

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.305/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 17 december 2003 door de Vlaamse minister van Welzijn, Gezondheid en Gelijke Kansen verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap", heeft op 13 januari 2004 het volgende advies gegeven:

1. 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

2. Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt tot de oprichting van het Vlaams Agentschap voor Personen met een Handicap als een intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid, in de zin van artikel 10 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 (hierna: kaderdecreet). Dit agentschap komt in de plaats van het Vlaams Fonds voor de Sociale Integratie van Personen met een Handicap, opgericht bij decreet van 27 juni 1990.

BEVOEGDHEID VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

3. De Vlaamse Gemeenschap vindt de bevoegdheid voor het vaststellen van de ontworpen regeling in de gecombineerde bepalingen van artikel 5, § 1, II, 4°, en artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Luidens het voornoemde artikel 5, § 1, II, 4°, zijn de gemeenschappen bevoegd voor het beleid inzake mindervaliden. Het voornoemde artikel 9 machtigt de gemeenschappen om, in de aangelegenheden die tot hun bevoegdheid behoren, gedecentraliseerde diensten, instellingen en ondernemingen op te richten.

.../...

4. 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 tot hervorming der instellingen. 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 ⁽¹⁾.

De ontworpen bepalingen lijken in het algemeen de toets aan artikel 9 van de bijzondere wet te kunnen doorstaan. De in dat artikel bedoelde aangelegenheden worden immers door de decreetgever geregeld, deels in het voornoemde kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 ⁽²⁾, deels in het ontworpen decreet ⁽³⁾.

Artikel 18 van het ontwerp bepaalt evenwel dat de werking van het agentschap geregeld wordt bij besluit van de Vlaamse regering. Deze delegatie dient uiteraard zo gelezen te worden dat ze geen afbreuk kan doen aan de door het ontwerp en door het kaderdecreet vastgelegde beslissings- en beleidsstructuur. Desondanks lijkt deze delegatie, gelet op het legaliteitsbeginsel vervat in artikel 9 van de voornoemde bijzondere wet en op de regels over de verdeling van de bevoegdheid tussen de decreetgever en de Vlaamse regering, gepreciseerd te moeten worden.

ALGEMENE OPMERKING

5. In het ontwerp wordt op verscheidene plaatsen verwezen naar het zogenaamde Comptabiliteitsdecreet. Op 18 september 2003 heeft de Raad van State advies 35.804/1 gegeven over een voorontwerp van decreet houdende regeling van de

⁽¹⁾ Advies 33.992/3 van 5 november 2002, Parl. St., Vl. Parl., 2002-03, nr. 1612/1, (85), pp. 90-91, nr. 3.

⁽²⁾ Zie de artikelen 6, § 3, 7 en 9, wat de samenstelling van het agentschap betreft, en de artikelen 8, 9, 10, § 1, 33, 34 en 36, wat het toezicht betreft.

⁽³⁾ Zie artikel 3, wat de oprichting van het agentschap betreft, en de artikelen 4 tot 12, wat de bevoegdheid van het agentschap betreft.

begrotingen, de boekhouding, de controle inzake subsidies, en de controle door het Rekenhof, maar dit voorontwerp is tot op heden nog niet ingediend bij het Vlaams Parlement. De verwijzingen naar dat ontworpen decreet zijn dan ook precair, temeer daar het niet uitgesloten is dat de inwerkingtreding ervan nog enkele jaren zou kunnen uitblijven.

Indien het thans voor advies voorgelegde ontworpen decreet eerder in werking zou treden dan het Comptabiliteitsdecreet, zullen de verwijzingen naar dat laatste decreet derhalve moeten worden weggelaten, of herwerkt tot verwijzingen naar de wetten op de rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991; indien het thans ontworpen decreet in werking zou treden nadat het Comptabiliteitsdecreet in werking is getreden, zal erover gewaakt moeten worden dat de verwijzingen naar dat laatste decreet rekening houden met de tekst zoals die, na de bespreking en de eventuele amendering in het Vlaams Parlement, door de decreetgever zal zijn aangenomen.

Indien het begrip "Comptabiliteitsdecreet" verder gebruikt wordt in het ontwerp, dient artikel 2 aangevuld te worden met een bepaling waarbij dat begrip gedefinieerd wordt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 13

6. Volgens het tweede lid moeten de personen met een handicap, om een tegemoetkoming te kunnen krijgen, "hun woonplaats hebben in het Nederlandse taalgebied of zich voor de verstrekking van de ondersteuning in Brussel-Hoofdstad wenden tot een voorziening die op basis van haar organisatie moet worden beschouwd als uitsluitend behorend tot de Vlaamse Gemeenschap".

De Raad van State vraagt zich af of die formulering, die weliswaar overgenomen is uit het vigerende artikel 39 van het decreet van 27 juni 1990, wel strookt met de bedoeling van de stellers van het ontwerp. In die formulering kan een inwoner van Brussel-Hoofdstad die zich wendt tot een voorziening in het Nederlandse taalgebied, immers geen ondersteuning genieten.

.../...

De Raad van State vraagt zich af of de volgende redactie niet meer met de bedoeling van de stellers van het ontwerp overeenstemt:

"Om een ondersteuning te kunnen krijgen, moeten zij hetzij hun woonplaats hebben in het Nederlandse taalgebied, hetzij hun woonplaats hebben in het tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad, en in dat laatste geval zich wenden tot een voorziening in het Nederlandse taalgebied of tot een voorziening in het tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad die, wegens haar organisatie, geacht moet worden uitsluitend te behoren tot de Vlaamse Gemeenschap."

7. Het derde lid is verkeerd geredigeerd. Het spreekt immers vanzelf dat bij het agentschap geen aanvragen ingediend kunnen worden tot het verkrijgen van een ondersteuning ten laste van een andere overheid.

De Raad van State suggereert om het bedoelde lid te redigeren als volgt:

"Geen ondersteuning kan verstrekt worden aan een persoon die reeds ondersteund wordt door het Waalse Gewest, ...".

Artikel 27

8. In paragraaf 1 dienen de woorden "betreffende de organisatie, de werking, de missie, de taken en bevoegdheden, en de financiering van het agentschap" te worden weggelaten.

9. Paragraaf 2 dient te worden geredigeerd als volgt:

"De Vlaamse regering kan de bepalingen van de decreten betreffende het agentschap 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 vernummeren;
- 2° de verwijzingen in de te coördineren bepalingen dienovereenkomstig vernummeren;
- 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."

Artikel 28

10. Onder 3° wordt m.b.t. de opheffing van het decreet van 27 juni 1990 bepaald dat artikel 7, § 3, van dat decreet "van kracht blijft tot op het ogenblik dat artikel 17, § 2, van dit besluit van kracht wordt".

Uit de memorie van toelichting blijkt dat bedoeld wordt dat artikel 7, § 3, van kracht blijft tot op het ogenblik dat het besluit bedoeld in artikel 17, tweede lid, van het voorliggende ontwerp in werking treedt.

Wetgevingstechnisch dient een dergelijke bepaling beschouwd te worden als een bepaling i.v.m. de inwerkingtreding van het ontworpen decreet, en niet als een opheffingsbepaling. De bedoelde zinsnede i.v.m. artikel 7, § 3, dient dus uit artikel 28, 3°, te worden weggelaten. Het is voorts niet nodig om te voorzien in een afzonderlijke bepaling m.b.t. de inwerkingtreding van artikel 28, 3°, in zoverre die laatste bepaling slaat op de opheffing van artikel 7, § 3, van het decreet van 27 juni 1990. De Vlaamse regering kan er immers op grond van artikel 31 van het ontworpen decreet voor zorgen dat de inwerkingtreding van de opheffing van dat artikel 7, § 3, plaatsvindt op het ogenblik dat het besluit genomen ter uitvoering van artikel 17, tweede lid, in werking treedt.

Artikel 29

11. In paragraaf 1 wordt voorzien in een wijziging van artikel 582, 2°, van het Gerechtelijk Wetboek.

De genoemde wetsbepaling heeft betrekking op de bevoegdheid van de arbeidsrechtbank. Ze regelt derhalve een aangelegenheid die behoort tot de bevoegdheid van de federale overheid. De decreetgever is slechts bevoegd om in die regeling wijzigingen aan te brengen, indien hij zich daarvoor kan beroepen op de impliciete bevoegdheden van de Vlaamse Gemeenschap, als bedoeld in artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

Het staat aan de stellers van het ontwerp om in de memorie van toelichting de nodige verantwoording terzake te geven.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. ALBRECHT,	staatsraad, voorzitter,
	P. LEMMENS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

D. ALBRECHT