

Besluit van de gouverneur houdende vernietiging van het besluit van het college van burgemeester en schepenen van Gistel van 30 mei 2023 inzake toestemming voor de uitbating van de pop-up zomerbar D’Hoeve

DE GOUVERNEUR VAN DE PROVINCIE WEST-VLAANDEREN,

Bevoegdheid

Artikel 332, §1, eerste lid van het decreet over het lokaal bestuur van 22 december 2017.

Feitelijke context

Het college van burgemeester en schepenen van Gistel beslist op 30 mei 2023 om toestemming te geven aan dhr. Jan Van Basselaere om een pop-up zomerbar D’Hoeve uit te baten van 1 juni tot 30 september 2023.

Op 22 juni 2023 wordt klacht ingediend via aangetekend schrijven tegen het besluit van het college van burgemeester en schepenen van Gistel van 30 mei 2023.

Op 27 juni 2023 verzoekt de gouverneur het college van burgemeester en schepenen van Gistel de bestreden beslissing te bezorgen, alsook het volledige dossier ter zake en het gemotiveerd standpunt. Op 27 juli 2023 wordt het college van burgemeester en schepenen van Gistel herinnerd aan dit verzoek.

Op 10 augustus 2023 verzendt de gemeente Gistel het standpunt van het college van burgemeester en schepenen via het digitaal loket en op 17 augustus 2023 wordt de bestreden beslissing en het dossier verzonden. De toezichttermijn van de gouverneur neemt een aanvang op 18 augustus 2023 en eindigt op 18 september 2023.

Juridisch kader

De beginselen van behoorlijk bestuur.

Verantwoording

Volgens de klagers is het besluit van het college van burgemeester en schepenen van 30 mei 2023 strijdig met de algemene beginselen van behoorlijk bestuur, m.n. het zorgvuldigheidsbeginsel, het vertrouwensbeginsel, het gelijkheidsbeginsel en het redelijkheidsbeginsel.

De gemeenteraad van Gistel keurde in zitting van 22 december 2022 een engagementsverklaring goed tussen de stad Gistel en de horeca pop-up ondernemer (horecacharter pop-up). Uit de feiten, context en argumentatie blijkt dat deze engagementsverklaring als doel heeft om een afgelijnd en helder kader te verzorgen, afspraken tussen stad Gistel en de horeca pop-up ondernemer vast te stellen en te verduidelijken. Het bestuur wil er over waken dat tijdelijke initiatieven zich aan bepaalde spelregels houden om zo ook de openbare orde te bewaken.

Artikel 5 (aanvullende bepalingen) van dit charter bepaalt dat de ondertekening van deze engagementsverklaring de pop-up ondernemer niet vrijstelt van het al dan niet nodig hebben van bepaalde vergunningen of toelatingen en dat overtredingen uit het verleden als 'verzwarend' element worden meegenomen bij de eventuele goedkeuring van een volgende editie.

Op 30 mei 2023 geeft het college van burgemeester en schepenen toestemming aan dhr. Jan Van Basselaere om een pop-up zomerbar uit te baten in de Beekstraat 1 in Moere van 1 juni tot 30 september 2023. De aanvullende bepalingen uit artikel 5 van de engagementsverklaring worden overgenomen in artikel 6 van dit besluit en worden aangevuld met de vermelding dat er op het perceel tal van stedenbouwkundige overtredingen zijn (uitbating van een niet vergunde fitness, parkeren in een weide, onrechtmatig ingebuisde gracht, niet vergunde publiciteit) en dat er geen gevolg gegeven wordt aan de oproep om dit in orde te brengen. Het collegebesluit stelt dat een regularisatie- en/of herstelprocedure ASAP dient opgestart te worden. Indien dit niet in orde is tegen volgend jaar, zal elk pop-up initiatief afgewezen worden.

Het college van burgemeester en schepenen deelt in haar standpunt, geformuleerd in zitting van 8 augustus 2023, mee dat op 27 april 2021 en op 7 december 2021 een omgevingsvergunningaanvraag voor respectievelijk een fitness én wellness en een fitness werd geweigerd. Niettegenstaande deze weigering werden de werken (of een deel ervan) effectief uitgevoerd en de fitness wordt ook uitgbaat. Ook voor het overwelven van de gracht (als toegang tot parking in een weide) werd geen vergunning aangevraagd cf. de provinciale bepalingen m.b.t. overwelvingen.

Op 27 november 2021 werden de eerste vaststellingen ter plaatse gedaan en werd overgegaan tot het opstellen van een aanmaning. Op 9 mei 2022 volgde een tweede aanmaning en op 22 februari 2023 ging de verbalisant ruimtelijke ordening over tot het opstellen van een PV voor stedenbouwkundig misdrijf.

Het bestuur erkent dat er naast stedenbouwkundige onregelmatigheden ook heel wat klachten van omwonenden zijn, maar voelde zich genoodzaakt om gezien de opmaak van het horecacharter deze 3^e editie, weliswaar onder strikte voorwaarden, nog een kans te geven. Het bestuur is van mening dat de verbalisant ruimtelijke ordening haar werk correct uitvoert en de uitbaters voldoende tijd en kansen hebben gekregen om de uitbating in regel te stellen. Het bestuur wacht de verdere beslissing/opvolging van dit handhavingstraject af en dwingt de uitbaters met de voorwaarde uit

het besluit tot verlenen van de goedkeuring voor het pop-up initiatief 2023 om de situatie te regulariseren en/of in de oorspronkelijke staat te herstellen binnen het komende jaar, zo niet wordt elk initiatief geweigerd. Het bestuur engageert zich om nauwlettend toe te zien op het respecteren van de voorwaarden opgenomen in het pop-up reglement en staat in nauw contact met de politie voor de beoordeling en eventuele vaststelling van klachten.

Uit het dossier blijkt dat de pop-up zomerbar de vorige twee jaar werd toegestaan (in 2021 en 2022). Alhoewel de gemeenteraad ondertussen op 22 december 2022 een engagementsverklaring tussen het stadsbestuur en de horeca pop-up ondernemer heeft goedgekeurd, en ondanks de bestaande aanmaningen, een PV van stedenbouwkundig misdrijf en vele klachten, keurt het college van burgemeester en schepenen een nieuwe aanvraag voor 2023 goed, weliswaar onder de voorwaarde dat een regularisatie- en/of herstelprocedure ASAP dient opgestart te worden.

Samen met klagers dient vastgesteld dat het college van burgemeester en schepenen de vastgestelde stedenbouwkundige overtredingen en klachten van de vorige jaren niet als verzwarende elementen beschouwt en de toetsing van de aanvraag aan haar eigen horecacharter pop-up opschuift naar de volgende aanvraag. Door de aanvraag toch goed te keuren schendt het schepencollege bijgevolg artikel 5 van het gemeenteraadsbesluit dd. 22 december 2022 tot goedkeuring van het horecacharter pop-up en het collegebesluit dd. 30 mei 2023 is dus strijdig met het beginsel 'patere legem quam ipsi fecisti' als algemeen rechtsbeginsel.

Het besluit van het college van burgemeester en schepenen bevat evenmin een motivering waarom men van artikel 5 van het horecacharter pop-up afwijkt. De beslissing houdt dus eveneens een schending in van de motiveringsplicht als beginsel van behoorlijk bestuur en is dus getroffen door een dubbele schending van het recht.

BESLUIT:

Enig artikel. De beslissing van het college van burgemeester en schepenen van Gistel van 30 mei 2023 inzake toestemming voor de uitbating van de pop-up zomerbar D'Hoeve wordt vernietigd.

BRUGGE,

De gouverneur van de provincie West-Vlaanderen,

Carl Decaluwé

Tegen deze beslissing kan een beroep tot nietigverklaring of een verzoek tot schorsing van de tenuitvoerlegging worden ingediend bij de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het verzoekschrift wordt ingediend, hetzij elektronisch via een beveiligde website van de Raad van State (<http://eproadmin.raadvst-consetat.be/>), of met een ter post aangetekende brief die wordt toegezonden aan de Raad van State (Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel). Het verzoekschrift wordt ingediend binnen een termijn van zestig dagen nadat de beslissing werd betekend. Indien de beslissing niet betekend diende te worden, gaat de termijn in met de dag waarop de verzoeker er kennis van heeft gehad.