

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.650/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 7 juni 2006 door de Vlaamse minister van Economie, Ondernemen, Wetenschap, Innovatie en Buitenlandse Handel verzocht haar, binnen een termijn van vijf werkdagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot vaststelling van nadere regels inzake de rechtsopvolging van de gewestelijke ontwikkelingsmaatschappijen door de provinciale ontwikkelingsmaatschappijen", heeft op 13 juni 2006 het volgende advies gegeven:

Volgens artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisende karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling in de aanhef van het om advies voorgelegde ontwerp van besluit ¹ gemotiveerd als volgt:

"Overwegende dat dringend verder uitvoering moet worden gegeven aan het decreet van 7 mei 2004 houdende vaststelling van het kader tot oprichting van de provinciale ontwikkelingsmaatschappijen (POM);

Overwegende dat bij besluiten van de Vlaamse Regering van 10 maart 2006 (Limburg en Vlaams-Brabant), 17 maart 2006 (Oost-Vlaanderen) en 17 maart 2006 (West-Vlaanderen), de voormelde provinciale ontwikkelingsmaatschappijen inmiddels alle de erkenning bedoeld in artikel 3, § 1, tweede lid, van het voormelde decreet van 7 mei 2004 hebben bekomen en dat, om praktische redenen, in (de) voormelde besluiten van de Vlaamse Regering is voorzien dat deze erkenningen alle in werking treden met ingang van 1 juni 2006;

Overwegende dat, in uitvoering van het voormelde decreet van 7 mei 2004, het onderhavige besluit een aantal praktische kwesties regelt die vooral de rechtspositie van de voormelde provinciale ontwikkelingsmaatschappijen, alsmede deze van het Vlaams Agentschap Ondernemen en van het Vlaamse Gewest zelf, aanbelangen en, als dusdanig, niet de rechtspositie van andere rechtsonderhorigen tot bijzonder voorwerp heeft;

Overwegende dat het noodzakelijk is dat het onderhavige besluit in werking treedt op 1 juni 2006 teneinde synchroon te zijn aan de erkenningen van de provinciale ontwikkelingsmaatschappijen; dat een juridisch vacuüm, om redenen van behoorlijk bestuur, zoveel als mogelijk, dient te worden vermeden en beperkt;

Overwegende dat het voorliggende besluit derhalve ten laatste met ingang van 1 juni 2006 in werking dient te treden;

Overwegende dat bepaalde materies geregeld in het voorliggende besluit tevens nader geconcretiseerd dienen te worden in overeenkomsten tussen, enerzijds, elk van de voormelde provinciale ontwikkelingsmaatschappijen en, anderzijds, het Vlaams Agentschap Ondernemen;

⁽¹⁾ In strijd met artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, worden in de adviesaanvraag niet de bijzondere redenen vermeld op grond waarvan de Raad van State, afdeling wetgeving, om een spoedeisend advies wordt verzocht.

Overwegende dat het ook voor het vlotte verloop van de onderhandelingen betreffende deze overeenkomsten van belang is dat er zo snel mogelijk duidelijkheid zou voorliggen omtrent de inhoud van het voorliggende besluit".

*
* *

Overeenkomstig artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich moeten beperken tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond en van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe nadere regels vast te stellen met betrekking tot de rechtsopvolging van de gewestelijke ontwikkelingsmaatschappijen (GOM's) door de provinciale ontwikkelingsmaatschappijen (POM's). De ontworpen regeling vindt daartoe in hoofdzaak rechtsgrond in artikel 10, § 6, van het decreet van 7 mei 2004 houdende vaststelling van het kader tot oprichting van de provinciale ontwikkelingsmaatschappijen (POM) (hierna: het POM-decreet), dat de Vlaamse Regering opdraagt nadere regels te bepalen inzake de wijze van de rechtsopvolging, bedoeld in artikel 10, § 1, van hetzelfde decreet.

2. Benevens in artikel 10, § 6, van het POM-decreet vindt het ontwerp, wat bepaalde onderdelen ervan betreft, ook nog in andere artikelen van dat decreet rechtsgrond.

Artikel 11, § 1, eerste lid, van het POM-decreet biedt - gelezen in samenhang met artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen - rechtsgrond voor artikel 7 van het ontwerp, betreffende de sluitingsbalansen van de GOM's en de openingsbalansen van de POM's.

.../...

Artikel 12, § 1, van het POM-decreet verleent rechtsgrond aan artikel 12 van het ontwerp, dat een aantal decretale en reglementaire bepalingen opheft, wat de GOM's betreft.

3. Artikel 3 van het ontwerp, dat betrekking heeft op de overeenkomsten die het Vlaams Agentschap Ondernemen met de GOM's kan sluiten, vindt rechtsgrond in artikel 5, § 3, tweede lid, van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid "Vlaams Agentschap Ondernemen".

4. Een aantal bepalingen van het ontwerp roepen vragen op, wat de rechtsgrond ervan betreft.

4.1. Artikel 2, § 2, van het ontwerp somt concreet een aantal onroerende goederen op die "overeenkomstig de bepalingen van artikel 10, § 2, van het POM-decreet (overgaan) aan VLAO". Naar het zeggen van de gemachtigde van de Regering komt die opsomming neer op een explicitering van hetgeen volgt uit de voornoemde decretale bepaling. Nog afgezien van de vraag of, rekening houdende met de bewoordingen van artikel 10, § 2, van het POM-decreet, dergelijke explicitering in een uitvoeringsbesluit niet overbodig is, dient erop te worden toegezien dat de opsomming van onroerende goederen in artikel 2, § 2, van het ontwerp volledig is. Is dat niet het geval, dan wordt daardoor de indruk gewekt dat de Vlaamse Regering onroerende goederen aan de toepassing van artikel 10, § 2, van het POM-decreet zou kunnen onttrekken. Daartoe is deze laatste evenwel niet bevoegd.

4.2. Artikel 2, § 3, derde lid, van het ontwerp luidt:

"In afwijking van het bepaalde in de voorgaande leden, gaan de daar bedoelde activa van een GOM, waarvan de aanschaf werd gefinancierd middels een specifiek Europees, Vlaams of provinciaal fonds, of in het kader van een specifiek programma, en die krachtens de toepasselijke subsidievoorwaarden aangewend dienen te worden voor specifieke activiteiten, over op de instelling die deze activiteiten van de betreffende GOM overneemt".

Artikel 2, § 3, derde lid, van het ontwerp voegt een regel toe aan hetgeen in artikel 10, § 2, van het POM-decreet wordt bepaald. De Vlaamse Regering is daartoe niet bevoegd.

4.3. Artikel 9 van het ontwerp luidt:

"De verplichtingen wegens kinderbijslagen die door een GOM verschuldigd zijn aan statutaire personeelsleden die wegens medische redenen met pensioen zijn gegaan, worden door VLAO overgenomen met ingang van de datum van ontbinding van deze GOM en de overgang ervan naar de POM van de corresponderende provincie".

Het is niet duidelijk in welke decretale bepaling de Vlaamse Regering de bevoegdheid vindt om het Vlaams Agentschap Ondernemen de betrokken verplichting met betrekking tot de kinderbijslagen op te leggen, temeer daar dergelijke bepaling afwijkt van het in het POM-decreet gehuldigde uitgangspunt dat de POM's de algemene rechtsopvolger zijn van de GOM's ².

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Rekening houdende met wat is opgemerkt omtrent de rechtsgrond van het ontwerp, dient het eerste lid van de aanhef te worden vervangen door een lid waarin wordt verwezen naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

(2) Artikel 10, § 1, van het POM-decreet maakt weliswaar een uitzondering voor de taken van het Vlaams Agentschap Ondernemen (voor die taken, zie de artikelen 4 en 5 van het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid "Vlaams Agentschap Ondernemen"). Artikel 9 van het ontwerp lijkt evenwel een algemene draagwijdte te hebben.

2. In het tweede lid van de aanhef kan de rechtsgrond worden gespecificeerd door erin uitdrukkelijk melding te maken van de artikelen 10, § 6, 11, § 1, en 12, § 1, van het POM-decreet.

3. Aan het einde van het lid van de aanhef waarin wordt gerefereerd aan het decreet van 7 mei 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid "Vlaams Agentschap Ondernemen", schrijve men "..., inzonderheid op artikel 5, § 3;".

4. In het vierde lid van de aanhef van het ontwerp, zoals het om advies wordt voorgelegd, wordt verwezen naar het besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 2005 dat het POM-decreet heeft in werking gesteld. Dergelijke verwijzing hoort niet thuis in de aanhef van het ontworpen besluit. Het betrokken lid van de aanhef moet derhalve worden geschrapt.

5. Wat de verwijzing naar het advies van de Raad van State betreft, schrijve men:

"Gelet op het verzoek om spoedbehandeling, gemotiveerd door de omstandigheid dat ...;

Gelet op advies 40.650/1 van de Raad van State, gegeven op 13 juni 2006, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

Artikel 12

In artikel 12 van het ontwerp wordt melding gemaakt van een aantal bepalingen die reeds zijn opgeheven. Zo is artikel 1, § 1, van het decreet van 30 juni 1993 houdende maatregelen tot begeleiding van de aanpassing van de begroting 1993, opgeheven bij artikel 15 van het decreet van 16 december 1997 houdende bepaling inzake kas-, schuld- en waarborgbeheer van de Vlaamse Gemeenschap, en is het besluit van de Vlaamse Regering van 22 september 1993 houdende de modaliteiten tot invoering van het centraal thesauriebeheer voor de Vlaamse openbare instellingen, opgeheven bij artikel 15 van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 februari 2006 houdende de modaliteiten tot invoering van het centraal kasbeheer voor de Vlaamse verzelfstandigde agentschappen opgericht ingevolge het decreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

De redactie van artikel 12 van het ontwerp zal, rekening houdende met wat voorafgaat, moeten worden herzien.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	M. TISON,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME