



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 69.196/3
van 3 mei 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot regeling van de vervanging van analoge bestuursdocumenten door elektronische kopieën’

Op 6 april 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Buitenlandse Zaken, Cultuur, ICT en Facilitair Management verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot regeling van de vervanging van analoge bestuursdocumenten door elektronische kopieën’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 20 april 2021. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Cedric JENART, adjunct-auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 3 mei 2021.

*

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

2.1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering beoogt uitvoering te geven aan artikel II.25 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018, door de nadere regels te bepalen volgens welke overheidsinstanties als vermeld in artikel II.18 van dat decreet de analoge bestuursdocumenten die ze opmaken of ontvangen bij de toepassing van wettelijke of reglementaire bepalingen kunnen vervangen door elektronische kopieën (de zogenaamde ‘substitutie’). Elektronische kopieën die worden opgesteld en bewaard overeenkomstig deze regels behouden dezelfde geldigheid als de originelen voor de toepassing van die wettelijke en reglementaire bepalingen.

2.2. Het ontworpen besluit komt in de plaats van het besluit van de Vlaamse Regering van 18 januari 2019 ‘tot regeling van de vervanging van analoge bestuursdocumenten door elektronische kopieën’, dat door de Raad van State, afdeling Bestuursrechtspraak, werd vernietigd bij arrest nr. 249.405 van 6 januari 2021, aangezien er geen voorafgaand advies was gevraagd van de Vlaamse Toezichtcommissie. Het voorgelegde ontwerp is inhoudelijk nagenoeg identiek aan dat besluit, op enkele verduidelijkingen naar aanleiding van het advies van de Vlaamse Toezichtcommissie na.

3. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel II.25, tweede lid, van het Bestuursdecreet.

VORMVEREISTEN

4. Het ontwerp bevat bepalingen die de verwerking van persoonsgegevens regelen.

4.1. 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)’ (hierna: AVG), gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 van die verordening, voorziet in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, in dit geval 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.¹

¹ Zie GwH 14 januari 2021, nr. 2/2021, B.7.3.

4.2. In het onderhavige geval werd advies gevraagd aan de Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens, die op 2 maart 2021 advies heeft uitgebracht.²

4.3. In advies 61.267/2/AV van 27 juni 2017 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 3 december 2017,³ heeft de algemene vergadering van de afdeling Wetgeving uiteengezet dat noch de AVG,⁴ noch de bevoegdheidsverdelende regels eraan in de weg staan dat in eenzelfde lidstaat meerdere toezichthoudende autoriteiten worden opgericht. In dat advies wordt gesteld dat de gemeenschappen en gewesten autoriteiten kunnen oprichten die toezicht houden op de naleving van de ‘specifieke’ regels die de deelstaten ter uitvoering van de AVG hebben vastgesteld inzake de verwerking van persoonsgegevens in het kader van activiteiten die onder hun bevoegdheid vallen.⁵ Het verlenen van de bevoegdheid aan die autoriteiten om adviezen te geven, teneinde te voldoen aan de verplichting die voortvloeit uit de in opmerking 4.1 aangehaalde verordeningsbepalingen, hoort daar ook onder.

Zoals echter eveneens in het voormelde advies is uiteengezet, is het de Gegevensbeschermingsautoriteit die belast is met het toezicht op de naleving van de ‘algemene’ regels inzake de verwerking van persoonsgegevens, met inbegrip van de algemene regels die de federale overheid ter uitvoering van de AVG heeft vastgesteld.⁶ Daaronder valt ook de bevoegdheid om, wat die regels betreft, advies te geven teneinde te voldoen aan de voormelde adviesverplichting.

4.4. Het gegeven dat de Raad van State, afdeling Bestuursrechtspraak, het besluit van de Vlaamse Regering van 18 januari 2019 heeft vernietigd omdat geen advies was gevraagd aan de Vlaamse Toezichtcommissie en dat advies thans wel is ingewonnen met betrekking tot het voorliggende ontwerp, doet geen afbreuk aan de verplichting waarop in het voornoemde advies 61.267/AV is gewezen, om het advies in te winnen van de Gegevensbeschermingsautoriteit, die immers belast is met het toezicht op de naleving van de ‘algemene’ regels inzake de verwerking van persoonsgegevens.

De conclusie is dan ook dat het advies van de Gegevensbeschermingsautoriteit alsnog moet worden ingewonnen.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van het inwinnen van het voornoemde advies nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde of toegevoegde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, aan de afdeling Wetgeving worden voorgelegd.

² Advies wetgeving VTC nr. 2021/12 van 2 maart 2021.

³ *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 103-132.

⁴ Zie immers artikel 51, lid 1, van de AVG.

⁵ *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 115 (opmerking 7.1)

⁶ *Ibid.*, 106-115 (opmerkingen 1 tot 6) en 117 (opmerking 3).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

5. Binnen het hiervoor aangegeven beperkte onderzoek van het ontwerp, zijn er geen andere opmerkingen te maken.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Wilfried VAN VAERENBERGH