

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.719/3
VAN 2 FEBRUARI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 14 januari 2010 door de Vlaamse minister van Leefmilieu, Natuur en Cultuur verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van zes rode lijsten ter uitvoering van artikel 5 van het Soortenbesluit van 15 mei 2009", 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.

*

* *

VORMVEREISTEN

2. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit ⁽¹⁾, naar luid waarvan de rode lijsten bedoeld in artikel 5, eerste lid, 2/, van dat besluit worden opgemaakt door of onder coördinatie van het Instituut voor Natuur- en Bosonderzoek (hierna: INBO), waarna ze worden vastgesteld door de Vlaamse minister, bevoegd voor het natuurbehoud. Op het ogenblik van zijn totstandkoming vond het genoemde artikel 5, tweede lid, rechtsgrond in artikel 51, § 1, vierde lid, van het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, naar luid waarvan de Vlaamse Regering nadere regels vaststelt inzake "de maatregelen en de procedure" ⁽²⁾. Die rechtsgrond werd evenwel, met ingang van 1 september 2009, opgeheven bij artikel 47 van het decreet van 30 april 2004 tot aanvulling van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid met een titel "Strategische adviesraad" en tot wijziging van diverse andere decreten, gelezen in samenhang met artikel 3, tweede lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 mei 2009 betreffende de inwerkingtreding van het decreet van 30 april 2004 houdende oprichting van een strategische adviesraad "Milieu- en Natuurraad van Vlaanderen", de regeling van de presentiegelden en de toewijzing van goederen, rechten en verplichtingen.

Sinds 1 september 2009 kan voor artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit rechtsgrond worden gevonden in artikel 51, § 1, eerste lid, van het decreet van 21 oktober 1997. Luidens die bepaling neemt de Vlaamse Regering, na advies van de

⁽¹⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 15 mei 2009 met betrekking tot soortenbescherming en soortenbeheer, krachtens artikel 58 ervan aangehaald als "het Soortenbesluit".

⁽²⁾ Met "maatregelen" wordt verwezen naar de maatregelen bedoeld in artikel 51, § 1, eerste tot derde lid, van dat decreet.

Mina-Raad, alle maatregelen die ze nuttig acht inzake de instandhouding van populaties van soorten of ondersoorten van organismen vermeld in de bijlagen III en IV van dit decreet en van hun habitats (1/) en om populaties van de overige soorten of ondersoorten van organismen in stand te houden, te herstellen of te ontwikkelen (2/).

Die substitutie van rechtsgrond heeft evenwel tot gevolg dat over het ontworpen besluit, ook al is het een ministerieel besluit en geen besluit van de Vlaamse Regering, het advies dient te worden ingewonnen van de Mina-Raad. Er kan immers niet worden aangenomen dat het verlenen van een delegatie tot gevolg zou hebben dat een door de decreetgever ingesteld vormvereiste niet zou moeten worden vervuld. Zulks klemmt des te meer nu de decreetgever het voorheen bestaande onderscheid, op het vlak van het vermelde vormvereiste, tussen inhoudelijke maatregelen (artikel 51, § 1, eerste lid, van het decreet van 21 oktober 1997), enerzijds, en loutere uitvoerings- en procedurele maatregelen (artikel 51, § 1, vierde lid, van dat decreet), anderzijds, niet meer heeft gehandhaafd.

Over het ontwerp zal derhalve het advies van de Mina-Raad moeten worden ingewonnen. Mochten ten gevolge van dit advies nog wijzigingen worden aangebracht aan het ontwerp, dienen die wijzigingen om advies te worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. In het eerste lid van de aanhef kan nog meer specifiek worden verwezen naar artikel 51, § 1, eerste lid, van het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu. Het is immers die bepaling die thans rechtsgrond biedt voor artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit (zie opmerking 2), dat zelf rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit.

4. In het tweede lid van de aanhef kan eveneens nog meer specifiek worden verwezen naar artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit.

.../...

5. De verwijzing, in het derde lid van de aanhef, naar het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering, dient te worden weggelaten. De Vlaamse minister, bevoegd voor het natuurbehoud, put zijn bevoegdheid om het ontworpen besluit te nemen immers rechtstreeks uit artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit. Bovendien bepaalt artikel 7, 1/, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 dat de aldaar toegestane delegaties niet gelden voor het nemen van reglementaire besluiten.

6. Uit de aan de Raad van State bezorgde stukken blijkt niet dat het INBO de als bijlage bij het ontwerp gevoegde lijsten zelf heeft opgesteld, maar enkel dat dit instituut werd betrokken bij de totstandkoming van die lijsten⁽³⁾. Zulks strijdt niet met het rechtsgrond biedende artikel 5, tweede lid, van het Soortenbesluit, dat bepaalt dat het INBO ofwel de rode lijsten zelf opmaakt, ofwel dat ze worden opgemaakt onder coördinatie van het INBO, waarna ze door de Vlaamse minister, bevoegd voor het natuurbehoud, worden vastgesteld. Wel dient in het huidige vierde lid van de aanhef gewag te worden gemaakt van "het advies" van het INBO, en niet van "de voordracht" erdoor.

7. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd (dat het negende lid wordt) waarin wordt verwezen naar het op 4 december 2009 verleende advies van de Inspectie van Financiën.

8. Er dient aan de aanhef eveneens een lid te worden toegevoegd (dat het tiende lid wordt) waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State, afdeling Wetgeving. Aangezien werd gevraagd om een advies te verlenen binnen een termijn van dertig dagen, redigere men dat lid als volgt:

⁽³⁾ De gemachtigde bevestigt dat de bij het ontwerp gevoegde lijsten werden opgesteld door het Agentschap voor Natuur en Bos (een intern verzelfstandigd agentschap zonder rechtspersoonlijkheid).

"Gelet op advies 47.719/3 van de Raad van State, gegeven op 2 februari 2010, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;".

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS, eerste
auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

P. LEMMENS