

RAAD VAN STATE, AFDELING ADMINISTRATIE.

A R R E S T

**nr. 75.670 van 3 september 1998
in de zaak A. 43.931/VII-9970.**

In zake : de b.v.b.a. IMC BELGIUM METALS,
die woonplaats kiest bij
Advocaat H. VANDENBERGHE,
kantoor houdende te BRUSSEL,
August Reyerslaan 171

tegen :

de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het
Vlaamse Gewest,
gevestigd te MECHELEN,
Kannuniek De Deckerstraat 22-26.

D E R A A D V A N S T A T E, VIIe K A M E R,

Gezien het verzoekschrift dat de b.v.b.a. IMC BELGIUM METALS op 5 maart 1991 heeft ingediend om de vernietiging te vorderen van "de beslissing van verwerende partij O.V.A.M., van 4 februari 1991, waarbij de verzoekende partij in gebreke wordt gesteld, bij toepassing van het decreet van 2 juli 1981 betreffende het beheer van de afvalstoffen, en waarbij de verzoekende partij wordt aangemaand de door OVAM opgelegde saneringswerken betreffende de opslagplaats gelegen te Wommelgem, Herentalsebaan 587, tegen uiterlijk 15 maart 1991 uit te voeren, en waarbij OVAM tevens meldt dat zij vanaf die datum tot ambtshalve verwijdering van de afvalstoffen zal overgaan, conform artikel 21, § 2.c. van het decreet van 2 juli 1981, en de inrichting zal verzegeld worden met toepassing van artikel 5 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 21 april 1982, houdende aanduiding van de ambtenaren belast met het toezicht";

Gezien de regelmatig gewisselde memories van antwoord en van wederantwoord;

Gezien het verslag opgemaakt door Auditeur E. LANCKSWEERDT;

Gelet op de beschikking van 4 december 1996 die de neerlegging ter griffie van het verslag en van het dossier gelast;

Gelet op de kennisgeving van het verslag aan partijen en gezien de laatste memorie van de verzoekende partij;

Gelet op de beschikking van 18 maart 1998 waarbij de terechtzitting bepaald wordt op 28 mei 1998;

Gehoord het verslag van Kamervoorzitter M.-R. BRACKE;

Gehoord de opmerkingen van Advocaat L. WYNANT die, loco Advocaten H. VANDENBERGHE en M. SPANDRE verschijnt voor de verzoekende partij, en van Advocaat P. ROTSART die, loco Advocaat P. ENGELS verschijnt voor de verwerende partij;

Gehoord het, behoudens wat de kosten betreft, eensluidend advies van Auditeur E. LANCKSWEERDT;

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

1. Overwegende dat OVAM op 19 november 1990 ten laste van de verzoekende partij een proces-verbaal opmaakt, waarin wordt gesteld dat de verzoekende partij op de terreinen van de p.v.b.a. ALTRAK CLEANING aan de

Herentalsebaan nr. 587 te Wommelgem aluminiumafvalstoffen opslaat zonder dat daartoe een vergunning voorhanden is; dat OVAM op 22 november 1990 dat proces-verbaal aan de verzoekende partij toezendt en haar volgende saneringswerken oplegt : "Onmiddellijk afvoeren op legale wijze van de nu nog aanwezige aluminiumafval. - Er kan geen opslag van deze aluminiumafval meer plaatsvinden tot na bekomen van de vereiste vergunningen"; dat op 4 februari 1991 OVAM aan de verzoekende partij de thans bestreden brief toezendt, gesteld als volgt :

"Een afschrift van het in rand vermelde proces-verbaal werd u per aangetekend schrijven overgemaakt op datum van 22.11.1990.

Uit het inspectiebezoek dd. 28.01.1991 van de toezichthoudende ambtenaar van de OVAM blijkt dat de ter zake geëiste saneringswerken nog niet werden uitgevoerd.

Bij deze wordt u formeel in gebreke gesteld.

Tegen uiterlijk 15.03.1991 wordt u voornamelijk verzocht om de opgelegde werken uit te voeren. Indien na deze datum wordt vastgesteld dat aan dit verzoek geen gevolg is gegeven zal overeenkomstig artikel 21, §2, c van het decreet van 2 juli 1981 betreffende het beheer van afvalstoffen de procedure tot ambtshalve verwijdering worden aangevat en zal de inrichting verzegeld worden in toepassing van artikel 5 van het besluit van de Vlaamse Executieve van 21 april 1982 houdende aanduiding van de ambtenaren belast met toezicht.

Een afschrift van onderhavig schrijven wordt overgemaakt aan de Procureur des Konings";

2.1. Overwegende dat het ten tijde van de bestreden beslissing geldend artikel 21, § 2, c, van het decreet van 2 juli 1981 betreffende het beheer van afvalstoffen, zoals het werd vervangen door artikel 54, 5°, van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid, bepaalt :

"De afvalstoffenmaatschappij kan ambtshalve de afvalstoffen van een onderneming verwijderen en de verontreinigde bodems en buiten gebruik gestelde industriële installaties, die een risico inhouden voor het leefmilieu en de volksgezondheid, saneren ingeval na behoorlijke ingebrekestelling door de

afvalstoffenmaatschappij of door het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, de ingebrekegestelde heeft nagelaten de opgelegde maatregelen te treffen of de opgelegde werken uit te voeren binnen de opgelegde termijn.

De ambtshalve verwijdering of sanering vindt plaats op kosten van de ingebrekeblijvende.

De Vlaamse Executieve kan nadere regels bepalen voor de uitvoering van deze bepalingen";

2.2. Overwegende, dat de ingebrekestelling, vervat in voornoemde brief, een ingebrekestelling betreft in de zin van evengeciteerde bepaling, voorafgaand aan een beslissing tot ambtshalve verwijdering; dat noch die ingebrekestelling, noch de mededeling van de gevolgen verbonden aan het niet uitvoeren van de opgelegde maatregelen als een uitvoerbare administratieve beslissing kan worden aangemerkt; dat die handelingen die geen rechtsgevolgen hebben niet voor vernietiging vatbaar zijn; dat rekening houdend met de verstrekkende gevolgen die een ambtshalve sanering kan hebben, de rechtszekerheid vereist dat een dergelijk besluit formeel wordt genomen en dat daarin de uit te voeren werken voor de verwijdering van de afvalstoffen voldoende precies worden omschreven; dat zonder dat dergelijk besluit voorhanden is, ook niet kan worden overgegaan tot terugvordering van de kosten van een ambtshalve verwijdering; dat het administratief dossier geen enkel stuk bevat houdende een formele beslissing tot ambtshalve verwijdering van de afvalstoffen; dat blijkbaar de verzoekende partij er verkeerdelijk van uitgaat dat de bestreden brief de kennisgeving inhoudt van een door de verwerende partij genomen beslissing tot ambtshalve sanering; dat vanuit dat oogpunt het annulatieberoep moet worden geacht gericht te zijn tegen een niet-bestaande beslissing;

2.3. Overwegende dat uit het vorenstaande volgt dat het beroep niet ontvankelijk is;

2.4. Overwegende dat er geen reden is om in te gaan op de door de verzoekende partij in haar laatste memorie gestelde vraag om "om redenen van rechtszekerheid de aangevochten ingebrekestelling formeel uit het rechtsverkeer te verwijderen";

3.1. Overwegende dat in haar laatste memorie de verzoekende partij nog vraagt om de kosten van het beroep ten laste te leggen van de verwerende partij; dat zij daartoe volgende reden aanbrengt :

"De verwerende partij verdedigde immers courant - in strijd met wat zij in onderhavige procedure stelt - dat zij op grond van een ingebrekestelling bij toepassing van artikel 21, § 2, c) van het Afvalstoffendecreet, zonder besluit, tot terugvoering van de kosten van een ambtshalve genomen maatregel kon overgaan. Deze stelling wierp zij o.m. uitdrukkelijk op in de annulatieprocedure die leidde tot het arrest N.V. OUTLAND, nr. 55.656, 12 oktober 1995 (Zie voor een weergave T.M.R., 1996, (35), 37, tweede kolom)";

3.2. Overwegende dat het arrest nr. 55.656, n.v. OUTLAND, van 12 oktober 1995 uitspraak doet over een annulatieberoep, ingesteld op 9 september 1993 tegen een besluit van de Vlaamse Executieve genomen op 31 maart 1993, terwijl het onderhavige beroep reeds werd ingesteld op 5 maart 1991; dat op het ogenblik van het instellen van haar beroep de verzoekende partij niet kan misleid geweest zijn door een standpunt dat door de verwerende partij zou zijn ingenomen in een procedure die meer dan twee jaar na de onderhavige procedure werd ingeleid; dat dienvolgens de vraag van de verzoekende partij niet kan worden ingewilligd,

B E S L U I T :

Artikel 1.

Het beroep wordt verworpen.

Artikel 2.

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

Aldus te Brussel uitgesproken in openbare terechtzitting, op drie september 1900 achtennegentig, door de VIIe kamer, die was samengesteld uit :

Mevr.	M.-R. BRACKE,	kamervoorzitter,
de HH.	D. VERBIEST,	staatsraad,
	R. STEVENS,	staatsraad,
Mevr.	V. WAUTERS,	griffier.

De griffier,

De voorzitter,

V. WAUTERS.

M.-R. BRACKE.