

20 -11- 2017

RAAD VAN STATE
WETGEVING

Vlaamse
Regering

62522/3

**Ontwerp van decreet betreffende het beheer en de
exploitatie van het havengebied van Gent en tot specifieke
afwijkingen van het havendecreet voor het havengebied van
Gent**

DE VLAAMSE REGERING,

Op voorstel van de Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse
Rand, Toerisme en Dierenwelzijn;

Na beraadslaging,

BESLUIT:

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme
en Dierenwelzijn is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams
Parlement het ontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Artikel 1. Dit decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Art. 2. In dit decreet wordt verstaan onder:

- 1° havendecreet: het decreet van 2 maart 1999 houdende het beleid en het
beheer van de zeehavens;
- 2° Havenbedrijf Gent: de naamloze vennootschap van publiek recht
Havenbedrijf Gent;
- 3° holdingvennootschap: de rechtspersoon, vermeld in artikel 3.

De definities, vermeld in het decreet van 2 maart 1999, zijn ook van
toepassing in dit decreet.

Art. 3. De stad Gent, de provincie Oost-Vlaanderen en de gemeenten op het
grondgebied waarvan een deel van het havengebied van Gent ligt, zijn
gemachtigd om rechtstreeks of onrechtstreeks deel te nemen in een
rechtspersoon die deelneemt in het Havenbedrijf Gent.

Art. 4. §1. In afwijking van artikel 5, §1, van het havendecreet kan de
holdingvennootschap deelnemen in het Havenbedrijf Gent als:

- 1° alle aandelen van de holdingvennootschap, rechtstreeks of onrechtstreeks,
alleen worden aangehouden door rechtspersonen met een
publiekrechtelijk karakter, andere dan het Vlaamse Gewest;
- 2° minstens de helft van alle aandelen van de holdingvennootschap,
rechtstreeks of onrechtstreeks, door rechtspersonen met een
publiekrechtelijk karakter naar Belgisch recht worden aangehouden;
- 3° de gewestelijke havencommissaris met raadgevende stem kan deelnemen
aan de vergaderingen van de algemene vergadering en de raad van
bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan van de



holdingvennootschap zonder dat hij lid is van dat orgaan. De gewestelijke havencommissaris wordt ten minste zeven dagen op voorhand uitgenodigd voor alle vergaderingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan van de holdingvennootschap en in kennis gesteld van het voornemen om participaties te nemen in ondernemingen. Bij de uitnodiging zijn de agenda en de stukken gevoegd. De holdingvennootschap stelt binnen twintig dagen de gewestelijke havencommissaris op de hoogte van de beslissingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan;

- 4° de gewestelijke havencommissaris het recht heeft om met het oog op de uitvoering van zijn toezicht te allen tijde ter plaatse inzage te hebben in al de boeken, brieven, notulen en, in het algemeen, alle documenten en geschriften van de holdingvennootschap. Hij kan van de voorzitter van de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van de voorzitter van het toezichthoudend orgaan, alsook van het management alle ophelderingen en inlichtingen vorderen die hij nodig acht voor de uitvoering van dit toezicht.

In afwijking van artikel 646 van het Wetboek van Vennootschappen kan de holdingvennootschap alle aandelen bezitten in het Havenbedrijf Gent zonder beperking van duur en zonder hoofdelijk borg te staan voor de verbintenissen van het Havenbedrijf Gent.

§2. De gewestelijke havencommissaris kan in België de uitwerking opschorten van alle beslissingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan van de holdingvennootschap, voor zover hij die beslissingen strijdig acht met dit decreet, met het havendecreet, met de wettelijke bepalingen inzake de financiering van haveninvesteringen, met de besluiten die genomen zijn ter uitvoering van het voormelde decreet of met de overeenkomsten die vermeld worden in artikel 40 van het voormelde decreet.

Om beroep aan te tekenen beschikt de gewestelijke havencommissaris over een termijn van acht vrije dagen, die ingaat op de dag waarop hij van de beslissing op de hoogte werd gesteld conform paragraaf 1, 3°.

Als de Vlaamse Regering binnen een termijn van twintig vrije dagen, die ingaat op dezelfde dag als de termijn, vermeld in het tweede lid, het besluit om de beslissing geen uitwerking te verlenen in België, niet uitgesproken heeft, wordt de beslissing waartegen beroep is aangetekend, definitief. De Vlaamse Regering betekent het besluit om de beslissing geen uitwerking te verlenen in België aan de holdingvennootschap.

§3. In dit artikel wordt verstaan onder gewestelijke havencommissaris: de gewestelijke havencommissaris, vermeld in artikel 23 van het havendecreet.

Art. 5. Zolang de holdingvennootschap met toepassing van artikel 4 van dit decreet deelneemt in het Havenbedrijf Gent, kunnen de statuten van het Havenbedrijf Gent, in afwijking van artikel 5, §3, eerste lid, van het havendecreet, bepalen dat het Havenbedrijf Gent enkel bestuurd wordt door een raad van bestuur. De statuten kunnen in dat geval ook bepalen dat, in afwijking van artikel 518, §1, eerste lid, van het Wetboek van Vennootschappen, de raad van bestuur van de naamloze vennootschap van publiek recht Havenbedrijf Gent uit minder dan drie leden bestaat.

Zolang de holdingvennootschap met toepassing van artikel 4 van dit decreet deelneemt in het Havenbedrijf Gent en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, het toezichthoudend orgaan van die holdingvennootschap ten

hoogste voor twee derde uit leden van hetzelfde geslacht bestaat, is artikel 5, §3, vierde lid, van het havendecreet niet van toepassing op de raad van bestuur van het Havenbedrijf Gent.

Art. 6. §1. In afwijking van artikel 4, §1, artikel 8 en 19decies van het havendecreet is het Havenbedrijf Gent gemachtigd om, onder de voorwaarden, vermeld in dit artikel, havenbestuurlijke bevoegdheden geheel of gedeeltelijk over te dragen aan de holdingvennootschap. Het Havenbedrijf Gent maakt de gehele of gedeeltelijke overdracht op transparante wijze bekend.

Het is de holdingvennootschap verboden de overgedragen havenbestuurlijke bevoegdheden geheel of gedeeltelijk over te dragen.

§2. Het Havenbedrijf Gent kan op elk moment besluiten om de overdrachten, vermeld in paragraaf 1, geheel of gedeeltelijk ongedaan te maken.

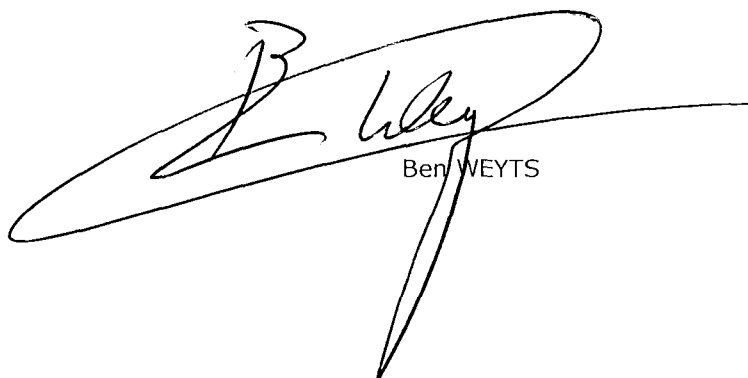
§3. Voor de toepassing van het havendecreet wordt de holdingvennootschap gelijkgesteld met het Havenbedrijf Gent voor de havenbestuurlijke bevoegdheden die eraan zijn overgedragen.

Brussel, ... (datum).

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Geert BOURGEOIS

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn,



Ben WEYTS

**Ontwerp van decreet betreffende het beheer en de exploitatie van het
havengebied van Gent en tot specifieke afwijkingen van het havendecreet
voor het havengebied van Gent**

MEMORIE VAN TOELICHTING

A. ALGEMENE TOELICHTING

1. Samenvatting

Dit decreet creëert het kader voor de structurele samenwerking tussen het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports. Deze samenwerking zal toelaten om de wederzijdse strategische ligging en de geografische nabijheid van de haven van Gent, die thans wordt beheerd door het Havenbedrijf Gent, en de havens van Vlissingen en Terneuzen, die thans worden beheerd door Zeeland Seaports, te benutten.

2. Situering

Voorafgaand economisch onderzoek toont aanzienlijke voordelen van de samenwerking op sociaal-economisch vlak: vergroting van de toegevoegde waarde voor de regio en werkgelegenheid in de regio. Onderzoek toont ook dat een fusie aantoonbaar leidt tot optimalisatie van investeringen, meer efficiëntie en extra inkomsten. Bijkomende positieve effecten zijn een grotere naamsbekendheid, grotere innovatiekracht en een betere bediening van bestaande en toekomstige klanten.

Op de Vlaams - Nederlandse top van 7 november 2016 te Gent ondertekenden de CEO's van het Havenbedrijf Gent en van Zeeland Seaports, in aanwezigheid van de ministers-presidenten Rutte en Bourgeois en de bevoegde Nederlandse en Vlaamse ministers, reeds een intentieverklaring gericht op de verkenning van een fusie tussen beide havens.

Op 9 juni 2017 werd de fusieverkenning, met de ondertekening van het fusieprotocol, tot een goed einde gebracht.

Dit fusieprotocol werd vervolgens verder uitgewerkt in een fusieovereenkomst tussen de aandeelhouders van Zeeland Seaports (provincie Zeeland, Gemeente Vlissingen, Gemeente Terneuzen en Gemeente Borsele) en van het Havenbedrijf Gent (Stad Gent, Gemeente Evergem, Gemeente Zelzate en provincie Oost-Vlaanderen). Deze fusieovereenkomst wordt geagendeerd voor besluitvorming bij de aandeelhouders in de gemeente- en provincieraden van oktober-november.

3. Inhoud

Teneinde de samenwerking te stroomlijnen hebben beide partijen in deze fusieovereenkomst ervoor gekozen om op gelijkwaardige basis samen te werken binnen een holdingstructuur.

Het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports zullen daartoe gezamenlijk in een eerste fase een vennootschap oprichten.

In een tweede fase worden de aandelen van deze vennootschap overgedragen aan de huidige aandeelhouders van het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports, die vervolgens hun respectieve aandelen in het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports in de in de eerste fase opgerichte vennootschap inbrengen.

Op die manier zal een holdingstructuur worden gecreëerd waarbij een holdingvennootschap de totaliteit van de aandelen aanhoudt, zowel in het Havenbedrijf Gent als in Zeeland Seaports. Het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports worden dochters van deze holdingvennootschap. Het bestuur van het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports wordt afgeslankt en via een personele unie in de bestuursorganen is er eenheid van bestuur met de holdingvennootschap. Dit komt er concreet op neer dat de respectieve raden van bestuur van de dochters, na het onderbrengen van de havenbedrijven in de holdingstructuur, zullen samengesteld zijn uit de leden van het bestuur van de holding. Op deze manier wordt ervoor gezorgd dat het beleid op holdingniveau doorstroomt naar de dochters en dat omgekeerd het beleid op dochterniveau ook naar holdingniveau doorstroomt.

Het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports blijven behouden voor de behandeling van de praktische en operationele aspecten van de gefusioneerde haven, zoals onder meer de uitoefening van de havenkapiteindiensten. Het Havenbedrijf Gent kan in de toekomst beslissen om de uitoefening van bepaalde havenbestuurlijke bevoegdheden ook over te dragen aan de holdingvennootschap.

De lokale overheden die thans deelnemen in het Havenbedrijf Gent (Stad Gent, Gemeente Evergem, Gemeente Zelzate en provincie Oost-Vlaanderen) en in Zeeland Seaports (provincie Zeeland, Gemeente Vlissingen, Gemeente Terneuzen en Gemeente Borsele) zullen deelnemen in de holdingvennootschap. Hierbij wordt de pariteit tussen de Vlaamse overheden en de Nederlandse overheden gewaarborgd. Elk van beide groepen van aandeelhouders zal immers voor de helft deelnemen in de holdingvennootschap.

In de fusieovereenkomst die ter goedkeuring voorligt bij de aandeelhouders wordt voorgesteld de holding op te richten als een Europese vennootschap naar Nederlands recht volgens de Verordening 2157/2001 van de Raad van 8 oktober 2001 betreffende het statuut van de Europese vennootschap. De organen van deze holding zullen bestaan uit een algemene vergadering, een toezichthoudend orgaan en een leidinggevend orgaan, het 'bestuur'.

De aandeelhouders-overheden benoemen de leden van het toezichthoudend orgaan van de holding, dat paritair samengesteld zal zijn. Dit toezichthoudend orgaan stelt het bestuur van de holding aan. Deze leidt en vertegenwoordigt de holdingvennootschap.

Met dit decreet is het evenwel niet de bedoeling om vooruit te lopen op toekomstige beslissingen van de holdingvennootschap, de havenbedrijven en de publieke partners over de rechtsvorm en de locatie van de statutaire zetel. Dit decreet laat bijgevolg onder meer de ruimte om de holdingvennootschap indien gewenst om te vormen naar een andere rechtsvorm waarbij de organen volgens de ter zake geldende regelen een andere benaming zouden krijgen, bijvoorbeeld

waarbij een raad van bestuur in plaats van een toezichthoudend orgaan zou optreden.

De gewestelijke havencommissaris zal kunnen deelnemen aan de vergaderingen van de raad van bestuur of, in voorkomend geval, het toezichthoudend orgaan van de holdingvennootschap en zal ook zijn bevoegdheden verder blijven uitoefenen ten aanzien van de uitoefening van de havenbestuurlijke bevoegdheden die worden overgedragen en ten aanzien van het Havenbedrijf Gent. Het Nederlandse recht kent geen tegenhanger van de Vlaamse havencommissaris.

De beoogde structuur zal toestaan dat een gemeenschappelijk beleid kan worden verwezenlijkt en waarborgt het publieke karakter van de Gentse haven.

B. Toelichting bij de artikelen

Artikel 1

Deze bepaling heeft geen toelichting.

Artikel 2

Deze bepaling heeft geen toelichting.

Artikel 3

Deze bepaling machtigt de stad Gent, de provincie Oost-Vlaanderen en de gemeenten op het grondgebied waarvan een deel van het havengebied van Gent zich uitstrekt om, rechtstreeks of onrechtstreeks, een participatie te nemen in de holdingvennootschap.

Voormelde lokale overheden zijn momenteel de aandeelhouders van het Havenbedrijf Gent en houden in die hoedanigheid een controle op het beleid in het havengebied van Gent.

Het is van belang dat de stad Gent, de provincie Oost-Vlaanderen en de gemeenten op het grondgebied waarvan een deel van het havengebied van Gent zich uitstrekt, ook na het tot stand brengen van een holdingstructuur, een controle kunnen houden op het beleid dat wordt gevoerd ten aanzien van het havengebied van Gent. Deze controle geschiedt in de holdingstructuur via het aandeelhouderschap in de holdingvennootschap. Er wordt dan ook een aparte participatiemachtiging gegeven aan de voormelde lokale overheden om deel te nemen in de holdingvennootschap.

Artikel 4

Paragraaf 1

Paragraaf 1 voorziet in de mogelijkheid dat de holdingvennootschap participeert in het Havenbedrijf Gent. Deze decretale verankering is noodzakelijk, gelet op de huidige participatiebeperkingen in het Havenbedrijf Gent.

Artikel 6 van het Decreet van 11 oktober 2013 houdende de omvorming van het Havenbedrijf Gent tot een naamloze vennootschap van publiek recht bepaalt immers dat *"met behoud van de toepassing van artikel 5, § 1, van het Havendecreet, de stad Gent, de provincie Oost-Vlaanderen en de gemeenten op het grondgebied waarvan een deel van het havengebied van Gent ligt, zijn gemachtigd om rechtstreeks of onrechtstreeks deel te nemen in de naamloze vennootschap van publiek recht Havenbedrijf Gent"*. In de memorie van toelichting bij het Decreet van 11 oktober 2013 wordt benadrukt dat deze specifieke participatiemogelijkheid voor voornoemde lokale overheden geen afbreuk doet aan artikel 5, § 1 van het Havendecreet (MvT bij een ontwerp van decreet houdende de omvorming van het Havenbedrijf Gent tot een naamloze vennootschap van publiek recht, *Parl.St.* VI.Parl. 2012-2013, nr. 2124/1, 7).

Artikel 5, § 1 van het Havendecreet voorziet in de generieke mogelijkheid om het kapitaal van de havenbedrijven open te stellen voor een participatie, mits *"de in het havenbedrijf participerende rechtspersonen een publiekrechtelijk karakter hebben"*. Een private participatie wordt zowel onder het Havendecreet als onder het decreet tot omvorming van het Havenbedrijf Gent tot een naamloze vennootschap van publiek recht uitgesloten. Teneinde elke discussie over de publiek- dan wel privaatrechtelijke aard van de holdingvennootschap te vermijden, wordt uitdrukkelijk aangegeven dat de holdingvennootschap kan deelnemen in het Havenbedrijf Gent.

De deelname van de holdingvennootschap in het Havenbedrijf Gent wordt onderworpen aan een aantal voorwaarden.

De deelname van de holdingmaatschappij wordt ten eerste onderworpen aan de voorwaarde dat alle aandelen van de holdingvennootschap, rechtstreeks of onrechtstreeks, enkel worden aangehouden door rechtspersonen met een publiekrechtelijk karakter, andere dan het Vlaamse Gewest. Deze voorwaarde geldt zowel ten aanzien van de Nederlandse als de Belgische aandeelhouders. Op die manier wordt het verbod op private participaties van artikel 5, § 1 van het Havendecreet in de holdingstructuur doorgeschoven naar de holdingmaatschappij. De gelijkheid met de overige havenbedrijven in het Vlaamse Gewest komt niet in het gedrang.

De deelname van de holdingmaatschappij wordt ten tweede onderworpen aan de voorwaarde dat de deelname van rechtspersonen met een publiekrechtelijk karakter naar Belgisch recht minstens de helft van de totaliteit van de aandelen van de holdingvennootschap bedraagt. Op die manier wordt de publieke controle van Belgische, Vlaamse of lokale overheden op het beheer van de Gentse haven via een gegarandeerde fractie van het aandeelhouderschap van de holdingvennootschap gewaarborgd.

Dit minimale participatieniveau kan niet enkel worden vervuld door de lokale overheden die vóór het opzetten van de holdingstructuur aandeelhouder waren in het Havenbedrijf Gent, maar ook door andere publiekrechtelijke rechtspersonen

naar Belgisch recht die in de toekomst zouden willen deelnemen in de holdingvennootschap.

Ten derde is de deelname van de holdingvennootschap onderworpen aan de voorwaarde dat de gewestelijke havencommissaris met raadgevende stem kan deelnemen aan de vergaderingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan van de holding.

De gewestelijke havencommissaris wordt formeel geen lid van het respectieve orgaan van de holdingvennootschap, maar woont de vergadering bij met raadgevende stem. Dit betekent concreet dat de gewestelijke havencommissaris niet meetelt voor de berekening van de pariteit op het niveau van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan en dat hij evenmin meetelt voor de berekening van het quorum.

De gewestelijke havencommissaris wordt uitgenodigd voor alle vergaderingen van deze organen en ontvangt de agenda en de stukken. Hij wordt op de hoogte gesteld van de beslissing van deze organen.

Ten vierde is de deelname van de holdingvennootschap onderworpen aan de voorwaarde dat de gewestelijke havencommissaris het recht heeft om met het oog op de uitvoering van zijn toezicht te allen tijde ter plaatse inzage te hebben in al de boeken, brieven, notulen en, in het algemeen, alle documenten en geschriften van de holdingvennootschap. Hij kan van de voorzitter van de raad van bestuur of, in voorkomend geval van de voorzitter van het toezichthoudend orgaan, alsook van het management alle ophelderingen en inlichtingen vorderen die hij nodig acht voor de uitvoering van dit toezicht.

Het tweede lid van paragraaf 1 bepaalt dat wordt afgeweken van de eis van meerhoofdigheid die voor de naamloze vennootschap naar Belgisch recht geldt op grond van artikel 646 W.Venn. Het Havenbedrijf Gent is immers een naamloze vennootschap van publiek recht en wordt aldus, voor zover en in de mate dat hiervan niet wordt afgeweken bij decreet, beheerst door de voorschriften van het Wetboek Vennootschappen over de naamloze vennootschap.

Deze bepaling moet worden aangepast aan de holdingstructuur, waarbij wordt toegestaan dat de holding alle aandelen kan bezitten van het Havenbedrijf Gent. Deze afwijking van het Wetboek Vennootschappen kadert in de wens om via de holdingstructuur een gemeenschappelijk beleid tot stand te brengen.

Betreffende de mogelijkheid van de deelstaten om af te wijken van de toepassing van het vennootschapsrecht voor publiekrechtelijke rechtspersonen kan worden verwezen naar de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof. Volgens het Hof kunnen de deelstaten het organiek statuut van een overheidsrechtspersoon regelen door het vennootschapsrecht principieel van toepassing te maken en vervolgens af te wijken van een aantal bepalingen van het vennootschapsrecht.

In haar advies ten aanzien van het ontwerp van decreet houdende de omvorming van het Havenbedrijf Gent tot een naamloze vennootschap van publiek recht

(Parl.St. VI.Parl. 2012-2013, nr. 2124/1, 27-28) was de afdeling Wetgeving van de Raad van State van oordeel dat het Vlaamse Gewest zich niet op artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 kon beroepen, daar de havenbedrijven geen rechtspersonen zijn die afhangen van het Vlaamse Gewest en dat derhalve moest worden gesteund op de impliciete bevoegdheden van de deelstaten om de afwijking van het vennootschapsrecht te verantwoorden.

Te dezen steunen de Gewesten echter op de materiële bevoegdheid ex artikel 6, § 1, X, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 voor de havens en hun aanhorigheden. De aan artikel 6, § 1, X, 3° van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ontleende bevoegdheid van de Gewesten omvat tevens de bevoegdheid om het organiek statuut van de havenbedrijven te regelen.

De mogelijkheid om te dezen schijnbaar af te wijken van het vennootschapsrecht ten aanzien van het Havenbedrijf Gent volgt rechtstreeks uit de bevoegdheid van de Gewesten om het organiek statuut van de havenbesturen te bepalen. Als de bevoegdheid voor het havenbeheer van de Gewesten inhoudt dat zij een *sui generis* statuut kunnen toekennen aan de havenbesturen, bevoegdheid waarvan het Vlaamse Gewest onder andere heeft gebruik gemaakt in afdeling Ibis van het Havendecreet over de autonome gemeentelijke havenbedrijven, kunnen zij tevens op deze bevoegdheid steunen om het vennootschapsrecht principieel van toepassing te maken op de havenbesturen en/of specifieke afwijkingen te bepalen voor deze entiteiten.

Het gegeven dat de havenbesturen geen rechtspersonen zijn die afhangen van het Vlaamse Gewest, doet daaraan geen afbreuk. Door alzo te handelen betreedt het Vlaamse Gewest niet de federale bevoegdheid inzake de federale vennootschapswetgeving krachtens artikel 6, § 1, VI, vijfde lid, 5°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, maar blijft het Gewest integendeel geheel binnen haar materiële bevoegdheden.

Een beroep op de impliciete bevoegdheden is te dezen dan ook niet noodzakelijk.

Indien zou worden geoordeeld dat een beroep op de impliciete bevoegdheden noodzakelijk is, is er evenwel op te wijzen dat de weerslag van de afwijking van het vennootschapsrecht *in casu* beperkt is, nu ten eerste slechts een afwijking wordt aangebracht ten aanzien van het Havenbedrijf Gent en ten tweede slechts wordt afgeweken van een beperkt aantal bepalingen van het vennootschapsrecht. Deze afwijking wordt bovendien verantwoord door de wens om een coherente holdingstructuur te bekomen. Aldus moet minstens worden geoordeeld dat de decreetgever binnen de grenzen is gebleven die uit artikel 10 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 voortvloeien.

Paragraaf 2

De gewestelijke havencommissaris die controle uitoefent op het Havenbedrijf Gent en de overige Vlaamse havenbedrijven zal over gelijkaardige bevoegdheden beschikken ten aanzien van de holdingvennootschap. Op die manier wordt de controle van de Vlaamse overheid gewaarborgd.

De gewestelijke havencommissaris kan de uitwerking op het Belgische grondgebied van de beslissingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, van het toezichthoudend orgaan opschorten, waarna desgevallend de Vlaamse Regering kan besluiten om de beslissing geen uitwerking te verlenen op het Belgische grondgebied.

Dit kan voor zover die beslissingen strijdig worden geacht met het Havendecreet, dit decreet, met de wettelijke bepalingen inzake de financiering van haveninvesteringen, met de besluiten die genomen zijn ter uitvoering van het Havendecreet of met de overeenkomsten die vermeld worden in artikel 40 van het Havendecreet. Zo kunnen de beslissingen inzake het nemen van participaties van de holdingvennootschap bijvoorbeeld worden getoetst aan de voorwaarden van artikel 6 van het Havendecreet, dat bepaalt dat de oprichting van of deelname in een filiaal geen speculatief oogmerk mag nastreven en in overeenstemming gebeurt met het gelijkheidsbeginsel en met de regelgeving inzake mededinging en staatssteun.

Artikel 5

Niettegenstaande de omvorming van het Havenbedrijf Gent naar een naamloze vennootschap van publiek recht bij decreet van 11 oktober 2013 houdende de omvorming van het Havenbedrijf Gent tot een naamloze vennootschap van publiek recht is het Havenbedrijf Gent onderworpen gebleven aan artikel 5 van het Havendecreet, dat een aantal organisatorische voorschriften over het bestuur van de havenbedrijven bevat.

In het bijzonder bepaalt artikel 5, § 3, eerste lid van het Havendecreet dat de havenbedrijven worden bestuurd door een raad van bestuur en een directiecomité dat belast is met het dagelijks bestuur, met de vertegenwoordiging met betrekking tot dat bestuur en met de uitvoering van de beslissingen van de raad van bestuur. Artikel 5, § 3, laatste lid van het Havendecreet bepaalt bovendien dat ten hoogste twee derde van de leden van de raad van bestuur van hetzelfde geslacht is.

Binnen de holdingstructuur zal het gemeenschappelijk beleid worden gerealiseerd via een personele unie tussen de havenbedrijven en de holdingvennootschap. In het bijzonder zal het Havenbedrijf worden bestuurd door een raad van bestuur die is samengesteld uit en door de leden van het bestuursorgaan van de holdingvennootschap die op het niveau van de holding worden gecontroleerd door een toezichthoudend orgaan. Opdat de nieuwe beheersstructuur doorgang kan vinden, zijn aldus een aantal aanpassingen aan de voormelde bepalingen van het Havendecreet specifiek voor het Havenbedrijf Gent noodzakelijk.

In het bijzonder zal de institutionele structuur van het Havenbedrijf Gent worden vereenvoudigd. De statuten van het Havenbedrijf Gent kunnen voortaan voorzien in de mogelijkheid dat het Havenbedrijf enkel wordt bestuurd door een raad van bestuur. Het directiecomité kan dus worden afgeschaft, waardoor wordt afgeweken van artikel 5, § 3, eerste lid van het Havendecreet. De doelstellingen die worden nagestreefd door het opleggen van een directiecomité worden immers in de holdingstructuur voor de Gentse haven inderdaad niet langer gerealiseerd

op het niveau van het havenbedrijf maar wél op het niveau van de holding, gecombineerd met het havenbedrijf.

De statuten kunnen eveneens bepalen dat de raad van bestuur van het Havenbedrijf uit minder dan drie leden kan bestaan. Er moet hiertoe worden afgeweken van artikel 518, § 1, eerste lid van het Wetboek Vennootschappen, dat bepaalt dat de raad van bestuur van naamloze vennootschappen in beginsel bestaat uit drie leden, die worden aangewezen door de algemene vergadering. Voor de vraag of de decreetgever kan afwijken van een bepaling van het vennootschapsrecht, wordt verwezen naar de bespreking bij artikel 4. De beperking van het aantal leden van de raad van bestuur van het Havenbedrijf Gent, vindt zijn verantwoording in de totstandkoming van een personele unie tussen de holdingvennootschap en het Havenbedrijf Gent. Daarbij wordt de samenstelling van de raad van bestuur van het Havenbedrijf Gent afgestemd op de samenstelling van het bestuursorgaan van de holdingvennootschap. Rekening houdend, enerzijds, met de gewenste pariteit tussen de vertegenwoordigers van het Havenbedrijf Gent en Zeeland Seaports en, anderzijds, met de bezorgdheid dat de raad van bestuur efficiënt en daadkrachtig kan beslissen, kan in de statuten worden gekozen voor een slanke raad van bestuur die minder dan drie leden bestaat.

Daar de raad van bestuur van het Havenbedrijf Gent voortaan kan zijn samengesteld uit bestuurders van hetzelfde geslacht, moet tevens uitdrukkelijk worden afgeweken van artikel 5, § 3, laatste lid van het Havendecreet. Deze afwijking geldt slechts voor zover en zolang de holdingvennootschap deelneemt in het Havenbedrijf Gent en de raad van bestuur of, in voorkomend geval, het toezichthoudend orgaan van die holdingvennootschap ten hoogste voor twee derden uit leden van hetzelfde geslacht bestaat. De verantwoording voor deze bijzondere benadering voor het Havenbedrijf Gent ten opzichte van de overige havenbedrijven is dat ingevolge de integratie van het Havenbedrijf Gent in een holdingstructuur niet sprake is van vergelijkbare gevallen. Aan de genderverplichtingen wordt bovendien op het gecombineerd niveau van de holdingvennootschap, meer specifiek in de schoot van de raad van bestuur of, in voorkomend geval, het toezichthoudend orgaan van de holding, en het Havenbedrijf Gent voldaan.

Artikel 6

Deze bepaling creëert een decretale grondslag voor de overdracht van havenbestuurlijke bevoegdheden van het Havenbedrijf Gent naar de holdingvennootschap. De mogelijkheid om havenbestuurlijke bevoegdheden over te dragen naar de holdingvennootschap kadert in de uitdaging om een gemeenschappelijk beleid te voeren.

Het Havenbedrijf Gent kan in ruime mate zelf beslissen of de overdracht van havenbestuurlijke bevoegdheden naar het holdingniveau opportuun is. De wenselijkheid en mogelijkheid van een overdracht zal ad hoc worden getoetst door het Havenbedrijf Gent. Op die manier kan worden ingespeeld op ontwikkelingen en nieuwe opportuniteiten tot samenwerking. De havenbestuurlijke bevoegdheden die voor een overdracht in aanmerking komen worden a priori niet beperkt.

Het besluit tot overdracht van een havenbestuurlijke bevoegdheid is onderworpen aan het toezicht van de gewestelijke havencommissaris en de Vlaamse Regering zoals geregeld in artikel 23 van het Havendecreet ten aanzien van alle beslissingen van de algemene vergadering en van de raad van bestuur die men strijdig acht met het Havendecreet, met de wettelijke bepalingen inzake de financiering van haveninvesteringen, met de besluiten die genomen zijn ter uitvoering van dit decreet of met de overeenkomsten die vermeld worden in artikel 40 van het Havendecreet.

De flexibiliteit voor het Havenbedrijf Gent bij het doorschuiven van bevoegdheden naar het holdingniveau wordt gecompenseerd met voldoende waarborgen, die van toepassing zullen zijn ongeacht welke concrete havenbestuurlijke bevoegdheid wordt overgedragen. Zo wordt voorgeschreven dat de holdingvennootschap niet zelf de bevoegdheden overdraagt naar een derde. Bovendien is er een voldoende overheidscontrole, zoals die hieronder wordt toegelicht.

Het Havenbedrijf Gent maakt de gehele of gedeeltelijke overdracht van havenbestuurlijke bevoegdheden op transparante wijze bekend.

Het is de holdingvennootschap verboden de overgedragen havenbestuurlijke bevoegdheden geheel of gedeeltelijk over te dragen.

De overdracht van havenbestuurlijke bevoegdheden naar de holdingvennootschap is onderworpen aan belangrijke controlemechanismen, zowel vóór de overdracht als na de overdracht van de havenbestuurlijke bevoegdheid aan de holdingvennootschap. Op die manier wordt een voldoende overheidscontrole bewerkstelligd.

De beslissing om een havenbestuurlijke bevoegdheid over te dragen is vooreerst overeenkomstig artikel 23, § 4 van het Havendecreet onderworpen aan de generieke schorsingsbevoegdheid van de gewestelijke havencommissaris die bevoegd is om toezicht te houden op de beslissingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur van het Havenbedrijf Gent. De havencommissaris kan de uitvoering opschorten van alle beslissingen van de algemene vergadering en de raad van bestuur van het havenbedrijf indien deze in strijd zouden zijn met de toepasselijke regelgeving en de overeenkomsten met de Vlaamse overheid. De Vlaamse Regering kan deze beslissingen vervolgens vernietigen. Op die manier wordt toegekeken op de beslissing zelf om de havenbestuurlijke bevoegdheid over te dragen.

De controle na de overdracht van de havenbestuurlijke bevoegdheid veruitwendigt zich op dubbele wijze.

Ten eerste kan het Havenbedrijf Gent op basis van de tweede paragraaf de overdracht van de havenbestuurlijke bevoegdheid te allen tijde intrekken.

Ten tweede wordt ook in een analoge controle van het Vlaamse Gewest op de uitoefening van de havenbestuurlijke bevoegdheden voorzien wanneer deze bevoegdheden worden uitgeoefend door de holdingvennootschap. Dezelfde

gewestelijke havencommissaris die controle uitoefent op het Havenbedrijf Gent en de overige Vlaamse havenbedrijven zal over gelijkaardige bevoegdheden beschikken ten aanzien van de beslissingen waarbij het bevoegde orgaan van de holdingvennootschap de overgedragen havenbestuurlijke bevoegdheid uitoefent. De gewestelijke havencommissaris kan de uitwerking in België van de beslissing van de holdingvennootschap opschorten, waarna desgevallend de Vlaamse Regering kan besluiten om de beslissing van de holdingvennootschap geen uitwerking te verlenen in België.

In de laatste paragraaf van dit artikel wordt ten slotte bepaald dat van zodra en zolang het Havenbedrijf Gent een havenbestuurlijke bevoegdheid heeft overgedragen aan de holdingvennootschap, de holdingvennootschap voor de toepassing van het Havendecreet gelijkgesteld wordt aan het Havenbedrijf. De opzet van deze bepaling is om te waarborgen dat de modaliteiten die thans gelden voor de wijze waarop het Havenbedrijf Gent de havenbestuurlijke bevoegdheden uitoefent worden doorgetrokken naar de holdingvennootschap. Op deze manier zullen de havengebruikers geen voordeel of geen nadeel ondervinden van de overdracht van de havenbestuurlijke bevoegdheid naar holdingniveau. Ook de gelijkheid ten aanzien van de overige havenbedrijven op Vlaams grondgebied wordt op deze manier gewaarborgd.

Door deze gelijkstelling wordt de holdingvennootschap wel geen havenbedrijf. De holdingvennootschap wordt slechts *gelijkgesteld met* de havenbedrijven voor de rechten en de verplichtingen die verband houden met de uitoefening van havenbestuurlijke bevoegdheden, zonder daarbij als zodanig een havenbedrijf te worden en te zijn in de zin van artikel 2, 1° van het Havendecreet.

Deze gelijkstelling kent de holdingvennootschap dezelfde rechten toe als waarover het Havenbedrijf Gent beschikt, namelijk om ervoor te zorgen dat de effectieve uitoefening van de havenbestuurlijke bevoegdheden niet wordt bemoeilijkt indien ze worden overgedragen naar de holding. Zo kunnen in voorkomend geval overeenkomstig artikel 11 van het Havendecreet werken uitgevoerd worden die nodig zijn voor de aanleg en exploitatie van het havengebied, op of onder of over onroerende goederen die behoren tot het openbaar en het privaat domein van de federale overheid, het Vlaamse Gewest, de Vlaamse Gemeenschap, de provincies, de gemeenten en de instellingen die eronder ressorteren, mits toestemming van de eigenaar. Verder zal – na een overdracht – de holdingvennootschap gemachtigd zijn om overeenkomstig artikel 20 van het Havendecreet de inkomsten te ontvangen van de uitoefening van de havenbestuurlijke bevoegdheden.

Deze gelijkstelling geldt ook voor de verplichtingen die zijn verbonden aan de uitoefening van een bepaalde havenbestuurlijke bevoegdheid. Zo kan bijvoorbeeld worden gewezen op de verplichting om de regeling en de gebruiksvoorwaarden van de openbare havendiensten bekend te maken aan de havengebruikers overeenkomstig artikel 17, § 2 van het Havendecreet.

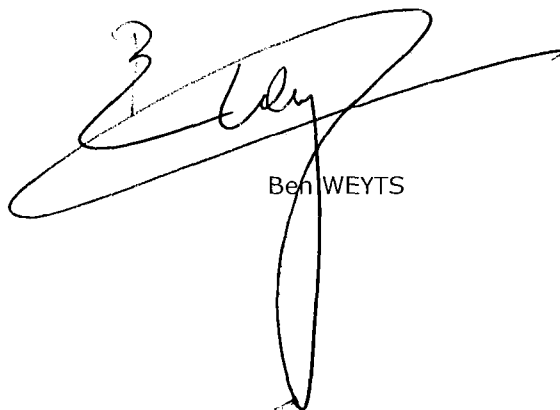
Deze gelijkstelling geldt echter slechts indien en voor zover er havenbestuurlijke bevoegdheden aan de holding worden overgedragen. De holding wordt dus geen havenbedrijf en is bijvoorbeeld niet automatisch onderworpen aan de bepalingen van artikel 21 van het Havendecreet betreffende het opstellen van een

ondernemingsplan, financieel meerjarenplan en een activiteitenverslag en de boekhoudkundige voorschriften of de organieke voorschriften van artikel 5 (de uitsluiting van faillissement en de voorschriften over de bestuursorganen) en 7 (de oprichting van een raad van overleg) van het Havendecreet.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Geert BOURGEOIS

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme
en Dierenwelzijn,

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'Ben Weyts', is written over the printed name. The signature is stylized with a large loop at the top and a long, sweeping underline that extends to the right and then curves back down to the left, framing the text.

Ben WEYTS