

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.774/3
VAN 20 NOVEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 30 oktober 2007 door de Vlaamse minister van Cultuur, Jeugd, Sport en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "houdende wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2002 ter uitvoering van het decreet van 13 juli 2001 houdende het stimuleren van een kwalitatief en integraal lokaal cultuurbeleid", 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

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. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2002 ter uitvoering van het decreet van 13 juli 2001 houdende het stimuleren van een kwalitatief en integraal lokaal cultuurbeleid in overeenstemming te brengen met de wijzigingen die in dat decreet worden aangebracht bij het decreet van 13 juli 2007 ¹. Sommige van die wijzigingen hebben uitwerking gekregen met ingang van 1 januari 2007, de overige wijzigingen treden in werking op 1 januari 2008 of op 1 januari 2009 ².

Het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2007.

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in het decreet van 13 juli 2001 houdende het stimuleren van een kwalitatief en integraal lokaal cultuurbeleid, zoals gewijzigd bij het

⁽¹⁾ Decreet van 13 juli 2007 houdende wijziging van het decreet van 13 juli 2001 houdende het stimuleren van een kwalitatief en integraal lokaal cultuurbeleid.

⁽²⁾ Dit is m.n. het geval voor het nieuwe artikel 76bis van het decreet van 13 juli 2001. Aan die bepaling wordt evenwel met het voorliggende ontwerp nog geen uitvoering gegeven.

decreet van 13 juli 2007, meer bepaald in de artikelen 10, § 2, 20, eerste lid, 22, §§ 1, 2/, en 2, 24, 25, 28, § 2, 30, 30bis, 31, § 1, 36, § 2, 38, § 2, 39, § 1, tweede lid, 40, 41, 42, 43, 44, § 2, en 74.

Voor het aannemen van sommige bepalingen van het ontwerp is in dat decreet geen uitdrukkelijke machtiging aan de Vlaamse Regering voorhanden. Die bepalingen kunnen evenwel geacht worden rechtsgrond te vinden in de voornoemde artikelen van het decreet van 13 juli 2001, gelezen in samenhang met de algemene uitvoeringsbevoegdheid die de Vlaamse Regering ontleent aan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Dit is het geval voor de artikelen 2 (ontworpen artikel 2, § 3), 11, 17, 18 (ontworpen artikel 37, § 3) en 23 (ontworpen artikel 46, §§ 2, 3 en 4).

Sommige van de hiervoor als rechtsgrond aangewezen bepalingen treden in hun gewijzigde vorm pas in werking op 1 januari 2008 of worden eerst op die datum in het decreet van 13 juli 2001 ingevoegd (zie artikel 48 van het decreet van 13 juli 2007). Hiermee dient rekening te worden gehouden bij de regeling van de inwerkingtreding van het ontwerp³.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

5. In het huidige eerste lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) kan de rechtsgrond voor het ontworpen besluit worden gespecificeerd door te verwijzen naar de *sub* 3 aangegeven artikelen van het decreet van 13 juli 2001.

⁽³⁾ Zie in dat verband de opmerking hierna bij artikel 24 van het ontwerp.

Artikel 24

6.1. Artikel 24 van het ontwerp bepaalt dat het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2007.

Zoals er hiervoor werd op gewezen, treden een aantal van de voor het ontwerp rechtsgrond biedende bepalingen van het decreet van 13 juli 2001, zoals die bepalingen worden gewijzigd of ingevoegd bij het decreet van 13 juli 2007, eerst in werking op 1 januari 2008. Hieruit volgt dat de bepalingen van het ontwerp die aan deze bepalingen uitvoering geven, eveneens ten vroegste vanaf die datum in werking kunnen treden.

6.2. Teneinde aan dit probleem te verhelpen, heeft de gemachtigde voorgesteld om artikel 24 van het ontwerp te stellen als volgt:

- 1/ "Dit besluit treedt in werking op 1 januari 2008, met uitzondering van:
- 2/ artikel 11, dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2007;
- de artikelen 2, 8, 9, 19 en 20, die uitwerking hebben met ingang van 1 oktober 2007".

Daarnaast stelt de gemachtigde voor om het ontworpen artikel 37, § 5, van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2002 (artikel 18 van het ontwerp) te redigeren als volgt:

- "Voor de bestuursperiode die een aanvang neemt op 1 januari 2007 worden de data vermeld in de §§ 1, 2 en 4 als volgt toegepast:
- 1/ 1 september wordt 29 februari 2008;
- 2/ 31 december wordt 15 maart 2008".

6.3. Er moet, wat dit voorstel betreft, evenwel worden vastgesteld dat het ontworpen artikel 2, § 3, tweede zin, van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 januari 2002 (artikel 2 van het ontwerp) een bepaling bevat die uitvoering geeft aan artikel 21, § 2, van het decreet van 13 juli 2001, zoals dat artikel wordt vervangen bij het decreet van 13 juli 2007, met ingang van 1 januari 2008. Alvast voor die bepaling kan de terugwerkende kracht tot 1 oktober 2007, waarin wordt voorzien in het door de gemachtigde voorgestelde artikel 24, 2/, van het ontwerp, geen doorgang vinden.

6.4. Wat betreft de terugwerkende kracht tot 1 januari 2007 of tot 1 oktober 2007 van de overige bepalingen vermeld in het voorgestelde artikel 24 van het ontwerp, dient eraan te worden herinnerd dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten, of aan onderdelen ervan, slechts toelaatbaar is ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel wanneer de hiervoor bedoelde artikelen van het ontwerpbesluit kunnen worden ingepast in één van die gevallen, kan de terugwerkende kracht ervan worden gebillijkt.

Indien de terugwerkende kracht van die bepalingen zou kunnen worden aanvaard, dient te worden nagegaan of het ontwerp niet best wordt aangevuld met een overgangsregeling, indien bijvoorbeeld zou blijken dat de termijnen die in het ontwerp worden bepaald voor het indienen van een subsidieaanvraag of een beleidsplan redelijkerwijs moeilijk kunnen worden nageleefd, rekening houdende met het tijdstip waarop het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, zal worden bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS