RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 52.059/3
van 9 oktober 2012

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 maart 1998 houdende subsidiëring van de landinrichtingswerken, wat betreft de registratie van aannemers’

Op 18 september 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Leefmilieu, Natuur en Cultuur verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 maart 1998 houdende subsidiëring van de landinrichtingswerken, wat betreft de registratie van aannemers’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 9 oktober 2012. De kamer was samengesteld uit Jan SMETS, staatsraad, voorzitter, Bruno SEUTIN en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Jan VELAERS en Johan PUT, assessoren, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Anja SOMERS, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 9 oktober 2012.

*

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 beperkt tot 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 om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot de opheffing, in artikel 10, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 maart 1998 ‘houdende subsidiëring van de landinrichtingswerken’, van de verplichting om een beroep te doen op een aannemer of een onderaannemer die voldoet aan de vereisten van de wetgeving inzake de registratie van aannemers als voorwaarde om in aanmerking te komen voor de subsidie.

3. Volgens de aanhef wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit geboden door de artikelen 5, 3°, 6*bis*, § 1, 4°, 13, §§ 4 tot 6, en 14 van het decreet van 21 december 1988 ‘houdende oprichting van de Vlaamse Landmaatschappij’.

De rechtsgrond voor het ontworpen besluit dient echter worden gezocht in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ (algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering), gelezen in samenhang met artikel 13, § 6, vierde lid, van het decreet van 21 december 1988. In die laatste bepaling wordt aan de Vlaamse Regering delegatie verleend om de tussenkomst van het gewest te bepalen in de kostprijs van de door de in artikel 13, § 6, eerste lid, van het decreet van 21 december 1988 vermelde personen uitgevoerde werken. Aangezien het genoemde artikel 13, § 6, vierde lid, geen uitdrukkelijke machtiging bevat om de voorwaarden betreffende deze tussenkomst te bepalen, is een beroep op de algemene uitvoeringsbevoegdheid noodzakelijk.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

AANHEF

4. Overeenkomstig hetgeen in verband met de rechtsgrond van het ontworpen besluit is opgemerkt, dient in de aanhef een (nieuw) eerste lid te worden ingevoegd, waarin wordt verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’.

5. In het huidige eerste lid dient enkel te worden verwezen naar artikel 13, § 6, vierde lid, van het decreet van 21 december 1988.

DISPOSITIEF

Artikel 2

6. Luidens artikel 2 van het ontwerp heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 september 2012. Aan het te nemen besluit wordt dus terugwerkende kracht verleend.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van het bestuur en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

De terugwerkende kracht wordt als volgt verantwoord in de nota aan de leden van de Vlaamse Regering:

> "Er wordt bepaald dat de wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 17 maart 1998 terugwerkt tot 1 september 2012, de datum dat de artikelen 18 en 19 van de wet van 7 november 2011 houdende fiscale en diverse bepalingen in werking treden. Aangezien er vanaf die datum minder voorwaarden worden gesteld voor het verkrijgen van landinrichtingssubsidies, tast deze terugwerkende kracht geen verkregen rechten aan."

Aangezien de registratieverplichting van aannemers is afgeschaft vanaf 1 september 2012, is de terugwerkende kracht aanvaardbaar.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Marleen VERSCHRAEGHEN Jan SMETS