Vlaamse Regering

Besluit van de Vlaamse Regering over de instelling van een gemeenschapswaarborg in het kader van het DBFM-programma Scholen van Vlaanderen

Rechtsgrond

Dit besluit is gebaseerd op:
- het decreet van 10 december 2021 over DBFM-Scholen van Vlaanderen, artikel 31.

Vormvereisten

De volgende vormvereisten zijn vervuld:
- De Vlaamse minister, bevoegd voor begroting, heeft zijn akkoord gegeven op 28 juni 2023.
- De Raad van State heeft advies nr. xxx gegeven op (datum).

Initiatiefnemer

Dit besluit wordt voorgesteld door de Vlaamse minister van Onderwijs, Sport, Dierenwelzijn en Vlaamse Rand.

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

Artikel 1. In dit besluit wordt verstaan onder:

1° AGION: het Agentschap voor Infrastructuur in het Onderwijs, opgericht bij het decreet van 7 mei 2004 tot omvorming van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid "Agentschap voor Infrastructuur in het Onderwijs" naar een publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap "Agentschap voor Infrastructuur in het Onderwijs";

2° DBFM-overeenkomst: de DBFM-overeenkomst, vermeld in artikel 2, 2°, van het decreet van 10 december 2021;

3° DBFM-toelage: de DBFM-toelage, vermeld in hoofdstuk 4 van het decreet van 10 december 2021;

4° DBFM-vennootschap: de DBFM-vennootschap, vermeld in artikel 2, 5°, van het decreet van 10 december 2021;

5° decreet van 10 december 2021: het decreet van 10 december 2021 over DBFM-Scholen van Vlaanderen;
6° departement: het Departement Financien en Begroting, vermeld in artikel 19, §1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie;
7° gemeenschapswaarborg: een gemeenschapswaarborg als vermeld in artikel 31 van het decreet van 10 december 2021;
8° gewaarborgde verplichtingen: de financiële verplichtingen van een inrichtende macht onder een DBFM-overeenkomst voor een scholenbouwproject, inclusief de beeindigingsvergoedingen en verwijlinteresten, als ze niet gedekt worden door een DBFM-toelage;
9° inrichtende macht: de inrichtende macht van een scholenbouwproject;
10° minister: de Vlaamse minister, bevoegd voor onderwijs en vorming;
11° scholenbouwproject: een scholenbouwproject als vermeld in artikel 2, 8°, van het decreet van 10 december 2021;
12° werkdag: een dag die geen zaterdag, zondag, wettelijke of decretale feestdag is.

Art. 2. In dit artikel wordt verstaan onder beschikbaarheidsdatum: de datum waarop onder een DBFM-overeenkomst het beschikbaarheidscertificaat voor een scholenbouwproject wordt afgegeven.

De gemeenschapswaarborg wordt conform dit besluit aan de DBFM-vennootschap verleend voor de betaling door de inrichtende macht van haar gewaarborgde verplichtingen. De gemeenschapswaarborg geldt vanaf de beschikbaarheidsdatum gedurende de dertigjarige beschikbaarheidstermijn onder de DBFM-overeenkomst in kwestie.

In afwijking van het eerste lid worden de vergoedingen die een inrichtende macht verschuldigd is voor haar tekortkomingen voorafgaand aan de beschikbaarheidsdatum, gewaarborgd als de inrichtende macht zich bevindt in een staat van faillissement of vereffening of in een procedure van gerechtelijke reorganisatie als vermeld in boek XX, titel V, van het Wetboek van economisch recht.

Andere vergoedingen en kosten, waaronder de invorderings- en uitwinningskosten, worden niet gewaarborgd.

Art. 3. Om de betaling van de gewaarborgde verplichtingen onder de toepassing van de gemeenschapswaarborg te brengen, richt de DBFM-vennootschap, zo spoedig mogelijk nadat de DBFM-overeenkomst ondertekend is, met een aangetekende brief tegen ontvangstbewijs een verzoek daarover aan AGION. De DBFM-vennootschap informeert de inrichtende macht gelijktijdig over de verzending van het voormelde verzoek aan AGION. Uit het voormelde verzoek blijkt duidelijk voor welke gewaarborgde verplichtingen de DBFM-vennootschap de gemeenschapswaarborg aanvraagt.

In het verzoek, vermeld in het eerste lid, vermeldt de DBFM-vennootschap al de volgende gegevens:
1° de identificatiegegevens van de inrichtende macht en de DBFM-vennootschap;

2° de referentie van het scholenbouwproject;
3° de referentie van de DBFM-overeenkomst.

Bij het verzoek, vermeld in het eerste lid, voegt de DBFM-vennootschap een kopie van de DBFM-overeenkomst.

AGION onderzoekt binnen tien werkdagen na de dag waarop AGION het verzoek, vermeld in het eerste lid, heeft ontvangen, of het voldoende informatie bevat en correct is.

Het stilzwijgen van AGION gedurende een termijn van tien werkdagen die volgen op de dag waarop de DBFM-vennootschap een rappelbrief aan AGION heeft verstuurd nadat de termijn van tien werkdagen, vermeld in het vierde lid, is verstreken, geldt als goedkeuring. Dat wordt ook formeel gemeld aan de verzoeker.

Als AGION het verzoek weigert, deelt AGION binnen tien werkdagen nadat het verzoek of de rappelbrief, vermeld in het vijfde lid, heeft ontvangen, de reden van de weigering mee aan de DBFM-vennootschap. De voormelde DBFM-vennootschap kan vervolgens binnen tien werkdagen een nieuw verzoek indienen bij AGION.

Op basis van de informatie die AGION bezorgt, vaardigt de leidend ambtenaar van het departement binnen tien werkdagen nadat die de voormelde informatie heeft ontvangen, een waarborgbesluit uit dat per DBFM-overeenkomst de gewaarborgde verplichtingen omvat, en bezorgt dat met een brief aan de DBFM-vennootschap en aan AGION.

Als de voorwaarden om de gemeenschapswaarborg toe te kennen, niet zijn vervuld, brengt het departement de DBFM-vennootschap daarvan onmiddellijk op de hoogte met een brief, met vermelding van de motivering voor de weigering. Een kopie van de voormelde brief wordt op hetzelfde moment naar AGION gestuurd.

AGION informeert de inrichtende macht over het wel of niet toekennen van een gemeenschapswaarborg aan de DBFM-vennootschap.

Art. 4. Maandelijks bezorgt AGION aan het departement een lijst van de DBFM-overeenkomsten waarvoor het beschikbaarheidscertificaat is afgegeven in de afgelopen maand.

Na aanpassing volgens de waarde die AGION heeft opgegeven conform de bepalingen in de DBFM-overeenkomst, verklaart de leidend ambtenaar van het departement binnen tien werkdagen nadat die de informatie, vermeld in het eerste lid, heeft ontvangen, de verbintenissen die zijn opgenomen in de waarborgbesluiten, vermeld in artikel 3, zevende lid, vatbaar voor waarborguitvoering.

Het departement bezorgt een afschrift van de lijst van de DBFM-overeenkomsten die voor waarborguitvoering vatbaar verklaard zijn, binnen tien

werkdagen nadat het departement de informatie, vermeld in het eerste lid, heeft ontvangen, met een brief aan de DBFM-vennootschap en aan AGION.

Art. 5. Voor de toekenning van de gemeenschapswaarborg voor de gewaarborgde verplichtingen, vermeld in artikel 2 van dit besluit, is geen bijdrage voor de verlening van een waarborg verschuldigd als vermeld in artikel 99 van de Vlaamse Codex Overheidsfinancien van 29 maart 2019 en artikel 90 van het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinancien van 17 mei 2019.

Art. 6. De gewaarborgde verplichtingen zijn opeisbaar op het ogenblik dat de inrichtende macht niet betaalt conform de bepalingen in de DBFM-overeenkomst.

De opeisbare bedragen worden, vanaf de datum van opeisbaarheid tot de datum van betaling onder de gemeenschapswaarborg, verhoogd met de verwijlinteresten die berekend zijn tegen de contractuele rentevoet.

Art. 7. De DBFM-vennootschap kan, op straffe van verval van de gemeenschapswaarborg van rechtswege, geen wijziging of aanvulling van de rechten of verplichtingen met betrekking tot de gewaarborgde verplichtingen overeenkomen zonder dat de DBFM-vennootschap daarvoor de voorafgaande en schriftelijke toestemming van de minister heeft gekregen.

Als de wijziging of aanvulling van de rechten of verplichtingen met betrekking tot de gewaarborgde verplichtingen een uitbreiding van de gemeenschapswaarborg met zich meebrengt, kan die alleen worden doorgevoerd nadat de DBFM-vennootschap een aangepast waarborgbesluit heeft ontvangen dat de minister heeft uitgevaardigd, binnen de grenzen van de machtiging die het Vlaams Parlement verleent.

Een aanpassing van het gewaarborgde bedrag als gevolg van omstandigheden die overeenkomstig de DBFM-overeenkomst aanleiding geven tot een bijkomende vergoeding, maken het voorwerp uit van een addendum bij het waarborgbesluit van de leidend ambtenaar van het departement met inachtneming van de procedure, vermeld in artikel 3, zonder dat de voorafgaande schriftelijke toestemming van de minister is vereist.

In het derde lid wordt verstaan onder gewaarborgde bedrag: het bedrag dat gelijk is aan het verlies dat de DBFM-vennootschap daadwerkelijk geleden heeft doordat de betrokken inrichtende macht haar gewaarborgde verplichtingen, verminderd met de bedragen die de DBFM-vennootschap in voorkomend geval op de inrichtende macht kan verhalen, niet heeft betaald.

Art. 8. De DBFM-vennootschap die een gemeenschapswaarborg die haar is verleend, wil afroepen, stuurt daarvoor een aangetekende brief tegen ontvangstbewijs naar AGION. AGION moet de voormelde brief ontvangen binnen zes maanden na de datum waarop de DBFM-vennootschap de gewaarborgde verplichtingen die onder de toepassing van de gemeenschapswaarborg vallen, opeisbaar heeft gesteld. De DBFM-vennootschap stuurt gelijktijdig met de voormelde aangetekend brief een kopie van de afroep met een aangetekende brief naar het departement. De DBFM-vennootschap informeert de inrichtende macht over de voormelde afroep.

Voor de toepassing van het eerste lid gelden de gewaarborgde verplichtingen die onder de toepassing van de gemeenschapswaarborg opeisbaar zijn gesteld, op het ogenblik dat:

1° de inrichtende macht zich in een situatie als vermeld in artikel 2, derde lid, bevindt;

2° een rechtbank, eventueel in kortgeding, beslist heeft dat de inrichtende macht tot betaling aan de DBFM-vennootschap moet overgaan en de inrichtende macht binnen vijftien dagen na de uitspraak niet tot die betaling is overgegaan;

3° de betaling aan de DBFM-vennootschap onbetwistbaar vaststaat door een erkenning, waardoor de procedure, vermeld in punt 2°, niet is vereist.

In de bijlage bij de aangetekende brieven, vermeld in het eerste lid, worden op straffe van nietigheid van de afroep al de volgende gegevens vermeld:

1° de berekening van de gevraagde betaalbaarstelling;

2° het bankrekeningnummer waarop een eventueel voorlopig bedrag moet worden uitbetaald;

3° het waarborgbesluit waarbij de gemeenschapswaarborg is toegestaan, en eventuele aanvullingen daarop of addenda daarbij;

4° de brieven of stukken waarin de inrichtende macht wordt aangemaand tot betaling en in gebreke wordt gesteld, waarbij de inrichtende macht de schuld aan de DBFM-vennootschap eventueel heeft erkend, of waarbij de leningsovereenkomst of een andere verrichting wordt opgezegd en het debetsaldo opeisbaar wordt gesteld.

Art. 9. §1. Nadat AGION conform artikel 8 een afroep heeft ontvangen, onderzoekt het of die afroep formeel voldoet aan de voorwaarden, vermeld in dit besluit, en of het bedrag van de afroep correct is berekend.

§2. AGION heeft voor het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, vijftien dagen vanaf de datum waarop AGION de afroep van de gemeenschapswaarborg heeft ontvangen. AGION kan aan de DBFM-vennootschap alle bijkomende inlichtingen vragen die het nodig acht om het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, uit te voeren. De DBFM-vennootschap bezorgt de voormelde bijkomende inlichtingen binnen zeven dagen na de vraag daartoe. Vanaf het ogenblik waarop bijkomende inlichtingen worden gevraagd tot het moment waarop ze ontvangen zijn, wordt de termijn van vijftien dagen opgeschort, waarbij AGION, nadat het de voormelde bijkomende inlichtingen heeft ontvangen, nog minstens zeven dagen heeft om het onderzoek, vermeld in paragraaf 1, uit te voeren. AGION adviseert in elk geval binnen dertig dagen vanaf de datum van de afroep van de gemeenschapswaarborg conform artikel 8.

AGION bezorgt het dossier met zijn advies binnen twee werkdagen aan de minister. AGION informeert zowel de DBFM-vennootschap als de inrichtende macht over de verzending van het dossier aan de minister.

Art. 10. §1. De minister beschikt over dertig dagen vanaf de datum van ontvangst van het advies van AGION, vermeld in artikel 9, §2, om conform de bepalingen in de DBFM-overeenkomst te beslissen over de betaalbaarstelling van een afgeroepen gemeenschapswaarborg.

Het stilzwijgen van de minister binnen en na afloop van vijftien werkdagen nadat de DBFM-vennootschap een rappelbrief heeft verstuurd aan de minister nadat de termijn van dertig dagen, vermeld in het eerste lid, is verstreken, geldt als impliciete goedkeuring van de vraag tot betaalbaarstelling van een afgeroepen gemeenschapswaarborg.

De minister kan de beslissing om de betaalbaarstelling van een afgeroepen gemeenschapswaarborg te weigeren, alleen nemen als de DBFM-vennootschap met opzet onjuiste verklaringen heeft afgelegd of te kwader trouw heeft gehandeld.

AGION informeert de inrichtende macht namens de minister over het wel of niet goedkeuren van de betaalbaarstelling van een afgeroepen gemeenschapswaarborg aan de DBFM-vennootschap.

§2. Nadat beslist is om de gemeenschapswaarborg betaalbaar te stellen, schrijft de Vlaamse Gemeenschap binnen zestig dagen na de datum waarop die beslissing is genomen, het bedrag dat conform artikel 6, tweede lid, is aangepast, over op de bankrekening van de DBFM-vennootschap of van de gemachtigde afgevaardigde die aangegeven is in het verzoek. In voorkomend geval wordt de uitbetaling van de gemeenschapswaarborg aan de DBFM-vennootschap aangerekend op de kredieten van het beleidsdomein Onderwijs en Vorming, vermeld in artikel 7 van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie.

§3. De betaalbaarstelling van een gemeenschapswaarborg bevrijdt de inrichtende macht en de DBFM-vennootschap niet van hun overige verbintenissen tegenover elkaar, die voortvloeien uit de DBFM-overeenkomst in kwestie.

§4. Met behoud van de toepassing van andere wettelijke, reglementaire en contractuele bepalingen vordert, in geval van uitbetaling van een gemeenschapswaarborg, de Vlaamse Gemeenschap de uitbetaalde waarborg, in voorkomend geval verhoogd met de verwijlinteresten, terug bij de gewaarborgde inrichtende macht. De verwijlinteresten worden berekend tegen de contractuele rentevoet die van toepassing is op de contractuele hoofdverbintenis vanaf de datum van de uitbetaling van de gemeenschapswaarborg.

Bij de uitbetaling van de gemeenschapswaarborg treedt de Vlaamse Gemeenschap voor het uitbetaalde bedrag van rechtswege in de rechten, rechtsvorderingen en zekerheden van de DBFM-vennootschap. De voormelde indeplaatsstelling gebeurt conform de bepalingen in de DBFM-overeenkomst.

Art. 11. Dit besluit treedt in werking op de eerste dag van de maand die volgt op het verstrijken van een termijn van tien dagen, die ingaat op de dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

Art. 12. De Vlaamse minister, bevoegd voor onderwijs en vorming, is belast met de uitvoering van dit besluit.

Brussel, (datum).

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

De Vlaamse minister van Onderwijs, Sport, Dierenwelzijn en Vlaamse Rand,

Ben WEYTS