

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 3 februari 1998 door de Vlaamse minister van Cultuur, Gezin en Welzijn verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "houdende delegatie van sommige bevoegdheden inzake cultuur aan ambtenaren van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap", heeft op 13 oktober 1998 het volgende advies gegeven :

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe bepaalde bevoegdheden te delegeren aan de secretaris-generaal van het departement Welzijn, Volksgezondheid en Cultuur en aan de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur van dat departement.

Aldus wordt de secretaris-generaal belast met maatregelen inzake begrotingsuitvoering (artikel 4, eerste lid), en wordt hij gemachtigd om binnen bepaalde grenzen minnelijke schikkingen aan te gaan (artikel 4, tweede lid), personeelsleden aan te wijzen die het departement vertegenwoordigen (artikel 5) en om de hiervoor in aanmerking komende gedelegeerde bevoegdheden te subdelegeren "aan ambtenaren van zijn departement, tot op het meest functionele niveau", mits zulke subdelegaties worden medegedeeld aan het Rekenhof (artikel 6).

Aan de leidend ambtenaar van de administratie Cultuur worden door het ontwerp een aantal delegaties gegeven, eensdeels, van algemene aard, onder meer wat betreft de dagelijkse briefwisseling (artikel 7, 1°) en het in ontvangst nemen van zendingen die bestemd zijn voor zijn administratie (artikel 7, 2°), en anderdeels, betreffende de gunning en de uitvoering van overheidsopdrachten en het doen van andere uitgaven, onder meer om

- in het kader van de uitvoering van de taken van zijn administratie en binnen bepaalde grenzen bestekken voor werken, leveringen of diensten goed te keuren, de wijze

.../...

te kiezen waarop de opdrachten worden gegund, deze te gunnen, toe te zien op de uitvoering van deze opdrachten en van andere opdrachten gegund door de Vlaamse regering of de minister (artikel 8);

- met betrekking tot voornoemde opdrachten bepaalde beslissingen te nemen, zoals boeten kwijt te schelden en prijsherzieningen goed te keuren (artikel 9, 1° en 2°);
- uitgaven te verrichten die buiten de toepassing vallen van de wetgeving op de overheidsopdrachten, met een bepaald maximum en voorzover ze onder meer niet voortvloeien uit vonnissen of arresten, dadingen of schulderkenningen (artikel 9, 3°).

Het ontwerp verleent ten slotte een aantal specifieke delegaties aan de leidend ambtenaar, met name om subsidies te verlenen, tot de uitbetaling ervan te besluiten en tijdelijke uitleningen van kunstwerken toe te staan (artikel 11).

2. Bij besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel zijn reeds op algemene wijze de bevoegdheden van de secretarissen-generaal en de leidend ambtenaren van het ministerie bepaald.

.../...

Krachtens artikel I 4, § 2, van dat besluit kan de secretaris-generaal onder bepaalde voorwaarden de hem bij dat besluit toegewezen bevoegdheden op algemene wijze delegeren aan de onder zijn gezag staande ambtenaren. Luidens artikel I 4, § 3, kunnen bepaalde leidend ambtenaren de bevoegdheden die hun inzake de regeling van de rechtspositie bij dat besluit zijn toegewezen, eveneens delegeren aan de onder hun gezag staande ambtenaren.

Volgens het voormelde besluit is het voorts, wat betreft bevoegdheden van algemene aard,

- de secretaris-generaal die toeziet op de uitvoering van de begroting (artikel II 22, tweede lid);
- de secretaris-generaal die de voor zijn departement bestemde zendingen in ontvangst neemt, en die bepaalde briefwisseling ondertekent (artikel II 22, § 1, vierde lid);
- en de leidend ambtenaar die "onder voorbehoud van de bepalingen van (artikel) II 22 (...) en bij ontstentenis van bijzondere bepalingen die door de Vlaamse regering vastgesteld zijn met betrekking tot een welbepaald departement of een welbepaalde administratie" voor zijn sector de hoogste ambtelijke autoriteit is ten aanzien van het bevoegde lid of de bevoegde leden van de Vlaamse regering, "in dit verband" de briefwisseling ondertekent "inzake de algemene werking van zijn administratie die het departement niet bindt", en periodiek rapporteert aan zijn secretaris-generaal over het gebruik van de aan hem gedelegeerde bevoegdheden (artikel II 24).

.../...

In het voornoemde besluit van 24 november 1993 worden bovendien aan de secretaris-generaal specifieke bevoegdheden gegeven "inzake de algemene werking en de organisatie van de diensten", onder meer om

- als ordonnateur op te treden voor zijn departement "met betrekking tot de in het bestaansmiddelenprogramma van de administratieve begroting opgenomen basisallocaties" (artikel II 25);
- in het kader van de algemene werking van zijn departement en binnen bepaalde grenzen bestekken voor werken, leveringen of diensten goed te keuren, de wijze te kiezen waarop de opdrachten worden gegund, ze te gunnen, in te staan voor de uitvoering van deze opdrachten en van andere opdrachten die in het kader van het functioneren van zijn departement werden gegund door de Vlaamse regering of het bevoegde lid ervan (artikel II 26, § 1, eerste en tweede lid);
- met betrekking tot de voornoemde opdrachten, bepaalde beslissingen te nemen, zoals boeten kwijt te schelden en prijsherzieningen goed te keuren (artikel II 26, § 1, derde lid, 1° en 2°);
- en om sommige uitgaven te doen die buiten het kader van de overheidsopdrachten vallen (artikel II 26, § 1, derde lid, 3°).

