



De Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport
De Vlaamse minister van Omgeving, Natuur en Landbouw

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: **Besluit van de Vlaamse Regering houdende diverse bepalingen over de handhaving van het integraal handelsvestigingsbeleid**

1. Inleiding

De federale wet van 13 augustus 2004 betreffende de vergunning van handelsvestigingen voorzag in toezicht door de ambtenaren van de Algemene Directie Controle en Bemiddeling van de Federale Overheidsdienst Economie, K.M.O., Middenstand en Energie.

Deze ambtenaren hadden de bevoegdheid om een proces-verbaal van vaststelling op te maken. Deze processen-verbaal werden hierna overgemaakt aan het Openbaar Ministerie. Inbreuken op deze wetgeving konden worden bestraft met een gevangenisstraf van één maand tot één jaar met een boete van 26 tot 2000 euro. Naast een proces-verbaal van vaststelling hadden hogervermelde ambtenaren tevens de bevoegdheid om een stakingsbevel op te leggen.

Na de overdracht van deze bevoegdheid naar de gewesten werd deze wet in het Vlaams Gewest vervangen door het decreet integraal handelsvestigingsbeleid van 15 juli 2016 (B.S. 29 juli 2016). In het decreet is, in tegenstelling tot de vroegere federale wetgeving, gekozen voor een uitsluitend administratieve handhaving. De memorie van toelichting bij het decreet licht de keuze voor een uitsluitend administratieve handhaving als volgt toe:

“Het gaat hier vooreerst over een zeer kleine niche. Het aantal dossiers dat bij de parketten (nomenclatuur 61v - schendingen op de bestaande wetgeving inzake handelsvestigingen) binnen komt is zeer beperkt. Voor de periode 2011-2013 gaat het over een twintigtal dossiers voor wat het Vlaamse Gewest betreft. Het inzetten op twee sporen van handhaving, m.n. de strafrechtelijke én de administratieve handhaving, staat niet in verhouding tot de specialisatie en organisatie die dit vereist in de beide sporen. De louter administratieve afhandeling biedt een eenvoudiger systeem. Er worden meer garanties geboden inzake snelheid en efficiëntie wanneer dit enkel in handen is van de gespecialiseerde administratie. Zo dienen er geen termijnen van doorverzending door het openbaar ministerie te worden afgewacht en kan onmiddellijk worden opgetreden. Zeker binnen de economische en financiële context, waarin het handelsvestigingsbeleid zich situeert, is het aangewezen een systeem te voorzien waarbij het opleggen van boetes en nemen van maatregelen niet wordt vertraagd door de vereiste van de hoge graad van specialisatie van behandelaars en een te grote voorzichtigheid bij het

optreden tegen schendingen omwille van de complexiteit ervan en de gebeurlijke economische gevolgen. Er zal gericht kunnen worden ingespeeld op de aard en de ernst van de schendingen. Deze aanpak vormt ook een antwoord op de overbelasting van de parketten en rechtbanken. Bovendien benadrukt dit het doel van het repressieve beleid in deze. Er wordt geen doel gesteld in het opleggen van een vrijheidsberovende straf, het ontorende karakter dat aan een strafrechtelijke veroordeling straf kleeft of in het inschrijven in een strafblad, maar wel in het financieel sanctioneren wanneer zich een toestand voordoet die niet strookt met het handelsvestigingsbeleid, met het desbetreffende vergunningenbeleid of met de individuele omgevingsvergunning voor kleinhandelsvestigingen, die is afgeleverd. De geldboetes met een exclusief pecuniair karakter en de mogelijkheid tot een snelle afrekening en terugvordering van de vermogensvoordelen die de schendingen genereren, komen hieraan meer tegemoet dan vb. effectieve gevangenisstraffen. De aanpak van de schendingen wordt in haar geheel meer beheersbaar en overzichtelijk door deze te behandelen binnen één spoor en de snelheid waarmee kan worden opgetreden, biedt tevens op termijn meer kansen aan een preventieve werking van de handhaving.”

Voorliggend besluit bevat volgende onderwerpen in uitvoering van hoofdstuk 6 van het decreet van 15 juli 2016:

- definities;
- gewestelijke toezichthouders;
- verslag van vaststelling;
- bestuurlijke handhaving;
- bedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete;
- seponering van de exclusieve bestuurlijke geldboete;
- bestuurlijke maatregelen;
 - o bestuurlijk besluit
 - o beroep tegen een bestuurlijk besluit;
 - o verslag van uitvoering;
 - o bewaring en teruggave van meegevoerde zaken;
 - o minnelijke schikking;
- de inwerkingtreding van dit besluit.

Deze onderwerpen zijn in hoofdzaak procedureel van aard:

- Delegatie aan de leidend ambtenaar van het Agentschap Innoveren & Ondernemen om:
 - o gewestelijk toezichthouders aan te wijzen
 - o gewestelijk beboetingsambtenaren aan te stellen
 - o ambtenaren aan te stellen die dwangbevelen kunnen viseren en uitvoerbaar verklaren
- Delegatie aan de minister, bevoegd voor de economie om:
 - o nadere regels te bepalen in verband met de inhoud en de vorm van het verslag van vaststelling;
 - o nadere regels te bepalen voor het verslag van uitvoering;
- Regeling van de procedure met betrekking tot:
 - o de behandeling van gemotiveerde verzoeken om kwijtschelding, vermindering of uitstel van betaling;
 - o het opleggen van een bestuurlijk besluit;
 - o meevoering en opslag van in beslag genomen goederen;
 - o de aanvraag tot minnelijke schikking

Daarnaast bevat voorliggend besluit ook de berekeningswijze voor het bepalen van de hoogte van de exclusieve bestuurlijke geldboete. Deze berekening is uitgewerkt in hoofdstuk 4 van voorliggend besluit en wordt in volgende paragrafen in detail besproken.

De inhoud van voorliggend besluit werd waar mogelijk gealigneerd op de inhoud van het Besluit van de Vlaamse Regering van 9 februari 2018 betreffende de handhaving van de ruimtelijke ordening en tot wijziging en opheffing van diverse besluiten.

2. Bedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete

Het bedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete is afhankelijk van de aard, omvang, ernst, frequentie en de omstandigheden.

Voor de berekening van het totaalbedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete wordt volgende formule gehanteerd:

$$\begin{aligned} & (\text{correctiefactor oppervlakte} \times \text{basisbedrag}) \\ & + (\text{correctiefactor ligging} \times \text{basisbedrag}) \\ & + (\text{correctiefactor ernst} \times \text{basisbedrag}) \\ & + (\text{correctiefactor frequentie} \times \text{basisbedrag}) \\ & = \text{totaalbedrag exclusieve bestuurlijke geldboete} \\ & \times \text{opdecimen} \\ & = \text{totaal te betalen bedrag door de overtreder} \end{aligned}$$

Basisbedrag

Het basisbedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete is afhankelijk van de aard van de inbreuk die werd vastgesteld. Het basisbedrag bedraagt 150 euro of 500 euro.

Correctiefactoren

De correctiefactoren die van toepassing zijn, zijn afhankelijk van de omvang, de ernst, de frequentie en de omstandigheden van de inbreuk.

In de memorie van toelichting bij het decreet van 15 juli 2016 betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid wordt niet bepaald wat er wordt bedoeld met de omvang, de ernst, de frequentie en de omstandigheden van de inbreuk. Deze factoren worden daarom op volgende manier verder gespecificeerd:

De 'omvang' van de inbreuk wordt bepaald door de oppervlakte van de vastgestelde inbreuk en de ligging van de plaats van de vastgestelde inbreuk.

De correctiefactor 'oppervlakte' wordt berekend met een formule die afhankelijk is van de vastgestelde inbreuk. Voor elke inbreuk, uitgezonderd het voortzetten van kleinhandelsactiviteiten in strijd met een stakingsbevel, wordt een oppervlakte-correctiefactor berekend.

- indien het gaat om het vergunningsplichtig **uitvoeren** van kleinhandelsactiviteiten in een kleinhandelsbedrijf of handelsgeheel **in een nieuw gebouw** zonder vergunning (artikel 11, eerste lid, 1°):
 - correctiefactor = (de niet-vergunde handelsoppervlakte uitgedrukt in m²/400) + 1
- indien het gaat om het vergunningsplichtig **uitvoeren** van kleinhandelsactiviteiten in een kleinhandelsbedrijf of handelsgeheel **in een bestaand gebouw** zonder vergunning (artikel 11, eerste lid, 2°):

- correctiefactor = (de niet-vergunde handelsoppervlakte uitgedrukt in $m^2/400$) + 1
- Indien het gaat om een vergunningsplichtige **uitbreiding** zonder vergunning (artikel 11, eerste lid, 3°);
 - correctiefactor = (de niet-vergunde handelsoppervlakte uitgedrukt in $m^2/400$) + 1
- Indien het gaat om een vergunningsplichtige **samenvoeging** (artikel 11, eerste lid, 4°);
 - correctiefactor = (de niet-vergunde handelsoppervlakte uitgedrukt in $m^2/400$) + 1
- Indien het gaat om een vergunningsplichtige **wijziging van de categorieën van kleinhandelsactiviteiten** (artikel 11, eerste lid, 5°);
 - correctiefactor = (de niet-vergunde handelsoppervlakte uitgedrukt in $m^2/400$) + 1

De correctiefactor 'ligging' is:

- = 4; in het geval de inbreuk werd vastgesteld op een plaats die is gelegen in een afgebakend winkelarm gebied.
- = 0; in het geval de inbreuk werd vastgesteld op een plaats die is gelegen buiten een afgebakend winkelarm gebied.

De correctiefactor 'ligging' wordt verantwoord door de mate waarin er beleidsmatig wordt gekozen voor het al dan niet toelaten van handelszaken op een bepaalde plek.

In een afgebakend winkelarm gebied wordt er immers beleidsmatig *actief* ingezet op het opleggen van beperkingen aan detailhandel binnen de perimeters van het afgebakend winkelarm gebied.

De *ernst* van de inbreuk wordt bepaald door het feit of de overtreder enerzijds de handhaving al dan niet actief heeft tegengewerkt of de opgelegde bestuurlijke maatregelen al dan niet heeft uitgevoerd anderzijds.

- Als de overtreder de handhaving actief tegenwerkt, wordt het basisbedrag vermenigvuldigd met correctiefactor 6.
Het kan hier bijvoorbeeld gaan om het tonen van agressief gedrag (verbaal of fysiek) ten aanzien van bevoegde personen tijdens de vaststellingen of over het bewust verhinderen van toezicht of bewust misleiden van bevoegde personen.
- Als de overtreder nalaat om de opgelegde bestuurlijke maatregelen uit te voeren, wordt het basisbedrag vermenigvuldigd met correctiefactor 3.

De vaststellingen met betrekking tot de omstandigheden van de vaststelling door de toezichthouder worden opgenomen in het verslag van vaststelling. Dit verslag wordt nadien opgestuurd naar de beboetingsambtenaar. Deze zal beoordelen of er sprake is van actieve tegenwerking van de handhaving of nalatigheid bij de uitvoering van bestuurlijke maatregelen.

Tevens dit opgemerkt te worden dat enkel de overtreder invloed kan uitoefenen op de omstandigheden van de handhaving. Artikel 19 lid 1 bepaalt immers: "*Er wordt ook rekening gehouden met de frequentie en de omstandigheden waarin de overtreder de schending heeft gepleegd of beëindigd. (...)*".

Het verschil tussen beide correctiefactoren wordt verantwoord door het feit dat bij tegenwerking van de vaststelling van een eventuele inbreuk de overtreder een *actieve* daad stelt met de bedoeling om de handhaving te verhinderen.

Het niet-uitvoeren van opgelegde bestuurlijke maatregelen is een *passieve* daad waarbij de overtreder ervoor kiest om opgelegde handelingen niet uit te voeren.

De *frequentie* van de inbreuk wordt bepaald door het aantal feiten die in het verleden reeds werden vastgesteld:

- De correctiefactor is gelijk aan het aantal voorgaande vastgestelde feiten.

Tot slot dient opgemerkt te worden dat het basisbedrag van 500 euro voor elke voortzetting van kleinhandelsactiviteiten die in strijd zijn met een stakingsbevel niet wordt gecorrigeerd door correctiefactoren. Het basisbedrag wordt enkel vermenigvuldigd met de op dat moment geldende opdecimen.

Opdecimen

Het aantal opdecimen waarmee het berekende bedrag wordt vermenigvuldigd, is afhankelijk van het moment waarop de exclusieve bestuurlijke geldboete wordt opgelegd. Op datum van goedkeuring van voorliggende nota en bijhorend besluit zijn het aantal opdecimen vastgelegd op 8.

Schema

Samengevat geeft dit volgende werkwijze om de hoogte van het bedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete te berekenen:



Voorbeelden

Voorbeeld 1:

Een handelszaak met een vergunning voor 450 m² breidt uit tot een totale oppervlakte van 820 m² zonder een omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten te bekomen. De handelszaak is gelegen buiten een afgebakend winkelarm gebied. Er zijn geen voorgaande feiten bekend. Er werden geen bestuurlijke maatregelen opgelegd. De handhaving werd niet actief verhinderd.

Berekening exclusieve bestuurlijke geldboete:

- Basisbedrag = 150
- Correctiefactor oppervlakte = $((820-450)/400) + 1 = 1,925$

$(150 \times 1,925) = 288,75 \times 8$ opdecimen = **2 310 euro**

Voorbeeld 2:

Een vergunde handelszaak met een oppervlakte van 12 000 m² wijzigt een deel van haar assortiment. De oppervlakte van deze wijziging is gelijk aan 1500 m². De handelszaak is binnen het stedelijk gebied en buiten een winkelarm gebied gelegen. De toezichthouder legde in zijn bestuurlijk besluit op dat het niet-vergunde assortiment, moest worden verwijderd. Deze verwijdering gebeurde niet. Er zijn geen voorgaande feiten gekend. Tijdens de vaststelling werd de handhaving niet actief verhinderd.

- Basisbedrag = 150
- Correctiefactor oppervlakte = $((1500 - 1200) / 400) + 1 = 1,75$
 - Handelsoppervlakte waar het assortiment wordt gewijzigd is gelijk aan 1500 m².
 - De toegelaten handelsoppervlakte waar het assortiment mag gewijzigd worden zonder vergunning is kleiner of gelijk aan 10 % van de totale vergunde oppervlakte. 10 % van de vergunde handelsoppervlakte is gelijk aan 1200 m².
- Correctiefactor ernst = 3 (niet-uitvoering bestuurlijke maatregelen)

Berekening exclusieve bestuurlijke geldboete: $(150 \times 1,75) + (150 \times 3) = 712,5 \times 8$ opdecimen = **5 700 euro**

Voorbeeld 3:

Er wordt een niet-vergunde handelszaak opgericht in een nieuw gebouw. De oppervlakte van de handelszaak bedraagt 7500 m². De handelszaak is gelegen buiten een afgebakend stedelijk gebied en binnen een afgebakend winkelarm gebied. Er werd een stakingsbevel opgelegd. Dit werd na de vaststellingen doorbroken. Tijdens de vaststellingen werd de handhaving niet actief tegengewerkt. Er zijn geen voorgaande feiten gekend.

- Basisbedrag niet-vergunde handelszaak = 500
- Basisbedrag doorbreking stakingsbevel = 500
- Correctiefactor oppervlakte = $(7500/400) + 1 = 19,75$
- Correctiefactor ligging = 4

Berekening inbreuk 'niet-vergunde handelszaak': $(500 \times 19,75) + (500 \times 4) = 11 875$. Dit bedrag wordt afgetopt op 10 000 euro omdat dit, conform het decreet, het maximumbedrag is. Na vermenigvuldiging met de opdecimen (8) bedraagt de exclusieve bestuurlijke geldboete **80 000 euro**.

Berekening inbreuk doorbreking 'stakingsbevel': 500 euro x 8 opdecimen = **4 000 euro**

3. Seponering van de exclusieve bestuurlijke geldboete

Voorliggend besluit omschrijft tevens een aantal omstandigheden waarin de gewestelijk beboetingsambtenaar kan beslissen om geen exclusieve bestuurlijke geldboete op te leggen. Hij heeft met andere woorden enkel in specifieke omstandigheden een seponeringsmogelijkheid. Deze omschrijving heeft als doel om eventuele willekeur bij de al dan niet toekenning van een exclusieve bestuurlijke geldboete tegen te gaan.

Eenzijds zijn er een aantal technische gronden om te seponeren:

- Er kon geen inbreuk kon worden vastgesteld;
- De identiteit van de overtreder kon niet worden vastgesteld;
- De overtreder is overleden;
- De inbreuk is verjaard;

Daarnaast kan de gewestelijk beboetingsambtenaar omwille van opportuniteitsredenen beslissen om niet te gaan beboeten:

- de toestand is intussen is geregulariseerd of hersteld;
- er is een minnelijke schikking getroffen tussen de gewestelijk toezichthouder eenzijdig en een belanghebbende of de overtreder anderzijds.

4. Artikelsgewijze toelichting

Artikel 1.

Dit artikel geeft een aantal definities weer.

Artikel 2.

Dit artikel voorziet in een delegatie aan de leidend ambtenaar van het Agentschap Innoveren & Ondernemen om onder de personeelsleden van laatstgenoemd agentschap gewestelijk toezichthouders aan te duiden.

Er kunnen afspraken gemaakt worden met andere Vlaamse entiteiten om de inspectie zo efficiënt mogelijk te organiseren.

De toezichthouders van de politiezones worden aangewezen door de politieraad waardoor hierover geen verdere bepalingen zijn opgenomen.

Artikel 3.

Dit artikel bepaalt dat de toezichthouders, zowel toezichthouders van politiezones als gewestelijk toezichthouders, een legitimatiebewijs dienen te dragen zoals bedoeld in het besluit van de Vlaamse Regering van 10 juli 2008 betreffende de legitimatiekaarten van de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse overheid die belast zijn met inspectie- of controlebevoegdheden.

Artikel 4.

Dit artikel bepaalt dat de Vlaamse minister, bevoegd voor economie, nadere regels kan bepalen omtrent het verslag van vaststelling.

Artikel 5.

Dit artikel bepaalt dat de leidend ambtenaar van het Agentschap Innoveren & Ondernemen wordt aangesteld als ambtenaar die de bevoegdheid heeft een exclusieve bestuurlijke geldboete op te leggen

aan diegene die de vergunningsplicht miskent of handelt in strijd met de omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten.

De leidend ambtenaar van het agentschap Innoveren & Ondernemen krijgt tevens de bevoegdheid om ook andere ambtenaren binnen het agentschap aan te stellen als ambtenaar die de bevoegdheid hebben om een exclusief bestuurlijke geldboete op te leggen.

Artikel 6.

Dit artikel geeft aan op welke manier gemotiveerde verzoeken om kwijtschelding, vermindering of uitstel van betaling kunnen worden ingediend. Dit gebeurt pas op het moment nadat de voorziene beroepsmogelijkheden zijn uitgeput.

Degene aan wie een boete werd opgelegd, kan immers beroep indienen bij het Handhavingscollege, vermeld in artikel 16.4.19 van het decreet van 5 april 1995 houdende algemene bepalingen inzake milieubeleid, volgens de procedure voorgeschreven in hoofdstuk 3, afdelingen 1 en 2, en hoofdstuk 4, afdelingen 1 en 2, van het decreet van 4 april 2014 betreffende de organisatie en de rechtspleging van sommige Vlaamse bestuursrechtcolleges. De beslissingen van het Handhavingscollege zijn op hun beurt nog vatbaar voor Cassatieberoep bij de Raad van State, afdeling bestuursrechtspraak.

Gemotiveerde verzoeken om kwijtschelding, vermindering of uitstel van betaling kunnen daarom pas worden gericht aan het departement Omgeving nadat de exclusieve bestuurlijke geldboete definitief is.

Daarnaast dient opgemerkt te worden dat de taak van het departement Omgeving zich beperkt tot de behandeling van een kwijtschelding, een vermindering of een uitstel van betaling nadat de ambtenaar zoals bedoeld in artikel 19 van het decreet integraal handelsvestigingsbeleid, een exclusief bestuurlijke geldboete heeft opgelegd.

Het departement komt met andere woorden niet tussen bij het opleggen van de exclusief bestuurlijke geldboete zelf. Het komt met andere woorden enkel tussen in de manier waarop de exclusief bestuurlijke geldboete moet worden betaald.

Artikel 7.

Dit artikel bepaalt dat de leidend ambtenaar van het Departement Omgeving bevoegd is om dwangbevelen uit te vaardigen en te viseren. Conform de regeling die is voorzien in het kader van de omgevingsvergunning is de leidend ambtenaar van het departement Omgeving bevoegd om dwangbevelen uit te vaardigen en te viseren.

De leidend ambtenaar van het Departement Omgeving krijgt tevens de bevoegdheid om ook andere ambtenaren binnen het departement aan te wijzen, hetzij deze bevoegdheid te delegeren.

Artikel 8.

In dit artikel wordt verduidelijkt dat de aard van de inbreuken op artikel 11 van het decreet integraal handelsvestigingsbeleid van 15 juli 2016 bepalend zijn voor het basisbedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete.

In dit artikel worden tevens de basisbedragen per inbreuk vastgelegd.

Voor volgende inbreuken wordt een basisbedrag van 500 euro opgelegd:

- Het uitvoeren van kleinhandelsactiviteiten in een kleinhandelsbedrijf of handelsgeheel met een netto handelsoppervlakte van meer dan 400 m² in een nieuw op te richten, niet van vergunning vrijgestelde constructie zonder omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten.
- Het uitvoeren van kleinhandelsactiviteiten in een kleinhandelsbedrijf of handelsgeheel met een netto handelsoppervlakte van meer dan 400 m² in een bestaand, vergund of hoofdzakelijk vergund gebouw of in tijdelijke vergunde of van vergunning vrijgestelde constructies als de handelsactiviteiten uitgevoerd worden, zonder omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten.
- Het voortzetten van kleinhandelsactiviteiten in strijd met een opgelegd stakingsbevel.

Voor volgende inbreuken wordt een basisbedrag van 150 euro opgelegd:

- Een kleinhandelsbedrijf of een handelsgeheel uitbreiden zonder omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten als hierdoor de totale netto handelsoppervlakte meer dan 300 m² groter is dan de vergunde netto handelsoppervlakte of meer dan 20 percent groter is dan de vergunde netto handelsoppervlakte.
- Kleinhandelsbedrijven of handelsgehelen samenvoegen zonder omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten waarbij de netto handelsoppervlakte na samenvoeging meer dan 400 m² bedraagt.
- Een belangrijke wijziging van de categorieën van kleinhandelsactiviteiten doorvoeren in een kleinhandelsbedrijf of een handelsgeheel met een netto handelsoppervlakte van meer dan 400 m² zonder omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten.

Artikel 9.

In dit artikel wordt verduidelijkt dat de omvang, de ernst en de frequentie van de inbreuken de basisbedragen kunnen corrigeren. Concreet worden de basisbedragen vermenigvuldigd met een aantal gedefinieerde correctiefactoren. Het basisbedrag voor het doorbreken van een stakingsbevel wordt niet gecorrigeerd met correctiefactoren.

Artikel 10.

In dit artikel worden de verschillende correctiefactoren gedefinieerd.

Omvang

De omvang van de inbreuk wordt bepaald door de oppervlakte en de ligging van de vastgestelde inbreuk.

- Oppervlakte: Voor elke inbreuk wordt een oppervlakte-correctiefactor berekend. Deze correctiefactor wordt vermenigvuldigd met het basisbedrag van de inbreuk.
- Ligging: De correctiefactor is afhankelijk van de ligging van de plaats van de inbreuk binnen of buiten een afgebakend winkelarm gebied.

Ernst

Het actief tegenwerken van de handhaving en/of het nalaten om opgelegde bestuurlijke maatregelen zorgt er eveneens voor dat het basisbedrag wordt gecorrigeerd.

Frequentie

Tot slot zorgt het aantal feiten die voorafgaand aan het voorliggende, vastgestelde feit werden vastgesteld, eveneens voor een correctie van het basisbedrag door een correctiefactor.

Artikel 11.

Dit artikel somt een aantal gevallen op waar de gewestelijk beboetingsambtenaar kan beslissen om geen exclusieve bestuurlijke geldboete op te leggen.

Het gaat hier om een aantal gevallen van technisch sepot:

- Er kon geen inbreuk worden vastgesteld.
- De identiteit van de overtreder kon niet worden vastgesteld.
- De overtreder is overleden.
- De inbreuk is verjaard.

Artikel 20 §5 van het decreet betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid bepaalt dat de bevoegdheid tot het opleggen van een exclusieve bestuurlijke geldboete alsook de voordeelontneming verjaart na verloop van 3 jaar, te rekenen vanaf de dag waarop de inbreuk werd beëindigd.

In twee gevallen kan er ook geseponereerd worden om opportuiniteitsredenen:

- De toestand is intussen geregulariseerd of hersteld.
- Er werd een minnelijke schikking getroffen.

Artikel 12.

Dit artikel bepaalt dat de gewestelijk beboetingsambtenaar nooit kan overgaan tot seponering van de exclusief bestuurlijke geldboete bij een voortzetting van kleinhandelsactiviteiten in strijd met een stakingsbevel.

Artikel 13.

Dit artikel bepaalt dat een afschrift van een bestuurlijk besluit per beveiligde zending moet worden verzonden naar de gemeente waar de handelingen hebben plaatsgevonden en naar de ambtenaar die de bevoegdheid heeft om een exclusief bestuurlijke geldboete op te leggen.

Artikel 14.

Dit artikel bepaalt op welke manier een beroep kan worden ingediend tegen een bestuurlijk besluit.

Artikel 15.

Dit artikel bepaalt dat de Vlaamse minister, bevoegd voor economie, nadere regels kan bepalen omtrent de inhoud en de vorm van het verslag van uitvoering.

Artikel 16.

Dit artikel bepaalt de nadere regels met betrekking tot de bewaring en teruggave van de meegevoerde zaken aan de rechthebbende.

De goederen moeten worden opgelijst en de rechthebbenden van de goederen moeten op de hoogte worden gebracht. Op de overheid rust een principiële bewaringsplicht van drie maanden. De afgifte van de goederen aan de rechthebbende kan altijd gekoppeld worden aan de betaling van de kosten van bewaring. Worden de goederen niet binnen de drie maanden na de oplading opgeëist door de rechthebbende, dan is de bevoegde overheid gerechtigd om ze te verkopen of desnoods weg te schenken.

Het meevoeren van zaken en de eventuele verkoop van meegevoerde zaken heeft evenwel niet tot doel om een eventuele opgelegde en niet-geïnde exclusief bestuurlijke geldboete ten gelde te maken gezien het meevoeren van zaken kadert binnen de preventieve maatregelen die kunnen worden opgenomen in een bestuurlijk besluit.

Artikel 17.

Dit artikel regelt de manier waarop een minnelijke schikking kan worden aangevraagd. Het delegeert het bepalen van de vorm van het aanvraagformulier tot het bekomen van een minnelijke schikking aan de minister ten einde flexibel te kunnen inspelen op praktische noden.

De gewestelijk toezichthouder die de aanvraag ontvangt zal de ambtenaar die de bevoegdheid heeft om een exclusief bestuurlijke geldboete op te leggen, binnen de 30 dagen in kennis stellen van de lopende aanvraag zodat hij in alle redelijkheid hiermee rekening kan houden in zijn overwegingen. Overtreders en belanghebbenden, die daartoe, doorgaans na informeel overleg met de gewestelijke toezichthouder, schriftelijk een verzoek indienen, dienen in hun aanvraag een beperkt aantal gegevens te vermelden op straffe van onontvankelijkheid. Deze gegevens zijn essentieel om rechtsgelding een minnelijke schikking te kunnen afsluiten. Zo is decretaal bepaald dat zowel de overtreder als andere belanghebbenden een minnelijke schikking kunnen aangaan.

Gezien de nadruk in de handhaving van het Integraal Handelsvestigingsbeleid ligt op het herstel, is de minnelijke schikking een noodzakelijk instrument om op de meest laagdrempelige manier tot een gedragen oplossing te komen. Er wordt dan ook voor geopteerd om geen termijnen voor het stellen van een aanvraag tot minnelijke schikking in te bouwen omdat het op elk moment van het traject mogelijk moet zijn om tot een schikking te komen.

Wel kan de gewestelijk toezichthouder, bij het opvragen van de gevraagde stukken, een vervaltermijn opnemen waarbinnen de aanvrager deze moet aanleveren. Het is de immers de bedoeling dat de aanvraag tot minnelijke schikking op een redelijk korte termijn tot een oplossing leidt. Vandaar ook het belang van het informele vooroverleg waarbij partijen zich verenigen om tot een vergelijk te komen.

Daarnaast wordt bepaald dat de aanvrager binnen de 30 dagen na de aanvraag tot minnelijke schikking of binnen de 30 dagen na ontvangst van de aanvullende documenten en stukken per beveiligde zending de beslissing van het ontvankelijkheidsonderzoek krijgt medegedeeld.

Artikel 18.

Dit artikel regelt de inwerkingtreding van de artikelen 15 tot en met 27 van het decreet integraal handelsvestigingsbeleid van 15 juli 2016 in uitvoering van artikel 59, 2° van dat decreet.

Artikel 19.

De Vlaamse Regering bepaalt de inwerkingtreding van dit besluit. Er wordt voorzien dat onderhavig uitvoeringsbesluit in werking treedt op 1 november 2018.

Artikel 20.

Dit betreft de klassieke uitvoeringsbepaling die geen verdere toelichting vereist.

5. Advies van de SERV

De SERV heeft, gelet op de geschetste draagwijdte van het besluit, geen bemerkingen vanuit sociaal-economische invalshoek.

6. Advies van de Raad van State

Opmerkingen in verband met de vormvereisten

De Raad merkt op dat het ontwerp bepalingen bevat die de verwerking van persoonsgegevens betreffen. Meer in het bijzonder wordt gewezen op artikel 13, §§ 2 en 3, van het ontwerp, dat bepaalt welke stukken, inlichtingen en gegevens de aanvragen tot minnelijke schikking moeten bevatten. Het betreft onder meer de voor- en achternaam en de woonplaats van de aanvragers, de voor- en achternaam van alle personen die zakelijke rechten hebben op het goed waarop de minnelijke schikking betrekking heeft en het telefoonnummer en het e-mailadres van de aanvragers.

Hierbij wordt verwezen naar Artikel 36, lid 4, van verordening (EU) 2016/679 van het Europees Parlement en de Raad van 27 april 2016 'betreffende de bescherming van natuurlijke personen in verband met de verwerking van persoonsgegevens en betreffende het vrije verkeer van die gegevens en tot intrekking van Richtlijn 95/46/EG' (algemene verordening gegevensbescherming), gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening.

De door de Raad van State geciteerde artikelen uit de Algemene Verordening Gegevensbescherming, kortweg AVG, dienen echter te worden samen gelezen met artikel 57, lid 1, c) van de AVG dat over de adviestaak van de toezichthoudende autoriteit het volgende bepaalt: *"zij verleent overeenkomstig het recht van de lidstaat, advies aan het nationale parlement, de regering ... over wetgevingsinitiatieven en bestuursmaatregelen in verband met de bescherming van de rechten en vrijheden van natuurlijke personen op het gebied van de verwerking"*.

Artikel 23 van de wet van 3 december 2017 tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit bepaalt: *"het kenniscentrum verstrekt, hetzij uit eigen beweging, hetzij op verzoek van de regering, van de Wetgevende Kamers, van de Gemeenschaps- of Gewestregeringen, van de Gemeenschaps- of Gewestparlementen, ... adviezen omtrent elke aangelegenheid met betrekking tot de verwerkingen van persoonsgegevens"*.

Aldus kan de Vlaamse Regering aan de Commissie voor de bescherming van de persoonlijke levenssfeer/Gegevensbeschermingsautoriteit een advies vragen maar is daartoe niet verplicht. Er is dus geen verplichting om het advies in te winnen.

De verzamelde persoonsgegevens die bij de uitoefening van de toezicht, waaronder de opmaak van een minnelijke schikking, en de beboeting worden verzameld, zullen nooit langer dan nodig worden bewaard.

Opmerkingen in verband met de strekking en de rechtsgrond van het ontwerp

De Raad merkt verder op dat de bepalingen van hoofdstuk 6 van het decreet van 15 juli 2016 overeenkomstig artikel 59, 2°, van dat decreet door de Vlaamse Regering in werking dienen te worden gesteld. De raad stelt om die reden voor om het ontwerp van besluit met een inwerkingtredingsbepaling in die zin aan te vullen. Het ontwerp van besluit werd dan ook, door middel van artikel 18, in die zin aangepast.

Opmerking in verband met machtiging aan bevoegde minister om de hoogte van het bedrag van de exclusieve bestuurlijke geldboete te bepalen

Tot slot stelt de Raad op dat het delegeren aan de bevoegde minister van de bevoegdheid om de hoogte van het bedrag van de exclusief bestuurlijke geldboete te bepalen, geenszins kan worden beschouwd als een maatregel van bijkomstige aard of van beperkt belang waardoor deze delegatie aan de bevoegde minister niet mogelijk is. Op die reden worden de bepalingen omtrent het bepalen van de hoogte van de geldboete dan ook opgenomen in voorliggend besluit.

7. Weerslag van het voorstel op de begroting van de Vlaamse Gemeenschap

Het gunstig advies van de Inspectie van Financiën werd bekomen op 09.04.2018 en 04.09.2018.

De Inspectie van Financiën adviseert dat onderhavig voorstel de ontvangsten en uitgaven van de Vlaamse overheid beïnvloedt. Om die reden is het gemotiveerd akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting, vereist.

8. Weerslag van het voorstel op de lokale besturen

Artikel 3 van onderhavig besluit stelt dat de lokale toezichthouders een legimitatiebewijs dienen te dragen zoals bedoeld in het besluit van de Vlaamse Regering van 10 juli 2008 betreffende de legitimatiekaarten van de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse overheid die belast zijn met inspectie- of controlebevoegdheden.

Artikel 9 bepaalt dat een afschrift van een bestuurlijk besluit per beveiligde zending moet worden verzonden naar de gemeente waar de handelingen hebben plaatsgevonden.

9. Weerslag van het voorstel op het personeelsbestand en de personeelsbudgetten

Het Agentschap Innoveren en Ondernemen voorziet in:

- gewestelijk toezichthouder(s);
- ambtena(a)r(en) met de bevoegdheid een exclusief bestuurlijke geldboete op te leggen aan diegene die de vergunningsplicht miskent of handelt in strijd met de omgevingsvergunning voor kleinhandelsactiviteiten, de zogenaamde gewestelijke beboetingsambtenaar.

Het departement Omgeving voorziet in:

- ambtena(a)r(en) die voorzien in de inning en de behandeling van een kwijtschelding, een vermindering of een uitstel van betaling van een exclusief bestuurlijke geldboete.

Het agentschap en het departement zullen deze taken kunnen opvangen vanuit de bestaande voltijdsequivalenten en competenties.

10. Kwaliteit van de regelgeving

Het ontwerp van besluit aangepast aan de opmerkingen van het wetgevingstechnisch en taaladvies nr. 2018/139 van 27 maart 2018.

Er wordt geen reguleringsimpactanalyse (RIA) opgemaakt voor het ontwerp van besluit.

Voor besluiten die de werking van de overheid zelf regelen moet geen RIA opgemaakt worden (=autoregulering). Het ontwerp van besluit regelt:

- de delegatie voor de aanduiding van gewestelijk toezichthouders;
- de aanstelling van de gewestelijk beboetingsambtenaar, en betreft derhalve autoregulering van de overheid zelf;
- het bepalen van de hoogte van het bedrag van de exclusief bestuurlijke geldboete;
- de delegatie om het model van het verslag van vaststelling en het verslag van uitvoering te bepalen;

Er moet tevens geen RIA worden opgemaakt voor regelgeving zonder of met weinig inhoudelijke effecten waarvoor er geen of slechts een beperkte impact is op de doelgroepen. Ook dit is van toepassing op het beschreven ontwerp van besluit. Voorliggend ontwerp van besluit regelt immers, naast een aantal delegaties, ook de procedure met betrekking tot:

- het bepalen van de hoogte van de exclusieve bestuurlijke geldboete;
- vraag tot kwijtschelding, vermindering of uitstel van betaling van de exclusief bestuurlijke geldboete;
- het verzenden van het bestuurlijk besluit;
- het beroep tegen het bestuurlijk besluit;
- de bewaring en teruggave van de meegevoerde zaken;
- het aanvragen van een minnelijke schikking;

11. Voorstel van beslissing

De Vlaamse Regering:

- hecht haar definitieve goedkeuring aan voorliggend ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering;
- gelast de Vlaamse minister, bevoegd voor de economie met de uitvoering van dit besluit.

Philippe Muyters
Vlaams minister voor Werk, Economie, Innovatie en Sport

Joke Schauvliege
Vlaamse minister van Omgeving, Natuur en Landbouw

Bijlagen

1. Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering houdende diverse bepalingen over de handhaving van het integraal handelsvestigingsbeleid.