

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.253/3
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 kunstgrasvelden in het kader van een 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 het kunstgrasveld 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.

Naast tot het vaststellen van het basisbouwprogramma, strekt het ontworpen besluit tot de intrekking van artikel 2 en van bijlage II van het ministerieel besluit van 20 februari 2009 tot vaststelling van het model van subsidieovereenkomst[, het] model van mandaatovereenkomst, het basisbouwprogramma en het model van DBFM-overeenkomst voor kunstgrasvelden ter uitvoering 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 ⁽³⁾.

Het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, heeft uitwerking met ingang van 1 december 2008.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit is te vinden in de genoemde artikelen 19, tweede lid, en 21, § 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 ⁽⁴⁾.

⁽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 subsidietrekker 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".

⁽³⁾ Dit besluit werd (in ontwerpvorm) niet om advies voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving, en evenmin in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt.

⁽⁴⁾ Hoewel luidens artikel 1 van het ontworpen besluit enkel het basisbouwprogramma voor kunstgrasvelden wordt vastgesteld, zijn de rechtsgronden vervat in de artikelen 19, tweede lid, en 21, § 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 dermate met elkaar verweven dat ook melding kan worden gemaakt van de eerstgenoemde bepaling.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. 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.

5. 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.

6. 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 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 bevoegdheden ⁽⁵⁾, 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.

7. De in het huidige vijfde lid van de aanhef opgenomen considerans is niet noodzakelijk voor een goed begrip van de ontworpen regeling en wordt dan ook best weggelaten.

⁽⁵⁾ Zie artikel 7, 1/, van dat besluit.

8. 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.

9. 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 zesde lid van de aanhef (dat het vijfde lid wordt) als volgt:

"Gelet op advies 47.253/3 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

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

Artikel 2

11. Gevraagd naar de reden waarom enkel artikel 2 en bijlage II van het ministerieel besluit van 20 februari 2009 worden ingetrokken, verklaarde de gemachtigde onder meer dat nu de andere bepalingen van dat besluit slechts betrekking hebben op het model van overeenkomsten, er met betrekking tot die bepalingen geen noodzaak is tot regularisatie. Nog volgens de gemachtigde wordt met die regularisatie immers enkel beoogd het gebrek voortvloeiende uit de niet-raadpleging van de Raad van State, afdeling Wetgeving, over het ontwerp dat heeft geleid tot het ministerieel besluit van 20 februari 2009, te verhelpen, en dienen dus enkel reglementaire bepalingen uit dat besluit te worden hernomen.

Er dient evenwel te worden opgemerkt dat ook modellen die worden vastgesteld bij algemene, bindende regel en bijgevolg verplicht dienen te worden gebruikt door de betrokkenen, een reglementair karakter vertonen. Derhalve wordt best het gehele ministerieel besluit van 20 februari 2009 ingetrokken en de inhoud ervan hernomen in een nieuw besluit.

Bijlage

12. In de onderdelen 7, 13, 14, 15 en 19 van de bijlage bij het ontwerp wordt zonder meer verwezen naar normen uitgaande van diverse sportfederaties. Zulke bepalingen voldoen 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.

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