



Vlaams
Parlement

ingediend op **908** (2020-2021) – Nr. 1
20 juli 2021 (2020-2021)

Ontwerp van decreet

over de uitoefening
van zelfstandige beroepsactiviteiten
door buitenlandse onderdanen

INHOUD

Memorie van toelichting	3
Voorontwerp van decreet van 26 maart 2021	27
Advies van de Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens	41
Advies van de Adviescommissie Economische Migratie van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen	49
Voorontwerp van decreet van 7 mei 2021	59
Advies van de Raad van State	73
Ontwerp van decreet.....	85

MEMORIE VAN TOELICHTING

Samenvatting

Het Vlaamse economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen beoogt start-ups en innovatief ondernemend talent soepeler aan te trekken. Elke buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit wil uitoefenen in het Vlaamse Gewest dient in het bezit te zijn van een beroepskaart. Dit ontwerp van decreet introduceert toelatingsvoorwaarden voor het bekomen van een beroepskaart met het oog op het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent. Het ontwerp van decreet regelt verder nog de beroepsprocedure en het bevat ook een handhavings- en sanctiekader in geval van inbreuken.

I. ALGEMENE TOELICHTING**A. Situering**

1. Dit ontwerp van decreet vertrekt vanuit de engagementen vastgelegd in het Vlaamse regeerakkoord 2019-2024 waarin het volgende wordt bepaald: "We voeren een aantrekkingsbeleid voor buitenlandse ambitieuze ondernemers en innovatief talent (beroepskaarten), rekening houdend met de innovatieve en economische meerwaarde." (*Parl.St.* VI.Parl. 2019-20, nr. 31/1).

In de beleidsnota 2019-2024 Werk en Sociale Economie van minister Hilde Crevits wordt dit verder uitgewerkt: "We voeren een aantrekkingsbeleid voor buitenlandse ambitieuze ondernemers en innovatief talent (beroepskaarten), rekening houdend met de innovatieve en economische meerwaarde. Op die manier willen we innovatief talent en ondernemerschap aantrekken in Vlaanderen en de economische meerwaarde van het beleid versterken. In het nieuwe beleid houden we ook rekening met de innovatieve start- en scale-ups en streven we naar een goede afstemming met het economisch en innovatiebeleid." (*Parl.St.* VI.Parl. 2019-20, nr. 128/1).

2. Sinds de zesde staatshervorming werden de bevoegdheden inzake economische migratie deels overgeheveld naar de gewesten. Voor wat betreft de buitenlandse zelfstandigen betekent dit dat het Vlaamse Gewest bevoegd is geworden voor deze materie met inbegrip van de hiermee verbonden vrijstellingen. De vrijstellingen die betrekking hebben op de specifieke verblijfssituatie van de betrokkene zijn echter federale bevoegdheid (Federale Overheidsdienst Economie) gebleven (artikel 6, §1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot de hervorming der instellingen).

Door deze bevoegdheidsoverdracht is het Vlaamse Gewest (de Dienst Economische Migratie van het Departement Werk en Sociale Economie (hierna: departement)) sinds 1 januari 2015 bevoegd voor de toekenning en aflevering van de beroepskaarten op grond van de federale regelgeving en het besluit van de Vlaamse Regering van 6 maart 2015 betreffende de toekenning van beroepskaarten en de samenstelling van de Raad voor Economisch Onderzoek inzake Vreemdelingen.

Het decreet van 23 december 2016 houdende de implementatie van de zesde staatshervorming en houdende diverse bepalingen met betrekking tot het beleidsdomein Werk en Sociale Economie (hierna: decreet van 23 december 2016 houdende implementatie zesde staatshervorming) heeft, in hoofdstuk 3, wijzigingen aangebracht aan de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen (hierna: de wet van 19 februari 1965). Er werden dus regionale wijzigingen aangebracht in de federale materiewet.

Met dit ontwerp van decreet wordt de bestaande link met de wet van 19 februari 1965 doorgeknipt naar aanleiding van het nieuwe Vlaamse economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen (randnummer 4).

3. In de visienota 'Ontginnen buitenlands tewerkstellingspotentieel in Vlaanderen' die door de Vlaamse Regering op 8 juni 2018 werd goedgekeurd (VR 2018 0806 DOC.0620-BIS), werd reeds een korte passage voorzien omtrent een nieuw economischemigratiebeleid voor buitenlandse zelfstandigen: "De huidige beroepskaartenregeling dateert van 1965. Ze is verouderd en geldt uniform voor alle types van zelfstandige activiteiten. Om de potentiële baten van de verschillende categorieën van zelfstandige ondernemers uit niet-Europese landen te maximaliseren, zullen verschillende voorwaarden worden bepaald en getoetst, opdat het ondernemingspotentieel van betrokkene ook werkelijk gevaloriseerd kan worden in Vlaanderen. Het expliciteren van de toelatingscriteria zal in praktijk de lat hoger leggen, en zal Vlaanderen enkel aantrekkelijk maken voor ondernemers die een toegevoegde waarde vormen voor onze economie."

4. De visienota 'Vlaanderen als aantrekkingspool voor start-ups en innovatief ondernemend talent' (VR 2020 1007 DOC.0760/1TER) werd op 10 juli 2020 goedgekeurd door de Vlaamse Regering en bevat de krijtlijnen van het ontwerp van decreet (*Parl.St.* VI.Parl. 2019-20, nr. 430/1). De titel van de visienota vat de doelstelling van het nieuw beleid krachtig samen: met dit ontwerp van decreet wil Vlaanderen start-ups en innovatief ondernemend talent versoepeld aantrekken met het oog op de verrijking van de Vlaamse competitieve kenniseconomie.

B. Inhoud

Probleemstelling en omgevingsanalyse

5. De wet van 19 februari 1965 is verouderd en voldoet niet langer aan de noden van het Vlaamse economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen.

5.1. Gebrek aan toelatingsvoorwaarden

De wet en zijn uitvoeringsbesluiten bevatten geen toelatingsvoorwaarden waaraan de buitenlandse zelfstandige en diens zelfstandige beroepsactiviteit moeten voldoen om in aanmerking te komen voor een beroepskaart. Dit heeft tot gevolg dat in principe elke zelfstandige beroepsactiviteit in aanmerking komt voor een beroepskaart ongeacht diens meerwaarde voor Vlaanderen. Hierdoor trekt Vlaanderen tot op heden onvoldoende innovatief ondernemend talent aan.

Volgens het rapport van het Europees Migratienetwerk (EMN, 'Migratory Pathways for Start-Ups and Innovative Entrepreneurs in the European Union', 2019, p. 17) slaagt Vlaanderen er met haar huidige economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen, in tegenstelling tot de buurlanden en andere Europese lidstaten, nog te weinig in om start-ups en innovatief ondernemend talent aan te trekken, aangezien het huidige beleid zich niet toespitst op deze doelgroep.

Het gebrek aan toelatingsvoorwaarden leidt ook tot rechtsonzekerheid ten aanzien van de buitenlandse onderdaan. Aangezien het departement over een ruime beoordelingsbevoegdheid beschikt om de beroepskaart al dan niet toe te kennen, kan de buitenlandse onderdaan de slaagkansen van zijn aanvraag niet correct inschatten.

5.2. Ruimte voor misbruiken

De wet van 19 februari 1965 biedt ook ruimte voor misbruiken.

Bijzondere aandacht dient besteed te worden aan de link met de regelgeving omtrent de buitenlandse werknemers (de arbeidskaart en de gecombineerde vergunning): werkgevers die hun werknemers niet marktconform kunnen of willen verlonen en socialezekerheidsbijdragen willen ontlopen, trachten dit te omzeilen door hun werknemers te werk te stellen onder een zelfstandigenstatuut door gebruik te maken van de regelgeving beroepskaarten.

Het merendeel van de inspecties op de regelgeving beroepskaarten situeren zich in de sectoren bouw, detailhandel (onder meer dag- en nachtwinkels, krantenwinkels, ambulante handel, de import en export van auto's), horeca (onder meer frituurzaken, snack- en pitabars, restaurants) en transport. Op basis van recente cijfers van de Vlaamse Sociale Inspectie stelt men vast dat in 36% van de dossiers inbreuken worden vastgesteld, waarbij men voornamelijk niet beschikt over een beroepskaart en/of een geldig verblijf (Vlaamse Sociale Inspectie, cijfers 2020).

Deze misbruiken zijn o.a. het gevolg van een gebrek aan toelatingsvoorwaarden (randnummer 5.1).

5.3. *Complexe en formalistische beroepsprocedure: de tussenkomst van de Raad voor Economisch Onderzoek inzake Vreemdelingen*

De Raad voor Economisch Onderzoek inzake Vreemdelingen (hierna: REOV) is een administratief rechtscollege dat vanuit de Federale Overheidsdienst Economie in het departement werd ingekanteld naar aanleiding van de zesde staatshervorming. De bevoegdheden van de REOV werden, zoals het onderstaand schema aangeeft, doorheen de tijd ingeperkt.

Periode	Opdrachten REOV	Gebreken
Vóór 1965 (artikel 5 van het KB van 16 november 1939)	1) alle aanvraagdossiers werden aan de REOV voorgelegd voor advies; 2) beroepsinstantie tegen weigeringsbeslissing; 3) definitieve intrekking van de beroepskaart.	1) hoge doorlooptijden ¹ ; 2) beroepsinstantie: niet verstandig dat een commissie de plaats inneemt van de uitvoerende macht ² .
1965–heden (artikel 6 en 7 van de wet van 19 februari 1965)	1) adviesverlening in de beroepsprocedure tegen weigeringsbeslissing; 2) definitieve intrekking van de beroepskaart.	1) hoge doorlooptijden; 2) advies geen toegevoegde waarde.

Overeenkomstig de wet van 19 februari 1965 beschikt de REOV over twee opdrachten:

- 1° In het kader van een beroepsprocedure tegen een weigeringsbeslissing verleent de REOV advies aan de Vlaamse Regering. Na het inwinnen van het advies neemt de Vlaamse Regering vervolgens de eindbeslissing (artikel 6, derde lid, van de wet van 19 februari 1965). Door de tussenkomst van de REOV is de beroepsprocedure omslachtig en formalistisch. Daarnaast stelt het departement in de praktijk vast dat het advies van de REOV geen toegevoegde

¹ "Dergelijke procedure bezwaarde en vertraagde in aanzienlijke mate het onderzoek der aanvragen." (memorie van toelichting, voorontwerp van wet betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, Belgische Senaat, p. 7)

² "Het lijkt immers niet verstandig dat een administratieve commissie, in geval van ongunstig advies, de plaats van de uitvoerende macht zou kunnen innemen in een aangelegenheid waarbij tevens verantwoordelijkheid betrokken is voor de vestiging en de dienstprestaties van vreemdelingen in het land, en die derhalve politieke verantwoordelijkheid met zich mee zou kunnen brengen." (memorie van toelichting, voorontwerp van wet betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, Belgische Senaat, p. 7)

waarde biedt wegens een gebrek aan economische expertise in dit administratief rechtscollege. Ten slotte heeft deze omslachtige beroepsprocedure een negatieve impact op de doorlooptijden.

- 2° Het departement kan een buitenlandse onderdaan voor de REOV dagen indien het van oordeel is dat een beroepskaart moet worden ingetrokken. De REOV beslist vervolgens of een beroepskaart al dan niet definitief wordt ingetrokken (artikel 7, laatste lid, van de wet van 19 februari 1965). Ook de tussenkomst van de REOV in de procedure tot intrekking heeft een negatieve impact op de doorlooptijden, aangezien het departement niet over de mogelijkheid beschikt om zelf de beroepskaart in te trekken om op die manier sneller op te treden bij inbreuken op de regelgeving. Daarnaast kan de buitenlandse onderdaan tegen een beslissing tot definitieve intrekking geen beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering, in tegenstelling tot een weigeringsbeslissing waarbij hij wel over die mogelijkheid beschikt.

5.4. Herziening van de administratieve procedure

De uitwerking van een nieuw economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen noopt tot een herziening van de administratieve procedure.

Dit kan worden verduidelijkt met twee voorbeelden:

- 1° De wet van 19 februari 1965 bepaalt momenteel dat de geldigheidsduur van de beroepskaart maximaal vijf jaar bedraagt (artikel 3, §2, van de wet van 19 februari 1965). In de praktijk reikt het departement echter zelden een beroepskaart van vijf jaar uit, aangezien de betrokkene na die periode een verblijfsrecht van onbepaalde duur kan verkrijgen.
- 2° Tot op heden bestaat er geen administratieve sanctie tegenover een beslissing tot definitieve intrekking van de beroepskaart. De buitenlandse onderdaan kan daags na het ontvangen van de intrekkingbeslissing een nieuwe aanvraag bij het departement indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit terwijl dit niet mogelijk is voor de buitenlandse onderdaan wiens beroepskaart werd geweigerd: hij mag pas na twee jaar een nieuwe aanvraag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit (artikel 5, §2, van de wet van 19 februari 1965).

Beleidsmaatregelen en doelstelling

6. Het introduceren van toelatingsvoorwaarden (artikel 5)

De decretale verankering van de toelatingsvoorwaarden heeft een driedelig doel.

Enerzijds wil de decreetgever komaf maken met misbruiken van de beroepskaartenregelgeving (randnummer 5.2) door de lat hoger te leggen. Daar waar de buitenlandse onderdaan de arbeidskaartenregelgeving trachtte te omzeilen door een beroepskaart aan te vragen, worden er ook toelatingsvoorwaarden opgelegd voor het bekomen van een beroepskaart.

Daarnaast wordt er een helder kader gecreëerd voor de buitenlandse zelfstandige zodat hij op basis van deze toelatingsvoorwaarden aan de slag kan gaan bij de samenstelling van zijn aanvraagdossier en de slaagkansen van zijn aanvraag correct kan inschatten.

Ten slotte is het nieuwe Vlaamse economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen gericht op het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent. Dit aantrekkingsbeleid wordt vertaald in de toelatingsvoorwaarden.

Voor een gedetailleerde toelichting van de toelatingsvoorwaarden wordt er verwezen naar de artikelsgewijze toelichting.

7. Een uniform Vlaams economischemigratiebeleid

In 2019 trad het nieuwe Vlaamse economischemigratiebeleid inzake buitenlandse werknemers (arbeidskaart en gecombineerde vergunning) in werking. De visienota 'Ontginnen buitenlands tewerkstellingspotentieel in Vlaanderen' (randnummer 3) bevat de krijtlijnen van dit nieuwe beleid.

Het beleid inzake buitenlandse werknemers wil hoogopgeleid talent en specifieke technische profielen soepeler aantrekken wegens een tekort op de Vlaamse arbeidsmarkt.

Hoewel het beleid inzake beroepskaarten voornamelijk een economisch doel nastreeft (met name een gunstige impact genereren op de markt door jobcreatie, investeringen, innovatie enzovoort) is de beroepskaart, voor buitenlandse zelfstandigen, de tegenhanger van de arbeidskaart voor buitenlandse werknemers. Vlaanderen wil echter op basis van gelijkaardige motieven als voor de buitenlandse werknemers het economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen herzien: met name het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent met het oog op een verrijking van de Vlaamse competitieve kenniseconomie.

Om die reden wordt het ontwerp van decreet, waar mogelijk, gelijkgeschakeld met de regelgeving inzake buitenlandse werknemers (de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers en haar uitvoeringsbesluiten) zonder hierbij de eigenheid van de beroepskaart uit het oog te verliezen.

8. Herziening administratieve (beroeps)procedure

In het voorliggend ontwerp van decreet wordt de REOV (als adviesorgaan in de beroepsprocedure) opgeheven om op die manier tegemoet te komen aan de bemerkingen in randnummer 5.3.

De administratieve procedure wordt herbekeken om tegemoet te komen aan de bemerkingen in randnummer 5.4.

Impactanalyse

Maatschappelijke impact (doelgroepen – jongeren- en kindeffectrapport (JoKER)/Armoedetoets)

Een JoKER/Armoedetoets zijn niet vereist.

Impact op de grondrechten en op het gelijkheidsbeginsel

Het ontwerp van decreet heeft geen impact op de grondrechten en op het gelijkheidsbeginsel.

Het Vlaamse economischemigratiebeleid is gebaseerd op een vraaggestuurd model: buitenlandse onderdanen worden in functie van de noden van de Vlaamse competitieve kenniseconomie/arbeidsmarkt aangetrokken.

