

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.251/3
VAN 20 OKTOBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 1 oktober 2009 door de Vlaamse minister van Financiën, Begroting, Werk, Ruimtelijke Ordening en Sport verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "houdende de vaststelling van het basisbouwprogramma voor een eenvoudige sporthal in het kader van de inhaalbeweging in sportinfrastructuur via alternatieve financiering", 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Luidens artikel 19, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 ter uitvoering van het decreet van 23 mei 2008 betreffende een inhaalbeweging in sportinfrastructuur via alternatieve financiering, behoort de eenvoudige sporthal tot de types van sportinfrastructuur die, op grond van het decreet van 23 mei 2008 betreffende een inhaalbeweging in sportinfrastructuur via alternatieve financiering, voor subsidiëring in aanmerking komen. Bij artikel 19, tweede lid, van dat besluit wordt de Vlaamse minister, bevoegd voor de lichamelijke opvoeding, de sport en het openluchtlevens, belast met de nadere bepaling van de specificaties van de types van sportinfrastructuur.

Luidens artikel 21, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 stelt de genoemde minister voor elk type van sportinfrastructuur het basisbouwprogramma vast, overeenkomstig het criterium dat dit basisbouwprogramma "de essentiële bestanddelen dient te bevatten om sportinfrastructuur te realiseren die kan worden gebruikt door meerdere sportclubs, scholen, organisaties, individuele sportbeoefenaars en niet exclusief zal worden aangewend voor topsport, alsook dat de sportinfrastructuur voor iedereen goed toegankelijk moet zijn". Voor de types van sportinfrastructuur, vermeld in artikel 19 van dat besluit, moet onder het subsidiabele gedeelte van de beschikbaarheidsvergoeding ¹ worden verstaan: de werken en diensten die verricht zijn door de projectvennootschap ter uitvoering van de

⁽¹⁾ Het is die vergoeding die het voorwerp uitmaakt van de subsidiëring.

DBFM(O)-overeenkomst ², en die rechtstreeks verband houden met het basisbouwprogramma van het type van sportinfrastructuur in kwestie. De toename in de beschikbaarheidsvergoeding ingevolge toevoegingen of wijzigingen aan het basisbouwprogramma komt niet in aanmerking voor subsidiëring.

Het ontworpen besluit geeft uitvoering aan de in de artikelen 19, tweede lid, en 21, § 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 vervatte delegaties. Die bepalingen vormen dan ook de rechtsgrond voor het ontworpen besluit, dat evenwel op terminologisch vlak beter zou kunnen aansluiten bij die rechtsgronden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. In het eerste lid van de aanhef dient melding te worden gemaakt van de artikelen 7, § 2, en 14 van het erin vermelde decreet van 23 mei 2008. Het zijn immers die bepalingen die rechtsgrond bieden aan de artikelen 19, tweede lid, en 21, § 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008, die zelf rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit.

4. In het tweede lid van de aanhef kan de rechtsgrond nog worden gespecificeerd door te verwijzen naar artikel 21, § 1, *eerste lid*, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008.

5. De Vlaamse minister, bevoegd voor de lichamelijke opvoeding, de sport en het openluchtlevens, ontleent de bevoegdheid om het ontworpen besluit vast te stellen rechtstreeks aan de artikelen 19, tweede lid, en 21, § 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008. Een verwijzing naar het besluit van de Vlaamse

⁽²⁾ Artikel 2, 9/, van het decreet van 23 mei 2008 bevat de volgende definitie van het begrip "DBFM(O)-overeenkomst": "de overeenkomst, gesloten tussen de subsidiërtrekker en een projectvennootschap die het ontwerp (design), de bouw (build), de financiering (finance) en het onderhoud (maintain) en in voorkomend geval de uitbating (operate) van sportinfrastructuur als voorwerp heeft".

Regering van 13 juli 2009 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, dat geen betrekking heeft op de delegatie van reglementaire bevoegdheden³, is overbodig en zelfs misleidend omdat erdoor, ten onrechte, de indruk kan worden gewekt dat dit laatste besluit rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit.

Het derde lid van de aanhef dient dan ook te vervallen.

6. De in het huidige vierde tot zesde lid van de aanhef opgenomen consideransen zijn niet noodzakelijk voor een goed begrip van de ontworpen regeling en worden dan ook best weggelaten.

7. De leden van de aanhef die blijk geven van het vervuld zijn van de vormvereisten, dienen in chronologische volgorde te worden weergegeven. Het voorlaatste en het laatste lid van de aanhef dienen dan ook van plaats te wisselen.

8. Aangezien om advies is gevraagd met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, redigere men het huidige zevende lid van de aanhef (dat het vierde lid wordt) als volgt:

"Gelet op advies 47.251/3 van de Raad van State, gegeven op 20 oktober 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 1

9. In artikel 1, § 1, verwijze men naar "artikel 19, *eerste lid*, 2/", van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008.

⁽³⁾ Zie artikel 7, 1/, van dat besluit.

Artikel 2

10. Omwille van de rechtszekerheid dient in artikel 2, 2/, a), 12), exhaustief te worden bepaald wat de "technische inrichting" en "de uitrusting eigen aan een eenvoudige sporthal" omvatten.

Eenzelfde opmerking geldt ten aanzien van artikel 4, eerste lid, 1/, n).

Artikel 3

11. Het bepaalde in artikel 3, tweede zin, vloeit zonder meer voort uit artikel 21, § 1, tweede lid, tweede zin, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008.

Het overnemen in een lagere regeling van een bepaling van een hogere regeling dient te worden vermeden. Niet alleen is een dergelijke werkwijze op het normatieve vlak overbodig aangezien ze geen nieuwe norm tot stand brengt, maar bovendien kan ze tot verwarring leiden over de precieze aard van het in de lagere regeling opgenomen voorschrift en kan ze inzonderheid aanleiding ertoe zijn dat later uit het oog wordt verloren dat alleen de hogere regelgever het betrokken voorschrift kan wijzigen.

Het overnemen van een bepaling uit een besluit van de Vlaamse Regering in een ministerieel besluit kan dan ook alleen maar worden gedoogd in zoverre zulks noodzakelijk is voor de leesbaarheid van het ministerieel besluit, in welk geval een uitdrukkelijke verwijzing naar de betrokken bepaling van het besluit van de Vlaamse Regering het geëigende middel zal zijn om de aard van die bepaling herkenbaar te houden ("Overeenkomstig ...").

Te dezen lijkt het evenwel niet noodzakelijk te zijn om de regel die is vervat in artikel 21, § 1, tweede lid, tweede zin, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 in het ontwerp ter hernemen, zodat artikel 3, tweede zin, ervan dan ook beter wordt weggelaten.

Artikel 4

12. In artikel 4, eerste lid, 2/, a), wordt zonder meer verwezen naar erin nader gespecificeerde uitrusting "die voldoet aan de normen van de erkende sportfederaties die territoriaal bevoegd zijn voor de sport of sporten waartoe de sportvloer zal dienen". Zulk een bepaling voldoet niet aan het vereiste van kenbaarheid van de regelgeving. Ter wille van de rechtszekerheid, in het bijzonder voor de betrokken overheden, zouden de bedoelde normen, eventueel bij verwijzing, nader bepaald moeten worden.

Artikel 6

13. Volgens de gemachtigde is het niet de bedoeling om af te wijken van de gemeenrechtelijke termijn van inwerkingtreding van reglementaire besluiten (tien dagen na de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad). Artikel 6 kan dan ook vervallen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

P. LEMMENS