

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.263/1
VAN 1 APRIL 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 11 maart 2008 door de Vlaamse minister van Financiën en Begroting en Ruimtelijke Ordening verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot vaststelling van de datum van inwerkingtreding van het decreet van 7 mei 2004 betreffende de investeringsmaatschappijen van de Vlaamse overheid", heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Zoals het opschrift van het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering aangeeft, strekt het ertoe de inwerkingtreding van het decreet van 7 mei 2004 betreffende de investeringsmaatschappijen van de Vlaamse overheid te regelen.

2. De Vlaamse Regering ontleent de bevoegdheid om de inwerkingtreding van het betrokken decreet te regelen aan artikel 11 van het decreet van 7 mei 2004.

Dat artikel machtigt de Regering echter om de datum van inwerkingtreding "van het decreet" te bepalen, doch niet om de inwerkingtreding te differentiëren. Gelet daarop is er geen rechtsgrond voor de tweede zin van artikel 1 en voor artikel 2 van het ontwerp.

Die bepalingen zijn overigens niet nodig. Ze strekken ertoe de opheffing van het decreet van 13 juli 1994 betreffende de Vlaamse investeringsmaatschappijen, ten aanzien van NV Gimvindus en NV Vlaamse Milieuholding, uit te stellen tot "bij haar ontbinding en vereffening of bij de effectieve realisatie van haar overdracht" (artikel 2 van het ontwerp). De artikelen 7 en 8 van het decreet van 15 december 2006 betreffende corporate governance en andere bepalingen inzake de investeringsmaatschappijen van de Vlaamse overheid bevatten echter overgangsbepalingen, in te voegen enerzijds in het decreet van 6 juli 2001 houdende bepalingen tot herstructurering van Gimvindus NV en anderzijds in het decreet van 16 januari 2004 houdende bepalingen tot herstructurering van de Vlaamse Milieuholding. Op grond van die overgangsbepalingen zal het decreet van 13 juli 1994 van toepassing blijven op de betrokken vennootschap "tot aan haar ontbinding of tot aan de effectieve realisatie van haar overdracht". En het decreet van 15 december 2006 treedt in werking "op de datum, bepaald voor de inwerkingtreding van het decreet van 7 mei 2004 betreffende de investeringsmaatschappijen van de Vlaamse overheid" (artikel 9 van het decreet van 15 december 2006).

De tweede zin van artikel 1 en artikel 2 dienen dan ook uit het ontwerp weggelaten te worden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Het eerste lid van de aanhef dient te worden geschrapt. Het decreet van 13 juli 1994 waaraan in die aanhefverwijzing wordt gerefereerd, vormt immers geen rechtsgrond voor het ontwerp.

4. Het tweede lid van de aanhef kan beter als volgt worden gesteld:

"Gelet op het decreet van 7 mei 2004 betreffende de investeringsmaatschappijen van de Vlaamse overheid, artikel 11;"¹.

Het gebruik van het woord "inzonderheid" wekt immers ten onrechte de indruk dat ook nog andere bepalingen van het betrokken decreet rechtsgrond zouden bieden. Bovendien is het niet gebruikelijk de tekst van het artikel weer te geven waaraan wordt gerefereerd.

5. Volgens de legistieke regels voor de Vlaamse Gemeenschap², volstaat het te verwijzen naar het begrotingsakkoord indien het ontwerp een budgettaire weerslag heeft. In het derde lid van de aanhef dient dan ook te worden verwezen naar het begrotingsakkoord van 4 maart 2008 in plaats van het advies van de inspecteur van financiën van 3 maart 2008 te vermelden.

6. Het is gebruikelijk - en nuttig - 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 van dat advies. Die verwijzing stelle men dan ook als volgt:

⁽¹⁾ Zie *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, 2008, 141, formule F 3-2-2, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

⁽²⁾ Omzendbrief VR 2005/4 van 11 maart 2005 inzake wetgevingstechniek, nr. 107.

"Gelet op advies 44.263/1 van de Raad van State, gegeven op 1 april 2008, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;".

Artikel 1

7. Door te bepalen dat het decreet van 7 mei 2004 in werking treedt op 1 maart 2008, wordt aan dat decreet - én aan het decreet van 15 december 2006 - een terugwerkend effect verleend.

De Vlaamse Regering is door de decreetgever niet gemachtigd om het decreet te laten terugwerken. Bovendien kan volgens de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof de terugwerkende kracht van een wetstekrachte akte enkel worden verantwoord wanneer zij onontbeerlijk is voor de verwezenlijking van een doelstelling van algemeen belang, zoals de goede werking of de continuïteit van de openbare dienst. Indien bovendien blijkt dat de terugwerkende kracht tot gevolg heeft dat de afloop van een of meer gerechtelijke procedures in een welbepaalde zin wordt beïnvloed of dat rechtscollages verhinderd worden zich uit te spreken over een rechtsvraag, vergt de aard van het in het geding zijnde beginsel dat uitzonderlijke omstandigheden of dwingende motieven van algemeen belang een verantwoording bieden voor dat optreden van de wetgever, dat ten nadele van een categorie van burgers inbreuk maakt op de jurisdictionele waarborgen die aan allen worden geboden ³.

⁽³⁾ Zie bijv. Grondwettelijk Hof, nr. 30/2004, 3 maart 2004, B.5; Grondwettelijk Hof, nr. 193/2004, 24 november 2004, B.8.4; Grondwettelijk Hof, nr. 39/2006, 8 maart 2006, B.5.1; Grondwettelijk Hof, nr. 55/2006, 19 april 2006, B.6.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. K. BAMS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME