

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.701/1
VAN 20 MEI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 18 mei 2009 door de Vlaamse minister van Werk, Onderwijs en Vorming verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de herfinancieringsgarantie in het kader van de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur", heeft het volgende advies gegeven:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling in de adviesaanvraag gemotiveerd als volgt:

"De contractonderhandelingen om te komen tot een gunningbeslissing met betrekking tot het aanduiden van de private partner met wie een DBFM-vennootschap zal worden opgericht om de inhaalbeweging schoolinfrastructuur te realiseren, zitten in een laatste en cruciale fase.

In het Onderwijsdecreet XIX, aangenomen door het Vlaams Parlement op 30 april 2009, werden nog bepalingen in verband met een herfinancieringsgarantie ingevoegd in een nieuwe afdeling 3bis van het hoofdstuk II van het decreet van 7 juli 2006 betreffende de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur.

Deze aanpassingen zijn het gevolg van de uitzonderlijke externe omstandigheden die zich hadden voorgedaan, met name de algemeen bekende fundamentele verstoring van de financiële markten op wereldniveau sedert de tweede helft van 2008.

Voorliggend uitvoeringsbesluit bepaalt de nadere regels met betrekking tot de voorwaarden of modaliteiten voor het stellen van de herfinancieringsgarantie.

Deze bepalingen vormen een essentieel onderdeel van de herfinancieringsregeling wat de praktische uitvoerbaarheid ervan betreft en zijn van zeer groot belang in het verder verloop van de realisatie van de inhaalbeweging.

Om voor de Vlaamse overheid en de inrichtende machten een zo voordelig mogelijke financiering te kunnen bekomen, is het absoluut noodzakelijk dat het reglementaire besluit inzake de herfinancieringsgarantie op definitieve wijze zou voorliggen.

Uit de besprekingen, ook bij andere projecten, is gebleken dat banken zich in de huidige marktomstandigheden niet wensen cq. kunnen verbinden indien geen definitieve reglementaire regeling inzake de garanties die ze kunnen genieten vastgesteld is en het syndiceringsproces dan zelfs niet op zinvolle wijze kan worden opgestart. Het vaststellen van deze regeling is dan ook een voorafgaande randvoorwaarde om op korte termijn te kunnen overgaan tot gunning en het opstarten van een succesvolle financial close in het kader van de lopende bevragsingsprocedure. Voor alle elementen die het spoedeisend karakter van het gevraagde advies motiveren, verwijs ik ook naar de aanhef van het besluit".

In de aanhef van het ontwerp wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd door de omstandigheid dat

.../...

"onderhavig besluit zo snel mogelijk dient geoperationaliseerd in het kader van de inhaalbeweging met schoolinfrastructuur;

Overwegende dat de beleidsnota Onderwijs en Vorming 2004 - 2009 reeds stelde dat er de voorbije decennia te weinig geïnvesteerd is in onderwijsinfrastructuur en dat er zich een belangrijke inhaalbeweging opdrong in de modernisering van de schoolinfrastructuur in Vlaanderen gezien de erg verouderde staat van het schoolpatrimonium;

Overwegende dat die inhaalbeweging een nooit eerder geziene investeringsoperatie voor schoolgebouwen wordt beoogd waarmee de Vlaamse overheid wil remediëren aan de grote investeringsnood zonder daarbij elementen als rationeel energiegebruik en architecturale kwaliteit te verwaarlozen;

Overwegende dat het Onderwijsdecreet XIX, aangenomen door het Vlaams Parlement op 30 april 2009, bepalingen in verband met een herfinancieringsgarantie heeft ingevoegd in een nieuwe afdeling 3bis van het hoofdstuk II van het decreet van 7 juli 2006 betreffende de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur;

Overwegende dat men immers kon vaststellen dat er zich uitzonderlijke externe omstandigheden hadden voorgedaan, met name de algemeen bekende fundamentele verstoring van de financiële markten op wereldniveau sedert de tweede helft van 2008;

Overwegende dat bij de bepalingen in het vermelde decreet ook werd gesteld dat de Vlaamse Regering de nadere regels kon bepalen met betrekking tot de voorwaarden of modaliteiten voor het stellen van de herfinancieringsgarantie;

Overwegende dat de bepalingen van voorliggend besluit een essentieel onderdeel vormen van de herfinancieringsregeling wat de praktische uitvoerbaarheid ervan betreft;

Overwegende dat de bepalingen van voorliggend besluit van zeer groot belang zijn in het verder verloop van de realisatie van de inhaalbeweging;

Overwegende dat de Vlaamse Regering, gezien het grote maatschappelijk belang van de inhaalbeweging, nog binnen deze legislatuur wenst te komen tot een gunningsbeslissing met betrekking tot het aanduiden van de private partner met wie een DBFM-vennootschap zal worden opgericht om de inhaalbeweging schoolinfrastructuur te realiseren. Dit vereist dat het reglementair kader dat uitvoering geeft aan het DBFM-programma zou vastliggen. Bij een adviesaanvraag binnen de maand zou dit de facto onmogelijk zijn; in het kader van het syndiceringsproces voor de financiering van het DBFM-programma en om derwijze voor de Vlaamse overheid en de inrichtende machten een zo voordelig mogelijke financiering te kunnen bekomen, is het absoluut noodzakelijk dat het reglementaire besluit inzake de herfinancieringsgarantie op definitieve wijze zou voorliggen. Uit andere projecten - bijvoorbeeld het Brabo project - is gebleken dat banken zich in de huidige marktomstandigheden niet wensen cq. kunnen verbinden indien geen definitieve reglementaire regeling inzake de garanties die ze kunnen genieten vastgesteld is en het syndiceringsproces dan zelfs niet op zinvolle wijze kan worden opgestart. Het vaststellen van deze regeling is dan ook een voorafgaande randvoorwaarde om op korte termijn te kunnen overgaan tot gunning

.../...

en het opstarten van een succesvolle financial close in het kader van de lopende bevragingsprocedure.

Overwegende dat de talrijke scholen die kunnen genieten van het DBFM-programma reeds enige tijd wachten op de verdere operationalisering ervan en een verder uitstel van invoering van dit besluit zeer nadelig zou zijn voor de verdere realisatie van de inhaalbeweging".

Luidens artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State dient, wanneer in de adviesaanvraag om een spoedeisend advies wordt verzocht, de in de aanvraag opgegeven motivering te worden overgenomen in de aanhef van het besluit. De motivering die vanaf het vierde lid van de aanhef van het voorliggende ontwerp wordt weergegeven, moet derhalve worden afgestemd op de motivering die voorkomt in de adviesaanvraag van 18 mei 2009.

*

* *

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling Wetgeving zich moeten beperken 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

Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe om de herfinancieringsgarantie bedoeld in hoofdstuk II, afdeling 3*bis*, van het decreet van 7 juli 2006 betreffende de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur, nader te regelen. De regeling in verband met de herfinancieringsgarantie is in het decreet van 7 juli 2006

.../...

ingevoegd bij artikel IX.21 ⁽¹⁾ van het decreet van 8 mei 2009 betreffende het onderwijs XIX ⁽²⁾, dat uitwerking heeft met ingang van 15 mei 2009.

Voor de ontworpen regels kan rechtsgrond worden gevonden in artikel 7^{quater} van het decreet van 7 juli 2006, dat de Vlaamse Regering de bevoegdheid geeft om nadere regels te bepalen "met betrekking tot de voorwaarden of modaliteiten voor het stellen van deze herfinancieringsgarantie". Gelet daarop kan in het eerste lid van de aanhef meer specifiek naar artikel 7^{quater} van het decreet van 7 juli 2006 worden verwezen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

In artikel 4 van het ontwerp wordt verwezen naar "de geldende financieringsvoorwaarden zoals bedoeld in artikel 2 van het decreet van 7 juli 2006 betreffende de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur". In dat verband moet worden opgemerkt dat de omschrijving van de notie 'geldende financieringsvoorwaarden' (artikel 2, 5/*bis*, van het decreet van 7 juli 2006, ingevoegd bij artikel IX.20 van het onderwijsdecreet XIX), pas op 1 september 2009 in werking treedt ⁽³⁾, terwijl de ontworpen regeling luidens artikel 11 van het ontwerp al op 1 juni 2009 in werking zal treden.

⁽¹⁾ Dit artikel is het resultaat van een amendement (*Parl. St. Vl. Parl.*, 2008-09, nr. 2159/2, 51 e.v., amendement nr. 78), waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, geen advies heeft verleend.

⁽²⁾ Op het moment dat dit advies wordt gegeven nog niet bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad*. Er is gebruik gemaakt van de tekst goedgekeurd door het Vlaams Parlement: *Parl. St. Vl. Parl.*, 2008-09, nr. 2159/5, 99 tot 100 en 102.

⁽³⁾ Zie artikel IX.27 van het onderwijsdecreet XIX.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VERHEVEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME