

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.282/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 18 april 2006 door de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Stedenbeleid, Wonen en Inburgering verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot opheffing van bepaalde artikelen van het decreet van 28 april 1993 houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht op de gemeenten", heeft op 2 mei 2006 het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

Daarnaast bevat dit advies ook een aantal opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Luidens artikel 303, 4°, van het gemeentedecreet van 15 juli 2005 wordt het decreet van 28 april 1993 houdende regeling voor het Vlaamse Gewest van het administratief toezicht op de gemeenten, opgeheven.

Artikel 313, § 1, derde lid, van het gemeentedecreet, bepaalt evenwel dat de Vlaamse Regering voor de wetten, decreten en besluiten, vermeld in artikel 303, per wet, decreet of besluit de datum bepaalt waarop die opheffing in werking treedt.

Met het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering wordt de opheffing beoogd van verschillende artikelen van het voornoemde decreet van 28 april 1993.

Artikel 1 van het ontwerp vermeldt de artikelen die hetzij volledig, hetzij gedeeltelijk worden opgeheven.

Artikel 2, § 1, bepaalt dat het ontwerp in werking treedt op (lees: uitwerking heeft met ingang van) 1 januari 2006, met uitzondering van artikel 1, 3° tot 9°, dat voorziet in de opheffing van respectievelijk de artikelen *6bis* tot *6octies* van het voornoemde decreet van 28 april 1993, en dat in werking treedt op de datum van bekendmaking van het besluit, dat thans in ontwerpvorm voorligt, in het Belgisch Staatsblad.

.../...

Artikel 2, § 2, bevat een overgangsbepaling voor "de beslissingen die door de gemeenteoverheid inzake evaluatie werden genomen voor de publicatie van dit besluit in het Belgisch Staatsblad". Die beslissingen blijven namelijk "onderworpen aan de artikelen 6bis tot en met 6octies van het decreet van 28 april 1993".

ALGEMENE OPMERKINGEN

3. De ontworpen regeling doet de vraag rijzen of de Vlaamse Regering thans nog over de bevoegdheid beschikt om de temporele werking van de opheffing van alle artikelen van het voornoemde decreet van 28 april 1993 te regelen en of ze daarbij in een overgangsregeling kan voorzien.

3.1. De artikelen 6bis tot 6octies van het decreet van 28 april 1993, waarvan de Vlaamse Regering de opheffing in werking wil laten treden vanaf de datum van bekendmaking van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt in het Belgisch Staatsblad, worden vervangen door de regels in het gemeentedecreet inzake het algemeen bestuurlijk toezicht ⁽¹⁾.

Artikel 313, § 2, 2° en 4°, van het gemeentedecreet bepaalt dat respectievelijk de artikelen 102 tot 117 en 248 tot 264 van het gemeentedecreet in werking treden op 1 januari 2006. Die genoemde artikelen 102 tot 117 bevatten in hoofdzaak bepalingen in verband met de personeelsformatie (artikel 103), de rechtspositie van het gemeentepersoneel (artikelen 104 tot 115), met onder meer bepalingen betreffende de evaluatie (artikelen 113 tot 115), alsmede bijzondere bepalingen betreffende het bestuurlijk toezicht (artikel 117). De genoemde artikelen 248 tot 264 betreffen het bestuurlijk toezicht. Al die bepalingen zijn bijgevolg in werking getreden op 1 januari 2006, waardoor de artikelen 6bis tot 6octies van het decreet van 28 april 1993 met ingang vanaf 1 januari 2006 uit het rechtsverkeer zijn verdwenen.

⁽¹⁾ D. BEIRENS, D. DETOLLENAERE, J. DUJARDIN, Gemeentedecreet van 15 juli 2005. Artikelsgewijze toelichting, Brugge, die Keure, 2005, 681.

Om die reden komt het aan de Vlaamse Regering niet toe om in artikel 2, § 1, tweede lid, van het ontwerp te bepalen dat de opheffing van de artikelen 6*bis* tot 6*octies* van het decreet van 28 april 1993 ingaat op de datum van bekendmaking van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt in het Belgisch Staatsblad.

3.2. Wat artikel 2, § 2, van het ontwerp betreft, moet worden gewezen op artikel 311 van het gemeentedecreet, dat een overgangsbepaling voor het bestuurlijk toezicht bevat.

Luidens het genoemde artikel 311 blijven de besluiten van de gemeenteoverheden, genomen voor de inwerkingtreding van titel VIII van het gemeentedecreet (waarvan de artikelen 248 tot 264 deel uitmaken), onderworpen aan de regels die op dat ogenblik van kracht waren. Nu de voornoemde artikelen 102 tot 117 en 248 tot 264 van het gemeentedecreet in werking zijn getreden op 1 januari 2006, kan de overgangsbepaling van artikel 311 slechts van toepassing zijn op de besluiten die door de gemeenteoverheden zijn genomen ten laatste op 31 december 2005.

Uit het voorgaande volgt dat het aan de Vlaamse Regering niet toekomt om zelf in een overgangsbepaling te voorzien voor de beslissingen die door de gemeenteoverheden werden genomen na 31 december 2005.

3.3. De conclusie is dan ook dat artikel 2, §§ 1, tweede lid, en 2, uit het ontwerp dient te worden weggelaten.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

4. In het tweede lid van de aanhef dient de verwijzing naar de artikelen 248 tot 264, 303, 4°, en 313, § 2, 4°, van het gemeentedecreet te worden weggelaten. Deze artikelen bieden immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

5. Het is gebruikelijk in het lid van de aanhef waarin naar het advies van de Raad van State, afdeling wetgeving, wordt verwezen, ook melding te maken van het nummer (40.282/3) van dat advies.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. ALBRECHT,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. WEEKERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

D. ALBRECHT