

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 31.983/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 13 juli 2001 door de Vlaamse minister van Leefmilieu en Landbouw verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het koninklijk besluit van 9 september 1981 betreffende de bescherming van vogels in het Vlaamse gewest", heeft op 5 februari 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering beoogt aan te brengen in het koninklijk besluit van 9 september 1981 betreffende de bescherming van vogels in het Vlaamse Gewest, komen neer op wat volgt.

Artikel 1 van het ontwerp strekt ertoe in de aanhef van dat koninklijk besluit een verwijzing op te nemen naar richtlijn 92/43/EEG van de Raad van 21 mei 1992 inzake de instandhouding van de natuurlijke habitats en de wilde flora en fauna. Met die wijziging beoogt het ontwerp tegemoet te komen aan een ingebrekestelling door de Europese Commissie wegens het niet omzetten van artikel 23, lid 2, van de voornoemde richtlijn. Luidens dat artikel 23, lid 2, moet in de internrechtelijke bepalingen welke de lidstaten aannemen met het oog op de omzetting van de richtlijn, een verwijzing naar die richtlijn worden opgenomen. In de ingebrekestelling heeft de Europese Commissie erop gewezen dat zij die bepaling, wat teksten betreft die voorafgaan aan de vaststelling van de richtlijn, interpreteert "als een eis krachtens dewelke de lidstaten een officiële kennisgeving moeten publiceren, overeenkomstig door hen vast te stellen regels, waardoor het publiek wordt geïnformeerd over de lijst van maatregelen van intern recht die aan de richtlijn voorafgaan en die naar het oordeel van de autoriteiten de betrokken richtlijn in nationaal recht omzetten".

Artikel 2 van het ontwerp strekt er in essentie toe artikel 3 van het koninklijk besluit van 9 september 1981 aan te vullen met een bepaling luidens welke het in het eerste lid van dat artikel 3 opgelegde verbod van in-, uit- en doorvoer van vogels niet geldt voor uitheemse soorten als bedoeld in artikel 6, § 1, III, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Met deze wijziging beoogt het ontwerp het koninklijk besluit van 9 september 1981 in overeenstemming te brengen met de voornoemde bepaling van de bijzondere wet luidens welke de natuurbescherming en het natuurbehoud weliswaar een aan de gewesten toegewezen bevoegdheid vormen, doch de federale overheid bevoegd blijft voor "de in-, uit- en doorvoer van uitheemse plantensoorten evenals van uitheemse diersoorten en hun krengen" ⁽¹⁾.

⁽¹⁾ Zie in die zin R.v.St., 2 april 1998, Van der Feesten en Everaert, nr. 72.970. Voor de maatregelen genomen door de federale overheid i.v.m. de bescherming van vogels, zie het koninklijk besluit van 26 oktober 2001 houdende de maatregelen inzake de invoer, de uitvoer en de doorvoer van bepaalde wilde, niet-inheemse vogelsoorten.

Artikel 3 van het ontwerp ten slotte strekt ertoe artikel 4 van het koninklijk besluit van 9 september 1981 te wijzigen in die zin dat voortaan de bestrijding van de huismus verboden wordt. Daarbij wordt tevens, wat de bestrijding van de andere in artikel 4 vermelde vogelsoorten betreft, de tekst beter afgestemd op die van artikel 9, lid 1, van richtlijn 79/409/EEG van de Raad van 2 april 1979 inzake het behoud van de vogelstand.

2. De rechtsgrond voor de ontworpen bepalingen wordt geboden door de artikelen 34 en 36 van het jachtdecreet van 24 juli 1991.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het vierde lid van de aanhef, waarin wordt verwezen naar richtlijn 79/409/EEG, dienen de woorden "van de Europese Gemeenschappen" te worden weggelaten.

2. Het vijfde lid van de aanhef moet worden geredigeerd als volgt :

"Gelet op richtlijn 92/43/EEG van de Raad van 21 mei 1992 inzake de instandhouding van de natuurlijke habitats en de wilde flora en fauna, gewijzigd bij richtlijn 97/62/EG van de Raad van 27 oktober 1997;"

3. In het achtste lid van de aanhef kan het nummer van het voorliggende advies (31.983/3) worden vermeld.

4. Het negende lid van de aanhef, waarin wordt verwezen naar het arrest nr. 72.970 van de Raad van State, zou beter na het vijfde lid in de aanhef worden opgenomen.

.../...

Artikel 1

Dit artikel strekt ertoe, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 23, lid 2, van de voornoemde richtlijn 92/43/EEG, zoals geïnterpreteerd door de Europese Commissie, een verwijzing naar die richtlijn op te nemen in de aanhef van het koninklijk besluit van 9 september 1981.

In de regel worden, overeenkomstig de voorschriften van de formele legistiek, geen wijzigingen aangebracht in de aanhef van reglementaire besluiten.

De stellers van het ontwerp zouden er beter voor opteren in het dispositief van het koninklijk besluit van 9 september 1981 ⁽²⁾ een artikel op te nemen luidens hetwelk de in dat besluit opgenomen regeling moet worden aangemerkt als houdende omzetting van o.m. richtlijn 92/43/EEG.

Indien er toch voor gekozen wordt om de aanhef van het koninklijk besluit van 9 september 1981 te wijzigen, dan dient het in te voegen lid in de vorm van een considerans te worden geredigeerd. In ieder geval moet de richtlijn met haar correct opschrift worden vermeld (richtlijn 92/43/EEG van de Raad van 21 mei 1992 inzake de instandhouding van de natuurlijke habitats en de wilde flora en fauna, gewijzigd bij richtlijn 97/62/EG van de Raad van 27 oktober 1997).

Artikel 2

1. In de inleidende zin van dit artikel moet worden vermeld dat artikel 3 van het koninklijk besluit van 9 september 1981 werd gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 24 mei 1995.

2. Luidens het ontworpen tweede lid van artikel 3 "(geldt) het voorgaande lid niet voor de in-, uit- en doorvoer van vogels die behoren tot uitheemse soorten zoals bedoeld in artikel 6, § 1, III, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen".

⁽²⁾ Bijvoorbeeld in de "slotbepalingen" van hoofdstuk IV.

Die bepaling verwoordt op een weinig adequate manier de bedoeling van de stellers van het ontwerp. Ze maakt immers onvoldoende duidelijk dat de in-, uit- en doorvoer van uitheemse vogelsoorten buiten het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 9 september 1981 wordt gehouden omdat het Vlaamse Gewest voor die aangelegenheid niet bevoegd is. De ontworpen bepaling kan integendeel in die zin worden begrepen dat het Gewest zich daarvoor wél bevoegd acht en dat het, gebruik makende van die bevoegdheid, bepaalt dat er geen verbod geldt voor de in-, uit- en doorvoer van uitheemse vogelsoorten, of m.a.w. dat die verrichtingen zijn toegestaan.

Om de bedoeling van de stellers van het ontwerp correct tot uiting te brengen, moet de bepaling luidens welke de regeling vervat in het koninklijk besluit van 9 september 1981 niet van toepassing is op de in-, uit- en doorvoer van uitheemse vogelsoorten, worden opgenomen in het artikel dat het toepassingsgebied van dat besluit regelt, namelijk in artikel 1.

Artikel 3

In de inleidende zin van dit artikel moet worden vermeld dat artikel 4 van het koninklijk besluit van 9 september 1981 werd vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 4 november 1987 en gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 24 mei 1995, 9 december 1997 en 18 december 1998.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT, P. LEMMENS,	staatsraden,
	H. COUSY, A. SPRUYT,	assessoren van de afdeling wetgeving,
	Th. VAN RAEMDONCK,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. SEUTIN, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. K. BAMS, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

Th. VAN RAEMDONCK

W. DEROOVER