

# NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

**Betreft:** Besluit van de Vlaamse Regering ter uitvoering van het decreet van 15 oktober 2021 over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen

## Samenvatting

Het Vlaams economisch migratiebeleid beoogt start-ups en innovatief ondernemend talent uit het buitenland soepeler aan te trekken naar Vlaanderen. Het beleid introduceert een vereenvoudigde en digitale aanvraag- en behandelingsprocedure opdat ondernemend talent op een eenvoudige manier een zelfstandige activiteit kan opzetten. Daarnaast wordt er ook de nodige aandacht besteed aan het bestrijden van misbruik.

## 1. SITUERING

### A. BELEIDSVELD/BELEIDSDOELSTELLING

Dit ontwerp van besluit kadert binnen het beleidsveld werk en geeft uitvoering aan de doelstelling OD VI 1.5 Talent van buiten Vlaanderen aantrekken.

### B. VORIGE BESLISSINGEN EN ADVIEZEN

Het bijgaande ontwerp van besluit werd onderworpen aan:

- het wetgevingstechnisch en taalkundig advies met nr. 2021/248 van 18 juni 2021;
- het advies van de inspectie van Financiën van 22 juni 2021;
- het advies van de Adviescommissie Economische Migratie van de SERV van 6 september 2021;
- het advies van de Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens met nr. 2021/68 van 20 juli 2021;
- het advies 70.379/1 van de Raad van State van 23 november 2021.

## 2. INHOUD

### A. ALGEMENE TOELICHTING (WE VERWIJZEN NAAR VR 2021 2210 DOC.1167/1BIS)

### B. TOELICHTING BIJ HET ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

Het advies van de Raad van State werd ontvangen op 23 november 2021.

#### I. Vormvereisten

Volgens de Raad van State voorziet artikel 36, lid 4, van de algemene verordening gegevensbescherming (AVG), gelezen in samenhang met artikel 57, lid 1, c), en overweging 96 ervan, in een verplichting om de toezichthoudende autoriteit, 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.

- Inmiddels werd bij artikel 10/1 van het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer de Vlaamse toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens opgericht. De Vlaamse toezichtcommissie (VTC) is een autonome dienst met rechtspersoonlijkheid en is als toezichthoudende autoriteit voor de verwerking van persoonsgegevens in de zin van artikel 36, lid 4, van de AVG verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van de AVG door de instanties. Ingevolge artikel 51, lid 1, van de AVG kan immers elke lidstaat één of meer onafhankelijke overheidsinstanties, verantwoordelijk voor het toezicht op de toepassing van deze verordening, oprichten.

- Sinds de bekendmaking van de aanstelling van de leden van de VTC door de Vlaamse Regering in het Belgisch Staatsblad d.d. 29 maart 2019, is de VTC ingevolge artikel 10/4, §1, van voornoemd decreet bevoegd om hetzij uit eigen beweging, hetzij op verzoek van het Vlaams Parlement of de Vlaamse Regering adviezen te verstrekken omtrent elke aangelegenheid met betrekking tot de verwerkingen van persoonsgegevens. Er moet aldus worden vastgesteld dat er in dit geval een advies is waarbij het ontwerp is getoetst aan de AVG.

#### II. Onderzoek van de tekst

Naar aanleiding van het advies van de Raad van State, werden de volgende wijzigingen doorgevoerd in het ontwerpbesluit:

- Algemeen: de Raad merkte op dat een aantal kruisverwijzingen niet meer actueel zijn: de kruisverwijzingen in de rechtsgrond en in artikel 16, tweede lid, 2°, c) werden aangepast;

- Punctueel:

1. artikel 1: de definitie van "verblijfswet" werd toegevoegd vermits hiernaar wordt verwezen in artikel 2, §1, tweede lid;

2. artikel 2, §1, 1°: de definitie "activiteiten in de bouwsector" werd gedeeltelijk aangepast aan de terminologie als bepaald in artikel 3.47 van het Burgerlijk Wetboek;

3. artikel 2, §1, tweede lid, 5° en 6°: de artikelsgewijze toelichting wordt aangepast opdat het duidelijk wordt dat het toepassingsgebied van de twee Vlaamse vrijstellingsgronden wordt losgekoppeld van de Limosavrijstellingen:

"De twee Vlaamse vrijstellingsgronden voor gedetacheerde buitenlandse zelfstandigen zijn geïnspireerd op de bewoordingen vervat in art. 2, 1° en 2° van het KB van 20 maart 2007. Het is een beleidskeuze van de Vlaamse Regering om de vrijstellingsgronden strikt te interpreteren in die zin dat (onder)aannemers gebruik kunnen maken van deze vrijstellingsgrond op

voorwaarde dat dit zo werd overeengekomen in het oorspronkelijke leveringscontract. De Vlaamse Regering wenst deze link met het oorspronkelijke leveringscontract te behouden om misbruiken te vermijden. Zoniet kan de Vlaamse klant de installatie of onderhoud van het goed aan om het even wie uitbesteden, wat niet de bedoeling is van artikel 2, §1, tweede lid, 5° en 6°.”;

4. artikel 3, eerste lid: deze bepaling wordt aangevuld opdat ook het aanvraagformulier om de beroepskaart te hernieuwen of te wijzigen ter beschikking wordt gesteld op de website;
5. artikel 3, tweede lid: de Raad van State stelde in haar advies dat het niet duidelijk is op welke wijze de aanvrager kan weten of de bevoegde overheid reeds over de nodige bewijsstukken beschikt en hoe dit aangetoond kan worden. Deze bepaling is vooral van belang bij een aanvraag tot een hernieuwing van de beroepskaart. De aanvrager kan via het digitaal loket een overzicht krijgen van alle ingediende stukken. De stukken die niet meer actueel zijn (bv. een paspoort waarvan de geldigheidsduur is verstreken), dient hij uiteraard opnieuw toe te voegen in het dossier. De bepaling in artikel 3, tweede lid wordt aangevuld ter verduidelijking.
6. artikel 5, §2, tweede lid: deze bepaling voorziet de mogelijkheid om de doorlooptijd van 120 dagen te verlengen in geval van een complex dossier. De Raad van State adviseerde om ter wille van de rechtszekerheid te vermelden hoeveel de maximale verlengingstermijn mag bedragen. Als tegemoetkoming op deze bemerking wordt de maximale verlengingstermijn bepaald op 120 dagen;
7. artikel 6: de Raad van State adviseerde bij dit artikel om de basisvoorwaarden voor de aanstelling van de experten te regelen zodat dit niet kan worden open gelaten voor de toekomst. Als tegemoetkoming werd dit artikel aangepast door te formuleren dat de bevoegde overheid het advies inwint van een aantal instanties ter beoordeling van de specifieke meerwaarde van het project voor Vlaanderen conform de artikelen 6 tot en met 9 van het decreet van 15 oktober 2021. Daarnaast wordt er ook een delegatie voorzien naar de minister met de mogelijkheid om bijkomende instanties te bepalen voor het inwinnen van het voormeld advies.
8. artikel 11: de Raad van State geeft aan dat dit artikel neerkomt op een intentieverklaring van de Vlaamse Regering met betrekking tot de uitoefening van een bevoegdheid waarover zij reeds beschikt. De Vlaamse Regering wenst dit artikel toch te behouden ter verduidelijking.
9. artikel 14: dit artikel bevat dezelfde aanpassingen als in artikel 6;
10. artikel 18:
  - a) eerste lid: de Vlaamse Regering neemt akte van de opmerking die de Raad van State maakt omtrent de rechtsgrond voor de instanties opgesomd in 2° tot en met 7° maar wenst deze instanties te behouden in het eerste lid en beroept zich hiervoor op de algemene uitvoeringsbevoegdheid bepaald in art. 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen;
  - b) tweede lid: deze bepaling wordt omwille van de transparantie behouden maar er wordt wel een kruisverwijzing opgenomen naar de betrokken decretale bepaling op advies van de Raad van State.
11. Artikel 19: dezelfde opmerking als in artikel 18, tweede lid.

12. Artikel 20: deze bepaling wordt geschrapt gezien in artikel 2, §2, 4° de vrijstelling voor buitenlandse advocaten wordt omschreven. Om die reden is artikel 20 overbodig geworden.

## **C. TOELICHTING BIJ DE ARTIKELEN**

### **Hoofdstuk 2. Vrijstellingen**

#### **Artikel 2**

In artikel 2, §1, tweede lid, 2°, 3° en 4° worden de vrijstellingsgronden voor de journalisten, artiesten en sportlui aangepast. Het toepassingsgebied wordt beperkt tot de gedetacheerden teneinde meer zicht te verkrijgen op de aansluiting als zelfstandige in het land van herkomst.

Er wordt een bijkomende vrijstellingsgrond opgenomen in art 2, §2: vrijstellingsgrond 6° bepaalt dat bestuurders vrijgesteld worden van beroepskaart op voorwaarde dat ze:

- een onbezoldigd mandaat opnemen: dit onbezoldigd mandaat (in feite en in rechte) wordt aangetoond via de statuten of het benoemingsbesluit;
- voltijds werken als hoogopgeleide of leidinggevende overeenkomstig de voorwaarden bepaald in artikel 17, 1°, 2° en 3° van het BVR 07/12/2018;
- de activiteiten waarvoor de gecombineerde vergunning werd afgeleverd zijn voldoende onderscheiden van de taak als onbezoldigd bestuurder;
- houder zijn van een gecombineerde vergunning.

De vrijstellingsgrond wordt ingevoerd omwille van administratieve vereenvoudiging. In de praktijk stelt de Dienst Economische Migratie vaker vast dat hoogopgeleiden of leidinggevenden naast hun voltijds werknemersstatuut een onbezoldigd mandaat opnemen als bestuurder in bijberoep. Ook voor deze bijkomstige zelfstandige beroepsactiviteiten diende de buitenlandse onderdaan een beroepskaart aan te vragen. Gelet op het onbezoldigd karakter van dit mandaat in combinatie met een voltijdse tewerkstelling als hoogopgeleide werknemer of leidinggevende (met de bijkomende salarisvoorwaarden conform BVR 07/12/2018) wordt de betrokkene voortaan vrijgesteld van de verplichting houder te zijn van een beroepskaart als hij aan al de bovenvermelde voorwaarden voldoet. Indien de geldigheid van zijn gecombineerde vergunning verstrijkt en deze niet wordt hernieuwd, dan dient hij wel een beroepskaart aan te vragen indien hij zijn activiteiten als onbezoldigd bestuurder wilt voorzetten.

In de tweede paragraaf van dit artikel wordt er aan vrijstelling 2° toegevoegd dat het universitair diploma behaald moet worden in België, de EER of Zwitserland opdat het toepassingsgebied gelijkgeschakeld wordt met vrijstelling 1°. Daarnaast wordt het woord "vervolgdiplooma" vervangen door "ter vervolmaking van het behaalde universitair diploma" gezien de verplichte stage niet zal resulteren in het behalen van een bijkomend diploma.

### **Hoofdstuk 3. De aanvraagprocedure**

#### **Artikel 5**

Artikel 5, §2, eerste lid wordt aangevuld omdat de doorlooptijd van 120 dagen ook van toepassing is op aanvragen om een beroepskaart te hernieuwen of te wijzigen.

### **Hoofdstuk 4. Hernieuwing en wijziging van de beroepskaart**

#### **Artikel 8**

Er wordt een derde lid toegevoegd aan dit artikel om de continuïteit van de zelfstandige beroepsactiviteiten te garanderen. De dienst Economische Migratie beschikt overeenkomstig artikel 5, §2, eerste lid over een doorlooptijd van 120 dagen om een beslissing te nemen over het verkrijgen, hernieuwen of wijzigen van de beroepskaart. Indien de bevoegde overheid geen beslissing heeft genomen vóór het verstrijken van de beroepskaart, mag de buitenlandse onderdaan zijn zelfstandige beroepsactiviteiten voortzetten in afwachting van deze beslissing. Deze maatregel van continuïteit geldt alleen voor buitenlandse onderdanen die over een wettig verblijf beschikken.

## **Hoofdstuk 6. Weigering en intrekking**

### **Artikel 13**

De intrekkinggrond vermeld in 9° wordt aangepast. Indien de toegang om het grondgebied te betreden (voor meer dan 90 dagen) niet wordt verleend aan de buitenlandse onderdaan, wordt de afgeleverde beroepskaart ingetrokken. Deze intrekkinggrond heeft betrekking op de toelating die aan de buitenlandse onderdaan wordt afgeleverd zonder dat er enig verblijfsrecht wordt gecreëerd: de toelating geeft enkel een recht op klein grensverkeer.

Er wordt een bijkomende facultatieve intrekkinggrond geïntroduceerd in 3° in geval de buitenlandse onderdaan zijn zelfstandige beroepsactiviteit stopzet of onderbreekt.

### **Artikel 22**

Dit artikel bevat een overgangsbepaling.

Het tweede lid van dit artikel wordt aangepast. De aanvraag tot een administratieve wijziging van een beroepskaart die toegekend werd conform de wet van 19 februari 1965 en de uitvoeringsbesluiten ervan, worden ook behandeld conform diezelfde regelgeving. Het betreft hier louter administratieve wijzigingen (bv. verandering van adres). Inhoudelijke wijzigingen (bv. een uitbreiding van de zelfstandige beroepsactiviteit) zijn wel onderworpen aan de voorwaarden bepaald in het decreet van 15 oktober 2021 en haar uitvoeringsbesluiten.

Er wordt tevens een derde lid toegevoegd aan dit artikel:

-In de huidige stand van zaken is het nog niet mogelijk voor buitenlandse onderdanen zonder wettig verblijf om hun aanvraagdossier digitaal in te dienen. De aanvraag verloopt voor een bepaalde periode nog via de ambassade en bij de toekenning van de beroepskaart wordt deze afgeleverd door het ondernemingsloket.

-Voor de buitenlandse onderdanen met een wettig verblijf die een beroep willen doen op een mandataris om hun aanvraag in te dienen, zal dit voor een bepaalde periode ook verlopen via het ondernemingsloket om de aanvraag in te dienen en de beroepskaart af te halen.

## **3. BESTUURLIJKE IMPACT (WE VERWIJZEN NAAR VR 2021 2210 DOC.1167/1BIS)**

## 4. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist

:1° haar goedkeuring te hechten aan het bijgaande ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ter uitvoering van het decreet van 15 oktober 2021 over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen;

2° te gelasten voornoemd besluit van de Vlaamse Regering in extenso te laten publiceren in het Belgisch Staatsblad.

De Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw,

Hilde CREVITS