

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.278/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 12 december 2003 door de Vlaamse minister van Economie, Buitenlands Beleid en E-government verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "tot oprichting van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap Vlaams Agentschap voor internationaal Ondernemen", heeft op 30 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 in hoofdzaak beperkt tot 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.

*
* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet beoogt de oprichting van het "Vlaams Agentschap voor Internationaal Ondernemen" (hierna: het agentschap) als een publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid in de zin van artikel 13 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 (hierna: het kaderdecreet). Op dit agentschap zijn de bepalingen van het kaderdecreet van toepassing (artikel 3).

Het ontwerp bepaalt het doel, de taken en de bevoegdheden van het agentschap (artikelen 4 tot 6), regelt de samenstelling, de bevoegdheden en de werkwijze van de raad van bestuur ervan (artikelen 7 tot 11), alsmede de aanwijzing en de bevoegdheden van de gedelegeerd bestuurder (artikelen 12 en 13), en bevat bepalingen omtrent het intern reglement van het agentschap (artikel 14), de beheersovereenkomst die ermee wordt gesloten (artikel 15) en de financiële middelen ervan (artikelen 16 en 17). Tot slot zijn wijzigings-, coördinatie- en slotbepalingen opgenomen (artikelen 18 tot 21).

BEVOEGDHEID VAN HET VLAAMSE GEWEST

Het Vlaamse Gewest vindt de bevoegdheid voor het vaststellen van de ontworpen regeling in de gecombineerde bepalingen van artikel 6, § 1, VI, eerste lid, 1° en 3°, en artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Krachtens het voornoemde artikel 6, § 1, VI, eerste lid, 1° en 3°, zijn de gewesten bevoegd, respectievelijk voor het economisch beleid en voor het afzet- en uitvoerbeleid. Het voornoemde artikel 9 machtigt de gewesten om, in de aangelegenheden die tot hun bevoegdheid behoren, gedecentraliseerde diensten, instellingen en ondernemingen op te richten of kapitaalparticipaties te nemen.

.../...

Zoals de Raad van State onder meer heeft opgemerkt in zijn advies 33.992/3 van 5 november 2002 over het ontwerp dat geleid heeft tot het kaderdecreet, 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 hetwelk het decreet, onverminderd artikel 87, § 4, van die wet, de "oprichting, samenstelling, bevoegdheid, werking en (het) toezicht" van de beoogde instelling moet regelen ⁽¹⁾.

De ontworpen bepalingen lijken de toets aan artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 te kunnen doorstaan.

De oprichting van het agentschap wordt geregeld in artikel 3 van het ontwerp.

De bevoegdheid van het agentschap wordt geregeld in de artikelen 4 tot 6 van het ontwerp. De samenstelling en de werking van het agentschap worden geregeld in de artikelen 7 tot 15 van het ontwerp en in de relevante bepalingen van hoofdstuk IV, afdeling 3, van het kaderdecreet, dat van toepassing is op het agentschap (artikel 3, § 1, eerste lid, laatste volzin, van het ontwerp). Wat het toezicht op het agentschap betreft, kan worden verwezen naar de artikelen 14 tot 23 van het kaderdecreet ⁽²⁾, alsmede naar de artikelen 14, § 2, en 15 van het ontwerp.

⁽¹⁾ Parl. St., Vl. Parl., 2002-2003, nr. 1612/1, 90-94.

⁽²⁾ Zie evenwel het voorbehoud dat de Raad van State, afdeling wetgeving, in het advies 33.992/3 heeft gemaakt (l.c., 94).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikelen 2, 8 en 16

In artikel 2, derde streepje ⁽³⁾, 8, § 2, 7° en 8°, en 16, § 2, eerste lid, wordt gerefereerd aan een decreet dat nog niet bestaat in de rechtsorde en dat zelfs nog niet in ontwerpvorm bij het Vlaams Parlement is ingediend, namelijk het decreet houdende de regelingen van de begrotingen, de boekhouding, controle inzake subsidies en de controle door het Rekenhof (comptabiliteitsdecreet).

Het spreekt voor zich dat niet kan worden verwezen naar een nog niet in de rechtsorde bestaande tekst en dat evenmin regels uit zulk een tekst toepasselijk kunnen worden gemaakt op het agentschap. De verwijzingen naar het comptabiliteitsdecreet zullen derhalve dienen te worden vervangen door autonome bepalingen of door verwijzingen naar de bestaande regelgeving.

Artikel 4

Artikel 4, tweede lid, dient op een meer normatieve wijze te worden geredigeerd.

Artikel 5

De eerste volzin van artikel 5, § 2, redigere men als volgt:

"De Vlaamse regering kan het agentschap belasten met bijzondere opdrachten".

⁽³⁾ Beter "artikel 2, 3°". Een indeling met streepjes is te mijden omdat zulk een indeling bij latere wijzigingen voor verwarring kan zorgen, met name bij verwijzingen.

Artikel 6

1. In artikel 6, § 2, 2°, van het ontwerp wordt het agentschap belast met "het toekennen van subsidies en het verstrekken van waarborgen".

Zulks is ontoelaatbaar in zoverre hiermee aan het agentschap een onbeperkte bevoegdheid zou worden verleend om subsidies toe te kennen of om waarborgen te verlenen, zonder dat daartoe een specifieke rechtsgrond aanwezig zou zijn.

2. Artikel 6, § 2, 8°, is te algemeen en te vaag geredigeerd. Er moet worden gespecificeerd wat dient te worden verstaan onder het begrip "structuren nodig voor de uitoefening van de opdracht".

Artikel 7

Krachtens artikel 7, § 2, eerste lid, kiest de raad van bestuur een voorzitter uit zijn leden, bedoeld in § 1, 3°, "op voordracht van de Vlaamse regering".

Vraag is of het effectief in de bedoeling ligt ook de verkiezing van de voorzitter te verbinden aan een voordracht van de Vlaamse regering ⁽⁴⁾, en of die voordracht dan beperkt blijft tot één kandidaat.

Artikel 10

Er wordt best verduidelijkt of ook de in artikel 18, § 2, van het kaderdecreet bedoelde bestuurders, waaraan in artikel 10, eerste lid, van het ontwerp wordt gerefereerd, stemgerechtigd zijn.

⁽⁴⁾ In de memorie van toelichting wordt vooropgesteld dat de voorzitter van de raad van bestuur wordt aangewezen door de Vlaamse regering. In ieder geval dient de discordantie tussen de tekst van het ontwerp en de memorie van toelichting te worden weggewerkt.

Artikel 12

Uit het commentaar in de memorie van toelichting bij artikel 12 blijkt dat de gedelegeerd bestuurder wordt aangewezen uit de leden van de raad van bestuur ⁽⁵⁾. Duidelijkheidshalve wordt dit best uitdrukkelijk in artikel 12 bepaald.

Artikel 14

Omwille van de rechtszekerheid is het aanbevolen nadere regels op te nemen omtrent de berekening van de termijn van dertig dagen bedoeld in artikel 14, § 3, eerste lid.

Artikel 15

Met betrekking tot artikel 15, eerste streepje (beter 1°), kan worden verwezen naar opmerking 1 bij artikel 6.

Artikel 18

1. Het ontgaat de Raad van State, afdeling wetgeving, volkomen welke de "bestaande wets- en decreetbepalingen betreffende het agentschap", bedoeld in artikel 18, § 1, zijn, nu dit agentschap pas wordt opgericht bij het decreet dat thans in ontwerpvorm voorligt.

Wellicht ligt het enkel in de bedoeling de Vlaamse regering te machtigen de terminologie aan te passen van andere wets- of decreetsbepalingen die geen betrekking hebben op het agentschap als zodanig, maar waarin wel wordt gerefereerd aan de rechtsvoorgangers van het agentschap, namelijk de openbare instelling "Export Vlaanderen" en de dienst met afzonderlijk bestuur "Dienst Investeren Vlaanderen".

⁽⁵⁾ Zie ook de artikelen 7, § 2, tweede lid, en 11, tweede volzin.

De redactie van artikel 18, § 1, zal dienen te worden aangepast in het licht van de bedoeling van de stellers van het ontwerp.

2. In artikel 18, § 2, tweede lid, schrijve men "nadat zij bij decreet bekrachtigd is" in plaats van "nadat zij bekrachtigd is door het Vlaams Parlement".

Artikel 19

In fine van artikel 19 schrappe men de zinsnede", afdeling 2".

Artikel 20

In artikel 20 schrijve men "en artikel 2 van het decreet van 22 december 1993 houdende ..." in plaats van "en hoofdstuk I, afdeling 2. Dienst met afzonderlijk beheer Investeren in Vlaanderen van het decreet van 22 december 1993 houdende ...".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME