

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.549/1
VAN 10 MEI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste kamer, op 19 april 2011 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 besluit van de Vlaamse Regering “tot wijziging van artikel 7 en 9 van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 mei 2009 tot regeling van sommige aspecten van de organisatie en werking van de Raad voor vergunningsbetwistingen”, heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1.1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe de artikelen 7 en 9 van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 mei 2009 tot regeling van sommige aspecten van de organisatie en werking van de Raad voor vergunningsbetwistingen te wijzigen.

Met de wijziging van artikel 7 van dat besluit (artikel 1 van het ontwerp) wordt de uitbreiding van het administratieve personeel van de Raad voor vergunningsbetwistingen (hierna: de Raad) met personeel met de graad van assistent mogelijk gemaakt.

Artikel 9 van dat besluit wordt vervangen zodanig dat daarin, naast het rolrecht verbonden aan de aanhangigmaking van het beroep tot vernietiging en de vrijstelling van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar, ook de rolrechten die verschuldigd zijn bij de indiening van een verzoek tot schorsing en bij tussenkomst, alsook een regeling inzake rechtsbijstand, worden vastgesteld.

1.2. Voorts worden in hetzelfde besluit drie nieuwe artikelen (9/1 tot 9/3) ingevoegd (artikel 3 van het ontwerp).

Het ontworpen artikel 9/1 bevat een aantal bepalingen op het vlak van het getuigengeld en de kosten voor de woordelijke opname van het verhoor, die gedeeltelijk verschillen naargelang om het getuigenverhoor of de opname ervan wordt gevraagd door een partij die al dan niet rechtsbijstand geniet of door de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar. In het ontworpen artikel 9/2 worden de afgifte van een afschrift of uittreksel van een beslissing van de Raad tegen vergoeding geregeld, alsook de vrijstelling van die vergoeding ten bate van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar. Het ontworpen artikel 9/3 betreft de indexering van de in hoofdstuk IV van dat besluit vastgestelde bedragen.

2.1. Voor de ontworpen wijziging van artikel 7 van het besluit van 29 mei 2009 wordt rechtsgrond geboden door artikel 4.8.29 van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening (hierna: de Codex), naar luid waarvan de Vlaamse Regering alle aanvullende organieke maatregelen kan vaststellen welke ter uitvoering van dit hoofdstuk (lees: hoofdstuk VIII) nodig zijn.

2.2. Voor de vaststelling van de bedragen van de rolrechten die zijn verschuldigd door de verzoeker, bij het aanhangig maken van een beroep tot vernietiging of bij het indienen van een

verzoek tot schorsing, en door de tussenkommende partij (zie respectievelijk paragraaf 1 en paragraaf 2 van het ontworpen artikel 9 van het besluit van 29 mei 2009), wordt rechtsgrond geboden door respectievelijk artikel 4.8.18, tweede lid, en artikel 4.8.19, § 1/1, tweede lid, van de Codex.

2.3. Artikel 4.8.18, tweede lid, van de Codex biedt ook rechtsgrond voor de vrijstelling van rolrecht ten gunste van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar (ontworpen artikel 9, § 3, van het besluit van 29 mei 2009).

2.4. Onder voorbehoud van wat hierna (randnrs. 3.1 tot 3.3) wordt opgemerkt, vindt het ontworpen artikel 9/1 van het besluit van 29 mei 2009 rechtsgrond in artikel 4.8.26, § 2, tweede lid, van de Codex, dat bepaalt dat het getuigengeld wordt begroot en toegekend op grond van de daartoe door de Vlaamse Regering bepaalde regelen.

2.5. Voor de vergoedingsregeling betreffende afschriften of uittreksels van uitspraken van de Raad wegens hun afgifte aan anderen dan de partijen, vervat in het ontworpen artikel 9/2 van het besluit van 29 mei 2009, is de rechtsgrond terug te vinden in artikel 4.8.27, tweede lid, van de Codex, krachtens hetwelk de Vlaamse Regering de voorwaarden voor een dergelijke regeling bepaalt.

2.6. Artikel 4.8.27, tweede lid, van de Codex biedt eveneens rechtsgrond voor de vrijstelling van de betrokken vergoedingen ten voordele van de gewestelijke stedenbouwkundige ambtenaar, bedoeld in het ontworpen artikel 9/2, § 4, van het besluit van 29 mei 2009.

2.7. De in het ontworpen artikel 9/3 van het besluit van 29 mei 2009 opgenomen regeling betreffende de indexering van de bedragen inzake rolrecht, getuigengeld en vergoeding voor afschriften en uittreksels die elders in hoofdstuk IV van dat besluit zijn vastgesteld, vindt rechtsgrond in de voornoemde bepalingen van de Codex die rechtsgrond bieden voor de vaststelling van die bedragen.

3.1. Het ontworpen artikel 9, § 4, van het besluit van 29 mei 2009 voorziet in een regeling van rechtsbijstand ten gunste van de verzoeker¹, wat betreft de betaling van het

¹ Het is daarbij niet duidelijk waarom die rechtsbijstand enkel zou kunnen worden genoten door de verzoeker en niet door een tussenkommende partij.

rolrecht². Voor dergelijke regeling kan geen rechtsgrond worden gevonden, noch in het voornoemde artikel 4.8.18, tweede lid, noch in enige andere bepaling van de Codex³. Paragraaf 4 van het ontworpen artikel 9 dient bijgevolg uit het ontwerp te worden weggelaten. Dat geldt eveneens voor het ontworpen artikel 9/1, § 2, eerste lid, van het besluit van 29 mei 2009, voor zover in die bepaling melding wordt gemaakt van het genieten van rechtsbijstand,⁴ alsook voor het derde⁵ en het vierde lid van die paragraaf.

3.2. Het ontworpen artikel 9/1, § 1, tweede lid, van het besluit van 29 mei 2009 voorziet in een regeling voor het woordelijk opnemen van een verhoor, waarbij de hiermee gepaard gaande kosten worden gedragen door de partij die om de woordelijke opname heeft verzocht. Die bepaling vindt geen rechtsgrond in voornoemd artikel 4.8.26, § 2, tweede lid, van de Codex, dat enkel handelt over het getuigengeld, noch in enige andere bepaling van de Codex⁶. Het tweede lid van het ontworpen artikel 9/1, § 1, alsook de daarmee samenhangende bepalingen van dat artikel, dienen dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten.

3.3. Het ontworpen artikel 9/1, § 6, van het besluit van 29 mei 2009 bepaalt dat de Raad voor vergunningsbetwistingen nadere regels vaststelt in het reglement van orde voor de begroting van het getuigengeld, de inning en de teruggave van de voorschotten, de wijze van betaling van het getuigengeld en het tarief van de woordelijke opname van de verklaringen.

Naast hetgeen hiervoor onder randnr. 3.2 is opgemerkt, dient te worden vastgesteld dat voornoemd artikel 4.8.26, § 2, tweede lid, van de Codex het uitsluitend aan de Vlaamse Regering opdraagt om de regelen te bepalen volgens welke het getuigengeld wordt begroot en

² Dat de ontworpen regeling van rechtsbijstand enkel van toepassing is op de betaling van het rolrecht, zou uit het derde lid van het ontworpen artikel 9, § 4, kunnen worden afgeleid. Het eerste lid van die paragraaf wekt evenwel veeleer de indruk dat het gaat om een algemeen recht op rechtsbijstand.

³ Ook niet in voornoemd artikel 4.8.29 van de Codex, aangezien de ontworpen regeling van rechtsbijstand bezwaarlijk kan worden opgevat als een “aanvullende” organieke maatregel “ter uitvoering” van hoofdstuk VIII van de Codex, maatregelen voor het nemen waarvan de Vlaamse Regering in dat artikel bevoegdheid wordt verleend.

⁴ De Raad van State, afdeling Wetgeving, gaat er daarbij, in weerwil van de ontworpen bepaling, van uit dat die bepaling een algemene draagwijdte dient te hebben, die niet beperkt is tot enkel de partijen die rechtsbijstand genieten.

⁵ In voorkomend geval, met uitzondering van de kennisgeving van de grootte van het getuigengeld, indien die kennisgeving bestemd is voor alle partijen en derhalve niet enkel voor die welke rechtsbijstand zouden genieten.

⁶ Bijgevolg noch in artikel 4.8.27, derde lid, van de Codex, aangezien alsdan de desbetreffende regeling door de Raad in het reglement van orde zou dienen te worden opgenomen, op voorwaarde dat het woordelijk opnemen van het verhoor als een “dienst” in de zin van die bepaling kan worden begrepen, noch in voornoemd artikel 4.8.29 van de Codex, om dezelfde reden als die welke hiervoor in voetnoot 3 is gegeven.

toegekend. De Vlaamse Regering kan dan ook wat dat betreft, zonder uitdrukkelijke machtiging verleend door de decreetgever⁷, geen verordenende bevoegdheid verlenen aan de Raad. Paragraaf 6 van artikel 9/1 dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten en de nadere regelen waarvan sprake in die paragraaf dienen door de Vlaamse Regering zelf te worden vastgesteld. Het ontwerp zal met bepalingen in die zin dienen te worden aangevuld.

3.4. De bepalingen waarvoor geen rechtsgrond voorhanden is (zie randnrs 3.1 tot 3.3) worden hierna niet nader onderzocht.

4. Artikel 4.8.7 van de Codex, waaraan eveneens wordt gerefereerd in het eerste lid van de aanhef van het ontwerp, bepaalt dat de geldelijke en administratieve rechtspositieregelingen die gelden in hoofde van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid, van overeenkomstige toepassing zijn op de griffiers, de adviseurs en de leden van het administratief personeel.

Tevens wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om eventueel uitzonderingen “waarvan de noodzakelijkheid blijkt” te bepalen op deze regel. Van die machtiging wordt in het ontwerp echter geen gebruik gemaakt, zodat artikel 4.8.7 voor geen van de bepalingen ervan rechtsgrond lijkt te bieden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Het ontwerp beperkt zich niet tot een wijziging van de artikelen 7 en 9 van het besluit van 29 mei 2009, maar strekt er ook toe in dat besluit de artikelen 9/1 tot 9/3 in te voegen. Dat laatste behoort eveneens tot uitdrukking te worden gebracht in het opschrift van het ontwerp.

⁷ In de huidige stand van de wetgeving heeft de decreetgever telkens zelf uitdrukkelijk bepaald welke aangelegenheden het voorwerp kunnen zijn van een regeling in het door de Raad aan te nemen reglement van orde (zie de artikelen 4.8.9, 4.8.10, 4.8.16, § 3, vierde lid, en 4.8.27, derde lid, van de Codex).

Aanhef

1. Het eerste lid van de aanhef bevat de verwijzingen naar de bepalingen van de Codex die rechtsgrond bieden voor het ontwerp. De vermelding van de datum waarop die codex is vastgesteld wordt beter weggelaten, aangezien die datum geen deel uitmaakt van het citeeropschrift.⁸

Die opmerking geldt ook voor de verwijzingen naar de Codex in het dispositief, meer bepaald in de ontworpen artikelen 9, § 3, en 9/2, § 1, eerste lid, van het besluit van 29 mei 2009.

2. Nog in het eerste lid van de aanhef dient de verwijzing naar de rechtsgrond biedende bepalingen van de Codex te worden aangepast, rekening houdende met wat hiervoor dienaangaande is opgemerkt. Die aanhefbepaling wordt bovendien best nog nagekeken vanuit redactioneel oogpunt.

3. Na het lid van de aanhef waarin wordt verwezen naar het advies van de Inspectie van Financiën, dient een nieuw lid te worden toegevoegd waarin wordt gerefereerd aan het akkoord dat op 5 april 2011 is verleend door de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting.

4. De verwijzing naar het advies van de Raad van State dient te worden geredigeerd als volgt:

“Gelet op advies 49.549/1 van de Raad van State, gegeven op 10 mei 2011, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

⁸ Zie artikel 2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 15 mei 2009 houdende coördinatie van de decreetgeving op de ruimtelijke ordening, en artikel 8.1.1 van de Codex zelf.

Dispositief

Voorafgaande opmerking

Nu in het ontworpen artikel 9 van het besluit van 29 mei 2009, in overeenstemming met de rechtsgrond biedende bepaling ervoor, het begrip “griffierecht” wordt vervangen door het begrip “rolrecht”, en hoofdstuk IV van dat besluit wordt uitgebreid met bepalingen betreffende het getuigengeld en de vergoeding van afschriften en uittreksels van uitspraken, is het opschrift van hoofdstuk IV (“Griffierecht”) niet langer in overeenstemming met de inhoud ervan. Het ontwerp dient dan ook te worden aangevuld met een wijzigingsbepaling waarbij in een nieuw opschrift voor dat hoofdstuk wordt voorzien.

Artikel 2

Indien het de bedoeling is dat ook het rolrecht dat is verbonden aan de indiening van een verzoek tot schorsing, is verschuldigd per verzoeker, dient dat uitdrukkelijk te worden vermeld in het ontworpen artikel 9, § 1, tweede lid, van het besluit van 29 mei 2009.

Artikel 3

1. Het verdient aanbeveling om in het ontworpen artikel 9/2, § 1, eerste lid, en § 4, van het besluit van 29 mei 2009 gewag te maken van een “uitspraak” (niet: een beslissing).
2. In het ontworpen artikel 9/2, § 2, van hetzelfde besluit dient het woord “aflevert” vanuit taalkundig oogpunt te worden vervangen door het woord “afgeeft” of “uitrekt”.
3. In het ontworpen artikel 9/3, tweede lid, van hetzelfde besluit wordt bepaald dat de bedragen (naar boven of naar beneden) worden afgerond “naar de dichtstbijzijnde euro”, behalve het bedrag vermeld in artikel 9/2, § 1, dat wordt afgerond “naar het dichtstbijzijnde veelvoud van 10 cent”. Voor een halve euro of vijf cent is er geen dichtstbijzijnde euro of 10 cent, aangezien zowel de hogere als de lagere eenheid even ver verwijderd zijn.

Daarom dient voor een dergelijk geval een aanvullende regel in het ontwerp te worden opgenomen. Bijvoorbeeld zou een zin kunnen worden toegevoegd aan het ontworpen tweede lid van artikel 9/3 van het besluit van 29 mei 2009, luidend : “Als dit tot een resultaat leidt dat precies de helft van een euro of van tien cent is, wordt het bedrag naar boven afgerond”.

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	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer P. T'KINDT, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME