RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 71.702/1
van 13 juli 2022

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot vaststelling van de voorwaarden en procedures voor de betaling van de retributie, en van de voorwaarden voor de aanvraag van een conformiteitsattest voor vast opgestelde zendantennes van elektromagnetische golven met een frequentie tussen 100 kHz en 300 GHz’

‡LW-BDHWMAECD-HBHACQW‡

Op 14 juni 2022 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Justitie en Handhaving, Omgeving, Energie en Toerisme verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot vaststelling van de voorwaarden en procedures voor de betaling van de retributie, en van de voorwaarden voor de aanvraag van een conformiteitsattest voor vast opgestelde zendantennes van elektromagnetische golven met een frequentie tussen 100 kHz en 300 GHz’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 7 juli 2022. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPS en Inge VOS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Kristine BAMS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 13 juli 2022.

*

‡LW-BDHWMAECD-HBHACQW‡

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. Artikel 6.10.2.2, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 1 juni 1995 'houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne' (hierna: VLAREM II) bepaalt dat de exploitatie van een vast opgestelde zendantenne of de verandering van een vast opgestelde zendantenne, met uitzondering van straalverbindingen, verboden is zonder conformiteitsattest dat wordt afgeleverd door de afdeling, bevoegd voor milieuhinder van elektromagnetische golven.

Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Justitie, Handhaving, Omgeving, Energie en Toerisme strekt tot het aanwijzen van de website via dewelke de aanvraag van een conformiteitsattest moet worden ingediend (artikel 2 van het ontwerp). Ook worden de vereisten vastgelegd waaraan de samenstelling van het technische dossier moet voldoen en wordt bepaald dat de afdeling bevoegd voor milieuhinder van elektromagnetische golven, verdere gegevens kan opvragen. Dit dossier wordt opgeladen bij de aanvraag van dergelijk conformiteitsattest en krijgt in de online toepassing automatisch een uniek dossiernummer (artikel 3). De betaling van de retributie maakt deel uit van de elektronische aanvraagprocedure en deze kan online worden betaald of via een overschrijving. Een bewijs van betaling wordt, ter vollediging van de aanvraag gemaild naar het vermelde mailadres (artikel 4). De retributie wordt geïnd en ingevorderd door de aangestelde ontvangstenrekenplichtige van de afdeling Financiën en Overheidsopdrachten van het Departement Omgeving (artikel 5). [1]

3. Volgens de rubriek "Rechtsgronden" in de aanhef van het te nemen besluit, wordt rechtsgrond ontleend aan de artikelen 6.10.2.7[2] en artikel 6.10.2.8[3] VLAREM II.

---

[1] De bepalingen van VLAREM II die relevant zijn voor voorliggend ontwerp, worden gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 10 juni 2022 'tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 1 juni 1995 houdende algemene en sectorale bepalingen inzake milieuhygiëne en 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, wat betreft de vast en tijdelijk opgestelde zendantennes voor elektromagnetische golven tussen 100 kHz en 300 GHz'. Dit besluit is nog niet bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad* en treedt in werking op 31 juli 2022. Bij het ontwerp van besluit dat heeft geleid tot het besluit van 10 juni 2022 werden door de Raad van State, afdeling Wetgeving, adviezen 70.700/1 van 11 januari 2022 en 71.564/1 van 1 juni 2022 uitgebracht.

[2] Krachtens artikel 6.10.2.7 van VLAREM II kan de Vlaamse minister verdere voorwaarden voor de aanvraag van een conformiteitsattest bepalen, meer bepaald voor de elektronische aanvraagprocedure en de samenstelling van het aanvraagdossier.

[3] Artikel 6.10.2.8, § 1, van VLAREM II stelt dat elke operator die een conformiteitsattest aanvraagt, een retributie verschuldigd is. Paragraaf 5 van diezelfde bepaling machtigt de Vlaamse minister tot het bepalen van de voorwaarden en de procedure voor de betaling van de retributie en wijst de ambtenaren aan die belast zijn met de inning en de invordering van de retributie.

‡LW-BDHWMAECD-HBHACQW‡

Deze bepalingen ontlenen op hun beurt rechtsgrond aan de artikelen 3 en 7 van de wet van 12 juli 1985 ‘betreffende de bescherming van de mens en van het leefmilieu tegen de schadelijke effecten en de hinder van niet-ioniserende stralingen, infrasonen en ultrasonen’.

Luidens deze bepalingen kan de Koning (lees: Vlaamse Regering) respectievelijk ter bescherming van de mens en van het leefmilieu, voorwaarden opleggen aan onder meer het gebruik van commercieel, industrieel, wetenschappelijk, medisch of ander karakter van toestellen of inrichtingen die niet-ioniserende stralingen, infrasonen of ultrasonen kunnen opwekken, doorzenden of ontvangen en kan hij bepalen dat retributies, waarvan hij het tarief en de wijze van betaling vaststelt, worden geheven ten bate van de Staat om de kosten te dekken die de toepassing van deze wet (lees: decreet) medebrengt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Rekening houdend met hetgeen met betrekking tot de rechtsgrond voor de ontworpen regeling is opgemerkt *sub* 3, dient de rubriek “Rechtsgronden” te worden aangevuld met een verwijzing naar de artikelen 3 en 7 van de wet van 12 juli 1985[4]. Bijgevolg dient de verwijzing naar deze artikelen in de rubriek “Juridisch kader” te worden geschrapt.

5. In de rubriek “Juridisch kader” wordt ook verwezen naar de door de Raad van State, afdeling Wetgeving uitgebrachte adviezen over een ontwerp van besluit dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 10 juni 2022. Overeenkomstig de legistieke praktijk wordt in deze rubriek verwezen naar regelgeving die geen rechtsgrond bevat maar die belangrijk is om het juridisch kader te verduidelijken waarin de ontwerptekst zal worden toegepast.[5] Bijgevolg dient de verwijzing naar de adviezen van de Raad van State te worden geschrapt.

Bijlage

6. Het verdient aanbeveling dat de steller van het te nemen besluit de nummering van de verschillende onderdelen van de bijlage aan een nazicht onderwerpt.

7. Bij het onderdeel “Inhoud technisch dossier” – “Gegevens van de aanvrager” worden minder elementen opgesomd dan in artikel 6.10.2.3, tweede lid, 1°, VLAREM II en wordt een nieuw element, met name het KBO-nummer, toegevoegd. Artikel 3, § 2, van het ontwerp bepaalt echter dat de aanvrager bij de aanvraag van een conformiteitsattest een technisch dossier oplaadt, dat de elementen bevat die zijn opgesomd in artikel 6.10.2.3 van VLAREM II. Er dient te worden over gewaakt dat al deze gegevens deel uitmaken van de aanvraag. Het voornoemde onderdeel dient bijgevolg dienovereenkomstig te worden aangevuld.

[4] Omzendbrief VR 2019/4 ‘betreffende de Wetgevingstechniek’, aanwijzing 69.

[5] Omzendbrief VR 2019/4 ‘betreffende de Wetgevingstechniek’, aanwijzing 85.

‡LW-BDHWMAECD-HBHACQW‡

8. Bij het onderdeel “Antennes” – “Stralingspatronen” wordt delegatie verleend aan het Departement Omgeving om een sjabloon ter beschikking te stellen. Voor zover dat sjabloon de loutere vertaling is van elementen vastgesteld in VLAREM II en het te nemen besluit, en er bijgevolg geen bijkomende vereisten worden opgelegd, is die delegatie aanvaardbaar.

9. Bij het onderdeel “Technische karakteristieken van de antennes” dient bij het punt “hoogte ten opzichte van het maaiveld” de zinsnede “tot het midden van de zendantenne” te worden toegevoegd om in overeenstemming te zijn met artikel 6.10.2.3, tweede lid, 2°, VLAREM II.

10. In het onderdeel “3.1. Analyses” bepaalt de laatste volzin dat de afdeling bevoegd voor milieuhinder van elektromagnetische straling, overeenkomstig artikel 6.10.2.4 VLAREM II, een andere werkwijze kan bepalen voor metingen die conform artikel 6.10.2.3 VLAREM II zouden moeten worden uitgevoerd. Deze mogelijkheid past niet binnen de aan de minister toegewezen machtigingen en dient dan ook te worden weggelaten uit het ontwerp.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES Marnix VAN DAMME

‡LW-BDHWMAECD-HBHACQW‡