

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 36.571/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 12 februari 2004 door de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Cultuur, Jeugd en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot oprichting van de beroepsinstantie inzake de openbaarheid van bestuur", heeft op 30 maart 2004 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering strekt ertoe een beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur op te richten, als bedoeld in de artikelen 22 tot 27 van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur, en haar samenstelling en werking te regelen.

De ontworpen regeling is bedoeld om in de plaats te komen van die vervat in het besluit van de Vlaamse regering van 8 juni 1999 tot aanwijzing van een ambtenaar van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap als beroepsinstantie voor de Vlaamse overheid inzake de passieve openbaarheid van bestuur.

2. Rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 22 van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur. Die bepaling draagt de Vlaamse regering op een beroepsinstantie die is samengesteld uit ambtenaren aan te wijzen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Gelet op opmerking 9 moet een nieuw tweede lid worden ingevoegd luidend als volgt:

"Gelet op het besluit van de Vlaamse regering van 8 juni 1999 tot aanwijzing van een ambtenaar van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap als beroepsinstantie voor de Vlaamse overheid inzake de passieve openbaarheid van bestuur;"

4. Aangezien het advies niet gevraagd wordt met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1° of 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, moeten het huidige derde en vierde lid van de aanhef vervangen worden door het volgende lid:

.../...

"Gelet op advies 36.571/3 van de Raad van State, gegeven op 30 maart 2004;".

Artikel 1

5. Volgens het tweede lid van dit artikel 1 moeten de leden en hun plaatsvervangers "nuttige, aantoonbare juridische ervaring (hebben) opgedaan".

Wat deze benoemingsvoorwaarde betreft, moet worden opgemerkt dat geen termijn is bepaald gedurende welke men deze "nuttige (...) juridische ervaring" moet hebben verkregen. Het is aangewezen het ontwerp op dit punt aan te vullen.

Evenmin is duidelijk wat de stellers van het ontwerp precies bedoelen met een "aantoonbare" juridische ervaring. In zoverre met deze term bedoeld wordt, dat de kandidaat-leden hun "nuttige juridische ervaring" moeten kunnen aantonen, is deze voorwaarde overbodig. Het spreekt vanzelf dat hij of zij die beweert aan deze voorwaarde te voldoen, hiervan het bewijs moet leveren. Derhalve dient het woord "aantoonbare" te worden weggelaten.

Artikel 2

6.1. Het ontworpen artikel 2, § 1, inleidende zin, bepaalt dat de leden en hun plaatsvervangers worden "aangewezen onder de ambtenaren van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap". Verder wijst deze bepaling de ministers van de Vlaamse regering aan die elk één lid en één plaatsvervanger mogen "benoemen".

Met betrekking tot die bepaling kan worden opgemerkt dat de op te richten beroepsinstantie, een orgaan is van de Vlaamse Gemeenschap, dat in graad van beroep in beginsel over alle aanvragen tot openbaarmaking, verbetering of aanvulling van bestuursdocumenten in alle beleidsdomeinen van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest, zal oordelen. Bovendien zijn de leden van de beroepsinstantie, ambtenaren van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en geen ambtenaren van een minister. Het is daarom ongebruikelijk dat de leden van zo een orgaan door slechts enkele

.../...

ministers van de Vlaamse regering worden benoemd, waarbij dan nog elk van deze ministers één lid en één plaatsvervanger mag benoemen.

Het verdient daarom aanbeveling de leden van de beroepsinstantie te laten benoemen door de Vlaamse regering op voorstel van een of meerdere ministers. Indien op deze suggestie wordt ingegaan, moeten de andere bepalingen van het ontwerp in die zin worden aangepast.

6.2. Ook kan worden opgemerkt dat het ontworpen artikel 2 nu eens bepaalt dat de leden worden "aangewezen" en dan weer dat zij worden "benoemd". Het verdient aanbeveling een eenvormige terminologie te gebruiken.

Artikel 10

7. Met betrekking tot de draagwijdte van het ontworpen artikel 10, eerste lid, van het ontwerp, heeft de gemachtigde ambtenaar aan de auditeur-verslaggever de volgende toelichting verstrekt:

- "- geen enkele vergadering is openbaar (onder vergadering wordt dan verstaan, zowel vergaderingen waarop partijen of deskundigen gehoord worden, als beraadslagingen);
- elke informatie (in het kader van de werking van de commissie, daaronder inbegrepen vergaderingen, zoals hoger omschreven) is vertrouwelijk;
- er zijn vergaderingen waarop leden van het secretariaat, betrokken partijen en/of deskundigen aanwezig zijn; bij beraadslagingen zijn echter slechts de leden van de commissie of - desgevallend - hun plaatsvervangers aanwezig (verder niemand, ook geen lid van het secretariaat-notulist)".

Met het oog op de duidelijkheid, verdient het aanbeveling de ontworpen bepaling te herschrijven, teneinde elk van deze aspecten duidelijker te onderscheiden.

Opheffingsbepaling

8. Zoals hiervóór, bij de bespreking van de strekking van het ontwerp is opgemerkt, is de ontworpen regeling bedoeld om in de plaats te komen van die vervat in het besluit van de Vlaams regering van 8 juni 1999 tot aanwijzing van een ambtenaar van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap als beroepsinstantie voor de Vlaamse overheid inzake de passieve openbaarheid van bestuur.

Het verdient dan ook aanbeveling het ontwerp aan te vullen met een bepaling die uitdrukkelijk in de opheffing van het genoemde besluit van de Vlaamse regering van 8 juni 1999 voorziet.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	B. SEUTIN,	
	H. COUSY,	assessoren van de
	J. VELAERS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. WEEKERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

W. DEROOVER