

Overwegende dat de verzoekende partij in haar laatste memorie vraagt aan het Arbitragehof een prejudiciële vraag te stellen betreffende het verschil in behandeling waarin het decreet van 27 juni 1996 voorziet naargelang de hoedanigheid van de personen die gemachtigd zijn om een stortplaats te vestigen en te exploiteren, alsmede betreffende het feit dat de inbreuk op de vrijheid van handel en nijverheid niet in verhouding staat tot de oogmerken van het decreet;

Overwegende dat een gelijksoortige vraag gesteld is aan het Arbitragehof dat bij arrest nr. 81/97 van 17 december 1997 geoordeeld heeft dat de beperkingen van de vrijheid van handel en nijverheid niet klaarblijkelijk onevenredig blijken te zijn, gelet op de verantwoording van algemeen belang die gegeven wordt in de parlementaire voorbereiding van het decreet, en dat het (Arbitragehof)"zijn bevoegdheden zou te buiten gaan indien, gelet op dergelijke overwegingen, het zou oordelen dat het gelijkheidsbeginsel de verplichting oplegt voor de industriële afvalstoffen en voor huishoudelijke

afvalstoffen in hetzelfde stelsel van vestiging en exploitatie te voorzien";

Overwegende dat, overeenkomstig artikel 26 van de bijzondere wet van 6 januari 1989 op het Arbitragehof,de Raad van State ertoe gehouden is de door de verzoekende partij gestelde prejudiciële vraag aan het Arbitragehof voor te leggen,

B E S L U I T :

Artikel 1.

De zaken met de nrs. A. 79.257/XIII-761 en A. 86.693/XIII-1357 worden samengevoegd.

Artikel 2.

De volgende prejudiciële vraag wordt gesteld aan het Arbitragehof :

" Schendt artikel 20, § 3, eerste lid, van het decreet van de Waalse Gewestraad van 27 juni 1996 betreffende de afvalstoffen het beginsel van vrijheid van handel en nijverheid, in samenhang met de artikelen 10 en 11 van de gecoördineerde Grondwet, in zoverre dat artikel aan de in § 2 van dezelfde bepaling bedoelde publiekrechtelijke rechtspersonen de discretionaire bevoegdheid toekent om een privaatrechtelijke rechtspersoon al dan niet te betrekken bij de exploitatie van een centrum voor technische ingraving van inerte afvalstoffen?".

Artikel 3.

De beslissing over de kosten wordt in beraad gehouden.

Aldus uitgesproken te Brussel, in openbare terechtzitting van de XIIIe kamer, op zeventien mei tweeduizend en een door :

de HH.	HANOTIAU,	kamervoorzitter,
	LEROY,	kamervoorzitter,
	DAOUT,	staatsraad,
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.**