

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.864/3
VAN 10 FEBRUARI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 22 januari 2009 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot vastlegging van de nadere regels voor de aanvraag en de toekenning van subsidies aan sociale verhuurkantoren voor het uitvoeren van energiebesparende investeringen in woongebouwen", 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.

*

* *

Aanhef

2. In het eerste lid van de aanhef moet worden verwezen naar de artikelen 9 en 12, eerste lid, van het decreet van 2 april 2004 tot vermindering van de uitstoot van broeikasgassen in het Vlaamse Gewest door het bevorderen van het rationeel energiegebruik, het gebruik van hernieuwbare energiebronnen en de toepassing van flexibiliteitsmechanismen uit het Protocol van Kyoto. Het zijn immers die bepalingen die de rechtsgrond vormen voor de artikelen 7, § 3, 8, § 6, en 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 december 2008 tot toekenning van subsidies aan sociale verhuurkantoren voor het uitvoeren van energiebesparende investeringen in woongebouwen, die zelf rechtsgrond bieden voor het ontworpen ministerieel besluit.

3. Aangezien de Vlaamse minister, bevoegd voor het energiebeleid, de bevoegdheid om het ontworpen besluit vast te stellen rechtstreeks ontleent aan de artikelen 7, § 3, 8, § 6, en 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 december 2008, is een verwijzing naar het besluit waarbij de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering worden bepaald, waarin overigens als zodanig niet de delegatie van reglementaire bevoegdheden wordt geregeld ¹, overbodig en zelfs misleidend omdat erdoor, ten onrechte, de indruk kan worden gewekt dat het besluit van de Vlaamse Regering van 27 juli 2004 rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit.

Het tweede lid van de aanhef dient derhalve te worden weggelaten.

⁽¹⁾ Zie artikel 8, 1/, van dat besluit.

4. Het huidige vijfde lid van de aanhef (dat het vierde lid wordt) redigere men gelet op de meest recente wetgevingstechnische voorschriften als volgt:

"Gelet op advies 45.864/3 van de Raad van State, gegeven op 10 februari 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ².

Artikel 1

5. In artikel 1 zou ook de afkorting "SVK", die verder in het ontwerp wordt gehanteerd, kunnen worden gedefinieerd.

Artikel 9

6. Dat bij niet-naleving van de subsidievoorwaarden de uitbetaalde subsidies moeten worden teruggevorderd, is een regel die is opgenomen in het - op grond van artikel 71, § 1, van de bijzondere wet van 16 januari 1989 betreffende de financiering van de gemeenschappen en de gewesten - nog steeds op de gewesten van toepassing zijnde artikel 57 van de wetten op de Rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991.

Behoudens wanneer het gaat om strengere regels dan die welke zijn vervat in de gecoördineerde wetten op de Rijkscomptabiliteit, die dan in beginsel door de decreetgever dienen te worden uitgevaardigd, staat het de gewestelijke regelgever niet om op dit vlak bepalingen uit te vaardigen. Artikel 9 van het ontwerp dient derhalve te worden weggelaten, temeer daar erdoor de indruk wordt gecreëerd dat het slechts om een facultatieve terugvordering zou gaan ("heeft het recht"), wat in ieder geval strijdt met de bevoegdheidverdelende regels.

⁽²⁾ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek, Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 36.1, formule F 3-5-2, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN,	
	P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessoren van de
	J. VELAERS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS