

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.056/1
VAN 5 MAART 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 16 februari 2009 door de Vlaamse minister van Economie, Ondernemen, Wetenschap, Innovatie en Buitenlandse Handel verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 februari 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen", heeft het volgende advies gegeven:

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 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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe diverse wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 18 februari 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen, gemeenzaam ook het "tweede waarborgbesluit" genoemd.

De ontworpen wijzigingen sluiten aan op sommige van de wijzigingen die worden aangebracht in het decreet van 6 februari 2004 betreffende een waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen, bij het decreet dat op 11 februari 2009 werd goedgekeurd in het Vlaams Parlement ¹, maar dat nog niet is bekendgemaakt. Daarnaast bevat het ontwerp een aantal andere wijzigingen van louter technische of taalkundige aard.

Het ontwerp vindt rechtsgrond in uiteenlopende bepalingen van het aldus gewijzigde decreet van 6 februari 2004, hierna "waarborgdecreet" genoemd.

2. Artikel 5, § 2, van het waarborgdecreet voorziet er onder meer in dat de Vlaamse Regering de soort bepaalt van financieringsovereenkomsten en andere verrichtingen waaraan een waarborg kan worden gehecht en dat ze tevens per soort van financieringsovereenkomst en andere verrichtingen de nadere criteria en voorwaarden kan vaststellen waaraan deze moeten voldoen. Deze bepaling vormt de rechtsgrond voor de

¹ *Parl. St. Vl. Parl.*, 2008-2009, nr. 1984/5.

wijzigingen aangebracht in de artikelen 7 en 8 van het tweede waarborgbesluit (artikelen 3 en 4 van het ontwerp).

Artikel 6, § 1, van het waarborgdecreet bepaalt dat een waarborg slechts kan worden verleend mits het betalen van premies die, per soort van financieringsovereenkomst en andere verrichtingen, door de Vlaamse Regering worden vastgesteld. Deze bepaling vormt de rechtsgrond voor de wijzigingen aangebracht in de artikelen 15 en 16 van het tweede waarborgbesluit (artikelen 7 en 8 van het ontwerp).

Artikel 8, §§ 1 en 2, van het waarborgdecreet betreffen de procedure die de Vlaamse Regering dient na te leven bij de oproep. Deze bepaling biedt rechtsgrond voor de wijziging aangebracht in artikel 3 van het tweede waarborgbesluit (artikel 2 van het ontwerp).

Overeenkomstig artikel 12 van het waarborgdecreet kan de Vlaamse Regering een nadere regeling uitwerken inzake de procedure van toekenning van waarborgen. Dit artikel vormt de rechtsgrond voor de wijzigingen aangebracht in de artikelen 10, 12, 13, 18, 19, 21, 24 en 38 van het tweede waarborgbesluit (artikelen 5, 6, 9 tot 12 en 16 van het ontwerp) en tevens voor de opheffing van de artikelen 25 en 26 van hetzelfde besluit (artikel 13 van het ontwerp).

Luidens artikel 16 van het waarborgdecreet bepaalt de Vlaamse Regering op welke wijze Waarborgbeheer N.V. onderzoekt of de afroep van de waarborg voldoet aan de in artikel 14 van het waarborgdecreet bedoelde voorwaarden. Deze bepaling vormt de rechtsgrond voor de wijziging aangebracht in artikel 31 van het tweede waarborgbesluit (artikel 14 van het ontwerp);

3. In advies 37.091/1 van de Raad van State, afdeling wetgeving, van 18 mei 2004, over het ontwerp dat het besluit van 18 februari 2005 is geworden, werd vastgesteld dat voor het toenmalige artikel 37 geen rechtsgrond voorhanden was aangezien het waarborgdecreet niet voorziet in een regeling betreffende de controletaken van Waarborgbeheer N.V. Deze bepaling werd evenwel als artikel 37 gehandhaafd in het besluit van 18 februari 2005. Na de recente wijziging van het waarborgdecreet ontbeert

.../...

artikel 37 van het tweede waarborgbesluit nog steeds rechtsgrond. Hetzelfde geldt derhalve voor de wijzigingsbepalingen van artikel 15 van het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Rekening houdend met wat is opgemerkt omtrent de rechtsgrond van de ontworpen regeling, redigere men het eerste lid van de aanhef als volgt:

"Gelet op het decreet van 6 februari 2004 betreffende een waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen, artikelen 5, § 2, 6, § 1, 8, §§ 1 en 2, en 12, gewijzigd bij het decreet van ..., en artikel 16;"

2. Onmiddellijk na het eerste lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, moet een lid worden toegevoegd waarin wordt verwezen naar het te wijzigen tweede waarborgbesluit. Dat lid dient te luiden:

"Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 18 februari 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen;"

3. De aanhef van het ontwerp moet tevens worden vervolledigd met een verwijzing naar het advies van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen, gegeven op 21 januari 2009.

4. Men redigere het lid van de aanhef waarin wordt gerefereerd aan het advies van de Raad van State als volgt:

"Gelet op advies 46.056/1 van de Raad van State, gegeven op 5 maart 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Bepalend gedeelte

Voorafgaande opmerking

De ontworpen wijzigingsbepalingen dienen te worden geredigeerd met inachtneming van de terminologie en de redactie van het te wijzigen tweede waarborgbesluit. Zo moet bijvoorbeeld telkens de afkorting "K.M.O." - in hoofdletters - worden gebruikt² en moet telkens melding worden gemaakt van "Waarborgbeheer N.V.".

Artikel 2

Ter wille van de rechtszekerheid zou in het ontworpen artikel 3, § 3, 3/, van het tweede waarborgbesluit (artikel 2, 4/, van het ontwerp), moeten worden verduidelijkt waarop het begrip "benchmark" betrekking heeft.

Artikel 12

Aangezien de ontworpen bepaling onder artikel 12 van het ontwerp betrekking heeft op de gevolgen van de ministeriële beslissing, vermeld in artikel 21 van het tweede waarborgbesluit, verdient het ter wille van de coherentie van de regelgeving aanbeveling om die bepaling aan het voornoemde artikel 21 toe te voegen als een nieuw derde lid. Daartoe dient dan de redactie van artikel 11 van het ontwerp te worden aangepast en moet artikel 12 uit het ontwerp worden weggelaten.

² Zie artikel 1, § 1, 11/, van het tweede waarborgbesluit.

Artikel 17

Tenzij er een specifieke reden bestaat waarom wordt afgeweken van de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding van besluiten dient artikel 17, eerste lid, van het ontwerp te vervallen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, P. BARRA,	staatsraden,
	M. RIGAUX, M. TISON,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME