



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 55.415/1
van 19 maart 2014

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging
van diverse besluiten naar aanleiding van de evaluatie van
titel XVI van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene
bepalingen inzake milieubeleid’

Op 17 februari 2014 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 diverse besluiten naar aanleiding van de evaluatie van titel XVI van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 13 maart 2014. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Wouter PAS, staatsraden, Marc RIGAUX en Michel TISON, assessoren, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 19 maart 2014.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 12 december 2008 ‘tot uitvoering van titel XVI van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid’ te wijzigen.

De ontworpen wijzigingen hangen samen met de wijzigingen die bij het decreet van 22 november 2013 ‘tot wijziging van titel XVI van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid’ werden aangebracht aan de titel inzake het toezicht, de handhaving en de veiligheidsmaatregelen in het decreet van 5 april 1995, gevolg gevend aan het milieuhandhavingsrapport dat door de Vlaamse Hoge Raad voor de Milieuhandhaving op grond van artikel 16.2.5 van het decreet van 5 april 1995 werd opgesteld.

2. De rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de artikelen 16.1.1, 20°; 16.1.2, 1°, f); 16.1.2, 4°; 16.2.4; 16.3.1, §§ 1 en 2; 16.3.5, laatste lid; 16.3.9, § 2 en § 3; 16.3.10; 16.3.16; 16.3.24; 16.4.2 in samenhang gelezen met de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering op grond van artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’; 16.4.5; 16.4.6, eerste lid, 2° en 3°; 16.4.18; 16.4.18bis; 16.4.18ter; 16.4.27, derde lid en 16.5.5 van het decreet van 5 april 1995.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

3. In tegenspraak met wat het opschrift laat vermoeden, wordt slechts één besluit van de Vlaamse Regering gewijzigd. Men passe het opschrift aan zodat wordt verwezen naar het besluit van de Vlaamse Regering van 12 december 2008.

Aanhef

4. De aanhef bij het ontwerp moet worden aangepast gelet op hetgeen inzake de rechtsgrond werd opgemerkt. Meer bepaald moet in het tweede lid de verwijzing naar de artikelen 16.3.8, § 2 en 16.4.10, § 5 worden geschrapt, en moet de verwijzing naar artikel 16.1.1, 20°, artikel 16.2.4, artikel 16.3.5, artikel 16.4.2, artikel 16.4.5, artikel 16.4.18bis, 16.4.18ter, artikel 16.4.27 en artikel 16.5.5 worden toegevoegd.

5. Het derde en het vierde lid van de aanhef moeten worden geschrapt.

Artikel 2/1

6. Dit artikel moet worden hernummerd tot artikel 2, en de nummering van de daaropvolgende artikelen moet worden aangepast.

Artikel 3

7. Dit artikel vervangt artikel 5 van het besluit van de Vlaamse Regering van 12 december 2008.

Het ontworpen artikel 5, § 1, tweede lid, vermeldt de minimale inhoud van het milieuhandhavingsprogramma. Overeenkomstig artikel 16.2.4, tweede lid, van het decreet van 5 april 1995, vermeldt dit programma ook de strategische en operationele doelstellingen van de Vlaamse Hoge Raad voor Milieuhandhaving die jaarlijks worden geëvalueerd in het milieuhandhavingsrapport. Men vulle de hier ontworpen bepaling aan met een punt 3° in die zin.

Artikel 5

8. Gelet op artikel 1, 1°, van het ontwerp, dat een nieuwe definitie van “decreet” invoegt in het besluit van 12 december 2008, schrappe men in de ontworpen bepaling de woorden ‘van 5 april 1995’.

Artikel 22

9. Het ontworpen artikel 78/2, eerste en tweede lid, van het besluit van 12 december 2008 bepaalt dat de leidende ambtenaren van het Agentschap voor Natuur en Bos, en van het departement, aan personeelsleden de hoedanigheid kunnen toekennen van officier van gerechtelijke politie of van officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings.

Krachtens artikel 11, derde lid, 1°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ kunnen de decreten de hoedanigheid van agent of officier van gerechtelijke politie toekennen aan de beëdigde ambtenaren van de betrokken gemeenschaps- of gewestregering of van openbare instellingen die onder hun toezicht ressorteren. Uit die bepaling vloeit in de eerste plaats voort dat het de decreetgever is die ter zake moet optreden.

Rekening houdend met de verregaande bevoegdheden van een officier van gerechtelijke politie, hulpofficier van de procureur des Konings, kan de Vlaamse Regering deze door artikel 16.5.5 van het decreet van 5 april 1995 toegekende bevoegdheid niet delegeren aan de betrokken leidende ambtenaren.

10. In het ontworpen artikel 78/2, derde lid, van het besluit van 12 december 2008 wordt aan de minister de bevoegdheid verleend om te bepalen voor welke wetten en decreten de gewestelijke milieuopsporingsambtenaren bevoegd zijn.

Er dient te worden vastgesteld dat de delegatie die in dit artikel aan de minister wordt verleend niet van bijkomstige aard is. In het ontwerpbesluit zelf zou dan ook moeten worden bepaald, welke categorie van ambtenaren voor welke regelgeving bevoegd is.

Artikelen 23 tot 43

11. Luidens artikel 16.4.27, derde lid, van het decreet van 5 april 1995 bepaalt de Vlaamse Regering, binnen de grenzen van artikel 16.1.2, 1°, de lijst van de milieu-inbreuken. Die lijst moet een omschrijving bevatten van de juridische basis en van de concrete wettelijke verplichting. In artikel 16.1.2, 1°, van het decreet van 5 april 1995 wordt een milieu-inbreuk omschreven als een gedraging, in strijd met een voorschrift dat wordt gehandhaafd met toepassing van de titel XVI en worden de kenmerken van een milieu-inbreuk vermeld.

In het licht van die bepalingen van het decreet zullen, bij wijze van voorbeeld, bij de ontworpen bijlagen een aantal opmerkingen worden geformuleerd. De Raad van State dringt er bij de stellers van het ontwerp op aan de bijlagen in het licht hiervan aan een nieuw onderzoek te onderwerpen.

Bijlage 1 bij het ontwerp – ontworpen bijlage III

- Ten aanzien van artikel 78, tweede volzin is niet duidelijk op wie deze verplichting rust.
- Bij artikel 91, § 2 is bij de omschrijving van de wettelijke verplichting tevens een opdracht voor de Vlaamse Regering vermeld. Deze dient te worden weggelaten.
- Bij artikel 101, § 3 is niet duidelijk waarin precies de milieu-inbreuk bestaat. Het is evenmin duidelijk of het om één of verschillende inbreuken gaat.
- Artikel 109, § 1, is een bepaling die gericht is tot OVAM. De bepaling dient te worden weggelaten uit de bijlage bij het ontwerp.
- Artikel 124, § 1 bevat een opdracht aan de Vlaamse Regering. Deze milieu-inbreuk moet bijgevolg worden herzien.

Bijlage 2 bij het ontwerp – ontworpen bijlage VI

- In artikel 2 van deze bijlage worden milieu-inbreuken opgesomd aan de hand van de bijlagen bij het besluit van de Vlaamse Regering van 1 juni 1995 ‘houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne’. De wijze van voorstelling aan de hand van de tabellen is onduidelijk, zodat niet duidelijk is welk handelen of nalaten een milieu-inbreuk vormt.

Bijlage 6 bij het ontwerp – ontworpen bijlage XII

- Bij artikel 55, tweede lid is niet duidelijk of het hier om één dan wel twee inbreuken gaat.
- Bij artikel 104, tweede zin, is niet duidelijk waaruit precies de milieu-inbreuk bestaat.

- Bij artikel 121 is evenmin duidelijk wat precies de milieu-inbreuk is omdat hier wordt verwezen naar een mogelijkheid in plaats van naar een verplichting.

Bijlagen 17 en 18 bij het ontwerp – ontworpen bijlagen XXX en XXXI

- Deze bijlagen bevatten milieu-inbreuken op grond van het besluit van de Vlaamse Regering van 10 mei 1989 ‘tot uitvoering van artikel 4 van de jachtwet van 28 februari 1982 voor het Vlaams Gewest’ en op grond van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 juli 1994 ‘tot invoering van een afschotplan voor reewild’. Deze besluiten worden opgeheven bij artikel 64 van het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende de administratieve organisatie van de jacht in het Vlaamse Gewest’, waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op 24 februari 2014 om advies is verzocht. De stellers van het ontwerp dienen met dit ontworpen besluit rekening te houden.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME