

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 114.566 van 16 januari 2003
in de zaak A.57.469/VII- 12.537.**

In zake : de gemeente DENDERLEEUEW
die woonplaats kiest bij
Advocaat D. LINDEMANS,
kantoor houdende te BRUSSEL,
Keizerslaan 3,

tegen :

de bestendige deputatie van de provincieraad van OOST-
VLAANDEREN.

verzoeker in tussenkomst:

Danny STEVENS,
wonende te AALST,
Kantonstraat 45.

DE RAAD VAN STATE, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat de gemeente DENDERLEEUEW op 14 april 1994 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 3 februari 1994 waarbij het beroep dat Danny STEVENS, in zijn hoedanigheid van afgevaardigd bestuurder van de n.v. ICE DREAM (in faillissement), heeft ingesteld tegen het besluit van 8 september 1993 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw houdende weigering van de vergunning voor de exploitatie van een inrichting voor het bereiden van roomijsprodukten, gelegen Rabatten 15A te Denderleeuw (Iddergem), gegrond wordt verklaard en aan de n.v. ICE DREAM de gevraagde vergunning wordt verleend;

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verzoekschrift van 30 november 1994 waarbij Danny STEVENS gevraagd heeft om tussen te komen in de debatten;

Gelet op de beschikking van 5 december 1994 waarbij aan Danny STEVENS de toelating wordt verleend om tussen te komen in de debatten;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur P. SOURBRON;

Gelet op de beschikking van 4 februari 2002 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 7 november 2002 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 19 december 2002;

Gehoord het verslag van Staatsraad E. BREWAEYS;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat J. JOOS die, loco Advocaat D. LINDEMANS verschijnt voor de verzoekende partij, en van Bestuurssecretaris F. COCRIAMONT, 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;

1. De feiten

Overwegende dat de relevante gegevens van de zaak als volgt kunnen worden samengevat :

1.1. Op 22 juni 1993 dient Danny STEVENS, afgevaardigd-bestuurder van de n.v. ICE DREAM, bij het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw een vergunningsaanvraag in voor de exploitatie van een inrichting voor het bereiden van roomijsprodukten, gelegen te Denderleeuw, Rabatten 15A. Krachtens het bij koninklijk besluit van 30 mei 1978 vastgestelde gewestplan Aalst-Ninove-Geraardsbergen-Zottegem is de inrichting gelegen in woongebied.

1.2. Van 7 juli 1993 tot en met 5 augustus 1993 wordt een openbaar onderzoek georganiseerd. Er worden een zevental bezwaarschriften ingediend. In één daarvan klagen omwonenden over de hinderlijkheid van de inrichting, die blijkbaar reeds enige tijd geëxploiteerd wordt, en wijzen zij er op dat de woonfunctie van de omliggende percelen in gevaar wordt gebracht.

1.3. Met een besluit van 8 september 1993 weigert het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw de gevraagde vergunning omdat de inrichting “niet verenigbaar is met de bestemming van de omgeving nl. woonzone”.

1.4. Met een op 13 oktober 1993 aangetekend verstuurd schrijven stelt Danny STEVENS , in zijn hoedanigheid van afgevaardigd bestuurder van de n.v. ICE DREAM, bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen beroep in tegen het besluit van 8 september 1993 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw.

Het beroep wordt op 28 oktober 1993 ontvankelijk verklaard.

1.5. In het kader van de beroepsprocedure geven het bestuur ruimtelijke ordening en de Vlaamse Milieumaatschappij gunstig advies. Het bestuur milieuvergunningen en de provinciale milieuvergunningscommissie verlenen ongunstig advies.

1.6. Met een besluit van 3 februari 1994 van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen wordt het beroep ingewilligd. Het beroepen besluit van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw wordt opgeheven en de gevraagde vergunning wordt verleend voor een termijn van twintig jaar. De vergunning wordt afhankelijk gesteld van de naleving van een aantal bijzondere milieuvoorwaarden.

De motivering van het besluit luidt als volgt :

"Overwegende dat in dit beroepschrift aangevoerd wordt dat
- er een akoestisch onderzoek met bijhorende saneringsvoorstellen werd opgesteld waarbij enkel rekening werd gehouden met de dagwaarden om reden dat er enkel een vergunning voor overdag wordt aangevraagd.

De geluidshinder voortkomende van koelmotoren op vrachtwagens werd niet gemeten omdat het transport gebeurt door derden en de laadkade op meer dan 50 meter van de dichtstbijzijnde woning is gelegen;

- het brandpreventie-verslag op één detail na gunstig is;
- het niet bewezen is dat de ammoniakgeur, vastgesteld door de brandweercommandant en de milieuambtenaar in de kelder, ook door omwonenden werd waargenomen, dit gezien de afstand tot de woningen;
- het freon van de gebruikte koelinstallatie zou gemakkelijk kunnen vervangen worden;
- verkeerstechnisch gezien stellen er zich geen problemen bij de aan- en afvoer in de Rabatten. Terzake wordt gewezen op het drukke verkeer langs de achterliggende Expressweg Aalst-Ninove.

Gelet op de bijkomende briefwisseling waarmee de appellant uitgebreide toelichting gestaafd door documenten en kopies bezorgde met betrekking tot de motivatie van zijn beroepschrift en zijn correspondentie met het stadsbestuur;

Overwegende dat het bedrijf volgens het gewestplan Aalst - Ninove - Geraardsbergen - Zottegem gelegen is in een woongebied; dat het bedrijfsterrein aan 3 zijden paalt aan bebouwde percelen; dat binnen een straal van 50 meter rond de perceelsgrenzen een tiental woningen staan; dat mits het uitvoeren van een aantal saneringsmaatregelen (cfr. vergunningsvoorwaarden) en mits een zorgvuldige exploitatie het bedrijf verenigbaar moet geacht worden met de bestemming van het gebied;

Overwegende dat een volledig akoestisch onderzoek met saneringsvoorstellen werd uitgevoerd; dat mits uitvoering van de opgelegde saneringswerken de geluidshinder tot een aanvaardbaar niveau kan worden gereduceerd;

Overwegende dat de installatie met ammoniak werd gereviseerd; dat eventuele geurhinder tot een aanvaardbaar niveau is beperkt;

Overwegende dat de verkeershinder gelet op de geringe trafiek minimaal is;

Overwegende dat afstelling en onderhoud van de verwarmingsinstallatie rook- en roethinder kan voorkomen;

Overwegende dat de afvalwaters dienen te voldoen aan de wettelijke normen;

Overwegende dat een vergunning voor grondwaterwinning werd aangevraagd".

1.7. De inrichting werd, na de inleiding van huidig annulatieberoep, overgenomen door de n.v. GRANNY's ICE CREAM. Van die overname werd melding gedaan bij de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen.

Op 8 maart 1999 is de n.v. GRANNY's ICE CREAM op haar beurt failliet verklaard. Volgens inlichtingen verstrekt door de verzoekende partij is er nog steeds een activiteit in de betrokken inrichting. Dit wordt niet betwist door de verwerende partij.

2. De ontvankelijkheid van de tussenkomst

Overwegende dat Danny STEVENS in het verzoekschrift tot tussenkomst wijst op zijn hoedanigheid van aandeelhouder en van gewezen afgevaardigd-bestuurder van de n.v. ICE DREAM, vennootschap die op het ogenblik van de tussenkomst reeds failliet was verklaard bij vonnis van 4 oktober 1993 van de rechtbank van koophandel van Dendermonde;

Overwegende dat de n.v. ICE DREAM in de loop van het geding werd overgenomen door de n.v. GRANNY's ICE CREAM, die op haar beurt failliet werd verklaard bij vonnis van 8 maart 1999 van de rechtbank van koophandel van Dendermonde; dat niet blijkt dat Danny STEVENS als aandeelhouder of als bestuurder betrokken was bij de overnemende vennootschap; dat het verzoek tot tussenkomst moet worden afgewezen;

3. De gegrondheid van het beroep

3.1. Overwegende dat een derde middel wordt afgeleid uit de schending van "artikel 444 e.v. van de Faillissementswet en van artikel 17 van het Milieuvergunningsdecreet en art. 50, 1° van VLAREM I, doordat het beroep ontvankelijk werd verklaard, terwijl het beroep, ingesteld door een gefailleerde persoon, onontvankelijk moet verklaard worden wegens onbekwaamheid, en doordat de bestreden beslissing de ontvankelijkheid niet motiveert terwijl de overheid, in de wetenschap dat een gefailleerde een beroep heeft ingesteld zonder tussenkomst van de curator, verplicht is, zo zij meent dat het beroep toch ontvankelijk is, haar beslissing wat betreft de ontvankelijkheid te motiveren";

Overwegende dat de verwerende partij daarop het volgende antwoordt:

"Het beroepschrift van de heer Danny STEVENS dateert van 13 oktober 1993 (stuk 7 administratief dossier).

De N.V. ICE DREAM werd bij vonnis dd. 4 oktober 1993 van de rechtbank van koophandel van Dendermonde in falingsverklaring verklaard.

De gefailleerde had de bekwaamheid om zonder tussenkomst van de curator een (ontvankelijk) beroep in te stellen.

Door de uitspraak van het faillissement verliest de gefailleerde (ingevolge artikel 444 Faill. W.) het beheer over de failliete boedel in de zin dat hij geen goederen meer mag (ver)kopen of vervreemden.

Het faillissement houdt evenwel niet in dat de gefailleerde rechtspersoon ophoudt te bestaan of dat de Raad van Bestuur al zijn bevoegdheden verliest.

In de periode voorafgaand aan de likwidatie mogen de vennootschap of de bestuurders bewarende maatregelen (in tegenstelling met daden van beschikking) nemen, eventueel tegen de wil van de curator in.

Het is zonder meer duidelijk dat het instellen van een beroep tegen een weigering van een milieuvergunning een bewarende maatregel is die ten goede komt aan de failliete boedel. Er dient m.a.w. niet te worden getwijfeld aan de ontvankelijkheid van het beroepschrift”;

Overwegende dat de verzoekende partij zich in de memorie van wederantwoord beperkt tot een verwijzing naar het inleidend verzoekschrift;

3.2. Overwegende dat luidens artikel 444 van de Faillissementswet, dat van toepassing was op het ogenblik waarop het in het geding zijnde administratief beroep werd ingesteld, de gefailleerde vanaf de uitspraak van het faillissement van rechtswege en onmiddellijk het beheer verliest over zijn goederen alsmede over de goederen die hij gedurende het faillissement mocht verkrijgen en dat alle betalingen, verrichtingen en handelingen van de gefailleerde gedaan na het faillissementsvonnis, van rechtswege nietig zijn; dat het verlies van het beheer over al zijn goederen impliceert dat de gefailleerde niet alleen een administratief beroep tegen de weigering van een milieuvergunning kan instellen; dat het middel gegrond is,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het verzoek tot tussenkomst van Danny STEVENS wordt afgewezen.

Artikel 2.

Vernietigd wordt het besluit van de bestendige deputatie van de provincieraad van Oost-Vlaanderen van 3 februari 1994 waarbij het beroep dat Danny STEVENS, in zijn hoedanigheid van afgevaardigd bestuurder van de n.v. ICE DREAM (in faillissement), heeft ingesteld tegen het besluit van 8 september 1993 van het college van burgemeester en schepenen van de gemeente Denderleeuw houdende weigering van de vergunning voor de exploitatie van een inrichting voor het bereiden van roomijsprodukten, gelegen Rabatten 15A te Denderleeuw (Iddergem), gegrond wordt verklaard en aan de n.v. ICE DREAM de gevraagde vergunning wordt verleend.

Artikel 3.

Dit arrest zal worden bekendgemaakt op dezelfde wijze als het vernietigde besluit.

Artikel 4.

De kosten van het beroep, bepaald op 99,16 euro, komen ten laste van het Vlaamse Gewest.

De kosten van de tussenkomst, bepaald op 74,37 euro, komen ten laste van verzoeker in tussenkomst.

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op zestien januari tweeduizend en drie, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	R. STEVENS,	staatsraad,
	E. BREWAEYS,	staatsraad,
	Th. VAN RAEMDONCK,	toegevoegd griffier.

De griffier,

De voorzitter,

Th. VAN RAEMDONCK.

M.-R. BRACKE.