KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.332/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 22 december 2003 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "betreffende de diensten met onderwijsbehoeften", heeft op 8 januari 2004 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

Hoofdstuk X, afdeling 1, van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV voorziet in de mogelijkheid om aan diensten neuropsychiatrie voor kinderen subsidies te verlenen om er onderwijs te verstrekken.

Ter uitvoering van de artikelen X.4 en X.5 van het decreet van 14 februari 2003 worden in hoofdstuk 2 van het om advies voorgelegde ontwerp de berekening en uitbetaling van de subsidies geregeld. In de hoofdstukken 3 en 4 van het ontwerp worden de controle en de sancties geregeld. Rechtsgrond hiervoor is te vinden in respectievelijk de artikelen X.16 en X.17 van het decreet van 14 februari 2003.

Het in de aanhef vermelde artikel X.2 van het decreet van 14 februari 2003 biedt geen rechtsgrond. De eerste aanhefverwijzing zal in die zin moeten worden aangepast.

In de aanhef van het ontwerp wordt ook melding gemaakt van artikel 5, § 1, 6°, van het decreet van 17 juli 1991 betreffende inspectie, Dienst voor Onderwijsontwikkeling en pedagogische begeleidingsdiensten. Het is echter niet nodig een beroep te doen op deze algemene machtiging om opdrachten toe te kennen aan de onderwijsinspectie, aangezien artikel X.16 van het decreet van 14 februari 2003, dat de regering de bevoegdheid verleent om de wijze te bepalen waarop de onderwijsinspectie de naleving van de subsidiëringsvoorwaarden controleert, een specifieke machtiging bevat voor de opdrachten aan de inspectie opgenomen in artikel 7 van het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

De aanhefverwijzingen dienen op een legistiek correcte wijze te worden gesteld. Ze horen te luiden:

« Gelet op het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV, inzonderheid op de artikelen X.4, X.5, X.16 en X.17;

Gelet op het akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting, gegeven op 9 december 2003;

Gelet op advies 36.332/1 van de Raad van State, gegeven op 8 januari 2004, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;

Op voorstel van de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming; ».

Artikel 1

Artikel 1 van het ontwerp dient te luiden:

« Dit besluit is van toepassing op de diensten met onderwijsbehoeften bedoeld in hoofdstuk X van het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV ».

Artikel 2

In de definitie van "decreet" dient te worden geschreven: "het decreet van 14 februari 2003 betreffende het onderwijs XIV".

Artikelen 11 en 12

Voor zover de artikelen 11 en 12 van het ontwerp de controle regelen op het verlenen en het gebruik van de toegekende subsidies en voorzien in de mogelijkheid van gehele of gedeeltelijke terugvordering van de verleende steun, dient erop te worden gewezen dat luidens artikel 50, § 2, derde lid, van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de gemeenschappen en de gewesten, de federale wet de algemene bepalingen vaststelt op het stuk van de controle inzake het verlenen en het gebruik van subsidies.

De wet van 16 mei 2003 tot vaststelling van de algemene bepalingen die gelden voor de begrotingen, de controle op de subsidies, en voor de boekhouding van de gemeenschappen en de gewesten, alsook voor de organisatie van de controle door het Rekenhof, is luidens haar artikel 17 op 1 januari 2004 in werking getreden.

Krachtens artikel 13 van de wet van 16 mei 2003 is tot onmiddellijke terugbetaling van de subsidies gehouden, de begunstigde die de subsidievoorwaarden niet naleeft, die de subsidie niet aanwendt voor de doeleinden waarvoor ze werd verleend of die de controle verhindert. Het bepaalde in artikel 11, tweede lid, van het ontwerp is derhalve een overbodige herhaling, die in beginsel buiten de bevoegdheid van de gemeenschappen valt en overigens tot rechtsonzekerheid zou kunnen leiden vermits erdoor de indruk wordt gewekt dat het erin vermelde geval het enige is waarin de subsidies dienen te worden teruggevorderd en terugbetaald. Ook de regel opgenomen in het eerste lid van hetzelfde artikel, dat de subsidiëring wordt stopgezet indien wordt vastgesteld dat de dienst niet langer aan de subsidievoorwaarden voldoet, volgt uit artikel 13 van de wet van 16 mei 2003. Het eerste en het tweede lid van artikel 11 van het ontwerp dienen derhalve te worden geschrapt.

Ook de bepalingen inzake de evenredige terugvordering van de subsidies (zie de artikelen 11, derde lid, en 12 van het ontwerp), worden beter geschrapt. Ofwel volgt de regel van de evenredige terugvordering reeds uit artikel 13 van de wet van 16 mei 2003 [(1)], en dienen die bepalingen uit het ontwerp te worden weggelaten, ofwel is die regel nieuw, en dan zijn die bepalingen in strijd met de wet. Daarenboven wordt in het ontwerp de evenredige terugvordering vooropgesteld voor de gevallen bedoeld in artikel 13, 1° en 2°, van de wet van 16 mei 2003, en niet voor het geval bedoeld in artikel 13, 3°.

Luidens artikel 12, tweede lid, van de wet van 16 mei 2003 zorgt de regering voor de organisatie en de coördinatie van de controle op de aanwending van de toegekende gelden. In het lid wordt ook bepaald dat de regering voor die controle onder meer een beroep doet op de inspecteur van financiën. In het ontwerp is van een tussenkomst van de inspectie van financiën geen sprake. Vraag is dan ook of de ontworpen regeling in overeenstemming is met de wet van 16 mei 2003.

---

(1) Dat lijkt, gelet op het bepaalde in fine van artikel 13, de meest plausibele hypothese.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME