

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.515/1/V
VAN 21 AUGUSTUS 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 1 augustus 2007 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 7 september 2007, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de milieueffectrapportage over plannen en programma's", heeft 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 vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe nadere regels te bepalen inzake de milieueffectrapportage over plannen en programma's, ter uitvoering van sommige bepalingen van hoofdstuk II van titel IV van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid, zoals te vervangen bij het decreet van 27 april 2007 houdende wijziging van titel IV van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid en van artikel 36^{ter} van het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, waarvan de inwerkingtreding wordt bepaald op 1 oktober 2007.

Vooreerst worden de instanties aangeduid die de initiatiefnemer bij het onderzoek tot milieueffectrapportage moet raadplegen en wordt de wijze bepaald waarop dit dient te gebeuren, alsmede de wijze waarop en de termijn waarbinnen de instanties advies moeten uitbrengen (artikelen 3 tot 5). Het ontwerp bepaalt tevens de voorwaarden waaronder en de wijze waarop de administratie een afschrift van de documenten moet bezorgen aan betrokken lidstaten, verdragspartijen of gewesten (artikel 6).

Het ontwerp bepaalt voorts nadere regels inzake de wijze waarop de volledig verklaarde kennisgeving van de reikwijdte, het detailleringsniveau en de aanpak van het MER-plan ter inzage van het publiek wordt gelegd en duidt de instanties aan waaraan de administratie een afschrift van de volledig verklaarde kennisgeving bezorgt (artikelen 7 en 8).

Het ontwerp stelt ten slotte nadere regels vast inzake het openbaar onderzoek dat op basis van het ontwerp van plan of programma en het plan-MER moet plaatsvinden, met inbegrip van beperkte regels inzake de raadpleging van instanties en burgers van betrokken lidstaten, verdragspartijen of gewesten (artikelen 9 tot 11) en inzake de kennisgeving van het vastgestelde plan of programma aan de instanties, het publiek en betrokken lidstaten, verdragspartijen of gewesten (artikel 12).

Het ontwerp treedt in werking op 1 oktober 2007 (artikel 14).

3. Het ontworpen besluit vindt meer bepaald rechtsgrond in de artikelen 4.2.5, eerste en tweede lid, 4.2.6, § 3, tweede lid, 4.2.8, §§ 3, tweede lid, en 4, tweede lid, en 4.2.11, §§ 1, vierde lid, 2, vierde lid, en 4, tweede lid .

Artikel 13 van het ontwerp, dat de datum bepaalt van inwerkingtreding van het wijzigende decreet van 27 april 2007, vindt rechtsgrond in artikel 9 van dat decreet.

ALGEMENE OPMERKINGEN

4. Luidens artikel 6, lid 3, van richtlijn 2001/42/EG van het Europees Parlement en de Raad van 27 juni 2001 betreffende de beoordeling van de gevolgen voor het milieu van bepaalde plannen en programma's, wijzen de lidstaten de te raadplegen instanties aan, die wegens hun specifieke verantwoordelijkheden op milieugebied met de milieueffecten van de uitvoering van plannen en programma's te maken kunnen krijgen.

Artikel 4.2.5 van het decreet van 5 april 1995 legt de aanduiding van de te raadplegen instanties op aan de Vlaamse Regering.

Luidens artikel 3, § 1, 1/, van het ontwerp behoren tot die instanties de bestendige deputatie ⁽¹⁾ van de provincie of het college van burgemeester en schepenen van de gemeente waarop het voorgenomen plan of programma milieueffecten kan hebben (voor zover dat niet de initiatiefnemer zelf is). Artikel 3, § 1, 2/, van het ontwerp legt de raadpleging op van "de relevante betrokken instanties die in de bijlage bij dit besluit zijn vermeld", afhankelijk van de mogelijk te verwachten aanzienlijke milieueffecten. Aldus wordt het aan de initiatiefnemer overgelaten om zelf te beslissen wanneer hij de bestendige deputatie of het college van burgemeester en schepenen raadpleegt, en welke instanties uit de bij het besluit gevoegde lijst hij raadpleegt. De Vlaamse Regering geeft daardoor niet voldoende uitvoering aan de bij het decreet van 5 april 1995 verleende opdracht en aldus wordt artikel 6, lid 3, van richtlijn 2001/42/EG onvoldoende omgezet.

⁽¹⁾ In de artikelen 44 en volgende van het Provinciedecreet van 9 december 2005 wordt gewag gemaakt van "de deputatie". Het is dan ook aangeraden om deze terminologie te gebruiken.

Ook de rechtszekerheid zou ermee gediend zijn indien de initiatiefnemer in een vroeg stadium van de procedure met zekerheid weet dat hij de juiste instanties aanspreekt.

Wat de deputatie en het college betreft, zou uit het ontwerp zelf moeten blijken wanneer zij moeten worden geraadpleegd. Ook zou het raadzaam zijn dat de Vlaamse Regering bepaalt in welke gevallen welke instanties moeten worden geraadpleegd ⁽²⁾.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

5. In de eerste aanhefbepaling vermeldde men inzonderheid de artikelen die de rechtsgrond vormen van het ontwerp. Het gaat hier om de artikelen 4.2.5, eerste en tweede lid, 4.2.6, § 3, tweede lid, 4.2.8, §§ 3, tweede lid, en 4, tweede lid, en 4.2.11, §§ 1, vierde lid, 2, vierde lid, en 4, tweede lid.

6. Er dient een aanhefbepaling te worden toegevoegd die verwijst naar het decreet van 27 april 2007, inzonderheid artikel 9.

⁽²⁾ Indien men niet wenst in het ontwerp de keuze tussen de instanties vervat in de bijlage nader te preciseren, zou het ontwerp kunnen aangevuld worden, zo dat er een tussenbeslissing komt van de overheid over de vraag welke instanties *in concreto* moeten geraadpleegd worden - artikel 3, § 3, van het ontwerp zou daarvoor kunnen gewijzigd worden zodat de mogelijkheid een selectie te vragen bij de ondersteunende MER-cel een verplichting wordt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. BAERT,	staatsraad, voorzitter,
	J. SMETS, E. BREWAEYS,	staatsraden,
	M. TISON,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. BAERT