KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.388/3
VAN 28 APRIL 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 6 april 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 "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 21 december 2007 houdende vaststelling van de voorwaarden waaronder de ambten van gemeentesecretaris, gemeentelijk financieel beheerder, secretaris van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en ontvanger van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn deeltijds kunnen worden uitgeoefend, en houdende vaststelling van sommige gevallen waarin de ambten van gemeentelijk financieel beheerder en van ontvanger van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn kunnen worden uitgeoefend door een gewestelijke ontvanger", 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 21 december 2007 houdende vaststelling van de voorwaarden waaronder de ambten van gemeentesecretaris, gemeentelijk financieel beheerder, secretaris van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en ontvanger van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn deeltijds kunnen worden uitgeoefend, en houdende vaststelling van sommige gevallen waarin de ambten van gemeentelijk financieel beheerder en van ontvanger van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn kunnen worden uitgeoefend door een gewestelijke ontvanger, te wijzigen naar aanleiding van het decreet van 19 december 2008 betreffende de organisatie van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en het decreet van 23 januari 2009 tot wijziging van het Gemeentedecreet.

3. Artikel 76, § 3, 3/, van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005, waarbij de Vlaamse Regering wordt gemachtigd "de gevallen" te bepalen waarin het ambt van financieel beheerder wordt uitgeoefend door een gewestelijk ontvanger, biedt in beginsel rechtsgrond voor artikel 2 van het ontworpen besluit. Het genoemde artikel 76, § 3, 3/, werd ingevoegd bij artikel 51, 2/, van het decreet van 23 januari 2009. De inwerkingtreding van deze bepaling wordt beoogd bij artikel 3van het 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", waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 3 maart 2009 advies

46.007/3 heeft gegeven. Het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, kan derhalve niet in het Belgisch Staatsblad worden bekendgemaakt vóór dat besluit erin is bekendgemaakt.

De artikelen 4 en 6 van het ontworpen besluit vinden rechtsgrond in artikel 79, § 1, van het decreet van 19 december 2008, naar luid waarvan de Vlaamse Regering bepaalt onder welke voorwaarden de raad voor maatschappelijk welzijn kan beslissen dat de ambten van secretaris van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en financieel beheerder deeltijds worden uitgeoefend.

Artikel 5 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 75, § 3, 3/, van het decreet van 19 december 2008, waarbij de Vlaamse Regering wordt gemachtigd de gevallen te bepalen waarin het ambt van financieel beheerder wordt uitgeoefend door een gewestelijk ontvanger.

Artikel 3 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in de artikelen 75, § 3, 3/, en 79, § 1, van het decreet van 19 december 2008.

Artikel 7 van het ontworpen besluit dient te worden beschouwd als een wijziging van een rechtspositiebepaling. Het vindt voor de secretaris van een openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn en de financieel beheerder ervan rechtsgrond in artikel 42, achtste lid, van de wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn (en na zijn inwerkingtreding in artikel 104, § 4, van het decreet van 19 december 2008). Voor de gemeentesecretaris en de financieel beheerder van de gemeente vinden de bepalingen rechtsgrond in artikel 116, § 1, 2/, van het Gemeentedecreet.

Artikel 8, 1/, van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in de hiervoor aangehaalde artikelen van het Gemeentedecreet. Artikel 8, 2/, van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 42 en in artikel 43, § 2, eerste lid, 3/, van de wet van 8 juli 1976.

Artikel 1 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in alle hiervoor aangehaalde rechtsgrond biedende bepalingen.

VORMVEREISTEN

4. Uit het aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, voorgelegde dossier blijkt dat, tegelijk met de vraag om advies aan de Raad van State, het ontwerp voor onderhandeling werd voorgelegd aan het Comité voor de provinciale en plaatselijke overheidsdiensten - onderafdeling Vlaams Gewest en Vlaamse Gemeenschap.

De Raad van State dient er nogmaals op te wijzen 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]. Aldus wordt vermeden dat de Raad van State advies zou verlenen over een niet-definitieve ontwerptekst en wordt gewaarborgd dat het onderzoek kan worden gevoerd en het advies wordt uitgebracht met volledige kennis van alle relevante elementen [2].

De adviesaanvrager wordt verzocht zich in de toekomst aan de in herinnering gebrachte regel te conformeren.

5. Mocht het ontwerp worden gewijzigd ten gevolge van het vervullen van het *sub* 4 vermelde vormvereiste, dan dienen die wijzigingen nog te worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving.

---

(1) Zie R.v.St., nr. 71.514, 3 februari 1998, Roos, en recent R.v.St., nr. 191.732, 23 maart 2009, Verschuere.

(2) 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 xenophobie 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 GerechtelijkWetboek 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).

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

6. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen is opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, wat betekent dat de verwijzingen in het eerste, het tweede en het vierde lid ervan dienen te worden aangepast en dat het derde lid van de aanhef dient te vervallen nu de artikelen 51 en 52 van het erin vermelde decreet van 7 juli 2006 tot wijziging van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit.

Artikelen 2 en 5

7. In het ontworpen artikel 5, derde lid, *sub* artikel 2, 2/, van het ontwerp, schrijve men "in de situaties vermeld" in plaats van "in de situatie vermelde".

Een gelijkaardige opmerking geldt ten aanzien van het ontworpen artikel 9, vierde lid, *sub* artikel 5, 3/, van het ontwerp.

Artikel 9

8. De gemachtigde verklaarde dat het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, niet onmiddellijk in werking zal treden, maar wel op 1 juli 2009.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren 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