

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.413/1
VAN 7 MEI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 7 april 2009 door de Vlaamse minister van Financiën en Begroting en Ruimtelijke Ordening verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 15 mei 2009, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de minnelijke schikking inzake ruimtelijke ordening", 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 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

Een van de instrumenten voor het handhaven van de regels inzake de ruimtelijke ordening, is de minnelijke schikking bedoeld in de artikelen 6.1.51 en volgende van de Vlaamse codex ruimtelijke ordening (hierna: de codex), die in werking treedt op 1 september 2009 ⁽¹⁾. In artikel 6.1.51, § 2, eerste lid, van de codex wordt de minnelijke schikking omschreven als "een vergelijk tussen de stedenbouwkundige inspecteur en de overtreder waarvan de uitvoering leidt tot het verval van de strafvordering en van de herstellvordering". Het gaat om de betaling van een geldsom "en/of" de uitvoering van bouw- of aanpassingswerken (artikel 6.1.51, § 2, tweede lid).

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt tot het bepalen van een aantal toepassingsregels voor de minnelijke schikking. Daartoe kan in beginsel rechtsgrond worden gevonden in artikel 6.1.51, § 6, van de codex. Die bepaling luidt:

"De Vlaamse Regering bepaalt de regelen tot vaststelling van het bedrag van de geldsom, vermeld in § 2, tweede lid, 1/, en regelt de betalingsmodaliteiten.

Zij kan tevens nadere procedurele regelen vastleggen voor de toepassing van deze bepaling".

In de aanhef van het ontwerp zal ook naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen moeten worden verwezen. Dat artikel belast de Vlaamse Regering met het maken van verordeningen en het nemen van besluiten

⁽¹⁾ Voor het geven van dit advies heeft de Raad van State, afdeling Wetgeving, gebruik gemaakt van de tekst van de Vlaamse codex ruimtelijke ordening, zoals die om advies is voorgelegd (advies 46.405/1 van 30 april 2009). Indien de tekst zoals voorgelegd aan de afdeling Wetgeving nog wijzigingen ondergaat, zullen de verwijzingen ernaar in dit ontwerp gebeurlijk nog moeten worden aangepast.

die voor de uitvoering van de decreten nodig zijn. Alhoewel artikel 6.1.51, § 6, van de codex de Vlaamse Regering er niet mee belast regels uit te vaardigen met betrekking tot de bouw- of aanpassingswerken die een onderdeel uitmaken van een minnelijke schikking, kan worden aanvaard dat de regels vervat in artikel 4 van het ontwerp niets meer zijn dan de logische gevolgtrekkingen uit de decretale regeling van de minnelijke schikking. Aldus kan voor artikel 4 van het ontwerp rechtsgrond worden gevonden in artikel 6.1.51 van de codex, gelezen in samenhang met voormeld artikel 20.

Andere problemen van rechtsgrond worden hierna besproken, bij het onderzoek van de bepalingen van het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, zal vooraan in de aanhef een verwijzing naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 moeten worden toegevoegd. Daarenboven zal bij de verwijzing naar de codex, artikel 6.1.51 in zijn geheel moeten worden vermeld, zodat de vermelding "§6" geschrapt dient te worden.

2. Het is gebruikelijk - en nuttig - in het lid van de aanhef waarin naar het advies van de Raad van State, afdeling Wetgeving, wordt verwezen, ook melding te maken van het nummer van dat advies. Die verwijzing stelle men dan ook als volgt:

"Gelet op advies 46.413/1 van de Raad van State, gegeven op 7 mei 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 2

1. Uit artikel 6.1.51, § 2, tweede lid, van de codex volgt dat als de stedenbouwkundige inspecteur ingaat op het verzoek om minnelijke schikking, hij de

.../...

betaling van een geldsom "en/of" de uitvoering van bouw- of aanpassingswerken kan opleggen. Aldus heeft de inspecteur de keuze om hetzij een geldsom, hetzij werken, hetzij een combinatie van beide op te leggen.

Uit artikel 2, § 1, eerste en tweede lid, van het ontwerp volgt echter voor de stedenbouwkundige inspecteur de verplichting om steeds een geldsom - van minstens 150 of 1000 euro, naargelang van de hypothese - op te leggen. Zulks strookt echter niet met de rechtsgrond, die de Vlaamse Regering slechts belast met het bepalen van regelen tot vaststelling van het bedrag van de geldsom.

Een vergelijkbare opmerking geldt voor artikel 2, § 2, van het ontwerp. Uit die bepaling volgt immers dat voor niet-geregulariseerde misdrijven de geldsom ook een bedrag ter compensatie van de meerwaarde dient te omvatten ⁽²⁾.

2. Luidens artikel 2, § 1, derde lid, van het ontwerp volgen de in het eerste en het tweede lid vermelde bedragen de evolutie van "het cijfer van de gezondheidsindex".

De "gezondheidsindex" is geen geëigend juridisch begrip: de term verwijst naar het prijsindexcijfer dat berekend en benoemd wordt voor de toepassing van artikel 2 van het koninklijk besluit van 24 december 1993 ter uitvoering van de wet van 6 januari 1989 tot vrijwaring van 's lands concurrentievermogen, bekrachtigd bij de wet van 30 maart 1994 houdende sociale bepalingen. Zulks dient in het ontwerp te worden gepreciseerd.

Artikel 6

1. Het is niet duidelijk waarom in artikel 6, § 4, eerste lid, een onderscheid wordt gemaakt tussen het verval van "de minnelijke schikking en/of het akkoord". Het akkoord van de stedenbouwkundige inspecteur is noodzakelijk om het vergelijk tot stand te doen komen, zodat beide onlosmakelijk verbonden zouden moeten zijn.

⁽²⁾ Daarbij wordt verwezen naar het besluit van de Vlaamse Regering van 5 mei 2000 betreffende de berekening en de betaling van de meerwaarde. De rechtsgrond voor dat besluit is niet in artikel 6.1.51 van de codex te situeren, doch in artikel 6.1.41, § 7, derde lid, ervan.

2. Wat het nut is van de schorsing van de termijn bedoeld in artikel 6, § 3, eerste lid - dit is de termijn waarin de werken moeten worden uitgevoerd -, waarin artikel 6, § 6, tweede lid, van het ontwerp voorziet bij (tijdige) melding van de uitvoering van opgelegde bouw- of aanpassingswerken, is geenszins duidelijk.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	M. TISON,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. G. SCHEPPERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME