

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 33.990/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 29 juli 2002 door de minister-president van de Vlaamse regering verzocht hem van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "betreffende het facilitaire kader voor publiek-private samenwerking", heeft op 15 oktober 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe voor Vlaamse en lokale publiek-private samenwerkingsprojecten (PPS-projecten) te voorzien in een aantal juridische instrumenten.

De artikelen 2 tot 10 hebben betrekking op Vlaamse PPS-projecten. Die projecten moeten als zodanig erkend worden door de Vlaamse regering, die gemachtigd wordt de erkenningsvoorwaarden te bepalen (artikel 2 van het ontwerp). Voorts worden specifieke regels vastgesteld i.v.m. de onroerende goederen behorend tot het privaat domein van de Vlaamse Gemeenschap, het Vlaamse Gewest of een Vlaamse openbare instelling (artikelen 3 en 4), i.v.m. de onroerende goederen die behoren tot het openbaar domein van die overheden (artikelen 5 en 6), en i.v.m. het domein van een autosnelweg (artikel 7). Ten slotte wordt voorzien in algemene machtigingen ten behoeve van de Vlaamse Gemeenschap, het Vlaamse Gewest en de Vlaamse openbare instellingen om deel te nemen in bepaalde privaatrechtelijke rechtspersonen (artikelen 8 en 9).

De artikelen 11 tot 14 van het ontwerp wijzigen, ten behoeve van lokale PPS-projecten, respectievelijk de Nieuwe Gemeentewet, de Provinciewet, de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en het decreet van 6 juli 2001 houdende de intergemeentelijke samenwerking. De ontworpen bepalingen beogen de gemeenten en de autonome gemeentebedrijven (artikel 11), de autonome provinciebedrijven en de provincies (artikel 12), de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en de verenigingen ervan (artikel 13), alsmede de intergemeentelijke samenwerkingsverbanden (artikel 14), te machtigen onder bepaalde voorwaarden voor PPS-projecten zakelijke rechten te vestigen op onroerende goederen die behoren tot het openbaar domein.

ALGEMENE OPMERKING

2. Wat de Vlaamse PPS-projecten betreft, opteert het ontwerp voor een autonome regeling. De decreetgever heeft nochtans in het verleden reeds meerdere malen gelegifereerd in verband met publiek-private samenwerking.

.../...

Zo verleent artikel 10, § 1, zesde lid, van het decreet van 13 juli 1994 betreffende de Vlaamse investeringsmaatschappijen een machtiging aan de Participatiemaatschappij Vlaanderen om zich door middel van gespecialiseerde dochterondernemingen toe te leggen op het realiseren van projecten inzake publiek-private samenwerking voor alle bevoegdheidsdomeinen.

Artikel 58, § 1, van het decreet van 22 december 2000 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2001 richt een dienst met afzonderlijk beheer op, genaamd "Vlaams Kenniscentrum publiek-private samenwerking", naar welke decreetsbepaling overigens in artikel 2, tweede lid, van het ontwerp wordt verwezen.

De Raad van State geeft de stellers van het ontwerp ter overweging om alle decretale voorschriften die verband houden met het concept "publiek-private samenwerking" op Vlaams niveau, onder te brengen in één decreet.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 3

3. Dit artikel houdt een regeling in m.b.t. de vervreemding van onroerende goederen die behoren tot het privaat domein van de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest, en m.b.t. de vestiging van zakelijke rechten op die goederen. Volgens het ontwerp geldt die regeling "in afwijking van de regeling in artikel 22 van het decreet van 20 december 1989 houdende bepalingen tot uitvoering van de begroting van de Vlaamse Gemeenschap".

Artikel 22 van het decreet van 20 december 1989 bepaalt dat de bepalingen van de wet van 31 mei 1923 betreffende de vervreemding van onroerende domeingoederen van overeenkomstige toepassing zijn op de Vlaamse Gemeenschap en op het Vlaamse Gewest, met dien verstande dat de bevoegdheden van de Minister van Financiën worden uitgeoefend door de Vlaamse regering. Voor het overige bevat het voornoemde artikel bepalingen die terzake niet relevant zijn.

Zoals uitdrukkelijk uit de memorie van toelichting blijkt, is het de bedoeling om te voorzien in een afwijking van sommige bepalingen van de genoemde wet van 31 mei 1923. Het is dan ook naar die bepalingen dat verwezen moet worden, en niet naar artikel 22 van het decreet van 20 december 1989.

Artikel 4

4. In dit artikel wordt verwezen naar het begrip "instellingen die van de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest afhangen". Aan de gemachtigde ambtenaar is gevraagd hoe deze term moet begrepen worden in het licht van het voorontwerp van kaderdecreet bestuurlijk beleid, waarover de Raad van State eveneens om advies is gevraagd (adviesaanvraag 33.992/3). De gemachtigde ambtenaar heeft hieromtrent de volgende toelichting verschaft :

"Onder het begrip «instellingen die van de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest afhangen» worden de in artikel 9 van de bijzondere staatshervormingswet van 8 augustus 1980 vermelde «gedecentraliseerde diensten, instellingen en ondernemingen» verstaan, waarvan de oprichting geregeld wordt bij decreet en aan wie de decreetgever rechtspersoonlijkheid toekent.

M.a.w. het zijn de zogenaamde Vlaamse openbare instellingen, die in het voorontwerp van kaderdecreet bestuurlijk beleid de «intern verzelfstandigde agentschappen», voor zover zij over de rechtspersoonlijkheid beschikken, en de «extern verzelfstandigde agentschappen» worden genoemd".

Rekening houdend met die toelichting, dient de terminologie van het voorliggende ontwerp afgestemd te worden op die van het voornoemde voorontwerp van kaderdecreet bestuurlijk beleid.

Deze opmerking geldt eveneens voor de artikelen 6, 9 en 10 van het ontwerp.

Artikelen 8 en 9

5. Deze artikelen regelen de deelname van de Vlaamse Gemeenschap, het Vlaamse Gewest en de instellingen die van de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest afhangen, in privaatrechtelijke rechtspersonen. De ontworpen voorwaarden zijn

.../...

echter stringenter dan die welke bepaald worden in de artikelen 12 en 32 van het voornoemde voorontwerp van kaderdecreet bestuurlijk beleid.

Het spreekt vanzelf dat de regelingen van het voorliggende ontwerp en die van het genoemde voorontwerp op elkaar afgestemd moeten worden.

Volgens de gemachtigde ambtenaar kunnen de artikelen 8 en 9 uit het voorliggende ontwerp worden weggelaten, indien het genoemde voorontwerp eerder wordt aangenomen.

Artikel 10

6. Dit artikel beoogt in artikel 58, § 2, van het voornoemde decreet van 22 december 2000 de woorden "de Vlaamse Gemeenschap en de instellingen, die van haar afhankelijk zijn" te vervangen door de woorden "de Vlaamse Gemeenschap, het Vlaamse Gewest en de instellingen die ervan afhangen".

De ontworpen tekstwijziging en de plaats van het artikel in hoofdstuk II van het ontwerp wekken de indruk dat de rol van het Kenniscentrum beperkt is tot de Vlaamse PPS-projecten. Uit de algemene toelichting van het ontwerp moet echter worden afgeleid dat het Vlaams Kenniscentrum PPS ook met betrekking tot de lokale PPS-projecten een belangrijke informele, coördinerende en ondersteunende rol te spelen heeft.

Die bedoeling zou ook uit de tekst van het ontwerp moeten blijken.

Artikel 11

7. Artikel 263sexies van de Nieuwe Gemeentewet werd ingevoegd bij de wet van 28 maart 1995. In artikel 11, 2°, van het ontwerp schrijve men dan ook : "aan artikel 263sexies, § 1, ingevoegd bij de wet van 28 maart 1995, wordt een ...".

Artikel 12

8. Artikel 114novies van de Nieuwe Gemeentewet werd ingevoegd bij de wet van 25 juni 1997. In artikel 12, 1°, van het ontwerp schrijve men dan ook : "aan artikel 114novies, § 1, ingevoegd bij de wet van 25 juni 1997, wordt een ...".

9. De bepaling in artikel 12, 2°, van het ontwerp, als zou artikel 263sexies, § 2, tweede lid, van de Provinciewet aangevuld moeten worden, berust kennelijk op een vergissing. Het is allicht de bedoeling dat artikel 114novies, § 2, tweede lid, van die wet wordt aangevuld.

Artikel 13

10. Men redigere de inleidende zin van 1° als volgt : "artikel 77, opgeheven bij de wet van 5 augustus 1992, wordt hersteld in de volgende lezing :".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	P. LEMMENS,	
	H. COUSY,	assessoren van de
	J. VELAERS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. WEEKERS, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. L. VAN CALENBERGH, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER