

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 35.082/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 17 maart 2003 door de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Cultuur, Jeugd en Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 3 juni 1997 houdende algemene beschermingsvoorschriften, advies- en toestemmingsprocedure, instelling van een register en vaststelling van een herkenningsteken voor beschermde landschappen", heeft op 20 maart 2003 het volgende advies gegeven :

1. Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

Te dezen wordt het verzoek om spoedbehandeling in de aanhef van het ontwerp gemotiveerd

"door het feit dat er problemen zijn gerezen inzake de werkbare toepassing van het landschapsdecreet ten gevolge van een aantal arresten van de Raad van State. Door een aantal specifieke beschermingsvoorschriften op te nemen in individuele beschermingsvoorschriften was er volgens de Raad van State immers een vorm van machtsoverschrijding ontstaan. Het resultaat was een belangrijk aantal rechtszaken. Door een aantal specifieke beschermingsvoorschriften op te nemen in het bestaande besluit van 3 juni 1997 houdende algemene beschermingsvoorschriften wordt een oplossing geboden voor dit probleem en wordt meer rechtszekerheid geboden".

*

* *

2. Gelet op de korte termijn die hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten beperken tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND

3. De wijzigingen die het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit beoogt aan te brengen in het besluit van de Vlaamse regering van 3 juni 1997 houdende algemene beschermingsvoorschriften, advies- en toestemmingsprocedure, instelling van een register en vaststelling van een herkenningsteken voor beschermde landschappen, komen neer op wat volgt :

.../...

- artikel 1 van het ontwerp wijzigt de definitie van enkele begrippen die in het besluit worden gebruikt;
- artikel 2 van het ontwerp voegt in artikel 3 van het voornoemde besluit een bepaling toe, waardoor voor werkzaamheden, die zijn opgenomen in een landschapsbeheersplan of beheersplan in het kader van het bosdecreet van 13 juni 1990, de goedkeuring van deze plannen geldt als een gunstig advies of toestemming zoals bedoeld in artikel 14, §§ 3 en 4, van het decreet van 16 april 1996 betreffende de landschapszorg. Eenzelfde regeling geldt voor werkzaamheden die zijn opgenomen in een beheersplan voor een natuurreserveaat dat opgemaakt is overeenkomstig artikel 72, § 2, van het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, en waarover de minister bevoegd voor de landschappen of zijn gemachtigde een gunstig advies heeft verleend;
- de artikelen 3 tot 9 van het ontwerp wijzigen enkele algemene beschermingsvoorschriften in het besluit of vullen deze aan.

4. Het ontwerp vindt in beginsel⁽¹⁾ rechtsgrond in artikel 14, §§ 1 en 5, van het decreet van 16 april 1996 betreffende de landschapszorg. Luidens die bepalingen kan de Vlaamse regering algemene beschermingsvoorschriften vaststellen en de voorwaarden en de procedure vaststellen voor het verlenen van het in paragraaf 3 bedoelde advies en de in paragraaf 4 bedoelde toestemming.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Het eerste lid van de aanhef redigere men als volgt :

"Gelet op het decreet van 16 april 1996 betreffende de landschapszorg, inzonderheid op artikel 14, §§ 1 en 5;"

⁽¹⁾ Zie de opmerking bij artikel 5 van het ontwerp.

6. In het vierde lid schrijve men : "Gelet op het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door de omstandigheid dat ...".

7. Het vijfde lid redigere men als volgt :

"Gelet op advies 35.082/3 van de Raad van State, gegeven op 20 maart 2003, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Artikel 1

8.1. In de inleidende zin van artikel 1 moeten de woorden "het eerste en derde lid" vervangen worden door "het 1° en 3°".

8.2. In de bepaling sub 1° moet de vermelding van de decreten waarbij wijzigingen zijn aangebracht in het decreet van 16 april 1996, worden weggelaten. De uitdrukkelijke vermelding van de wijzigingen welke zijn aangebracht in een bepaling waarnaar wordt verwezen, duidt immers op de bedoeling van de regelgever om de verwijzing beperkt te houden tot de bepaling zoals die geldt op het ogenblik van de verwijzing, zodat latere wijzigingen ervan niet van toepassing zijn. Zulks stemt allicht niet overeen met de bedoeling van de stellers van het ontwerp.

Artikel 2

9.1. Men redigere de inleidende zin van dit artikel als volgt : "Aan artikel 3 van hetzelfde besluit wordt een derde lid toegevoegd, dat luidt als volgt :".

9.2. Uit het ontworpen artikel 3, derde lid, tweede zin, blijkt niet waarop het gunstig advies betrekking heeft. Volgens de toelichting van de gemachtigde ambtenaar heeft dit advies betrekking op het beheersplan voor het natuurreserveaat. De ontworpen bepaling moet dan ook in die zin worden aangepast.

Bovendien moet gewezen worden op artikel 72, § 2, van het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, welke bepaling luidt als volgt :

"§ 2. In afwijking van artikel 16 van (het decreet van 16 april 1996 betreffende de landschapszorg) wordt voor de landschappen gelegen in natuurreservaten zoals bedoeld in het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, één enkel beheersplan per natuurreservaat opgemaakt, de administratie bevoegd voor landschappen gehoord, overeenkomstig het decreet van 21 oktober 1997. De ambtenaar van het bestuur bevoegd voor het natuurbehoud vraagt het advies van de administratie bevoegd voor landschappen. Indien dit advies niet binnen een termijn van zestig dagen wordt uitgebracht, wordt het geacht gunstig te zijn".

In tegenstelling tot wat in het ontwerp is bepaald, is het derhalve niet de minister of zijn gemachtigde die advies moet geven, maar wel de administratie bevoegd voor landschappen. De tekst van het ontwerp zal ook op dit punt moeten worden aangepast.

Artikel 3

10. De inleidende zin van dit artikel moet worden geredigeerd als volgt :
"Artikel 4, § 2, 4°, wordt vervangen als volgt :".

Artikel 5

11. De wijzigingen welke dit artikel beoogt aan te brengen in artikel 8 van het besluit van de Vlaamse regering van 3 juni 1997, hebben betrekking, niet op "het eerste en het zesde lid" van dat artikel 8, maar op de bepalingen sub 1° en 6° van dat artikel.

12. Artikel 8 van het voornoemde besluit van de Vlaamse regering van 3 juni 1997 bepaalt een aantal voorschriften betreffende fauna, flora en vegetatie in beschermde landschappen. Die voorschriften bevatten inzonderheid verbodsbepalingen in verband met het uitoefenen van bepaalde activiteiten of het stellen van bepaalde handelingen of ingrepen.

Het ontworpen artikel 8, 6°, verbiedt "het leggen van gifaas en het gebruik van klemmen, voorzover die middelen niet worden gebruikt voor het bestrijden van schadelijke dieren door de overheid". Een dergelijke verbodsbepaling lijkt niet te kunnen worden aangemerkt als een algemene beschermingsmaatregel die kan worden ingepast in de doelstellingen van het voornoemde decreet van 16 april 1996. Luidens zijn artikel 2 regelt dit decreet immers de bescherming van landschappen, de instandhouding, het herstel en het beheer van beschermde landschappen, en stelt het maatregelen vast voor de bevordering van de algemene landschapszorg.

De verbodsmaatregel bedoeld in het ontworpen artikel 8, 6°, past veeleer in een beleid inzake natuurbehoud, dan in een beleid inzake landschapszorg. De conclusie is dan ook dat er voor de ontworpen bepaling geen rechtsgrond voorhanden is in het decreet van 16 april 1996.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen artikelen 8, 7° en 8° (artikel 6 van het ontwerp), en 8bis, 2° (artikel 7 van het ontwerp).

Artikel 6 ⁽²⁾

13. In de inleidende zin van dit artikel schrijve men "een 7° tot 9°" in plaats van "een zevende tot negende lid".

Artikel 7

14. Men redigere de inleidende zin van dit artikel als volgt : "In hetzelfde besluit wordt een artikel 8bis ingevoegd, dat luidt als volgt :".

Artikel 9

15. In de inleidende zin van dit artikel schrijve men "een 7°" in plaats van "een zevende lid".

⁽²⁾ Overigens verdient het aanbeveling dit artikel samen te smelten met artikel 5 van het ontwerp, omdat beide artikelen betrekking hebben op artikel 8 van het besluit van 3 juni 1997.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT, P. LEMMENS,	staatsraden,
Mevrouw	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. SEUTIN, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld door Mevr. M.-C. CEULE, eerste referendaris-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER