



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 63.603/1
van 22 juni 2018

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende diverse bepalingen over de handhaving van het integraal handelsvestigingsbeleid’

Op 29 mei 2018 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende diverse bepalingen over de handhaving van het integraal handelsvestigingsbeleid’.

Het ontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 14 juni 2018. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, staatsraad, voorzitter, Chantal BAMPS en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 22 juni 2018.

*

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 EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering beoogt uitvoering te geven aan bepaalde onderdelen van hoofdstuk 6 ‘Handhaving van het handelsvestigingsbeleid’ van het decreet van 15 juli 2016 ‘betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid’.

Het ontwerp bestaat uit vijf hoofdstukken. Hoofdstuk 1 (artikel 1) bevat definities, hoofdstuk 2 (artikelen 2 tot 4) heeft betrekking op de toezichhouders, hoofdstuk 3 (artikelen 5 tot 8) regelt de bestuurlijke handhaving, hoofdstuk 4 (artikelen 9 tot 13) bevat bestuurlijke maatregelen en hoofdstuk 5 (artikelen 14 en 15) bevat slotbepalingen. Het te nemen besluit treedt in werking op 1 augustus 2018.

3.1. Luidens de aanhef van het ontwerpbesluit wordt voor de ontworpen regeling rechtsgrond geboden door hoofdstuk 6 van het decreet van 15 juli 2016 ‘betreffende het integraal handelsvestigingsbeleid’. Dat hoofdstuk bevat tal van delegaties aan de Vlaamse Regering. Het ontwerp vindt meer bepaald rechtsgrond in de artikelen 15, § 1, eerste lid (artikel 2 van het ontwerp) en vierde lid (artikel 3), en § 2, tweede lid (artikel 4), 19, eerste lid (artikel 5) en tweede lid (artikel 6), 21, § 1 (artikel 7) en § 2 (artikel 8), 24, § 2, tweede lid (artikel 9), §§ 3 en 8 (artikel 10), § 4, vierde lid (artikel 11), en § 5, vierde lid (artikel 12), en 25, § 2 (artikel 13), van dat decreet.

3.2. De bepalingen van hoofdstuk 6 van het decreet van 15 juli 2016 dienen overeenkomstig artikel 59, 2°, van dat decreet door de Vlaamse Regering in werking te worden gesteld. Er dient over gewaakt te worden dat de bepalingen die rechtsgrond bieden voor het ontwerp ten laatste gelijktijdig met het te nemen besluit in werking treden. Het ontwerp kan met een inwerkingtredingsbepaling in die zin worden aangevuld. Die bepaling vindt dan rechtsgrond in artikel 59, 2°, van het decreet van 15 juli 2016.

VORMVEREISTEN

4. Het ontwerp bevat bepalingen die de verwerking van persoonsgegevens betreffen. Meer in het bijzonder kan gewezen worden 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.

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, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, namelijk de Gegevensbeschermingsautoriteit bedoeld in de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’, te raadplegen bij het opstellen van een voorstel voor een door een nationaal parlement vast te stellen wetgevingsmaatregel, of een daarop gebaseerde regelgevingsmaatregel in verband met verwerking.

Het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit moet bijgevolg nog worden ingewonnen vooraleer het ontwerp doorgang kan vinden, en van het nakomen van dit vormvereiste dient melding te worden gemaakt in de aanhef van het te nemen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Het eerste lid van de aanhef van het ontwerp dient in overeenstemming te worden gebracht met hetgeen hiervoor *sub* 3.1 en 3.2 is opgemerkt over de rechtsgrond voor het ontwerp.
6. De aanhef moet worden aangevuld met een lid waarin wordt verwezen naar het advies dat de inspecteur van Financiën op 9 april 2018 heeft verleend over het ontwerp.
7. Het huidige derde lid van de aanhef redigere men als volgt:

“Gelet op advies 63.603/1 van de Raad van State, gegeven op 22 juni 2018, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 2^o, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;”.

Artikel 5

8. De gemachtigde heeft bevestigd dat artikel 5, eerste lid, van het ontwerp het best wordt geredigeerd naar het voorbeeld van artikel 8, eerste lid, ervan. Artikel 5, eerste lid, van het ontwerp dient dan te luiden als volgt:

“De leidend ambtenaar van de bevoegde administratie wordt aangesteld als ambtenaar als vermeld in artikel 19, eerste lid, van het decreet van 15 juli 2016.”

Artikel 6

9. Artikel 6 van het ontwerp machtigt de bevoegde minister om “de hoogte van het bedrag conform artikel 19 van het decreet van 15 juli 2016” te bepalen. Dat artikel 19 van het decreet van 15 juli 2016 luidt:

“Een exclusieve bestuurlijke geldboete is een sanctie waarbij de daartoe door de Vlaamse Regering aangestelde ambtenaar van de bevoegde administratie een overtreder ertoe verplicht een geldsom te betalen.

De Vlaamse Regering bepaalt de hoogte van het bedrag in verhouding tot de aard, de omvang en de ernst van de inbreuk. Er wordt ook rekening gehouden met de frequentie en de omstandigheden waarin de overtreder de schending heeft gepleegd of beëindigd. De exclusieve bestuurlijke geldboete bedraagt maximaal 10.000 euro.

De opdecienen bedoeld in artikel 1, eerste lid, van de wet van 5 maart 1952 betreffende de opdecienen op strafrechtelijke geldboeten zijn eveneens van toepassing op de exclusieve bestuurlijke geldboeten bedoeld bij dit decreet.

(...)”.

Zoals de Raad van State, afdeling Wetgeving, in het verleden reeds meermaals heeft opgemerkt, kan het toekennen van een verordenende bevoegdheid door de Vlaamse Regering aan één van haar leden, enkel toelaatbaar worden geacht in zoverre die delegatie slechts regels van bijkomstige aard of van beperkt belang betreft.

Het vaststellen door de bevoegde minister van de hoogte van een bestuurlijke geldboete, zonder enige voorafgaande afbakening van die bevoegdheid door de Vlaamse Regering, kan geenszins worden beschouwd als een maatregel van bijkomstige aard of van beperkt belang. De ontworpen machtiging kan dan ook geen doorgang vinden.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Wilfried VAN VAERENBERGH