



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 76.450/3

van 4 juni 2024

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot uitvoering
van het decreet van 22 december 2023 tot oprichting van een
Eigen Vermogen Xperta’

Op 8 mei 2024 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Mobiliteit en Openbare Werken verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot uitvoering van het decreet van 22 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 28 mei 2024. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Elly VAN DE VELDE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Benjamin MEEUSEN, adjunct-auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 juni 2024.

*

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.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Zoals uit het opschrift ervan blijkt strekt het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot uitvoering van het decreet van 22 december 2023 ‘tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta’.

Zo wordt de datum bepaald waarop de beleidsuitvoerende taken van het Departement Mobiliteit en Openbare Werken worden overdragen aan het Eigen Vermogen Xperta en worden de beleidsondersteunende taken vermeld van het Departement Mobiliteit en Openbare Werken die niet worden overgedragen (artikel 2 van het ontwerp). Voorts wordt de overdracht geregeld van vermogensbestanddelen, rechten en verplichtingen die samenhangen met de opdrachten die worden overgedragen (artikelen 3 en 4), evenals de overdracht van personeelsleden (artikel 5). Ook worden aspecten van de werking en het beheer van het Eigen Vermogen Xperta geregeld (artikelen 6 tot 11), waaronder de samenstelling en de werking van de beheerscommissie die het Eigen Vermogen Xperta bestuurt (artikelen 7 tot 10). Ten slotte wordt in de mogelijkheid voorzien om ter plaatse toezicht te houden op de comptabiliteit en de verrichtingen van het Eigen Vermogen Xperta (artikel 12).

Daarnaast wordt het besluit van de Vlaamse Regering van 24 maart 2006 ‘tot operationalisering van het beleidsdomein Mobiliteit en Openbare Werken’ gewijzigd (artikel 13) en wordt het Eigen Vermogen Xperta vermeld in artikel 9, § 2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 2 oktober 2019 ‘tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Regering’ (artikel 14).

Het te nemen besluit en het decreet van 22 december 2023 treden in werking op 1 juli 2024 (artikel 15).

RECHTSGROND

3.1. Blijkens de rubriek ‘Rechtsgronden’ in de aanhef wordt voor het ontwerp rechtsgrond gezocht in de artikelen 6, § 1, 8, 10, 11 en 15 van het decreet van 22 december 2023.

Hierom gevraagd heeft de gemachtigde de volgende rechtsgrondentabel bezorgd.

Bepaling van het ontwerp	Aard van de bepaling	Rechtsgrond
Artikel 1	Definities	
Artikel 2		Artikel 10, eerste lid, en artikel 9, tweede lid, van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 3		Artikel 10, tweede lid, van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 4		Artikel 10, tweede lid, van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 5		Artikel 11, eerste lid, van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 6		Artikel 8 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 7		Artikel 8 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 8		Artikel 6, § 1, tweede lid, van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 9		Artikel 8 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 10		Artikel 8 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta
Artikel 11		Artikel 8 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta

Artikel 12		Artikel 51 Vlaamse Codex Overheidsfinanciën
Artikel 13		Artikel 87 BWHI
Artikel 14		Artikelen 21 en 22 Bijzonder decreet van 7 juli 2006 over de Vlaamse instellingen
Artikel 15	Inwerkingtredingsbepaling	Artikel 15 van het decreet van 20 december 2023 tot oprichting van een Eigen Vermogen Xperta (voor wat betreft de inwerkingtreding van het decreet)
Artikel 16	Uitvoeringsbepaling	

3.2. Met de in deze tabel vermelde rechtsgronden kan worden ingestemd, onder voorbehoud van wat volgt.

3.3. Artikel 2, tweede lid, van het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 9, tweede lid, van het decreet van 22 december 2023. Luidens de tweede zin van die bepaling bepaalt de Vlaamse Regering de beleidsondersteunende taken van de afdelingen Geotechniek, Expertise Beton en Staal, Waterbouwkundig Laboratorium en Algemene Technische Ondersteuning die niet worden overgedragen aan het Eigen Vermogen Xperta.

Uit de eerste zin van artikel 9, tweede lid, van het decreet van 22 december 2023 vloeit evenwel voort dat *alle* beleidsondersteunende taken van het Departement Mobiliteit en Openbare Werken die worden uitgeoefend door de voormelde afdelingen, niet worden overgedragen aan het Eigen Vermogen Xperta. Bijgevolg moeten de in artikel 2, tweede lid, van het ontwerp vermelde taken overeenstemmen met alle beleidsondersteunende taken uitgeoefend door de voormelde afdelingen. Onder dat voorbehoud kan die bepaling worden aanvaard.

3.4. Artikel 8, § 1, van het ontwerp vindt inderdaad rechtsgrond in artikel 6, § 1, tweede lid, van het decreet van 22 december 2023, naar luid waarvan de Vlaamse Regering de samenstelling van de beheerscommissie bepaalt.

Luidens artikel 8, § 1, derde lid, van het ontwerp kunnen de leden van de beheerscommissie evenwel een plaatsvervanger aanwijzen. Die bepaling is slechts bestaanbaar met de voormelde machtiging aan de Vlaamse Regering voor zover die leden hun plaatsvervanger niet volledig vrij kunnen aanwijzen, en de plaatsvervangers in kwestie zelf ook afkomstig zijn van de in artikel 8, § 1, eerste lid, van het ontwerp vermelde departementen, afdelingen en mobiliteitsinfrastructuurbeheerders.

3.5. Artikel 8, § 2, van het ontwerp vindt daarentegen geen rechtsgrond in het voormelde artikel 6, § 1, tweede lid, van het decreet van 22 december 2023, maar wel in artikel 8 van hetzelfde decreet, naar luid waarvan de Vlaamse Regering de nadere regelen voor het beheer en de werking van het Eigen Vermogen Xperta kan vaststellen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. De rubriek ‘Rechtsgronden’ in de aanhef moet worden aangepast aan hetgeen in de hiervoor aangehaalde rechtsgrondentabel is vermeld, waarbij rekening moet worden gehouden met de opmerkingen 3.3 tot 3.5.

Artikel 11

5. Luidens artikel 11, eerste lid, van het ontwerp wordt het dagelijks bestuur van het Eigen Vermogen Xperta, en ook de vertegenwoordiging van het dagelijks bestuur van het Eigen Vermogen Xperta ten aanzien van derden, opgedragen aan de directeur.

Die bepaling herneemt artikel 6, § 3, van het decreet van 22 december 2023 naar luid waarvan een directeur het dagelijks bestuur voert van het Eigen Vermogen Xperta en het Eigen Vermogen Xperta vertegenwoordigt ten aanzien van derden voor dat dagelijks bestuur.

Het overnemen in een lagere regeling van bepalingen van een hogere regeling dient te worden vermeden. Niet alleen is een dergelijke werkwijze op het normatieve vlak overbodig aangezien ze geen nieuwe norm tot stand brengt, maar bovendien kan ze tot verwarring leiden over de precieze aard van het in de lagere regeling opgenomen voorschrift en kan ze inzonderheid aanleiding ertoe zijn dat later uit het oog verloren wordt dat alleen de hogere regelgever het betrokken voorschrift kan wijzigen.

Het overnemen van decretale bepalingen in een besluit van de Vlaamse Regering kan dan ook alleen maar worden gedoogd in zoverre zulks noodzakelijk is voor de leesbaarheid van het besluit, in welk geval een uitdrukkelijke verwijzing naar de betrokken decreetsbepaling het geëigende middel zal zijn om de aard van de betrokken bepaling herkenbaar te houden (“Overeenkomstig artikel ... van het decreet van ...”).

Bijgevolg moet artikel 11, eerste lid, van het ontwerp hetzij worden weggelaten, hetzij worden aangevuld met een verwijzing naar artikel 6, § 3, van het decreet van 22 december 2023.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE