



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 62.775/1
van 2 februari 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse besluiten naar aanleiding van het decreet van 15 juli 2016 betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid en het decreet van (...) houdende diverse bepalingen inzake ruimtelijke ordening, milieu en omgeving’

Op 3 januari 2018 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 diverse besluiten naar aanleiding van het decreet van 15 juli 2016 betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid en het decreet van (...) houdende diverse bepalingen inzake ruimtelijke ordening, milieu en omgeving’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 25 januari 2018. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad, voorzitter, Chantal BAMPS en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Wim GEURTS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 2 februari 2018.

*

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 decreet van 25 april 2014 ‘betreffende de omgevingsvergunning’ treedt overeenkomstig artikel 397 op 23 februari 2017 in werking. Uiterlijk 1 januari 2018 treden alle gemeenten tot deze nieuwe regeling toe.

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe diverse besluiten naar aanleiding van het decreet van 15 juli 2016 ‘betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid’ en het decreet van 8 december 2017 ‘houdende wijziging van diverse bepalingen inzake ruimtelijke ordening, milieu en omgeving’, te wijzigen.

3.1. Voor de ontworpen regeling wordt vooreerst rechtsgrond geboden door de bepalingen van het decreet van 25 april 2014 die worden vermeld in het derde lid van de aanhef van het ontwerp.

Daarnaast wordt voor sommige bepalingen van het ontwerp rechtsgrond geboden door nog andere bepalingen van het decreet van 25 april 2014.

Dat is het geval voor de artikelen 2, eerste lid, 11°, en 2, eerste lid, 9°, (rechtsgrond voor de artikelen 20 en 21 van het ontwerp,) 8, vierde lid, (rechtsgrond voor artikel 23,) 10, eerste lid, (rechtsgrond voor artikel 59,) 14, vijfde lid, (rechtsgrond voor de artikelen 63 en 64,) 15, § 1, tweede lid, (rechtsgrond voor artikel 24,) 16, § 3, (rechtsgrond voor de artikelen 36 en 37,) 17 (rechtsgrond voor de artikelen 19, 25 en 26,) 18 (rechtsgrond voor artikel 27,) 23, vierde lid, (rechtsgrond voor de artikelen 28 en 29,) 8 (rechtsgrond voor de artikelen 65 en 66,) 24, eerste lid, (rechtsgrond voor de artikelen 31 tot 35,) 25, eerste lid, (rechtsgrond voor de artikel 38 en 39,) 26, eerste lid, (rechtsgrond voor artikel 40,) 36 (rechtsgrond voor de artikelen 5 tot 16, 30, 41 tot 46 en 60,) 50 (rechtsgrond voor de artikelen 5 tot 16, 30, 41 tot en met 43, 52, 53 en 60,) 59 (rechtsgrond voor de artikelen 31 tot 35,) 62 (rechtsgrond voor artikel 49,) 67 (rechtsgrond voor de artikelen 5 tot 16, 30, 41 tot 43, 47, 48, 50, 51, 54 tot 56 en 60,) 70, 91 en 390 (rechtsgrond voor de artikelen 41 tot 43 en 60,) 108 (rechtsgrond voor artikel 57, 60 en 67).

Voor artikel 61 van het ontwerp wordt naast artikel 9/1 van het decreet van 25 april 2014, bijkomend voor het ontworpen artikel 142/2, eerste lid, in zoverre de bepaling betrekking heeft op vergunningsaanvragen, rechtsgrond ontleend aan de artikelen 19 *juncto* 36, 38 *juncto* 50 en 57 *juncto* 67 van hetzelfde decreet.

3.2. Sommige bepalingen van het ontwerp beogen geen uitvoering te geven aan een uitdrukkelijke machtigingsbepaling in het decreet van 25 april 2014, maar kunnen niettemin

geacht worden rechtsgrond te vinden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, dat aan de Vlaamse Regering een algemene bevoegdheid verleent om de decreten uit te voeren, gelezen in samenhang met een bepaald artikel van het voornoemde decreet.

Zo kan artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 worden gelezen in samenhang met de artikelen 14/1, eerste lid, (wat artikel 62 van het ontwerp betreft,) 113 (wat de artikelen 1, 58 en 60 van het ontwerp betreft). Voor artikel 60 dient de algemene uitvoeringsbevoegdheid eveneens te worden gelezen in samenhang met de artikelen 5.1.1, 7°, en artikel 5.4.1 van het decreet van 5 april 1995 ‘houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid’ (hierna: DABM)) en artikel 390 (wat artikel 61 van het ontwerp betreft, in zoverre het ontworpen artikel 142/2, eerste lid betrekking heeft op de vraag tot omzetting).

Voor artikel 61 (voor het ontworpen artikel 142/2, tweede lid,) van het ontwerp kan eveneens rechtsgrond worden gevonden in artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, gelezen in samenhang met artikel 9/1 van het decreet van 25 april 2014

Artikel 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 verleent rechtsgrond aan de artikelen 17 en 61 (voor de in het ontworpen artikel 142/2, eerste lid, bedoelde bijstellingen).

De artikelen 2 en 3 van het ontwerp vinden rechtsgrond in respectievelijk artikel 5.1.1, 7° en artikel 5.4.1 DABM.

Artikel 4 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 13 van het decreet van 21 oktober 1997 ‘betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu’.

Voor artikel 18 van het ontwerp wordt rechtsgrond ontleend aan artikel 5.6.1., tweede lid, van de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening. Tevens wordt rechtsgrond geboden door artikel 2.2.5, § 2, van het decreet van 27 maart 2009 ‘betreffende het grond- en pandenbeleid’.

Artikel 19 van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 17 van het decreet van 4 april 2014 ‘betreffende de organisatie en de rechtspleging van sommige Vlaamse bestuursrechtscolleges’.

Artikel 59, 3°, van het decreet van 15 juli 2016 en artikel 237, 5° en 6°, van het decreet van 8 december 2017 kunnen worden geacht rechtsgrond te verlenen aan artikel 70 van het ontwerp.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De aanhef dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen *sub* 3.1 en 3.2 in verband met de rechtsgrond is opgemerkt:

-in het eerste lid van de aanhef dient een verwijzing naar artikel 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 te worden toegevoegd;

-er dient een nieuw tweede lid in de aanhef te worden ingevoegd, dat als volgt wordt geredigeerd:

“Gelet op het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid, artikelen 5.1.1, 7° en 5.4.1;”;

-er dient een nieuw derde lid in de aanhef te worden ingevoegd, dat als volgt wordt geredigeerd:

“Gelet op het decreet van 21 oktober 1997 betreffende het natuurbehoud en het natuurlijk milieu, artikel 13;”;

-er dient een nieuw vierde lid in de aanhef te worden ingevoegd, dat als volgt wordt geredigeerd:

“Gelet op het decreet van 27 maart 2009 betreffende het grond- en pandenbeleid, artikel 2.2.5, § 2;”;

-er dient een nieuw vijfde lid in de aanhef te worden ingevoegd, dat als volgt wordt geredigeerd:

“Gelet op de Vlaamse Codex Ruimtelijke Ordening, artikel 5.6.1, tweede lid;”;

-er dient een nieuw negende lid in de aanhef te worden ingevoegd, dat als volgt wordt geredigeerd:

“Gelet op het decreet van 8 december 2017 houdende wijziging van diverse bepalingen inzake ruimtelijke ordening, milieu en omgeving, artikel 237, 5° en 6°;”;

-in het bestaande derde lid, dat het zevende lid wordt, dient een verwijzing naar de artikelen 2, eerste lid, 9° en 11°, 8, vierde lid, 10, eerste lid, 14/1, vijfde lid, 15, § 1, tweede lid, 16, § 3, 17, 18, 19, 23, vierde lid, 24, eerste lid, 25, eerste lid, 26, eerste lid, 36, 37, 38, 42, eerste lid, 50, 57, 59, 62, 67, 70, 91, 108, 113 en 390 van het decreet van 25 april 2014 te worden toegevoegd.

Artikel 58

5. Door artikel 58 van het ontwerp wordt aan titel 6 van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 november 2015 een hoofdstuk 3 toegevoegd dat het ontworpen artikel 140/1 bevat.

De ontworpen bepaling regelt de bijstelling van bijzondere milieuvorwaarden die in de meldingsakte van een ingedeelde inrichting of activiteit van de derde klasse zijn opgelegd. De laatste volzin bepaalt dat de bijzondere milieuvorwaarden kunnen afwijken van de algemene

en sectorale milieuvorwaarden als die mogelijkheid in de algemene en sectorale milieuvorwaarden uitdrukkelijk is vermeld voor vergunningsplichtige ingedeelde inrichtingen of activiteiten.

Deze bepaling is te algemeen geformuleerd en is daardoor niet in overeenstemming met artikel 113, § 2, van het decreet van 25 april 2014. Luidens deze laatste bepaling kan niet worden afgeweken van de beste beschikbare technieken als beschreven in de algemene en sectorale milieuvorwaarden, vermeld in titel V, hoofdstuk 4, DABM.

De ontworpen bepaling dient dan ook in overeenstemming te worden gebracht met artikel 113, § 2, van het decreet van 25 april 2014.

Artikel 70

6. Artikel 70 van het ontwerp somt de bepalingen op die in werking treden op 1 januari 2018.

De gemachtigde deelde in dit verband het volgende mee:

“De terugwerkende kracht van artikel 70, 1°, 2°, 3° en 4° van voorliggend ontwerp was ingeschreven gelet op artikel 59, 2°, van het decreet van 15 juli 2016 betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid. Dit artikel bepaalde dat de integratie van de vergunning voor kleinhandelsactiviteiten op 1 januari 2018 zou plaatsvinden.

Amendement 97 (ingediend op 14 november 2017) bij het ontwerp van decreet houdende wijziging van diverse bepalingen inzake ruimtelijke ordening, milieu en omgeving wijzigde deze datum van inwerkingtreding echter. Door dit aangenomen amendement wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om de datum van inwerkingtreding te bepalen.

Voorliggende bepaling zal dan ook aangepast worden, rekening houdend met de non-retroactiviteit van reglementaire bepalingen, alsook met een redelijke termijn voor overheden om zich op deze integratie voor te bereiden.

De integratie van de vergunning voor kleinhandelsactiviteiten én de vergunning voor vegetatiewijzigingen in de omgevingsvergunning zal gelijktijdig doorgevoerd worden.”

De tekst van de ontworpen bepaling dient te worden aangepast in de door de gemachtigde aangegeven zin.

7. Voor artikel 70, 2°, van het ontwerp wordt rechtsgrond gevonden in artikel 237, 5° en 6°, van het decreet van 8 december 2017, luidende:

“De Vlaamse Regering bepaalt de datum van inwerkingtreding van de volgende bepalingen:

(...)

5° artikelen 4, 5, 6, 1°, 7, 111, 2° en 3°, 112, 113, 1°, 121, 3°, 129, 2°, 133, 1°, 142, 148, 149, 4°, en 151, 2°;

6° artikelen 114, 115, 118, 119, 120, 121, 5°, 125, 126, 127, 128, 129, 4°, 135, 136, 137, 138, 143 en 147.

De artikelen, vermeld in het eerste lid, 5°, treden ten vroegste in werking op 1 januari 2018.”

Voor de duidelijkheid en de rechtszekerheid verdient het aanbeveling dat in artikel 70, 2°, van het ontwerp melding wordt gemaakt van de in voornoemde punten opgesomde bepalingen.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Wim GEURTS

Wilfried VAN VAERENBERGH