

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 46.899/3
VAN 9 JULI 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 16 juni 2009 door de Vlaamse minister van Institutionele Hervormingen, Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media, Toerisme, Havens, Landbouw, Zeevisserij en Plattelandsbeleid verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "houdende vaststelling van het model van licentieovereenkomst voor toegang tot het Grootschalig Referentie Bestand (GRB) en de vergoedingen die verschuldigd zijn voor de toegang tot het GRB", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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.

*

* *

VOORAFGAANDE OPMERKING

2. Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de Vlaamse Regering, de bevoegdheid van de minister beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling Wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de minister in aanmerking kan nemen als hij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

3. Zoals in het opschrift wordt vermeld, strekt het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit tot bepaling van het model van licentieovereenkomst voor toegang tot het Grootschalig Referentie Bestand (hierna: het GRB) en van de vergoedingen die verschuldigd zijn voor de toegang tot het GRB.

4. Volgens de aanhef wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit gezocht in de artikelen 2, § 3, eerste en tweede lid, en 12 van het ontworpen besluit van de Vlaamse Regering ⁽¹⁾, waarover de Raad van State heden advies 46.898/3 geeft.

⁽¹⁾ Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende vaststelling van de wijze waarop toegang wordt verleend tot het Grootschalig Referentie Bestand (GRB), de voorwaarden voor het gebruik van de in het GRB opgenomen grootschalige referentiegegevens en de vergoedingen die verontschuldigd zijn voor de toegang tot het GRB.

4.1. Artikel 2, § 3, eerste en tweede lid, van het ontworpen besluit van de Vlaamse Regering biedt rechtsgrond voor artikel 2 van het ontwerp in zover de vergoedingen voor het gebruiksrecht worden vastgelegd.

4.2. Uit de bij het ontwerp gevoegde bijlage blijkt dat ook voor het publicatierecht vergoedingen worden bepaald.

4.2.1. Betreffende de rechtsgrond voor het bepalen van een vergoeding voor het publicatierecht, heeft de Raad van State in advies 46.898/3 het volgende opgemerkt:

"3.2.3. In artikel 11 wordt bepaald dat iedere gebruiker voor de duur van zijn gebruiksrecht, kosteloos of tegen vergoeding, een publicatierecht kan krijgen voor de referentiegegevens die opgenomen zijn in het GRB-product waarvoor hij over een gebruiksrecht beschikt.

Er dient te worden vastgesteld dat in artikel 20, eerste volzin, van het voornoemde decreet van 16 april 2004 enkel gewag wordt gemaakt van "de vergoedingen die door derden zijn verschuldigd voor de toegang tot het GRB". Zoals dat artikel 20, eerste volzin, is geredigeerd zou hieruit kunnen worden afgeleid dat enkel een vergoeding kan worden gevraagd voor de toegang tot het GRB, namelijk het gebruik ervan, maar niet voor het publiceren van de referentiegegevens die zijn opgenomen in het GRB-product. Om elke twijfel hieromtrent te vermijden, verdient het aanbeveling, en dit met het oog op de rechtszekerheid, hiervoor in een uitdrukkelijke rechtsgrond te voorzien".

4.2.2. Bovendien moet worden opgemerkt dat in artikel 11, tweede lid, van het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering (zie advies 46.898/3) is bepaald dat de vergoedingen voor het publicatierecht worden vastgesteld door de stuurgroep GDI-Vlaanderen.

Hierop gewezen, heeft de gemachtigde het volgende verklaard:

"Om te voorkomen dat bij iedere ad-hoc vraag voor een publicatierecht het ministerieel besluit zou moeten aangepast worden, is het wenselijk dat dit vastgesteld wordt door de stuurgroep GDI-Vlaanderen. Dit zou bijgevolg niet bij ministerieel besluit moeten vastgelegd worden, zoals het nu in de bijlage van de vergoedingenregeling staat vermeld. We stellen voor het publicatierecht dan ook niet meer te vermelden in die bijlage.

De vergoeding voor een publicatierecht kan sterk verschillen naar gelang het medium, de oplage enz.

.../...

Dit kan eenmalig zijn (een druk in een plaatselijk krantje) tot gebruik op internet voor bv. een immobiliënsite".

4.3. Voor artikel 3 van het ontworpen besluit wordt in beginsel rechtsgrond geboden door artikel 12 van het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering (zie advies 46.898/3) ⁽²⁾.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. De aanhef dient te worden aangepast gelet op hetgeen werd opgemerkt omtrent de rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

6. Aangezien het advies van de Raad van State gevraagd wordt met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, dient hiervan in de aanhef melding te worden gemaakt en wel als volgt:

"Gelet op advies 46.899/3 van de Raad van State, gegeven op 9 juli 2009, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;"

Artikel 2

7. Aangezien in artikel 2, § 4, van het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering (zie advies 46.898/3) geen machtiging wordt gegeven aan de Vlaamse minister, bevoegd voor de uitbouw van een geografische informatiestructuur, moet de verwijzing naar § 4 in artikel 2 van het ontworpen besluit worden weggelaten.

⁽²⁾ Onverminderd hetgeen in advies 46.898/3 is opgemerkt betreffende de afwijking van de civielrechtelijke aansprakelijkheidsregels, bepaald in de artikelen 1382 en volgende van het Burgerlijk Wetboek.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, P. BARRA,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. G. SCHEPPERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS