

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.241/3
VAN 1 JUNI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 7 mei 2010 door de Minister van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering, belast met Leefmilieu, Energie, Waterbeleid, Stadsvernieuwing, Brandbestrijding en Dringende Medische Hulp en Huisvesting verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering "tot vaststelling van de type-inhoud van het risicobeheersvoorstel, van het saneringsvoorstel en van het beperkt saneringsvoorstel", 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. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering strekt ertoe, ter uitvoering van de ordonnantie van 5 maart 2009 betreffende het beheer en de sanering van verontreinigde bodems, de type-inhoud van het risicobeheersvoorstel, van het saneringsvoorstel en van het beperkt saneringsvoorstel vast te stellen.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de artikelen 33, § 3, 41, § 3, en 62, § 4, van de voornoemde ordonnantie van 5 maart 2009, naar luid waarvan de Brusselse Hoofdstedelijke Regering de type-inhoud van, respectievelijk, het risicobeheersvoorstel, het saneringsvoorstel en het beperkt saneringsvoorstel bepaalt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Gelet op de geldende wetgevingstechnische voorschriften verdient het aanbeveling de verwijzing naar het advies van de Raad van State te redigeren als volgt:

.../...

"Gelet op advies 48.241/3 van de Raad van State, gegeven op 1 juni 2010, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ⁽¹⁾.

Artikel 5

5. Luidens artikel 5 van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, treedt dit besluit in werking op 1 januari 2010 (lees: heeft dit besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2010).

Gevraagd naar een verantwoording voor die terugwerkende kracht en of het in de praktijk mogelijk is om de ontworpen bepalingen toe te passen op situaties van het verleden, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

"Initialement, il était prévu que cet arrêté entre en vigueur début janvier 2010, ce qui n'a finalement pas été le cas. Etant donné que l'ordonnance du 5 mars 2009 relative à la gestion et à l'assainissement des sols pollués entrainait en vigueur le 1^{er} janvier 2010, un mailing de l'IBGE a été envoyé aux experts en date du 17 décembre 2009 où il leur était conseillé d'appliquer le contenu type des arrêtés en projet (reconnaissance et projet d'assainissement) même s'ils n'étaient pas encore entrés en vigueur, et ce pour assurer une plus grande sécurité juridique à leurs clients. Notez que le contenu type est fortement basé sur la pratique déjà en cours sous l'ordonnance 2004, et a fait l'objet de plusieurs consultations des experts courant 2009 et 2010."

In dat verband dient eraan te worden herinnerd dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, namelijk in geval er voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling waarbij, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen worden toegekend, of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van het bestuur en daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

⁽¹⁾ *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 36.1, formule F 3-5-2, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

Enkel indien de retroactiviteit in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

Bijlagen

6. Onder elke bijlage moet de volgende formule worden vermeld:

"Gezien om gevoegd te worden bij het besluit van (datum) van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering tot vaststelling van de type-inhoud van het risicobeheersvoorstel, van het saneringsvoorstel en van het beperkt saneringsvoorstel",

gevolgd door de ondertekening door dezelfde personen als die welke het besluit waarbij de bijlage is gevoegd, hebben ondertekend ⁽²⁾.

Bijlage 2

7. In bijlage 2, afdeling II, hoofdstuk 7, C) BATNEEC-analyse, wordt gewag gemaakt van "het besluit van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering van DATUM krachtens artikel 3, 27 van voormelde ordonnantie werden goedgekeurd".

Zoals die bepaling is geredigeerd, is ze niet begrijpbaar. Het besluit waarnaar verwezen wordt moet vermeld worden met zijn datum en met het juiste opschrift.

⁽²⁾ *Ibidem*, nr. 172, e), formule F 4-8-2.

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	M. VERSCHRAEGHEN,	toegevoegd griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

M. VERSCHRAEGHEN

P. LEMMENS

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 48.241/3
DU 1 JUIN 2010

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, troisième chambre, saisi par la Ministre du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale, chargée de l'Environnement, de l'Énergie, de la Politique de l'Eau, de la Rénovation urbaine, de la Lutte contre l'Incendie et l'Aide médicale urgente et du Logement, le 7 mai 2010, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale "fixant le contenu type du projet de gestion du risque, du projet d'assainissement et du projet d'assainissement limité", a donné l'avis suivant:

1. En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973, la section de législation a fait porter son examen essentiellement sur la compétence de l'auteur de l'acte, le fondement juridique et l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

2. Le projet d'arrêté du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale soumis pour avis a pour objet de fixer le contenu type du projet de gestion du risque, du projet d'assainissement et du projet d'assainissement limité en exécution de l'ordonnance du 5 mars 2009 relative à la gestion et à l'assainissement des sols pollués.

3. L'arrêté en projet tire son fondement juridique des articles 33, § 3, 41, § 3, et 62, § 4, de l'ordonnance du 5 mars 2009 susvisée, aux termes desquels le gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale fixe le contenu type, respectivement, du projet de gestion du risque, du projet d'assainissement et du projet d'assainissement limité.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

4. Vu les règles de légistique applicables, il est recommandé de rédiger la référence à l'avis du Conseil d'État comme suit:

.../...

"Vu l'avis 48.241/3 du Conseil d'État, donné le 1^{er} juin 2010, en application de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1/, des lois sur le Conseil d'État, coordonnées le 12 janvier 1973;" ⁽¹⁾.

Article 5

5. Aux termes de son article 5, l'arrêté dont le projet est à l'examen entre en vigueur le 1^{er} janvier 2010 (lire: produit ses effets le 1^{er} janvier 2010).

Interrogé sur la justification de cet effet rétroactif et sur la question de savoir s'il sera possible dans la pratique d'appliquer les dispositions en projet à des situations du passé, le délégué a répondu ce qui suit:

"Initialement, il était prévu que cet arrêté entre en vigueur début janvier 2010, ce qui n'a finalement pas été le cas. Etant donné que l'Ordonnance du 5 mars 2009 relative à la gestion et à l'assainissement des sols pollués entrerait en vigueur le 1^{er} janvier 2010, un mailing de l'IBGE a été envoyé aux experts en date du 17 décembre 2009 où il leur était conseillé d'appliquer le contenu type des arrêtés en projet (reconnaissance et projet d'assainissement) même s'ils n'étaient pas encore entrés en vigueur, et ce pour assurer une plus grande sécurité juridique à leurs clients. Notez que le contenu type est fortement basé sur la pratique déjà en cours sous l'ordonnance 2004, et a fait l'objet de plusieurs consultations des experts courant 2009 et 2010."

À cet égard, il convient de rappeler que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est admissible que sous certaines conditions, à savoir s'il existe une base légale à cet effet, si la rétroactivité concerne un acte qui accorde des avantages dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer la continuité ou le bon fonctionnement de l'administration, et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité n'est admissible que si elle peut s'inscrire dans l'une des hypothèses énumérées ci-dessus.

⁽¹⁾ *Principes de technique législative. Guide de rédaction des textes législatifs et réglementaires*, Conseil d'Etat, 2008, n° 36.1, formule F 3-5-2, à consulter sur le site internet du Conseil d'État (www.raadvst-consetat.be).

Annexes

6. La formule suivante doit être mentionnée au bas de chaque annexe:

"Vu pour être annexé à l'arrêté du (date) du Gouvernement de la Région de Bruxelles-Capitale fixant le contenu type du projet de gestion du risque, du projet d'assainissement et du projet d'assainissement limité",

suivie de la signature des mêmes personnes que celles qui ont signé l'arrêté auquel l'annexe est jointe ⁽²⁾.

Annexe 2

7. À l'annexe 2, section II, chapitre 7, C) Analyse BATNEEC, il est question de "l'arrêté du DATE en vertu de l'article 3, 27/ de l'ordonnance précitée, les ...".

Telle que cette disposition est rédigée, elle n'est pas compréhensible. L'arrêté auquel il est fait référence doit être mentionné avec la date et l'intitulé correct.

⁽²⁾ *Ibidem*, n/ 172, e), formule F 4-8-2.

La chambre était composée de

Messieurs	P. LEMMENS,	président de chambre,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	conseillers d'État,
	H. COUSY,	
	J. VELAERS,	assesseurs de la section de législation,
Madame	M. VERSCHRAEGHEN,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par Mme K. BAMS, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. B. SEUTIN.

LE GREFFIER

LE PRÉSIDENT

M. VERSCHRAEGHEN

P. LEMMENS