



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 56.984/1
van 10 februari 2015

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering 'tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 26 maart 2004 houdende regels tot uitvoering van het oppervlakedelfstoffendecreet, wat betreft het wijzigen van de nadere regels over de oppervlakedelfstoffenplanning en over de natuurlijke samenstelling van oppervlakedelfstoffen'

Op 12 januari 2015 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Omgeving, Natuur en Landbouw 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 26 maart 2004 houdende regels tot uitvoering van het oppervlakedelfstoffendecreet, wat betreft het wijzigen van de nadere regels over de oppervlakedelfstoffenplanning en over de natuurlijke samenstelling van oppervlakedelfstoffen’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 5 februari 2015. 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 10 februari 2015.

*

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 om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe diverse wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse Regering van 26 maart 2004 ‘houdende regels tot uitvoering van het oppervlakedelfstoffendecreet’. Zo worden een aantal wijzigingen aangebracht in de definities in artikel 1 van het voornoemde besluit (artikel 1 van het ontwerp) en wordt de bestaande titel II van dat besluit vervangen door een nieuwe titel, “Het algemeen oppervlakedelfstoffenplan en de oppervlakedelfstoffennota’s” (artikel 2). Voorts wordt bepaald dat boringen in het kader van het verkrijgen van een certificaat van herkomst voor de natuurlijke samenstelling van de oppervlakedelfstoffen die men wenst te ontginnen, worden uitgevoerd “door een conform het VLAREL erkend boorbedrijf” (artikel 3). Tot slot wordt de regeling in verband met het afbouwen van de financiële zekerheden gewijzigd (artikel 4) en wordt het overbodig geworden artikel 41bis van het besluit van 26 maart 2004 met betrekking tot bijzondere oppervlakedelfstoffenplannen opgeheven (artikel 5).

3. De ontworpen regeling kan worden geacht rechtsgrond te vinden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, op grond waarvan de Vlaamse Regering over de algemene bevoegdheid beschikt tot het uitvoeren van decreten, gelezen in samenhang met de artikelen 4 tot 8, 25 en 27 van het decreet van 4 april 2003 ‘betreffende de oppervlakedelfstoffen’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen *sub* 3 is opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van het ontwerp, redigere men het tweede lid van de aanhef als volgt:

“Gelet op het decreet van 4 april 2003 betreffende de oppervlakedelfstoffen, artikelen 4 tot 8, vervangen bij het decreet van 25 april 2014, artikel 25 en artikel 27, vervangen bij het decreet van 30 april 2009 en gewijzigd bij het decreet van 23 december 2010;”.

Artikel 1

5. In de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp dient de vermelding van het wijzigende besluit van 30 april 2009 te worden geschrapt aangezien dat laatste besluit geen wijziging heeft aangebracht in artikel 1 van het besluit van 26 maart 2004.

Artikel 2

6. In het ontworpen artikel 2 van het besluit van 26 maart 2004 wordt bij herhaling gerefereerd aan een “voorontwerp van het algemeen oppervlakedelfstoffenplan”. In artikel 4, § 2, van het decreet van 4 april 2003 wordt evenwel enkel de opmaak van “een ontwerp van het algemeen oppervlakedelfstoffenplan” verplicht gesteld “op basis van een goed onderbouwde behoefte aan oppervlakedelfstoffen voor de vooropgestelde termijn [hetgeen] gebeurt op grond van economische studies, marktverkennde onderzoeken en overleg”.

Aan de gemachtigde werd gevraagd hoe het in het ontwerp bedoelde “voorontwerp” zich verhoudt tot het “ontwerp” waarvan melding wordt gemaakt in artikel 4, § 2, van het decreet. Hij antwoordde:

“Het in het decreet vermelde ‘ontwerp AOD’ is identiek aan het in het ontwerp BVR vermelde ‘voorontwerp AOD’. Wellicht is het duidelijker om in het ontwerp BVR het woord ‘voorontwerp’ systematisch te vervangen door het woord ‘ontwerp’”.

Uit de aangehaalde verduidelijking valt af te leiden dat met het “voorontwerp” in het ontwerp niets anders wordt bedoeld dan hetgeen in het decreet een “ontwerp” wordt genoemd. In de tekst van het ontworpen artikel 2 van het besluit van 26 maart 2004 vervangen derhalve telkens het woord “voorontwerp” door het woord “ontwerp”. De terminologie in het ontworpen uitvoeringsbesluit van het decreet van 4 april 2003 wordt op die wijze in overeenstemming gebracht met de terminologie die in het betrokken decreet wordt gebruikt.

7. Luidens het ontworpen artikel 2, § 4, eerste lid, van het besluit van 26 maart 2004 wordt de raadpleging van de bevolking uiterlijk één week voor het begin ervan aangekondigd in het Belgisch Staatsblad en wordt de aankondiging ook bekendgemaakt in het gemeentehuis van elke gemeente. Vraag is of de aankondiging niet het best een ruimere verspreiding krijgt door deze bijvoorbeeld kenbaar te maken op de website van de gemeenten. Op die wijze kunnen belanghebbenden dan gemakkelijker kennisnemen van de aanvangsdatum van de raadpleging.

8. Het ontworpen artikel 2, § 5, van het besluit van 26 maart 2004 luidt:

“Samen met de raadpleging van de bevolking wordt het principieel vastgelegde voorontwerp van het algemeen oppervlakedelfstoffenplan ter advies voorgelegd aan de Milieu- en Natuurraad van Vlaanderen en aan de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen. Nadien legt de Vlaamse Regering het algemeen oppervlakedelfstoffenplan definitief vast.”

Aan de gemachtigde werd gevraagd op welke wijze wordt omgegaan met de betrokken opmerkingen en adviezen en of het ontwerp op dat punt niet het best wordt aangevuld met de nodige verduidelijking.

De gemachtigde antwoordde:

“De opmerkingen over het principieel vastgelegde [voor]ontwerp AOD worden individueel behandeld door de afdeling bevoegd voor natuurlijke rijkdommen (onder de verantwoordelijkheid van de minister bevoegd voor natuurlijke rijkdommen) en kunnen, al dan niet, aanleiding geven tot een aanpassing van het ontwerp AOD dat aan de Vlaamse Regering ter goedkeuring zal worden voorgelegd m.h.o.o. definitieve vastlegging. Het resultaat van het onderzoek van de opmerkingen wordt in een afzonderlijk document gebundeld en aan de Vlaamse Regering bezorgd op het moment dat het ontwerp AOD wordt voorgelegd met het oog op de definitieve vastlegging. Deze werkwijze wordt als evident beschouwd, binnen de werkzaamheden en procedures van de V.R. en wordt daarom niet uitdrukkelijk vermeld in het ontwerp BVR.

De adviezen van de SERV en de MINA-Raad over het principieel vastgelegde [voor]ontwerp worden behandeld door de afdeling bevoegd voor natuurlijke rijkdommen (onder de verantwoordelijkheid van de minister bevoegd voor natuurlijke rijkdommen) en kunnen al dan niet aanleiding geven tot een aanpassing van het ontwerp AOD dat aan de Vlaamse Regering ter goedkeuring zal worden voorgelegd m.h.o.o. definitieve vastlegging. Het resultaat van het onderzoek van de adviezen van de SERV en de MINA-Raad wordt in een afzonderlijk document gebundeld en aan de Vlaamse Regering bezorgd op het moment dat het ontwerp AOD wordt voorgelegd met het oog op de definitieve vastlegging. Deze werkwijze wordt als evident beschouwd, binnen de werkzaamheden en procedures van de V.R. en wordt daarom niet uitdrukkelijk vermeld in het ontwerp BVR.”

Ter wille van de rechtszekerheid verdient het niettemin aanbeveling om de verdere behandeling van de resultaten van de raadpleging van de bevolking en van de adviezen, uitgebracht door de Milieu- en Natuurraad van Vlaanderen en de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen, in het ontwerp te regelen.

9. Luidens het ontworpen artikel 2, § 6, van het besluit van 26 maart 2004 wordt het definitief algemeen oppervlakedelfstoffenplan bij uittreksel in het *Belgisch Staatsblad* bekendgemaakt.

De gemachtigde lichtte deze bepaling toe als volgt:

“Het is niet zinvol om het definitief vastgestelde AOD volledig te publiceren in het *Belgisch Staatsblad*. Er zijn geen bindende bepalingen voor burgers of bedrijven. Het AOD biedt in essentie een beleidskader om in een latere fase startbeslissingen te kunnen nemen om procedures voor de voorbereiding van een gewestelijk RUP op te starten.”

De aangehaalde verduidelijking ten spijt kan niettemin worden overwogen om een website te vermelden waar het betrokken plan integraal kan worden geraadpleegd.¹

10. In het ontworpen artikel 3, § 2, eerste lid, van het besluit van 26 maart 2004 wordt bepaald dat het voorontwerp van een oppervlakedelfstoffennota “ter informatie [wordt overgemaakt] aan de Milieu- en Natuurraad van Vlaanderen en aan de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen”. In artikel 6 van het decreet van 4 april 2003 wordt evenwel voorgeschreven dat de oppervlakedelfstoffennota’s zelf ter informatie moeten worden

¹ Vgl. met het ontworpen artikel 3, § 4, van het besluit van 26 maart 2004, wat de door de minister vastgelegde oppervlakedelfstoffennota betreft.

meegedeeld aan de Milieu- en Natuurraad van Vlaanderen en aan de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen. Het ontwerp kan op dat punt uiteraard niet afwijken van artikel 6 van het voornoemde decreet en dient derhalve te worden aangepast.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Marnix VAN DAMME