

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.077/3
VAN 27 MAART 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 9 maart 2012 door de Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot bepaling van de inhoud en de vorm van de installatiestudie, vermeld in artikel 5, eerste lid, 2°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 houdende de subsidiëring van sociale huisvestingsmaatschappijen voor uitgaven met betrekking tot rationeel energiegebruik en groene warmte’, 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.

*

RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2.1. Het ontworpen besluit vindt in het algemeen rechtsgrond in artikel 5, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 ‘houdende de subsidiëring van sociale huisvestingsmaatschappijen voor uitgaven met betrekking tot rationeel energiegebruik en groene warmte’. Luidens die bepaling bepaalt de Vlaamse minister bevoegd voor Wonen (hierna: de minister) de inhoud en de vorm van de installatiestudie vermeld in artikel 5, eerste lid, 2°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011.

Het voornoemde artikel 5, derde lid, vindt op zijn beurt rechtsgrond in artikel 38 van het decreet van 15 juli 1997 ‘houdende de Vlaamse Wooncode’.

2.2. Voor een aantal bepalingen van het ontworpen besluit moet echter worden opgemerkt dat er geen rechtsgrond aanwezig is.

2.2.1. In artikel 7 van het ontwerp wordt bepaald dat de Vlaamse Maatschappij voor Sociaal Wonen (hierna: de VMSW) de subsidieaanvragen beoordeelt in functie van de vorm en de inhoud van de installatiestudie, waarbij enkel aanpassingen aan verwarmingsinstallaties waarvan eenduidig de potentiële energiebesparing kan worden aangetoond, voor de bepaling van het subsidiebedrag in aanmerking kunnen worden genomen.

Die bepaling gaat echter verder dan het bepalen van de vorm en inhoud van de installatiestudie. Het betreft de beoordeling van de subsidieaanvragen door de VMSW. Hiervoor is er geen machtiging verleend aan de minister. Artikel 7 dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten.

2.2.2. Artikel 8 bevat een overgangsregeling en heeft betrekking op subsidieaanvragen voor maatregelen waarvan de uitvoering op de datum van ondertekening van het besluit al is opgestart en die vóór 1 november 2011 bij de VMSW werden aangemeld overeenkomstig het besluit van de Vlaamse Regering van 18 juli 2008 ‘houdende de procedure voor de planning, de vaststelling en de goedkeuring van de uitvoeringsprogramma’s in het kader van de planmatige

realisatie van sociale woonprojecten en houdende de financiering van verrichtingen in het kader van sociale woonprojecten’.

Voor artikel 8 van het ontwerp kan geen rechtsgrond worden gevonden in het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011. Artikel 7, eerste lid, van dat besluit bepaalt immers dat “[a]ls het project onder de toepassing van artikel 5, eerste lid, 2°, valt, de installatiestudie aan de VMSW [moet] worden voorgelegd voordat de werkzaamheden aanvatten”.¹ Hieruit volgt dat het te nemen ministerieel besluit onmogelijk op basis van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 een regeling kan uitwerken voor werkzaamheden die reeds zijn aangevat (of waarvan de uitvoering reeds is opgestart).

Bijgevolg dient ook artikel 8 uit het ontwerp te worden weggelaten.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Het derde lid van de aanhef, waarin wordt verwezen 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 nu dat besluit geen rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit. De minister put zijn bevoegdheid om het ontworpen besluit te nemen immers rechtstreeks uit artikel 5, derde lid, van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011. Bovendien bepaalt artikel 7, 1°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 2009 dat de in artikel 6 van datzelfde besluit bedoelde delegatie niet geldt voor het nemen van reglementaire besluiten.

Artikel 3

4. Luidens artikel 3, eerste lid, van het ontwerp kunnen de subsidies vermeld in artikel 2 worden aangewend voor de in datzelfde artikel vermelde collectieve woonvoorzieningen, mits zij voorafgaandelijk aan een installatiestudie zijn onderworpen. Deze bepaling is een gedeeltelijke parafrasering van het bepaalde in artikel 5, eerste lid, 2°, van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011.

¹ In tegenstelling met het bepaalde in artikel 5, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 bevat artikel 7 van hetzelfde besluit geen soortgelijke overgangsbepaling.

Indien de stellers van het ontwerp deze bepaling wensen te behouden, dienen zij in artikel 3, eerste lid, dan ook naar dat artikel 5, eerste lid, 2°, te verwijzen (“Overeenkomstig artikel 5, eerste lid, 2°, ... kunnen de subsidies voor de maatregelen vermeld in artikel 2 worden aangewend voor collectieve woonvoorzieningen ...”).

Artikel 5

5. In artikel 5 wordt bepaald dat alle mogelijke alternatieven moeten worden vermeld en verwoord in de installatiestudie.

Gevraagd naar de toepasbaarheid ervan gelet op de ruime formulering, heeft de gemachtigde verklaard dat “deze terminologie inderdaad te exhaustief [is] opgevat en best geherformuleerd [wordt] naar een toepasselijker alternatief: vb. ‘De meest relevante alternatieven’”.

Met dat voorstel kan worden ingestemd.

Artikel 9

6. In artikel 9 van het ontwerp wordt bepaald dat het te nemen besluit uitwerking heeft met ingang van 1 november 2011. De terugwerkende kracht wordt verantwoord door te verwijzen naar de datum van inwerkingtreding van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011, namelijk op 1 november 2011.

Aangezien om dezelfde reden als uiteengezet bij de bespreking van de rechtsgrond van artikel 8 (opmerking 2.2.2), namelijk dat uit 7, eerste lid, van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 volgt dat het te nemen ministerieel besluit onmogelijk op basis van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 december 2011 een regeling kan uitwerken voor werkzaamheden die reeds zijn aangevat, kan aan het te nemen besluit geen terugwerkende kracht worden toegekend.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer F. VANNESTE, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS