

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.765/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 27 november 2006 door de Vlaamse minister van Mobiliteit, Sociale Economie en Gelijke Kansen verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende bevordering van een meer evenwichtige participatie van vrouwen en mannen in advies- en bestuursorganen van de Vlaamse overheid", heeft op 19 december 2006 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 ⁽¹⁾.

*
* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN DECREET

1. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt tot het bevorderen van een meer evenwichtige participatie van vrouwen en mannen in de advies- en bestuursorganen van de Vlaamse overheid, door te bepalen dat ten hoogste twee derde van de stemgerechtigde leden van een advies- of bestuursorgaan van de Vlaamse overheid van hetzelfde geslacht mag zijn (artikel 3 van het ontwerp).

2. De ontworpen regeling herneemt in ruime mate de regelingen die zijn opgenomen in de decreten van 15 juli 1997 ⁽²⁾ en 18 mei 1999 ⁽³⁾, waarvan artikel 10 van het ontwerp de opheffing beoogt, met dien verstande dat, luidens de memorie van toelichting, het toepassingsgebied van de thans ontworpen regeling duidelijker wordt geformuleerd, aangepast wordt aan de nieuwe organisatiestructuur van de Vlaamse overheid en, waar mogelijk, wordt vereenvoudigd.

⁽¹⁾ Aangezien het om een ontwerp van decreet gaat wordt onder rechtsgrond de conformiteit met hogere rechtsnormen verstaan.

⁽²⁾ Decreet van 15 juli 1997 houdende invoering van een meer evenwichtige vertegenwoordiging van mannen en vrouwen in adviesorganen.

⁽³⁾ Decreet van 18 mei 1999 houdende een meer evenwichtige vertegenwoordiging van mannen en vrouwen in de beheers- en bestuursorganen van de instellingen, ondernemingen, vennootschappen of verenigingen van de Vlaamse overheid.

BEVOEGDHEID VAN DE DECREETGEVER

1. Zo kan worden aangenomen dat de decreetgever in beginsel bevoegd is om, in het licht van de grondwettelijke beginselen van de gelijkheid en de niet-discriminatie, maatregelen te nemen met het oog op het bevorderen van een meer evenwichtige participatie van vrouwen en mannen in advies- en bestuursorganen van de Vlaamse overheid, dient met betrekking tot de ontworpen regeling, inzonderheid wat het toepassingsgebied ervan betreft, in bevoegdheidsrechtelijk opzicht niettemin het hiernavolgende voorbehoud te worden gemaakt.

2.1. Artikel 2, § 3, van het ontwerp bepaalt dat onder bestuursorganen van de Vlaamse overheid wordt verstaan, "de raden van bestuur of raden van beheer, ongeacht de benaming ervan, van een van de volgende instellingen:

- 1° (...);
- 2° (...);
- 3° een instelling, vereniging of onderneming die opgericht werd door de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen, vermeld in punt 1°, of een instelling, vereniging of onderneming waarin die agentschappen deelnemen, als tenminste de helft van het aantal bestuurders door of op voordracht van het desbetreffende agentschap wordt aangewezen;
- 4° een andere instelling, vereniging of onderneming dan die welke vermeld in punt 1° tot en met 3°, die opgericht werd door de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest, of waarin de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest deelneemt, als tenminste de helft van het aantal bestuurders door of op voordracht van de Vlaamse Regering wordt aangewezen".

Uit de hiervoor aangehaalde omschrijving van het begrip "bestuursorgaan van de Vlaamse overheid" volgt dat de ontworpen regeling derhalve ook op algemene wijze van toepassing is op de bestuursorganen van instellingen, verenigingen of ondernemingen die, hetzij door een publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap, hetzij door de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest, buiten het kader van artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, op louter privaatrechtelijke basis worden opgericht, alsook op de bestuursorganen van instellingen, verenigingen of ondernemingen naar privaatrecht

.../...

waarin een hiervoor bedoeld agentschap, de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest deelneemt, weliswaar op voorwaarde dat ten minste de helft van het aantal bestuurders door of op voordracht van het desbetreffende agentschap of de Vlaamse Regering wordt aangewezen.

2.2. Opdat de ontworpen regeling niet op gespannen voet zou staan met, onder meer, het federale vennootschapsrecht, en bijgevolg niet door bevoegdheidsoverschrijding zou zijn aangetast, dient de ontworpen regeling, wat de hiervoor bedoelde privaatrechtelijke entiteiten betreft, dermate te worden omgewerkt dat zij uitsluitend betrekking heeft op de bestuurders die door of op voordracht van het desbetreffende agentschap of de Vlaamse Regering worden aangewezen, en derhalve niet op de samenstelling van het bestuursorgaan in zijn geheel.

3. Teneinde er geen twijfel over te laten bestaan dat de ontworpen regeling niet van toepassing is op de bestuursorganen van instellingen die bij bijzonder decreet worden opgericht ⁽⁴⁾, verdient het aanbeveling, naar het voorbeeld van artikel 4, derde lid, van het decreet van 18 mei 1999, een uitdrukkelijke bepaling in die zin in het ontwerp op te nemen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikelen 4 en 5

Uit de door de gemachtigde ambtenaar verstrekte toelichting kan worden afgeleid dat, in het geval dat bij de aanwijzing van leden in een advies- of bestuursorgaan een voordrachtprocedure moet worden gevolgd, eerst de procedure bedoeld in artikel 4 van het ontwerp moet worden doorlopen alvorens een verzoek tot afwijking bedoeld in artikel 5 van het ontwerp kan worden gedaan. Teneinde dit beter tot uitdrukking te brengen in de ontworpen tekst, verdient het aanbeveling artikel 5 van het ontwerp te laten aanvangen met de woorden: "Onverminderd artikel 4, ...".

⁽⁴⁾ Zie inzonderheid artikel 2, § 3, 4°, van het ontwerp, dat dermate ruim is geformuleerd dat niet bij voorbaat valt uit te sluiten dat ook bij bijzonder decreet opgerichte instellingen er kunnen worden onder begrepen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT, M. TISON,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

M. VAN DAMME