

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.166/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 27 november 2003 door de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Cultuur, Jeugd en Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende omvorming van de vzw De Rand tot een privaatrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap", heeft op 18 december 2003 het volgende advies gegeven:

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

Haar onderzoek heeft daarnaast ook geleid tot een aantal andere opmerkingen. Daaruit kan echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een volledig en exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*

* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe de vzw de Rand (hierna: de vzw), opgericht ter uitvoering van het decreet van 17 december 1996 houdende oprichting van de v.z.w. "De Rand" voor de ondersteuning van het Nederlands-talig karakter van de Vlaamse rand rond Brussel, om te vormen tot een privaatrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap (hierna: EVA), zoals bedoeld in het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 (hierna: het kaderdecreet).

Daartoe wordt de Vlaamse regering gemachtigd onder de voorwaarden bepaald in het ontwerp, te participeren in de vzw de Rand. De vzw wordt gekwalificeerd als een privaatrechtelijk vormgegeven EVA als bedoeld in artikel 29 van het kaderdecreet. De Vlaamse regering zal bepalen tot welk homogeen beleidsdomein de vzw behoort. Het kaderdecreet wordt uitdrukkelijk van toepassing verklaard (artikel 3 van het ontwerp).

Het ontwerp bepaalt verder de missie en de taken van de vzw (artikelen 4 en 5) en stelt een aantal regels vast met betrekking tot het bestuur en de werking van de vzw (artikelen 6 en 7). Het bepaalt wat er onder meer moet worden geregeld in de samenwerkingsovereenkomst tussen de Vlaamse Gemeenschap en de vzw en regelt de periode waarvoor de overeenkomst wordt gesloten (artikel 8). Voorts bepaalt het ontwerp

.../...

dat de vzw een beëdigd bedrijfsrevisor moet aanstellen met het oog op financiële controle (artikel 9) en regelt het de financiële tegemoetkoming van de Vlaamse Gemeenschap aan de vzw (artikel 10). Het machtigt de Vlaamse regering om personeel ter beschikking te stellen van de vzw (artikel 11) en om aan de vzw het beheer over te dragen van een aantal "culturele infrastructures" en van "aanvullende infrastructuur" (artikel 12).

De Vlaamse regering wordt er ten slotte mee belast de bestaande wets- en decreetsbepalingen betreffende de vzw te wijzigen, aan te vullen, te vervangen of op te heffen, om ze in overeenstemming te brengen met de bepalingen van het ontworpen decreet en het kaderdecreet. De desbetreffende besluiten dienen bij decreet bekrachtigd te worden en kunnen naderhand alleen bij decreet worden gewijzigd of opgeheven. De Vlaamse regering wordt tevens gemachtigd om de bepalingen van de wetten en decreten betreffende de vzw te coördineren. De coördinatie treedt pas in werking nadat zij bekrachtigd is door het Vlaams Parlement (artikel 13).

Het ontwerp voorziet in de opheffing van het voornoemde decreet van 17 december 1996 (artikel 14). De Vlaamse regering wordt gemachtigd om de datum van inwerkingtreding van de ontworpen regeling vast te stellen (artikel 15).

BEVOEGDHEID VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

1. De Vlaamse Gemeenschap vindt de bevoegdheid voor het vaststellen van de ontworpen regeling in de gecombineerde bepalingen van artikel 4 en artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Luidens het voornoemde artikel 4 zijn de gemeenschappen bevoegd voor de culturele aangelegenheden ⁽¹⁾. Het voornoemde artikel 9 machtigt de gemeenschappen om, in de aangelegenheden die tot hun bevoegdheid behoren, gedecentraliseerde diensten, instellingen en ondernemingen op te richten of kapitaalparticipaties te nemen.

⁽¹⁾ De gemachtigde van de regering heeft bevestigd dat de opdracht van de vzw beperkt is tot de culturele aangelegenheden "zoals opgesomd in de bijzondere wet".

2. Zoals de Raad van State heeft opgemerkt in zijn advies 33.992/3 van 5 november 2002 over het ontwerp dat geleid heeft tot het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003, dienen bepalingen die ertoe strekken instellingen met rechtspersoonlijkheid op te richten, te worden getoetst aan het voorschrift van artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980. Luidens die bepaling moet het decreet, onverminderd artikel 87, § 4, van de bijzondere wet, de "oprichting, samenstelling, bevoegdheid, werking en toezicht" van de beoogde instelling regelen ⁽²⁾.

De ontworpen bepalingen blijken de toets aan artikel 9 van de bijzondere wet te kunnen doorstaan.

De oprichting van de vzw wordt geregeld in artikel 3 van het ontwerp (machtiging tot participatie van de Vlaamse regering in de vzw) ⁽³⁾.

De bevoegdheid van de vzw wordt geregeld in de artikelen 4 en 5 van het ontwerp.

De samenstelling en de werking van de vzw worden geregeld in de artikelen 6, 7 en 8 van het ontwerp, en in de relevante artikelen van het kaderdecreet (artikelen 29, 31 en 33).

Wat het toezicht op de vzw betreft, kan worden verwezen naar:

- artikel 8 van het ontwerp, luidens hetwelk de in dat artikel bedoelde samenwerkingsovereenkomst o.m. de nadere voorwaarden bepaalt betreffende het toezicht;
- artikel 9 van het ontwerp, dat voorschrijft dat de vzw een beëdigd bedrijfsrevisor moet aanstellen die haar financiële toestand, haar jaarrekening en de regelmatigheid van haar financiële verrichtingen controleert;

⁽²⁾ Parl. St., Vl. Parl., 2002-03, nr. 1612/1, (85), pp. 90-91, nr. 3.

⁽³⁾ Uit de memorie van toelichting blijkt dat er nog andere partners zijn die deel uitmaken van de vzw, zijnde afgevaardigden van de provincie Vlaams-Brabant, de programmeringscommissies van de gemeenschapscentra en de gemeentelijke cultuur- en gemeenschapscentra van de rand.

- de artikelen 31, tweede lid, en 36, § 2, van het kaderdecreet, welke voorzien in een controle door het Vlaams Parlement;
- de (dwingende) bepalingen van de wet van 27 juni 1921 betreffende de verenigingen zonder winstoogmerk, de internationale verenigingen zonder winstoogmerk en de stichtingen, in verband met de controle door de algemene vergadering, waarin de Vlaamse Gemeenschap "beschikt over de meerderheid van de stemrechten" (artikel 6, § 2, van het ontwerp).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 6

1. In paragraaf 1 van dit artikel is sprake van "de beheersorganen" van de vzw. Volgens de gemachtigde van de regering gaat het om de algemene vergadering en de raad van beheer. Dat kan beter met zoveel woorden in de tekst tot uiting worden gebracht.

2. Luidens de eerste volzin van paragraaf 2 beschikt de Vlaamse Gemeenschap over de meerderheid van de stemrechten in de algemene vergadering. Die meerderheid kan worden gerealiseerd, hetzij door de algemene vergadering derwijze samen te stellen dat minstens de helft plus één van de leden van de algemene vergadering vertegenwoordigers van de Vlaamse Gemeenschap zijn, hetzij door aan een of meer van de vertegenwoordigers van de Vlaamse Gemeenschap een bijzonder stemrecht toe te kennen. De stellers van het ontwerp dienen te opteren voor de ene of de andere manier om de beoogde meerderheid te realiseren, en dat dan uitdrukkelijk in het ontwerp te regelen.

Artikel 11

Luidens dit artikel is de Vlaamse regering gemachtigd om personeel ter beschikking te stellen van de vzw.

In zoverre het om contractuele personeelsleden zou gaan, kan worden verwezen naar de opmerking die de Raad van State daaromtrent heeft gemaakt in het voornoemde advies 33.992/3 ⁽⁴⁾.

Artikel 12

Zoals werd bevestigd door de gemachtigde van de regering, dienen in paragraaf 4 van dit artikel de woorden "of het Vlaamse Gewest" te worden weggelaten.

Artikel 13

1. In paragraaf 1 dienen de woorden "betreffende de vzw de Rand" te worden weggelaten.

2. Paragraaf 2 dient te worden geredigeerd als volgt:

"De Vlaamse regering kan de bepalingen van de decreten betreffende de vzw de Rand coördineren, alsook de bepalingen die daarin uitdrukkelijk of stilzwijgend wijzigingen hebben aangebracht tot het tijdstip van de coördinatie. Te dien einde kan zij:

- 1° de te coördineren bepalingen anders inrichten, inzonderheid opnieuw ordenen en vernummen;
- 2° de verwijzingen in de te coördineren bepalingen dienovereenkomstig vernummen;

⁽⁴⁾ R.v.St., afd. wetg., advies 33.992/3 van 5 november 2002, aangehaald, pp. 99-100, nr. 12.

- 3° de te coördineren bepalingen met het oog op onderlinge overeenstemming en eenheid van terminologie herschrijven, zonder te raken aan de erin neergelegde beginselen.

De coördinatie treedt pas in werking nadat ze bij decreet is bekrachtigd."

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT,	
	P. LEMMENS,	staatsraden,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

W. DEROOVER