

GAM.

CONSEIL VERT - RAAD VAN STATE
18-995/1 - 18-995/1
31-03-1989
<i>Vandemerclebroeck</i>
Transmis à M.
Requiert van de H.

L. 18.995/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 22 maart 1989 door de Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van decreet "tot wijziging van het decreet van 28 juni 1985 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie van de procedure alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten", heeft op 28 maart 1989 het volgend advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Het ontwerp heeft hoofdzakelijk tot doel in het decreet van 28 juni 1985 houdende vaststelling voor het Vlaamse Gewest van regelen betreffende de organisatie van de procedure alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten, de verwijzingen aan te passen aan de nummering van de artikelen in de zogeheten nieuwe gemeentewet, dit is de codificatie van de gemeentewet bij koninklijk besluit van 24 juni 1988, waarvan de bekrachtiging thans aanhangig is bij de Wetgevende Kamers (Gedr. St., Kamer van Volksv., 1988- 1989, nr. 542).

Daarnaast worden evenwel een aantal inhoudelijke wijzigingen voorgesteld, ten dele ingegeven door de nieuwe bevoegdheden welke het Vlaamse Gewest put uit de wijzigingen die de wet van 8 augustus 1988, met ingang van 1 januari 1989, in artikel 7 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen heeft aangebracht.

Die inhoudelijke wijzigingen betreffen vooral het aanwijzen van de toezichthoudende overheid, nu het Vlaamse Gewest, op grond van het gewijzigde artikel 7 van de wet van 8 augustus 1980, ook bevoegd is voor de organisatie inzake administratief toezicht en dus niet meer alleen tot het vastleggen van de procedures.

2. Het ontwerp moet in verband worden gebracht met het voorontwerp van decreet houdende regeling voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen voor de leden van de gemeentepolitie, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, op 1 maart 1989 het advies L. 18.957/8 heeft uitgebracht.

Aan de Raad van State is uiteengezet dat het laatstgenoemde ontwerp tot doel heeft te voorzien in een tijdelijke regeling van de bewuste materie in afwachting van het geplande in werking treden - op 1 juni 1989 - van de nieuwe gemeentewet zoals aangepast, wat het Vlaamse Gewest betreft, bij het thans voorgelegde ontwerp.

Die tijdelijke regeling is nodig wegens de vernietiging door het Arbitragehof van een aantal bepalingen uit de gemeentewet, ingevoegd bij de wet van 11 februari 1986 op de gemeentepolitie (Arrest nr. 73 van 22 december 1988, Belgisch Staatsblad van 31 december 1988).

3. Een aantal bepalingen van het thans voorgelegde ontwerp (artikelen 25, 26 en 27) stemmen inhoudelijk overeen met bepalingen van het voornoemde ontwerp L. 18.957/8 : ze betreffen een procédé waarbij de overheid die (in eerste instantie of in beroep) over de goedkeuring te beslissen heeft, zulks moet doen binnen een termijn van vijftig dagen na het inkomen van de beslissing of het beroep, en waarbij, eens die termijn verstreken is zonder dat een beslissing werd getroffen, de tuchtmaatregel moet worden geacht niet te zijn goedgekeurd.

Het spreekt vanzelf dat de desbetreffende opmerkingen in het advies L. 18.957/8 van 1 maart 1989, die handelen over het principe van de autonomie van de onder administratief toezicht staande overheden en het daarmee verband houdend beginsel dat de beslissingen van die autonome besturen moeten worden geacht regelmatig te zijn

zolang de toezichthoudende overheid ze niet onwettig of strijdig met het algemeen belang heeft verklaard, van overeenkomstige toepassing zijn op de in het huidige ontwerp overgenomen bepalingen.

4. De ontworpen wijzigingsbepalingen volgen de nummering der artikelen van het decreet van 28 juni 1985 dat op zijn beurt de nummering van de artikelen van de oude gemeentewet volgt.

Het ontwerp zou evenwel aan leesbaarheid en handzaamheid winnen mocht de nummering van de artikelen van de nieuwe gemeentewet worden gevolgd. Dit impliceert uiteraard een herschikking van de artikelen.

5. Indien op de suggestie onder 4. wordt ingegaan, kan van het veranderen van de volgorde der artikelen tevens gebruik worden gemaakt om de verschillende wijzigingen die in één artikel van het decreet van 28 juni 1985 worden aangebracht, telkens in één artikel van het ontwerp samen te bundelen; dit is het geval voor de ontworpen artikelen 4 en 5, 7 en 8, 11 en 12, 13 en 14, 17 en 18 alsmede 20 en 21.

6. Het ontwerp op zichzelf zou tevens aan leesbaarheid winnen mochten in de artikelen 3 en volgende van het ontwerp de woorden "artikel ... van de" en "artikel ... van de nieuwe" telkens vervangen worden door de woorden "artikel ... van de gemeentewet" en "artikel ... van de nieuwe gemeentewet".

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

Het is niet gebruikelijk in de aanhef van het indieningsbesluit van een ontwerp van decreet andere vermeldingen op te nemen dan de verwijzing naar de Gemeenschapsminister op wiens initiatief het besluit getroffen wordt.

De eerste drie leden van de aanhef dienen derhalve te worden geschrapt.

Artikel 3.

Uit artikel 2 van het ontwerp van wet houdende wijziging van de nieuwe gemeentewet, zoals het door de Kamer van Volksvertegenwoordigers aan de Senaat is overgezonden (Gedr. St., Senaat, 1988-89, 598/1) blijkt dat "de artikelen 118 tot en met 135" van de nieuwe gemeentewet "de artikelen 117 tot en met 134" worden.

Indien die vernummering door het Parlement wordt goedgekeurd, dienen in artikel 3 van het decreet de woorden "artikel 119 van de nieuwe" te worden vervangen door "artikel 118 van de nieuwe (gemeentewet)".

Artikel 15.

Uit de nieuwe tekst van artikel 10 blijkt niet van welke overheid - provinciale overheid of Executieve - de twee achtereenvolgende waarschuwingen moeten uitgaan.

Voor het overige is het juister te schrijven "artikel 266, § 1" en "De Executieve kan de provinciegouverneur ...".

Artikelen 17 en 18.

Indien de zoëven genoemde wijziging van de nieuwe gemeentewet wordt goedgekeurd, zal in de beide artikelen de verwijzing naar "artikel 135, § 1" moeten worden vervangen door de vermelding van "artikel 134, § 1".

Artikel 19.

Die bepaling moet worden aangevuld als volgt :

"... artikelen 36, eerste tot derde lid, 37, 38, eerste lid, en ...".

Artikel 21.

In de nieuwe tekst van artikel 14, 1°, vervangen de woorden "vanaf de betekening" door "vanaf de kennisgeving".

Artikelen 25, 26, 27 en 28.

Onverminderd de opmerkingen die inzonderheid met betrekking tot de artikelen 25, 26 en 27 werden geformuleerd in de algemene opmerkingen, punt 3, dient te worden gewezen op wat volgt :

1. De artikelen 25, 26, 27 en 28 strekken tot vervanging

van de artikelen 18, 19, 20 en 21 van het decreet van 28 juni 1985, die in het ontwerp van decreet houdende regeling voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen voor de leden van de gemeentepolitie (L. 18.957/8) worden opgeheven.

Indien het de bedoeling van de Executieve is de ontworpen decreten in hun huidige vorm als twee autonome decreten te handhaven, dan moet in dit ontwerp de inleidende zin van die artikelen worden gesteld als volgt :

"Artikel 18 (of 19, 20, 21) van hetzelfde decreet, opgeheven door het decreet van ..., wordt opnieuw opgenomen in de volgende lezing :

"Artikel 18. ... (voorts zoals in het ontwerp)";

2. Ter wille van de duidelijkheid lijkt het aangewezen de voorlaatste volzin van de nieuwe artikelen 18, 2°, en 19, 2°, van het decreet van 28 juni 1985 (artikelen 25 en 26 van het ontwerp) te stellen als volgt :

"De Executieve dient zich over het beroep uit te spreken en de betrokken partijen van haar beslissing kennis te geven binnen een termijn van vijftig dagen na het inkomen van het beroep";

3. In artikel 25 schrijve men in fine van de nieuwe tekst van artikel 18, 1° "... het betrokken besluit van de gemeenteraad ...";

4. In artikel 27 wordt melding gemaakt van de artikelen 196 en 198, derde lid, van de nieuwe gemeentewet.

In het nieuwe artikel 19 (artikel 26 van het ontwerp) is reeds melding gemaakt van de in artikel 196 van de nieuwe gemeentewet bedoelde besluiten van de burgemeester.

Daarnaast moet worden opgemerkt dat artikel 198 van de nieuwe gemeentewet geen derde lid heeft, dat in dat artikel 198 geen sprake is van burgemeestersbesluiten en dat artikel 26 van het decreet van 28 juni 1985, waarnaar verwezen wordt, niet meer dan een bepaling van inwerkingtreding is. Blijkbaar is met die laatste verwijzing een verwijzing naar het nieuwe artikel 19 bedoeld.

Artikel 27 van het ontwerp is dan ook aan herschrijving toe.

Artikel 28.

In het nieuwe artikel 21, § 1, schrijve men :
"... artikel 24, § 1, tweede lid, van ...".

Artikel 29.

Men stelde de voorlaatste zin van de ontworpen bepaling van artikel 22 als volgt :

"De Executieve dient zich over het beroep uit te spreken en de gemeenteoverheid van haar beslissing kennis

te geven binnen een termijn van vijftig dagen na het inkomen van het beroep".

Artikel 30.

Om verwarring te voorkomen lijkt het aangewezen in het nieuwe artikel 23, vierde zin, te schrijven : "Het beroep moet worden ingesteld ...".

Artikel 31.

Luidens de nieuwe tekst van artikel 24 wordt in de artikelen 256, 262 en 271 van de nieuwe gemeentewet het woord "Koning" telkens vervangen door het woord "Executieve".

Artikel 256 van de nieuwe gemeentewet betreft de verdeling van verplichte uitgaven over de gemeenten.

Het spreekt vanzelf dat de Vlaamse Executieve slechts kan optreden in zover alle betrokken gemeenten onder het administratief toezicht van het Vlaamse Gewest ressorteren.

Artikel 262 van de nieuwe gemeentewet bepaalt in zijn laatste lid dat "De overige regels (dit zijn andere regels dan die vermeld in dat artikel), eigen aan het financieel beheer van de gemeentebedrijven, worden vastgesteld door de Koning".

De regeling van het financieel beheer van gemeentebedrijven is geen zaak van administratief toezicht; zij maakt deel uit van de organieke wetgeving op de gemeenten. Zij behoort dan ook tot de bevoegdheid van de nationale overheid.

Artikel 32.

In fine van het nieuwe artikel 25 zijn de woorden "overeenkomstig de aanwijzing door de Vlaamse Executieve" opgenomen om tegemoet te komen aan de opmerking die de Raad van State in zijn eerder vermeld advies L. 18.957/8 heeft gemaakt met betrekking tot een bepaling die de uitoefening van het goedkeuringstoezicht door de gouverneur en de vice-gouverneur van de provincie Brabant regelt.

Het hoeft geen betoog dat de Vlaamse Executieve bij de aanwending van de haar met dit ontwerp verleende delegatie rekening zal moeten houden met de bevoegdheidsverdeling die door de bijzondere wetgever is vastgesteld.

Artikel 34.

De bepaling van inwerkingtreding van het ontworpen decreet moet als een autonome bepaling worden geredigeerd.

Men schrijve dus :

"Artikel 34.-

Dit decreet treedt in werking op dezelfde datum als de nieuwe gemeentewet".

Slotopmerking.

Indien het ontwerp van decreet houdende regeling voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen voor de leden van de gemeentepolitie (L. 18.957/8) als een autonoom ontwerp behouden blijft, zal de Vlaamse Executieve moeten nagaan of die tijdelijke regeling in dit decreet niet uitdrukkelijk moet opgeheven worden.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
de Heer	: J. VERMEIRE,	staatsraden,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	
de Heer	: F. DE KEMPENEER,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	: A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. E. HAESBROUCK,
auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

H. COREMANS.