

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIES 46.801/3
VAN 30 JUNI 2009VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 5 juni 2009 door de Vlaamse minister van Openbare Werken, Energie, Leefmilieu en Natuur 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 7 september 2007 betreffende de toewijzing, het gebruik en de overname van de nutriëntenemissierechten en betreffende de bedrijfsontwikkeling na bewezen mestverwerking en van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 februari 2008 houdende nadere bepalingen aangaande de inventarisatie van gegevens in het kader van het decreet van 22 december 2006 houdende de bescherming van water tegen de verontreiniging door nitraten uit agrarische bronnen", 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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Vlaamse Regering, de bevoegdheid van de Vlaamse Regering beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Vlaamse Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*
* *

RECHTSGROND

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 23, § 7, 30, §§ 2, 5, en 8, 31, §§ 1 en 5, 32, 34, § 1, 35, 39, en 83, §§ 4 en 6, van het decreet van 22 december 2006 houdende de bescherming van water tegen de verontreiniging door nitraten uit agrarische bronnen (Mestdecreet), al dan niet gelezen in samenhang met de algemene uitvoeringsbevoegdheid welke de Vlaamse Regering ontleent aan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Het tweede lid van de aanhef dient te worden aangepast gelet op hetgeen werd opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

Artikelen 23 en 24

5. Luidens artikel 23 hebben de aldaar vermelde artikelen "enkel uitwerking op dossiers betreffende de overdracht van nutriëntenemissierechten die vanaf 14 februari 2009 bij de Mestbank zijn ingediend". Bij artikel 24 wordt terugwerkende kracht verleend aan enkele artikelen tot 1 januari 2007 (§ 1) en tot 1 januari 2008 (§ 2).

Deze bepalingen komen neer op het verlenen van retroactiviteit aan het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt.

In dit verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, met name ingeval er voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent, of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

In het licht van de beginselen volgens de welke een retroactieve werking kan worden toegelaten, rijst voor de volgende artikelen de vraag of terugwerkende kracht ervoor te billijken valt:

- artikel 11 van het ontwerp, waarin een nieuwe voorwaarde lijkt te worden vereist voor het aanvragen van het afzien van een overdrachtdossier. Deze nieuwe voorwaarde vloeit niet rechtstreeks voort uit de geldende decreetsbepalingen die in werking zijn getreden op 14 februari 2009;
- artikel 13, waar eveneens wordt vereist dat zowel de overnemer als de overlater samen dienen af te zien van een overdracht van nutriëntenemissierechten;
- artikel 16 van het ontwerp, waar artikel 16, 2/, een nieuwe voorwaarde lijkt op te leggen die niet rechtstreeks voortvloeit de geldende decreetsbepalingen die in werking zijn getreden op 14 februari 2009.

Hierover om toelichting gevraagd, heeft de gemachtigde geantwoord dat het beter is deze artikelen "in werking te laten treden conform de gebruikelijke inwerkingtredingmodaliteiten (zijnde dus 10 dagen na bekendmaking van het besluit)".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. K. BAMS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS