KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.440/1/V
VAN 9 AUGUSTUS 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 24 juli 2007 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot oprichting en samenstelling van een toezichtcommissie in het kader van het gezondheidsinformatiesysteem en tot bepaling van de presentiegelden en vergoedingen van de leden", heeft 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 toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe de samenstelling te regelen van de toezichtcommissie die is opgericht bij artikel 55 van het decreet van 16 juni 2006 betreffende het gezondheidsinformatiesysteem. Het ontwerp regelt eveneens de wijze van benoeming van de leden van de toezichtcommissie en bevat daarnaast een regeling betreffende de uitkering van presentiegelden en vergoedingen aan de leden wanneer deze reis- of verblijfskosten hebben, maar ook wanneer zij opzoekings- of studiewerk verrichten of aan rapportering doen.

2. Onder voorbehoud van hetgeen bij sommige artikelen van het ontwerp wordt opgemerkt, kan de ontworpen regeling worden geacht in hoofdzaak rechtsgrond te vinden in de artikelen 57, tweede lid, en 59, §§ 1, tweede lid, en 2, tweede lid, van het decreet van 16 juni 2006, hierna het decreet genoemd.

Artikel 57, tweede lid, van het decreet, luidt:

> "De Vlaamse Regering regelt de procedure inzake de oproep of uitnodiging tot kandidaatstelling en inzake de kandidaatstelling voor een benoeming als lid of plaatsvervangend lid als bedoeld in artikel 56, § 1, tweede lid [(1)]".

---

(1) Dit zijn de drie leden en drie plaatsvervangers die geen lid zijn van de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer.

Artikel 59, § 1, tweede lid, van het decreet bepaalt:

"Het presentiegeld en de vergoeding, bedoeld in het eerste lid, vallen ten laste van de begroting van de Vlaamse Gemeenschap. De Vlaamse Regering bepaalt het bedrag en de voorwaarden van de toekenning ervan".

Artikel 59, § 2, tweede lid, van het decreet luidt:

"De Vlaamse Regering bepaalt het bedrag en de voorwaarden van de toekenning van (de vergoeding voor geleverd opzoekingswerk en studiewerk en voor de rapportering daarover in het kader van een vraag die of een dossier of probleem dat aan de toezichtcommissie wordt voorgelegd). Ze kan bepalen dat van personen of instanties, andere dan zijzelf, het Vlaams Parlement, de administratie en de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer, die aan de toezichtcommissie een vraag, een dossier of een probleem ter studie voorleggen, een bijdrage wordt gevraagd voor het opzoekingswerk en het studiewerk dat de toezichtcommissie in dat verband verricht en ze kan de hoogte van die bijdrage en de modaliteiten van de inning ervan bepalen".

2. Sommige artikelen van het ontwerp, of onderdelen ervan, vinden geen rechtsgrond in een uitdrukkelijke machtigingsbepaling van het decreet, maar kunnen niettemin worden ingepast in de algemene uitvoeringsbevoegdheid waarover de Vlaamse Regering beschikt overeenkomstig artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gelezen in samenhang met, meer in het bijzonder, de artikelen 56, 57 en 62, eerste lid, van het decreet.

3. Tot slot kan voor artikel 5 van het ontwerp, waarin wordt bepaald dat "hoogstens twee derden van de leden van de toezichtcommissie (...) van hetzelfde geslacht (zijn)", geen rechtsgrond worden gevonden in het decreet. Deze bepaling houdt in essentie de toepassing in op de toezichtcommissie van hetgeen wordt bepaald in artikel 3, eerste lid, van het decreet van 13 juli 2007 houdende bevordering van een meer evenwichtige participatie van vrouwen en mannen in advies- en bestuursorganen van de Vlaamse overheid. De Vlaamse Regering kan derhalve worden geacht voor artikel 5 van het ontwerp rechtsgrond te vinden in haar algemene uitvoeringsbevoegdheid, gelezen in samenhang met het voornoemde artikel 3 van het decreet van 13 juli 2007, op voorwaarde

uiteraard dat de opdracht van de toezichtcommissie hoofdzakelijk van adviserende aard te beschouwen is [(2)].

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

De toezichtcommissie wordt opgericht bij artikel 55 van het decreet en derhalve niet in de ontworpen regeling. De woorden "oprichting en", in het opschrift van het ontwerp, zijn derhalve misleidend en dienen te vervallen.

Om dezelfde reden moet ook artikel 2 uit het ontwerp worden weggelaten [(3)].

Aanhef

Gelet op wat is opgemerkt onder 3 van de bespreking van de strekking en de rechtsgrond van het ontwerp, dient onmiddellijk na het tweede lid van de aanhef een als volgt gesteld lid te worden toegevoegd:

"Gelet op het decreet van 13 juli 2007 houdende bevordering van een meer evenwichtige participatie van vrouwen en mannen in advies- en bestuursorganen van de Vlaamse overheid, inzonderheid op artikel 3;".

---

(2) Wil een adviesorgaan onder toepassing vallen van het decreet van 13 juli 2007 dan moet, onder meer, de opdracht ervan er hoofdzakelijk in bestaan advies te verlenen, ongeacht de benaming ervan, uit eigen beweging of op verzoek (artikel 2, § 2, eerste lid, 2/, van het decreet van 13 juli 2007). Gelet op de omschrijving van de opdrachten van de toezichtcommissie in, onder meer, artikel 63 van het decreet, lijkt deze laatste aan dat vereiste te kunnen voldoen.

(3) In dat geval dienen de artikelen van het ontwerp te worden vernummerd en de interne verwijzingen te worden aangepast.

Artikel 4

Artikel 4, § 2, van het ontwerp herneemt de inhoud van artikel 57, eerste lid, van het decreet, met dien verstande dat, anders dan wat in de betrokken decretale bepaling het geval is, in artikel 4, § 2, 4/, wat de medewerking aan een intermediaire organisatie betreft, wordt gerefereerd aan "het ogenblik van en (de periode) tijdens de benoeming". Deze verwijzing is evenwel overbodig, gelet op de redactie van de inleidende zin van artikel 4, § 2, van het ontwerp. Daarenboven wordt die zinsnede niet toegevoegd in de overige onderdelen van de opsomming in artikel 4, § 2, zodat *a contrario* daaruit zou kunnen worden afgeleid dat met betrekking tot die onderdelen het betrokken vereiste niet geldt, wat evenwel niet in overeenstemming is met hetgeen in de inleidende zin van artikel 4, § 2, van het ontwerp wordt bepaald.

Uit wat voorafgaat volgt dat de aangehaalde zinsnede in artikel 4, § 2, 4/, van het ontwerp moet worden geschrapt en dat, indien de stellers van het ontwerp het dan nog wenselijk achten om in artikel 4, § 2, te hernemen wat al in artikel 57, eerste lid, van het decreet wordt bepaald, zij dat doen met een uitdrukkelijke verwijzing naar die decretale bepaling in de inleidende zin van artikel 4, § 2, van het ontwerp.

Artikel 5

Teneinde erover geen onduidelijkheid te laten bestaan dat artikel 5 van het ontwerp een regel herneemt die reeds met toepassing van het voornoemde decreet van 13 juli 2007 gelding heeft, dient in artikel 5 van het ontwerp uitdrukkelijk te worden gerefereerd aan artikel 3 van het laatstgenoemde decreet. Teneinde daarenboven niet de indruk te wekken dat de Vlaamse Regering bevoegd zou zijn om, wat de toezichtcommissie betreft, artikel 3, tweede lid, van het decreet van 13 juli 2007 buiten toepassing te laten, wordt ook die bepaling best hernomen in artikel 5 van het ontwerp [(4)].

---

(4) Artikel 3, tweede lid, van het decreet van 13 juli 2007 luidt: "Dit quotum is, in voorkomend geval, afzonderlijk van toepassing op de effectieve leden en op de plaatsvervangende leden".

Artikel 8

Aan het einde van artikel 8, § 1, tweede lid, van het ontwerp moet worden geschreven "... waarbij sommige uitgaven in de overheidssector aan het indexcijfer van de consumptieprijzen van het Rijk worden gekoppeld".

Artikelen 10 en 11

De artikelen 10 en 11 van het ontwerp komen er in essentie op neer dat de Vlaamse Regering erin de taken die haar zijn opgedragen in artikel 59, § 2, tweede lid, van het decreet, voor een groot deel subdelegeert aan de minister [(5)]. Dergelijke subdelegatie is enkel toegelaten voor zover de aangelegenheid waarop deze betrekking heeft van bijkomstige of detailmatige aard is. Het is evenwel zeer de vraag of zulks wel het geval is. Daarenboven betreft het een delegatie van een aantal verordenende bevoegdheden waaromtrent in het ontwerp aan de minister geen enkel criterium wordt aangereikt waarmee hij rekening dient te houden wanneer hij de hem gedelegeerde bevoegdheden zal uitoefenen. Deze vaststelling klemt des te meer daar de in artikel 11 van het ontwerp bedoelde bijdrage als een retributie valt te beschouwen. Om die redenen lijken de artikelen 10 en 11 niet ongewijzigd in het ontwerp te kunnen worden behouden.

---

(5) In vergelijking met artikel 59, § 2, tweede lid, van het decreet voegt artikel 10 van het ontwerp toe dat er een advies vereist is van de toezichtcommissie en wordt in artikel 11 van het ontwerp enkel de mogelijkheid gedelegeerd om een bijdrage te vragen en derhalve niet de bevoegdheid om de hoogte van de bijdrage en de "modaliteiten van de inning ervan" te bepalen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BOVIN, J. BAERT,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS M. VAN DAMME