.../...

3.1. De vraag rijst hoe de delegaties en subdelegaties in het ontworpen ministerieel besluit zich verhouden tot de delegatie- en subdelegatieregelingen in het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993. In dat verband kan worden verwezen naar de toelichting bij het laatste besluit. Daarin wordt bij artikel II 24 gesteld dat de leidend ambtenaren de hoogste ambtelijke autoriteit zijn, elk voor hun sector, t.o.v. het bevoegde lid van de Vlaamse regering, dat daarom een eventuele delegatie van beslissingsbevoegdheden inzake die aangelegenheden in principe rechtstreeks door dit lid aan de betrokken leidend ambtenaar zal worden verleend doch dat "elke rechtstreekse delegatie van bevoegdheden aan een leidend ambtenaar gepaard (dient) te gaan met een expliciete informatieplicht t.o.v. de secretaris-generaal van zijn departement (rapportering) over het gebruik van de toegekende delegaties" en dat de leidend ambtenaar de hem gedelegeerde bevoegdheden slechts "na overleg met de secretaris-generaal" kan subdelegeren (1).

3.2. Rekening houdend met wat voorafgaat, meent de Raad van State dat in enkele van de ontworpen bepalingen de bevoegdheden van de leidend ambtenaar duidelijker kunnen worden afgelijnd t.o.v. die van de secretaris-generaal.

Zo wordt volgens artikel 7, 1°, van het ontwerp de leidend ambtenaar gemachtigd om "de dagelijkse briefwisseling die verband houdt met zijn opdracht te ondertekenen ...". Die machtiging moet verenigbaar zijn met de bepalingen van artikel II 22, § 1, laatste lid, van het

(1) B.S., 20 december 1993, pp. 27.259-27.260.

voornoemde besluit van 24 november 1993, dat de secretaris-generaal machtigt om "alle briefwisseling inzake het functioneren van zijn departement die de Vlaamse regering of het bevoegde lid ervan niet bindt" te ondertekenen, en met die van artikel II 24, tweede lid, 5°, van hetzelfde besluit, krachtens hetwelk de leidend ambtenaar de briefwisseling ondertekent "inzake de algemene werking van zijn administratie die het departement niet bindt". Het zou wenselijk zijn dat de draagwijdte van de machtiging bedoeld in artikel 7, 1°, van het ontwerp nader gepreciseerd wordt.

Verder bepaalt artikel 7, 2°, van het ontwerp dat de leidend ambtenaar gemachtigd is om "gewone en aangezekende zendingen die bestemd zijn voor zijn administratie in ontvangst te nemen, met uitzondering van de dagvaardingen, betekend aan de Vlaamse Gemeenschap". Die machtiging moet verenigbaar zijn met de bepaling van artikel II 22, § 1, laatste lid, van het voornoemde besluit van 24 november 1993, dat de secretaris-generaal machtigt om "de voor zijn departement bestemde zendingen in ontvangst (te nemen), onverminderd de eventuele delegatie verleend aan de betrokken leidend ambtenaren". Het ware wenselijk te preciseren wat in artikel 7, 2°, van het ontwerp moet worden verstaan onder de woorden "die bestemd zijn voor zijn administratie".

.../...

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

In een eerste aanhefbepaling dient verwezen te worden naar artikel 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, welke bepaling in delegaties door de gemeenschaps- en gewestregeringen voorziet en waarin het ontwerp mede zijn rechtsgrond vindt.

Artikel 9

In de inleidende zin van 2° mogen de woorden "en vierde" worden geschrapt, omdat artikel 8, vierde lid, enkel een begripsomschrijving bevat.

Artikel 11

Subsidies voor culturele activiteiten kunnen nooit anders dan door of krachtens een wettelijke bepaling worden verleend (zie artikel 12 van de gecoördineerde wetten op de rijkscomptabiliteit en de artikelen 10 en 12 van de cultuurpactwet).

De woorden "in voorkomend geval met inachtneming van de geldende subsidieregelingen" kunnen dan ook worden weggelaten in artikel 11, 1°, van het ontwerp.

.../...

Artikel 15

Er worden geen redenen opgegeven waarom afgeweken zou worden van de gewone regel inzake de inwerkingtreding van besluiten. Deze bepaling kan dan ook uit het ontwerp worden weggelaten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	P. LEMMENS,	
	A. ALEN,	assessoren van de
	H. COUSY,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. VAN HAEGENDOREN, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. DRIJKONINGEN, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER