

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.301/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 18 juni 2007 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media en Toerisme verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie", heeft op 3 juli 2007 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe een beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur en hergebruik van overheidsinformatie op te richten, en haar samenstelling en werking te regelen. Daartoe worden de bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 4 juni 2004 tot oprichting van de beroepsinstantie inzake openbaarheid van bestuur, waarvan artikel 14 van het ontwerp de opheffing beoogt, overgenomen en, waar nodig, aangevuld.

2. Rechtsgrond voor de ontworpen regeling wordt geboden door artikel 22, eerste lid, van het decreet van 26 maart 2004 betreffende de openbaarheid van bestuur en door artikel 15, § 1, tweede lid, van het decreet van 27 april 2007 betreffende het hergebruik van overheidsinformatie⁽¹⁾. In dat laatste artikel opteert de decreetgever er immers voor om de beroepsprocedure te laten verlopen bij de beroepsinstantie bedoeld in artikel 22 van het decreet van 26 maart 2004⁽²⁾.

Aangezien voormelde bepalingen de Vlaamse Regering niet expliciet machtigen om de werking van de beroepsinstantie te regelen, zal als rechtsgrond ook een beroep moeten worden gedaan op de algemene uitvoeringsbevoegdheid (artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

Gelet op wat over de rechtsgrond is opgemerkt, zal vooraan in de aanhef een verwijzing naar artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 moeten worden toegevoegd.

⁽¹⁾ Nog niet bekendgemaakt in het *Belgisch Staatsblad*. Voor de tekst, zie: *Parl. St.*, Vl. Parl., 2006-2007, nr. 1077/3 (tekst aangenomen door de plenaire vergadering).

⁽²⁾ Voor nadere toelichting inzake de bedoeling, zie: *Parl. St.*, Vl. Parl., 2006-2007, nr. 1077/1, 19.

Artikel 3

1. Luidens artikel 3 worden de leden van de afdeling openbaarheid van bestuur en hun plaatsvervangers "benoemd", terwijl de leden van de afdeling hergebruik van overheidsinformatie en hun plaatsvervangers worden "aangeduid". Het verdient aanbeveling een meer eenvormige terminologie te hanteren.

2. Artikel 3, § 2, eerste lid, van het ontwerp bevat geen regeling met betrekking tot het voorzitterschap van de afdeling hergebruik van overheidsinformatie, terwijl uit artikel 2, § 2, eerste lid, nochtans blijkt dat ook deze afdeling een voorzitter heeft. Het verdient aanbeveling om dit, zoals in artikel 3, § 1, expliciet te regelen.

Artikel 5

In het tweede lid van artikel 5 van het ontwerp wordt bepaald dat, al naar het geval, de benoemende minister of de Vlaamse Regering ambtshalve en nadat het lid gehoord is, een einde kan maken aan het mandaat van het lid of het plaatsvervangend lid in de volgende gevallen:

- "1/ als de betrokkene tekort schiet in de opdrachten van de beroepsinstantie;
- 2/ als de betrokkene het vertrouwelijke karakter van de beraadslagingen niet respecteert of vertrouwelijke documenten verspreidt;
- 3/ als de betrokken het verbod, vermeld in artikel 4, niet naleeft".

Bij deze bepaling dient het volgende te worden opgemerkt.

Het geval bedoeld in artikel 5, tweede lid, 1/, van het ontwerp is bijzonder onduidelijk geregeld en laat de benoemende instantie een zeer ruime appreciatiebevoegdheid.

Deze onduidelijkheid is niet enkel schadelijk voor de rechtszekerheid en het respecteren van het gelijkheidsbeginsel, ze komt ook als paradoxaal over aangezien ze contrasteert met de duidelijkheid van het motief opgenomen in artikel 5, tweede lid, 2/en 3/, van het ontwerp.

Indien het de bedoeling is, in 1/, een fout met tuchtrechtelijk karakter te beogen, dan zal de redactie van de tekst in die zin moeten worden herzien.

In die hypothese omvat 1/ ook de bijzondere gevallen bedoeld in 2/ en 3/, die dan bijgevolg geen autonoom bestaansrecht meer hebben. Men kan zich bovendien afvragen waarom, in de huidige redactie van het tweede lid, alleen deze bijzondere hypothesen van tuchtrechtelijk optreden worden beoogd.

Het tweede lid dient te worden herzien in het licht van deze opmerking.

Artikel 14

Het juiste opschrift van het besluit van 4 juni 2004 dient te worden vermeld, zodat in artikel 14 van het ontwerp moet worden geschreven "(besluit) tot oprichting van de beroepsinstantie inzake de openbaarheid van bestuur".

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	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME