

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.007/3
VAN 3 MAART 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 9 februari 2009 door de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Stedenbeleid, Wonen en Inburgering verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de inwerkingtreding van diverse bepalingen van het decreet van 23 januari 2009 tot wijziging van het Gemeentedecreet, de uitvoering en inwerkingtreding van diverse bepalingen van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005 en de wijziging van diverse bepalingen betreffende personeel, financiën en organisatie van de gemeente", 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.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe verschillende bepalingen van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005 (hierna: Gemeentedecreet) en van het decreet van 23 januari 2009 tot wijziging van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005 in werking te laten treden op verschillende tijdstippen.

Voorts worden er een aantal punctuele wijzigingen aangebracht aan verschillende uitvoeringsbesluiten.

3. Het ontworpen besluit vindt in de eerste plaats rechtsgrond in artikel 151 van het decreet van 23 januari 2009 en in de artikelen 76, §§ 2, tweede lid, en 4, 80, § 1, 116, § 1, 2/, 155, 160, § 2, derde lid, 163, § 3, 179 en 313, § 1, eerste lid, van het Gemeentedecreet. In zoverre de artikelen 7, 14 en 15 van het ontworpen besluit ook betrekking hebben op de personeelsleden van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, dient ervoor ook rechtsgrond te worden gezocht in de artikelen 41, § 2, en 43, §§ 3 en 4, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn.

VORMVEREISTEN

4. Op haar vergadering van 6 februari 2009 besliste de Vlaamse Regering om tegelijk advies te vragen aan de Raad van State, afdeling wetgeving, en het ontwerp op de agenda te plaatsen van een vergadering van het sectorcomité XVIII Vlaamse Gemeenschap - Vlaams Gewest.

.../...

De Raad van State dient in dit verband nogmaals op te merken dat de afdeling wetgeving principieel pas om advies kan worden gevraagd dan nadat het betrokken ontwerp alle achtereenvolgende stadia van de administratieve voorbereiding heeft doorgemaakt en het tot het vaststellen van het ontwerp bevoegde orgaan de mogelijkheid heeft gehad het ontwerp eventueel aan te passen in het licht van de vervulde vormvereisten ¹.

De adviesaanvrager wordt nogmaals verzocht zich in de toekomst aan deze regel te houden.

ALGEMENE OPMERKING

5. De Raad van State wenst er de stellers van het ontwerp op te wijzen dat hij, binnen de hem toegemeten tijd, niet alle gevolgen heeft kunnen onderzoeken die voortvloeien uit de inwerkingtreding van de desbetreffende bepalingen van het Gemeentedecreet en van het decreet van 23 januari 2009. Evenmin heeft hij grondig kunnen onderzoeken welke regelgeving eventueel ook nog moet worden opgeheven. Een eerste onderzoek wijst er evenwel op dat dienaangaande nog problemen kunnen rijzen.

Zo rijst de vraag of artikel 302, 26/, van het Gemeentedecreet, voor wat betreft paragraaf 1 van artikel 24 van de Nieuwe Gemeentewet, niet in werking moet worden gesteld, waardoor voormelde bepaling van de Nieuwe Gemeentewet zou worden opgeheven.

Artikel 24, § 1, van de Nieuwe Gemeentewet bepaalt immers:

⁽¹⁾ Advies 41.417/AV tot 41.420/AV van de algemene vergadering van de afdeling wetgeving van de Raad van State van 6 oktober 2006 over voorontwerpen die geleid hebben tot de wet van 10 mei 2007 tot wijziging van de wet van 30 juli 1981 tot bestraffing van bepaalde door racisme of xenofobie ingegeven daden, de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van discriminatie tussen vrouwen en mannen, de wet van 10 mei 2007 ter bestrijding van bepaalde vormen van discriminatie en de wet van 10 mei 2007 tot aanpassing van het Gerechtelijk Wetboek aan de wetgeving ter bestrijding van discriminatie en tot bestraffing van bepaalde door racisme of xenofobie ingegeven daden (*Parl. St.*, Kamer, DOC 51 2720/001).

"§ 1. Wanneer in een gemeente van 1.000 inwoners of minder de bediening van secretaris openvalt, kan de provinciegouverneur aan de gemeenteraad voorschrijven de titularis van de bediening te kiezen uit de secretarissen in dienst van gemeenten der streek."

Bij artikel 51, 2/, van het decreet van 23 januari 2009 (waarbij een paragraaf 3 in artikel 76 van het Gemeentedecreet wordt ingevoegd) en bij artikel 53, 1/, van hetzelfde decreet (houdende vervanging van artikel 80, § 2, van het Gemeentedecreet), wordt immers een bepaling met eenzelfde voorwerp opgenomen.

De zo-even genoemde bepalingen worden bij artikel 3 van het besluit dat thans nog in ontwerpvorm voorligt, op datum van de inwerkingtreding ervan in werking gesteld.

Hierover om toelichting gevraagd door de auditeur-verslaggever, antwoordde de gemachtigde dat artikel 302, 26/, van het Gemeentedecreet effectief in werking dient te worden gesteld, en dat ook artikel 80 van het Gemeentedecreet, wat betreft de gemeenten van minder dan 1 000 inwoners, op 1 juli 2009 in werking zal worden gesteld.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

6. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar de artikelen 41, § 2, en 43, §§ 3 en 4, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn.

7. Het huidige eerste lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) dient te worden aangevuld met een verwijzing naar de artikelen 73, §§ 2, tweede lid, en 4, 80, § 1, 116, § 1, 2/, 155, 160, § 2, derde lid, en 179 van het Gemeentedecreet.

8. Het huidige elfde lid van de aanhef (dat het twaalfde lid wordt) dient als volgt te worden geredigeerd:

.../...

"Gelet op advies 46.007/3 van de Raad van State, gegeven op 3 maart 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 3

9. De gemachtigde is het ermee eens dat het tweede lid van artikel 3 als tweede lid van artikel 1 moet worden opgenomen. De inwerkingtreding van de artikelen 137 en 138 van het decreet van 23 januari 2009, waarbij aan de artikelen 255 en 256 van het Gemeentedecreet wijzigingen worden aangebracht betreffende het administratief toezicht, wordt immers geregeld in artikel 1 van het ontwerp.

10. In dezelfde bepaling moet uiteraard worden verwezen naar het decreet van 23 januari 2009 tot wijziging van het Gemeentedecreet, en niet naar "het decreet van 15 juli 2005 tot wijziging van het Gemeentedecreet". Tevens dient te worden bepaald dat het gaat om de inwerkingtreding van de artikelen 137 en 138 van het decreet van 23 januari 2009. Tenslotte schrijve men *in fine* "opgenomen in de artikelen 255 en 256 van het Gemeentedecreet zoals die vóór dat tijdstip luiden".

Artikel 11

11. De stellers van het ontwerp dienen na te gaan of in het ontworpen artikel 71, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 2 augustus 1990 houdende het algemeen reglement op de gemeentelijke comptabiliteit niet dient te worden verwezen naar de kredietinstellingen bedoeld in artikel 1, tweede lid, van de wet van 22 maart 1993 op het statuut van en het toezicht op de kredietinstellingen, in plaats van naar de financiële instellingen die erkend zijn overeenkomstig die wet, gelet op de definitie die aan het begrip "financiële instelling" in artikel 3, § 1, 5/, van die wet wordt gegeven.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VERHEVEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS