KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.057/1
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 27 mei 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen die hinder ondervinden als gevolg van openbare werken", 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 27 mei 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen die hinder ondervinden als gevolg van openbare werken, gemeenzaam ook het "derde 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 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 derde waarborgbesluit (artikelen 3 en 4 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 derde 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 tot 13, 16 en 29 van het derde waarborgbesluit (artikelen 5 tot 8 en 12 van het ontwerp).

Artikel 15 van het waarborgdecreet bepaalt dat een afroep van de waarborg gebeurt door een kennisgeving aan Waarborgbeheer N.V., volgens de nadere regels bepaald door de Vlaamse Regering. Deze bepaling biedt rechtsgrond voor de wijziging van artikel 18 van het derde waarborgbesluit (artikel 9 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 22 van het derde waarborgbesluit (artikel 10 van het ontwerp).

3. Artikel 11 van het ontwerp strekt tot het wijzigen van artikel 28 van het derde waarborgbesluit. Voor deze laatste bepaling, en derhalve voor de wijziging ervan bij artikel 11 van het ontwerp, is geen rechtsgrond voorhanden aangezien het waarborgdecreet niet voorziet in een regeling betreffende de controletaken van Waarborgbeheer N.V.

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, 8, §§ 1 en 2, en 12, gewijzigd bij het decreet van ..., en de artikelen 15 en 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 derde waarborgbesluit. Dat lid dient te luiden:

"Gelet op het besluit van de Vlaamse Regering van 27 mei 2005 betreffende bepaalde procedurele aspecten van de waarborgregeling voor kleine en middelgrote ondernemingen die hinder ondervinden als gevolg van openbare werken;".

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 46.057/1 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 derde waarborgbesluit. Zo moet bijvoorbeeld telkens de afkorting "K.M.O." - in hoofdletters - worden gebruikt [2] 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 derde waarborgbesluit (artikel 2, 4/, van het ontwerp), moeten worden verduidelijkt waarop het begrip "benchmark" betrekking heeft.

Artikel 13

1. Tenzij er een specifieke reden bestaat waarom wordt afgeweken van de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding van besluiten dient artikel 13, eerste lid, van het ontwerp te vervallen.

2. In artikel 13, tweede lid, van het ontwerp, zoals het om advies is voorgelegd, moet worden verwezen naar "artikel 10 van dit besluit" in plaats van naar "artikel 14/10 van dit besluit".

---

[2] Zie artikel 1, § 1, 12/, van het besluit van het derde waarborgbesluit.

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