

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.225/1
VAN 20 MAART 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 4 maart 2008 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot regeling van de procedure voor de toekenning van subsidies aan projecten in het kader van het flankerend onderwijsbeleid op lokaal niveau", heeft het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot 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 VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe uitvoering te geven aan het laatste lid van de artikelen 19 en 21 van het decreet van 30 november 2007 betreffende het flankerend onderwijsbeleid op lokaal niveau, dat de Vlaamse Regering de opdracht geeft om de procedure van indiening en goedkeuring van te subsidiëren projecten te bepalen respectievelijk met betrekking tot de centrumsteden en de andere gemeenten. Artikel 22 van het ontwerp bepaalt dat de regeling uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2008.

VOORAFGAANDE OPMERKING

Blijkbaar wordt de ontworpen regeling - althans gedeeltelijk - feitelijk reeds toegepast, dus zonder de totstandkoming van de voor die regeling noodzakelijke reglementaire basis af te wachten. Uit het ontwerp blijkt immers dat er in het schooljaar 2007-2008 reeds vóór 31 januari 2008 oproepen tot de centrumsteden en andere gemeenten moesten worden gelanceerd (artikel 3 van het ontwerp), dat de projectdossiers vóór 1 maart 2008 voor de niet-centrumsteden en vóór 1 april 2008 voor de centrumsteden moeten ingediend zijn (artikel 6, 1/, gelezen in samenhang met artikel 21, 1/) en dat de commissie haar voorstel van rangschikking vóór 15 april 2008 aan de minister moet bezorgen (artikel 9, derde lid ⁽¹⁾). In dat opzicht is het voorliggende ontwerp een regularisatie van een reeds feitelijk toegepaste regeling en om die reden wordt aan de regeling terugwerkende kracht verleend met ingang van 1 januari 2008 (artikel 22 van het ontwerp).

⁽¹⁾ Zie evenwel, wat de centrumsteden betreft, artikel 21, 2/.

In dit verband dient er andermaal op te worden gewezen dat een dergelijk procédé van regelgeving in principe ontoelaatbaar is. Vooreerst wordt op die wijze afgeweken van de normale regels die moeten worden gevolgd bij de totstandkoming van reglementaire bepalingen, welke regels bovendien dreigen inhoudsloos te worden. Ten tweede heeft het gevolgde procédé rechtsonzekerheid tot gevolg voor de bestemmingen van de betrokken normen, nu slechts na een bepaalde tijd juridische zekerheid wordt gecreëerd met betrekking tot de feitelijk reeds toegepaste normen. Ten derde, omdat voor een 'feitelijk' in het leven geroepen regeling uiteraard niet de waarborgen van bekendmaking gelden bedoeld in artikel 190 van de Grondwet. Gelet op de gebreken die inherent zijn aan dergelijk procédé van regelgeving, worden de stellers van het ontwerp opnieuw nadrukkelijk verzocht ervoor te waken in de toekomst de normale regels inzake de totstandkoming van regelgeving te volgen.

RECHTSGROND

1. Op grond van artikel 30 van het decreet van 30 november 2007 treden de artikelen 19 en 21 van het decreet, die rechtsgrond vormen voor de ontworpen regeling, pas op 1 september 2008 in werking.

Gelet daarop dient te worden vastgesteld dat er geen rechtsgrond voorhanden is om de ontworpen regeling vóór 1 september 2008 in werking te laten treden, laat staan er terugwerkende kracht aan te verlenen. Artikel 22 van het ontwerp zal dus in die zin moeten worden aangepast dat de regeling geen uitwerking krijgt vóór 1 september 2008.

2. Artikel 5, § 1, eerste lid, van het ontwerp bepaalt dat de gemeente per project een voorstel indient dat bestaat uit een projectfiche en een budgettaire fiche. Met betrekking tot de budgettaire fiche bepaalt artikel 5, § 1, tweede lid, het volgende:

"Uit de budgettaire fiche moet blijken dat de gemeente een financiële inbreng doet uit eigen middelen van minstens 20 % van de geraamde benodigde middelen. Als een gemeente verschillende projectvoorstellen indient, wordt de financiële inbreng van minstens 20 % berekend op het geheel van de geraamde benodigde middelen van alle projecten van die gemeente."

.../...

Het vastleggen van een minimale financiële inbreng door de gemeenten heeft als dusdanig geen betrekking op de procedure van indiening en goedkeuring van projecten, maar wel op de grondvoorwaarden voor de subsidiëring. Deze grondvoorwaarden worden in de artikelen 19 en 21 van het decreet van 30 november 2007 bepaald, terwijl de Vlaamse Regering enkel gemachtigd is om de procedurevoorwaarden te bepalen, doch niet de grondvoorwaarden. Voor artikel 5, § 1, tweede lid, van het ontwerp kan aldus geen rechtsgrond worden gevonden in het decreet.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessoren van de
	M. RIGAUX,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS,
eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME