

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.979/1/V
VAN 2 SEPTEMBER 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 23 juli 2008 door de Vlaamse minister van Cultuur, Jeugd, Sport en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 5 september 2008, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "ter uitvoering van het decreet van 9 maart 2007 houdende de subsidiëring van gemeente- en provinciebesturen en de Vlaamse Gemeenschapscommissie voor het voeren van een Sport voor Allen-beleid - bepalingen tot het verkrijgen van de impulssubsidie", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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.

Algemeen

2.1. Luidens artikel 16 van het decreet van 9 maart 2007 houdende de subsidiëring van gemeente- en provinciebesturen en de Vlaamse Gemeenschapscommissie voor het voeren van een Sport voor Allen-beleid, voorziet de Vlaamse Regering voor de gemeentebesturen in een impulsbeleid en bepaalt zij daarvoor per periode van een sportbeleidsplan één beleidsprioriteit. Gemeentebesturen komen voor een impulssubsidie in aanmerking indien zij in een afzonderlijk hoofdstuk van het gemeentelijk sportbeleidsplan beschrijven hoe zij het impulsbeleid van de Vlaamse Regering zullen uitvoeren. Artikel 6 van hetzelfde decreet bepaalt dat een impulssubsidie van 0,8 euro per jaar per inwoner wordt toegekend voor de uitvoering van het hoofdstuk van het gemeentelijk sportbeleidsplan waarin de beleidsmaatregelen met betrekking tot het impulsbeleid toegelicht worden, voor zover de gemeente voldoet aan de voorwaarden die in het decreet worden gesteld.

Met het voor advies voorgelegde ontwerp bepaalt de Vlaamse Regering voor de periode tot 31 december 2013 als beleidsprioriteit "de kwaliteit van de jeugdsportbegeleider verhogen in de sportverenigingen, aangesloten bij een erkende Vlaamse sportfederatie". Het ontwerp strekt er voorts toe de voorwaarden en de procedure te bepalen voor het verkrijgen van de impulssubsidie en regels te stellen inzake het toezicht, de klachtenprocedure en de evaluatie.

Hiertoe vindt het ontwerp rechtsgrond in de artikelen 4, 16, eerste en derde lid, 18, § 1 en 27, tweede lid, van het voornoemde decreet van 9 maart 2007.

2.2. Daarnaast voegt artikel 15 van het ontwerp een aanvullende overgangsbepaling toe aan het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juli 2007 ter uitvoering van het decreet van 9 maart 2007 houdende de subsidiëring van gemeente- en provinciebesturen en de Vlaamse Gemeenschapscommissie voor het voeren van een Sport

.../...

voor Allen-beleid - Algemene bepalingen en bepalingen tot het verkrijgen van de beleidssubsidie (in het ontwerp en hierna afgekort tot "besluit inzake de beleidssubsidie"), die betrekking heeft op de voorwaarden waaraan de sportgekwalficeerde ambtenaar moet voldoen, wil voldaan zijn aan de subsidievoorwaarde inzake het beschikken over een dergelijke ambtenaar, als bedoeld in artikel 31 van het decreet.

Dit artikel 15 vindt rechtsgrond in artikel 31, derde lid, van hetzelfde decreet.

2.3. Voor wat betreft het opleggen van taken aan Bloso wordt de rechtsgrond terecht gevonden in artikel 5, eerste lid, 6/, van het decreet van 7 mei 2004 tot omvorming van de Vlaamse openbare instelling Commissariaat-generaal voor de Bevordering van de Lichamelijke Ontwikkeling, de Sport en de Openluchtrecreatie tot het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Bloso.

2.4. Uit de voorgaande vaststellingen in verband met de rechtsgrond blijkt dat in de eerste aanhefverwijzing de referentie aan de artikelen 4, 27 en 31 van het decreet van 9 maart 2007 ontbreekt.

Artikel 9

3. Het volstaat voor de jaarlijkse verslaggeving over de impulssubsidie om artikel 6 van het besluit inzake de beleidssubsidie van overeenkomstige toepassing te verklaren. Artikel 18 van het voornoemde decreet van 9 maart 2007 is immers van toepassing op de impulssubsidies, bedoeld in artikel 6 van dat decreet, en het komt de Vlaamse Regering niet toe de toepasselijkheid van decreetsbepalingen die reeds uit zichzelf gelden voor de impulssubsidie te bevestigen. Artikel 9, § 1, van het ontwerp moet in die zin worden aangepast.

Artikel 10

4. Het "recht op toezicht en controle op de correcte uitvoering van elk aspect van het sportbeleidsplan", dus ook van het deel over het impulsbeleid, is reeds verleend door artikel 18, § 2, van het voornoemde decreet van 9 maart 2007. De eerste volzin van de ontworpen bepaling blijft er dan ook beter toe beperkt te bepalen dat het toezicht en de controle bedoeld in artikel 18, § 2, van het decreet wordt uitgeoefend door Bloso.

.../...

5. Krachtens de tweede volzin van artikel 10 van het ontwerp "kunnen" misbruiken aanleiding geven tot een "gehele of gedeeltelijke" terugvordering van de ontvangen impulssubsidies.

Die sanctie is minder streng dan de sanctie die is vervat in het nog steeds ten aanzien van de gemeenschappen en de gewesten op grond van artikel 71, § 1, van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de gemeenschappen en de gewesten geldende artikel 57 van de gecoördineerde wetten op de Rijkscomptabiliteit. Artikel 10, tweede volzin, van het ontwerp dient derhalve te worden weggelaten, te meer nu in het decreet geen machtiging is opgenomen om minder strenge regels uit te vaardigen dan de regels die zijn vervat in artikel 57 van die gecoördineerde wetten ¹.

Artikel 11

6. Ook het derde en het vierde lid van artikel 11 van het ontwerp voorzien in een sanctie die minder streng is dan die welke is vervat in artikel 57 van de gecoördineerde wetten op de rijkscomptabiliteit, zodat opmerking 5 hier moet worden herhaald.

Artikel 12

7. Artikel 12 van het ontwerp behandelt nader de klachtenprocedure tegen het sportbeleidsplan die is ingericht door artikel 27 van het voornoemde decreet van 9 maart 2007. Om de redenen die reeds eerder zijn uiteengezet in het advies 43.182/3 van 26 juni 2007 over het ontwerp dat het besluit inzake de beleidssubsidie is geworden, is het niet vanzelfsprekend de door artikel 27 geboden rechtsgrond zo breed te interpreteren dat ook klachten tegen andere handelingen van de betrokken organen, inzonderheid klachten tegen de goedkeuring van het jaarlijks verslag, mogelijk zijn.

(1) Wat overigens slechts mogelijk zou zijn met toepassing van artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. *In casu* is in artikel 4 van het decreet wel een rechtsgrond aanwezig voor het bepalen van de controle op de aanwending van subsidies, doch geen uitdrukkelijke rechtsgrond om daarbij minder streng te zijn dan hetgeen is bepaald in de gecoördineerde wetten op de rijkscomptabiliteit.

Artikel 14

8. Luidens dit artikel treedt het ontworpen besluit in werking "na ondertekening van dit besluit".

Deze omschrijving leidt tot onduidelijkheid over de juiste datum van inwerkingtreding.

Volgens de gemachtigde is er geen bezwaar om het besluit in werking te laten treden op de dag van bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

Artikel 15

9. Zoals de gemachtigde kon bevestigen is de overgangsbepaling maar zinvol te betrekken op de personeelsleden van de gemeenten, de provincies of de Vlaamse Gemeenschapscommissie, die niet beschikken over een van de diploma's bedoeld in artikel 47 van het besluit inzake de beleidssubsidie, maar wel het getuigschrift sportfunctionaris behaalden voor 31 december 2007. Het past om die verduidelijking in het ontwerp toe te voegen.

10. Het is de Raad van State niet duidelijk of "kunnen worden beschouwd" in plaats van "mogen worden beschouwd" of "worden beschouwd" er op wijst dat nog een of andere discretionaire beoordeling over de gelijkstelling als sportgekwalificeerd ambtenaar wordt verwacht. In dat geval laat het ontwerp na te bepalen aan welk bestuur het toevalt om die beoordeling te doen.

11. De overgangsbepaling heeft enkel betrekking op houders van het diploma of het getuigschrift van sportfunctionaris behaald bij de Vlaamse Trainersschool.

De gemachtigde stelt:

"Elke aanvraag voor gelijkgeschakeling van een diploma of getuigschrift uit Wallonië of uit het buitenland wordt door de Vlaamse Trainersschool onderzocht op basis van de assimilatietabel als bijlage".

In de zogenaamde assimilatietafel van de Vlaamse Trainersschool die aan de Raad van State is overgelegd, omvatten de met de opleiding van "sportfunctionaris" geassimileerde opleidingen/diploma's (zie punt 4 van de tabel) evenwel geen buitenlandse opleidingen of opleidingen in andere gemeenschappen. Een loutere toepassing van de assimilatietafel volstaat dus niet.

De ontworpen regeling mag daarenboven eraan, gelet op de artikelen 39 en volgende van het EG-verdrag, niet in de weg staan dat bij tewerkstelling van onderdanen van andere lidstaten van de Europese Unie ook rekening wordt gehouden met alle verworven diploma's, certificaten en andere titels, alsmede met de relevante ervaring van de betrokken personeelsleden, door de uit deze titels en ervaring blijkende bekwaamheden te vergelijken met de in de nationale wettelijke regeling verlangde kennis en kwalificaties ². Dit impliceert dat, wanneer uit een vergelijkend onderzoek van de diploma's blijkt dat de daaruit blijkende kennis en bekwaamheden slechts gedeeltelijk overeenstemmen, de betrokkene de gelegenheid moet krijgen te bewijzen dat hij de ontbrekende kennis en bekwaamheden heeft verworven. Het ontwerp dient ook op dit punt te worden aangevuld teneinde hiermee rekening te houden.

⁽²⁾ H.v.J., 22 januari 2002, C-31/00, DREESSEN, met verdere verwijzingen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad, voorzitter,
	E. BREWAEYS, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	J. VELAERS,	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

G. VAN HAEGENDOREN