

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.006/1
VAN 25 MAART 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 22 maart 2010 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "betreffende de waarborgen in het kader van de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur Vlaanderen", 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 als volgt gemotiveerd:

"Slechts na de goedkeuring van het ontwerp van nieuw waarborgbesluit door de Vlaamse Regering kunnen de financieringsdocumenten, alsook alle documenten i.v.m. de op te richten DBFM-vennootschap, worden gefinaliseerd. Er moet immers zekerheid bestaan omtrent het juridische kader alvorens de afspraken omtrent de financiering en de op te richten DBFM-vennootschap verder kunnen worden uitgewerkt.

Het is dan ook van essentieel belang dat de Vlaamse Regering zo spoedig mogelijk een beslissing kan nemen omtrent de resultaten van de besprekingen met Fortis Bank NV, Fortis Real Estate NV en de potentiële financiers, zodat de financieringsdocumenten en vennootschapsrechtelijke documenten op basis van die beslissing kunnen worden gefinaliseerd en Financial Close tijdig kan worden bereikt".

Volgens artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moet deze motivering woordelijk worden overgenomen in de aanhef, wat niet het geval is.

De adviesaanvrager wordt verzocht om zich in de toekomst te conformeren aan het bepaalde in het genoemde artikel 84, § 1, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State en ervoor te zorgen dat beide motiveringen overeenstemmen.

*

* *

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

1. Zoals in het opschrift van het ontwerp wordt aangegeven, strekt het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ertoe de voorwaarden te bepalen waaronder de gemeenschapswaarborg kan worden verleend in het kader van de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur, zoals geregeld door het decreet van 7 juli 2006 betreffende de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur.

Het ontwerp komt in de plaats van de bestaande regeling, vervat in het besluit van de Vlaamse Regering van 29 mei 2009 betreffende de waarborgen in het kader van de inhaalbeweging voor schoolinfrastructuur Vlaanderen, dat wordt opgeheven (artikel 12). Het ontwerp bevat, net als de huidige regeling, regels voor het waarborgen van de terugbetaling van bepaalde leningen aangegaan door de DBFM-vennootschap (zie de artikelen 2 tot 4 van het ontwerp) en regels voor het waarborgen van de terugbetaling van de overige financiële verplichtingen die voor de inrichtende machten voortvloeien uit een individueel DBFM-contract en die niet door een toelage gedekt zijn (artikelen 5 en 6). Het ontwerp bevat ook een hoofdstuk met gemeenschappelijke bepalingen (artikelen 7 tot 11), onder meer regels inzake de opeisbaarheid van de waarborg, de betaalbaarstelling van de afgeroepen waarborg en het verval van rechtswege van de waarborg.

De nieuwe regeling zal in werking treden op 1 april 2010 (artikel 13).

2. Voor het ontwerp kan rechtsgrond worden gevonden in de artikelen 37, tweede lid, en 39 van het decreet van 7 juli 2006.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

In artikel 1, 1/, 4/ en 9/, van het ontwerp worden termen omschreven door telkens te verwijzen naar de betekenis die aan die termen zal worden gegeven in de betrokken overeenkomsten. Volgens de gemachtigde is het geenszins de bedoeling om, wat de omschrijving van die begrippen betreft, verordenende bevoegdheid te delegeren.

.../...

Toch kunnen die termen, ter wille van de rechtszekerheid, beter in het ontwerp zelf omschreven worden, althans voor zover ze niet in de spraakgebruikelijke betekenis zijn bedoeld en een omschrijving zich dus opdringt. De gemachtigde heeft verklaard dat met "aanvangsdatum" (1/) eigenlijk is bedoeld, de effectieve start van de bouwwerken van een individueel project, terwijl "voorlopige beschikbaarheidsdatum" (9/) de datum is waarop de voorlopige oplevering gebeurt. De term "instelling" (4/) staat volgens de gemachtigde voor het te bouwen gebouw en al hetgeen daartoe behoort zoals gronden en de eerste uitrusting.

Artikel 3

Artikel 3, § 5, van het ontwerp machtigt de Vlaamse minister bevoegd voor Onderwijs om, samen met de Vlaamse minister van Financiën, afwijkingen toe te staan op de in die paragraaf vermelde voorwaarden. Een dergelijke delegatie kan slechts worden aanvaard voor zover ze begrensd is.

Hetzelfde geldt voor artikel 3, § 7, tweede lid, waaruit blijkt dat de overdracht van de lening of leningsopname, met behoud van de gemeenschapswaarborg, aan een overnemer met "een" zetel buiten de Europese Economische Ruimte (lees: "die geen zetel heeft in één van de landen van de Europese Economische Ruimte") onderworpen is aan de toestemming van de Vlaamse minister van Financiën. Waarvan het al of niet toestaan van de overdracht afhankelijk is, wordt evenwel niet bepaald. Deze opmerking is van toepassing op artikel 10, § 2.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT,	
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessoren van de
	L. DENYS,	afdeling Wetgeving,
Mevrouw	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

M. VAN DAMME