

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.581/3
VAN 19 MEI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 4 mei 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 "houdende wijziging van het besluit van 19 januari 2007 houdende het statuut van de lokale en provinciale mandataris", 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 er in de eerste plaats toe een aantal wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2007 houdende het statuut van de lokale en provinciale mandataris, dit ten gevolge van de totstandkoming van het decreet van 19 december 2008 betreffende de organisatie van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn (hierna: OCMW-decreet), van het decreet van 23 januari 2009 tot wijziging van het Gemeentedecreet en van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking. Daarnaast bevat het ontworpen besluit artikelen die strekken tot de inwerkingstelling van een aantal bepalingen van het OCMW-decreet, het decreet van 23 januari 2009 en het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking.

De inhoudelijke wijzigingen betreffen de aansprakelijkheids- en rechtsbijstandsverzekering voor de lokale en de provinciale mandatarissen, de criteria voor de vaststelling van de hoedanigheid van raadslid met een handicap en de regeling inzake eretitels.

3.1.1. De artikelen 1 tot 5 van het ontworpen besluit, die betrekking hebben op de aansprakelijkheids- en rechtsbijstandsverzekering, vinden rechtsgrond in:

- de artikelen 27, § 5, tweede lid, en 73, § 1, tweede lid, van het OCMW-decreet, voor wat betreft de leden, de voorzitter en de ondervoorzitter van de raad voor maatschappelijk welzijn;

.../...

- artikel 17, § 6, tweede lid, van het Provinciedecreet van 9 december 2005 (hierna: Provinciedecreet) (dat wordt ingevoegd bij artikel 13, 2/, van het decreet van [...] wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking) voor de provincieraadsleden, en in artikel 72, tweede lid, van het Provinciedecreet, voor de leden van de bestendige deputatie;
- artikel 17, § 5, tweede lid, van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005 (hierna: Gemeentedecreet) (dat wordt ingevoegd bij artikel 13, 2/, van het decreet van 23 januari 2009), voor de gemeenteraadsleden en in artikel 74, tweede lid, van het Gemeentedecreet, voor de burgemeester en schepenen.

3.1.2. De artikelen 6 en 7 van het ontworpen besluit hebben betrekking op de criteria voor de vaststelling van de hoedanigheid van raadslid met een handicap en vinden rechtsgrond in:

- de artikelen 28, § 2, en 69, § 2, van het OCMW-decreet voor de leden, de voorzitter en de ondervoorzitter van de raad voor maatschappelijk welzijn en de leden van het vast bureau of van een bijzonder comité;
- artikel 18, § 2, van het Provinciedecreet (thans nog het tweede lid van artikel 18 van het Provinciedecreet, dat vernummerd wordt tot artikel 18, § 2, bij artikel 14, 1/, van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking), voor de provincieraadsleden, en in artikel 68*bis* van het Provinciedecreet (ingevoegd bij artikel 41 van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking), voor de leden van de deputatie;
- artikel 18, § 2, van het Gemeentedecreet, voor de gemeenteraadsleden en in artikel 70*bis*, § 2, van dat decreet (ingevoegd bij artikel 45 van het decreet van 23 januari 2009), voor de burgemeester en schepenen.

3.1.3. De artikelen 8 en 9 van het ontworpen besluit hebben betrekking op de toekenning van eretitels en vinden rechtsgrond in:

- artikel 67 van het OCMW-decreet, voor de voorzitter van de raad voor maatschappelijk welzijn;

- artikel 67 van het Provinciedecreet, voor de leden van de deputatie;
- artikel 69 van het Gemeentedecreet, voor de burgemeester en schepenen.

3.1.4. Artikel 10 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 285, § 1, eerste lid, van het OCMW-decreet.

3.1.5. Artikel 11 van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 151 van het decreet van 23 januari 2009.

3.1.6. Artikel 12, 1/, van het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 137, § 2, eerste lid, 1/, van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking.

3.2. Sommige rechtsgrond biedende bepalingen zijn nog niet in werking getreden, maar maken het voorwerp uit van bepalingen die daartoe strekken, en die al dan niet zelf nog in ontwerpvorm verkeren. Het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, kan uiteraard niet in werking treden vooraleer al die bepalingen zelf in werking zijn getreden.

Daarenboven dient te worden opgemerkt dat artikel 41 van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking, waarbij het rechtsgrond biedende artikel 68*bis* van het Provinciedecreet wordt ingevoegd, nog niet het voorwerp uitmaakt van enige inwerkingtredingsbepaling. Aan de opsomming in artikel 12 van het ontwerp zal derhalve ook dat artikel 41 moeten worden toegevoegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In het tweede lid van de aanhef dient te worden verwezen naar artikel 17, § 6, tweede lid, van het Provinciedecreet in plaats van naar (het onbestaande) artikel 17, § 5, tweede lid, van dat decreet en dient een verwijzing naar artikel 68*bis* van dat decreet te worden ingevoegd.

5. In het vijfde lid van de aanhef dient te worden verwezen naar artikel 137, § 2, van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking in plaats van naar (het onbestaande) artikel 173, § 2, en dient het juiste opschrift van dat decreet te worden weergegeven.

6. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd (dat het zesde lid wordt) waarin wordt verwezen naar het te wijzigen besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2007 houdende het statuut van de lokale en provinciale mandataris.

Artikel 9

7. In het ontworpen artikel 61 dient, naar analogie van het ontworpen artikel 62, § 2, een uitzondering te worden gemaakt voor het geval dat de betrokken mandataris overleden is. Men schrijve derhalve "Behalve in geval van toepassing van artikel 60, § 3, wordt bij het verzoek een verklaring op eer gevoegd ...".

8. Luidens het ontworpen artikel 63 kan de Vlaamse Regering, als na de toekenning van de erin bedoelde eretitel blijkt dat de mandataris niet voldoet aan de toekenningsvoorwaarden ervan of wanneer de Vlaamse Regering oordeelt dat de mandataris de eretitel niet langer waardig kan dragen, de eretitel intrekken, waarmee een beslissing met werking *ex nunc* wordt bedoeld op grond waarvan de mandataris de eretitel niet langer kan dragen.

Het begrip "waardig" verwijst volgens de gemachtigde eerder naar een waardeoordeel van de Vlaamse Regering en niet zozeer naar het gedrag of de hoedanigheid van de mandataris; de reden van de intrekking kan voortvloeien uit allerlei overwegingen en is dus niet noodzakelijk het gebrek aan waardigheid alleen. Het is de bedoeling te bepalen dat de Vlaamse Regering te allen tijde de eretitel kan ontnemen.

Daargelaten de vaststelling dat die bedoeling in het ontworpen artikel 63 niet duidelijk wordt weergegeven, dient erop te worden gewezen dat de aan de Vlaamse Regering toegekende bevoegdheid best aan duidelijk omschreven criteria wordt verbonden, teneinde elk risico op onverantwoorde behandeling te vermijden.

Artikel 12

9. Artikel 12, 1/, van het ontwerp redigere men als volgt:

"1/ artikel 13, 2/, wat betreft artikel 17, § 6, eerste en tweede lid;"

10. Aangezien artikel 14, 1/ tot 4/, niet is vermeld in de opsomming die is opgenomen in artikel 137 van het decreet van [...] tot wijziging van het Provinciedecreet en van het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking, zullen die bepalingen in werking treden de tiende dag na de bekendmaking van het decreet in het Belgisch Staatsblad. Artikel 12, 2/, dient derhalve uit het ontwerp te worden weggelaten.

11. Gelet op opmerking 3.2 (en opmerking 10), dient artikel 12, 2/, te worden vervangen door "2/ artikel 41".

De kamer was samengesteld uit

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