Aangezien het beleid inzake buitenlandse zelfstandigen in eerste instantie innovatief ondernemend talent versoepeld wil aantrekken, is het startkapitaal van 18.600 euro niet vereist voor deze doelgroep. Deze innovatieve ondernemingen (zoals start-ups) hebben toegang nodig tot risicokapitaal om hun activiteiten uit te brei-

den en door te groeien (visienota 'Vlaanderen als aantrekkingspool voor start-ups en innovatief ondernemend talent', p. 9). Daarnaast worden ook de zelfstandige sporters en artiesten van deze kapitaalvereiste vrijgesteld omdat zij meestal voor een kortere duurtijd naar Vlaanderen komen en het startkapitaal niet afgestemd is op de noden van deze doelgroep.

Budgettaire impact

De Inspectie van Financiën leverde op 12 maart 2021 een positief advies af. Een begrotingsakkoord is niet vereist. Het ontwerp van decreet heeft bijgevolg geen budgettaire impact.

Bestuurlijke impact op de lokale en provinciale besturen en op Brussel

Het ontwerp van decreet heeft geen bestuurlijke impact op de lokale en provinciale besturen en op Brussel.

Implementatie

Uitvoering

Het departement is sinds 1 januari 2015 bevoegd voor de toekenning en aflevering van de beroepskaarten op grond van de federale regelgeving en het besluit van de Vlaamse Regering van 6 januari 2015 betreffende de toekenning van beroepskaarten en de samenstelling van de Raad voor Economisch Onderzoek inzake Vreemdelingen.

Met dit ontwerp van decreet wordt de link met de federale materiewet (de wet van 19 februari 1965) doorgeknipt, gelet op de decretale verankering van het nieuwe economischemigratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen.

Handhaving en toezicht

Het toezicht en de controle op de uitvoering van dit ontwerp van decreet en haar uitvoeringsbesluiten verloopt overeenkomstig het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004.

Overeenkomstig artikel 6, §1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen is de controlebevoegdheid een gedeelde bevoegdheid, wat betekent dat de vaststelling van de inbreuken eveneens kan worden verricht door de daartoe door de federale overheid gemachtigde ambtenaren.

Het decreet van 23 december 2016 houdende implementatie zesde staatshervorming heeft een aantal nieuwe inbreuken toegevoegd aan de wet van 19 februari 1965, naar analogie van de overtredingen inzake arbeidskaarten. De decreetgever heeft namelijk getracht om de beide reglementeringen zoveel mogelijk op elkaar af te stemmen. De bestaande federale strafmaat (die werd vastgelegd in de wet van 19 februari 1965) werd geherwaardeerd: de inbreuken werden ingeschaald in de Vlaamse clusterschalen. Voor de sanctionering van de inbreuken werd verder gebouwd op de negen clusters van inbreuken van het decreet van 24 april 2015 houdende diverse bepalingen inzake de implementatie van de zesde staatshervorming in het beleidsdomein Werk en Sociale Economie (cf. II, toelichting bij de artikelen: artikel 21 en 22).

Dit ontwerp van decreet voert geen fundamentele wijzigingen door aan het Vlaamse kader inzake handhaving en toezicht.

Inwerkingtreding

Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2022.

Overgangsbepalingen

Artikel 36 van het ontwerp van decreet bevat een overgangsbepaling. De gedetailleerde toelichting werd opgenomen in de artikelsgewijze toelichting.

C. Totstandkomingsprocedure

De Inspectie van Financiën heeft op 12 maart 2021 een gunstig advies verleend met uitdrukkelijke vermelding dat een begrotingsakkoord niet vereist is.

Het bijgaande ontwerp van decreet werd door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurd op 26 maart 2021 (VR 2021 2603 DOC.0315/2BIS en VR 2021 2603 DOC.0315/3BIS) en op 7 mei 2021 (VR 2021 0705 DOC.0507-1, VR 2021 0705 DOC.0507-2 en VR 2021 0705 DOC.0507-3).

1. Advies van de Adviescommissie voor Economische Migratie van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen (SERV)

Op 26 april 2021 verstrekte de Adviescommissie voor Economische Migratie van de SERV haar advies over het ontwerp van decreet.

Hier wordt de wijze weergegeven of en hoe er ingegaan werd op de voorstellen uit het advies van de SERV.

a) De SERV spreekt in haar advies over een diploma- en kapitaaldrempel en vraagt deze niet op te nemen in het ontwerp van decreet. De Vlaamse Regering is echter van oordeel dat het wenselijk is om een gericht economischemigratiebeleid te voeren waarbij de focus gelegd wordt op het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent met oog op de verrijking van de Vlaamse competitieve kenniseconomie. Hierbij wordt van de ondernemer een minimaal scholingsniveau (secundair diploma) verwacht. Om doorlooptijden niet negatief te beïnvloeden, wordt er een versoepelde procedure voorzien voor start-ups en innovatief ondernemend talent indien zij beschikken over een diploma van het hoger onderwijs. Zij kunnen dit diploma voorleggen zonder het traject bij het National Academic Recognition Information Centre (erkenning van het diploma) te doorlopen.

Ondanks het feit dat de Vlaamse Regering de focus legt op het aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent is er de beleidskeuze om het voor de 'klassieke' ondernemingen niet onmogelijk te maken om hier een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen. De ondernemer moet wel beschikken over een startkapitaal van 18.600 euro teneinde een vorm van financiële zekerheid in te bouwen ten aanzien van 1) zijn eigen zelfstandige beroepsactiviteit (de mogelijkheid om te investeren) en 2) de Vlaamse toeleveranciers.

Om die redenen, samen met de uitgebreide motivatie in de memorie van toelichting bij dit ontwerp van decreet, wordt er niet ingegaan op de vraag om de diploma- en kapitaaldrempel te schrappen.

b) De SERV vraagt om in overleg te treden met de ondernemingsloketten. Bij de verankering van het nieuwe Vlaamse economischemigratiebeleid voor buitenlandse zelfstandigen wordt beoogd om een eenvoudige en transparante aanvraagprocedure te implementeren. Hierdoor zullen de ondernemingsloketten de aanvraagdossiers niet langer in ontvangst nemen. Het Departement Werk en Sociale Economie is hierover met hen in overleg. De Vlaamse Regering onderschrijft de belangrijke

rol van de ondernemingsloketten in de begeleiding van buitenlandse zelfstandigen. Hier wordt met dit ontwerp van decreet niet aan geraakt.

c) De SERV pleit voor ambitieuze en transparante doorlooptijden. De Vlaamse Regering onderschrijft dit pleidooi. Via het besluit van de Vlaamse Regering zal er werk gemaakt worden van een vlotte en transparante aanvraagprocedure. Daarnaast pleit de Vlaamse Regering er bij de federale overheid en de deelstaten voor om in een volgende fase ook de beroepskaarten op te nemen in het uniek aanvraagloket 'Working in Belgium' dat onlangs ingevoerd werd voor de gecombineerde vergunning. In het kader van vlotte doorlooptijden is het ook belangrijk om in een vlotte behandeling van beroepsdossiers te voorzien. Om die reden wordt de Raad voor Economisch Onderzoek inzake Vreemdelingen opgeheven en wordt er een beroepsprocedure ingekanteld die gelijkaardig is aan de beroepsprocedure bij de arbeidskaarten en gecombineerde vergunning.

d) De SERV merkt op dat er een verschil bestaat in het aantal voorwaarden dat voor de zelfstandige beroepsactiviteiten met een artistieke of culturele meerwaarde vooropgesteld werd en het aantal voorwaarden dat voor de zelfstandige beroepsactiviteiten met een sportieve meerwaarde vooropgesteld werd. De Vlaamse Regering benadrukt dat het aantal voorwaarden niet inhoudt dat een aanvraag moeilijker of eenvoudiger ingewilligd wordt. Daarnaast benadrukt de Vlaamse Regering dat de totstandkoming van deze voorwaarden gebeurde in overleg met de betrokken beleidsdomeinen (met name Cultuur en Sport), aangezien zij beschikken over deze expertise.

e) De Vlaamse Regering benadrukt naar aanleiding van het advies van de SERV dat de controle via de Vlaamse Sociale Inspectie (VSI) op de materie economische migratie een absolute prioriteit blijft.

2. Advies van de Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens (VTC)

Op 6 april 2021 verstrekke de VTC haar advies op het ontwerp van decreet. Hieronder worden de bemerkingen van de VTC punctueel beantwoord.

a) Het doeleinde van de verwerking is gedeeltelijk opgenomen in artikel 28, maar een verwijzing naar de controle- en sanctioneringstaken ontbreekt.

Om aan deze bemerking tegemoet te komen, werd artikel 27 uitgebreid door ook te verwijzen naar de controle- en sanctioneringstaken.

b) Welke de categorieën van betrokkenen zijn, wordt niet aangegeven.

De VTC stelt in haar onderzoek (randnummer 5 van het VTC-advies) het volgende vast: "De VTC stelt vast dat de personen van wie gegevens worden verzameld en uitgewisseld de volgende zijn: buitenlandse onderdanen die een toelating aanvragen om op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen."

De buitenlandse onderdaan die een beroepskaart aanvraagt is de categorie waarvan de gegevens worden verwerkt. Ter verduidelijking werd er in artikel 28 opgenomen dat het om de aanvrager gaat.

c) Over welke categorieën persoonsgegevens het gaat wordt niet vermeld.

Artikel 5 van het ontwerp van decreet bevat de toelatingsvoorwaarden waaraan de buitenlandse onderdaan en diens zelfstandige beroepsactiviteit moeten voldoen

om in aanmerking te komen voor een beroepskaart. Dit artikel bevat reeds een aantal categorieën van persoonsgegevens:

- 1° de gegevens met betrekking tot de kwalificatie (minimumkwalificatie van niveau 4);
- 2° financiële en fiscale gegevens (het startkapitaal van 18.600 euro, de economische levensvatbaarheid, geen negatieve invloed op de markteconomie);
- 3° gegevens betreffende strafrechtelijke veroordelingen en strafrechtelijke inbreuken (de buitenlandse onderdaan en diens zelfstandige beroepsactiviteit mogen geen bedreiging vormen voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied als vermeld in artikel 3 van de Verblijfswet).

Daarnaast bevat artikel 10 van het ontwerp van decreet een aantal persoonsgegevens die worden opgevraagd in het aanvraagformulier:

- 1° de persoonlijke gegevens en de verblijfsrechtelijke situatie van de buitenlandse onderdaan;
- 2° de gegevens en de details van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 3° de datum en de handtekening van de buitenlandse onderdaan.

Voor de overzichtelijkheid werden deze categorieën van persoonsgegevens geclusterd in artikel 28.

d) De verwerkingsverantwoordelijken kunnen duidelijker worden aangeduid (artikel 28).

Om aan deze bemerking tegemoet te komen werd de bevoegde overheid (het Departement Werk en Sociale Economie) gedefinieerd in het ontwerp van decreet, aangezien deze optreedt als verwerkingsverantwoordelijke.

e) De ontvangers van de gegevens worden onvoldoende precies aangeduid (artikel 29).

Artikel 28 werd voor dit punt aangevuld.

f) De bewaartermijn wordt gedeeltelijk aangeduid in artikel 31, maar biedt onvoldoende houvast en houdt geen rekening met controle en sanctionering.

Artikel 29 werd herwerkt om tegemoet te komen aan de controle en sanctionering.

g) In artikel 30 worden ook beveiligingsmaatregelen opgelegd. De VTC moet hiervoor echter weer opmerken zoals in vroegere adviezen, dat de bedoelde classificering en maatregelen niet gepreciseerd worden en toegepast op de hier bedoelde verwerkingen. Ook deze verwijzing is dus te algemeen.

Aangezien dit geen essentieel element is, werd dit artikel geschrapt.

3. Advies van de Raad van State

Op 14 juni 2021 verstrekte de Raad van State haar advies op het ontwerp van decreet. Hieronder worden de bemerkingen van de Raad van State punctueel beantwoord.

a) Vormvereisten: de Raad van State adviseert dat het advies van de federale Gegevensbeschermingsautoriteit (GBA) moet worden ingewonnen.

Op basis van artikel 36, 4, van de algemene verordening gegevensbescherming (AVG), zijn de lidstaten verplicht om de toezichthoudende autoriteit te raadplegen bij voorstellen (of ontwerpen) van wet- en regelgeving in verband met de verwerking van persoonsgegevens. Aangezien de Vlaamse Toezichtcommissie voor de

verwerking van persoonsgegevens sinds 25 mei 2018 een toezichthoudende autoriteit is voor de Vlaamse instanties conform de AVG, moeten de Vlaamse wet- en regelgevingsinitiatieven aan haar worden voorgelegd vanaf 25 mei 2018. Om die reden werd het advies van de VTC ingewonnen en werd er geen advies gevraagd aan de GBA.

b) Het criterium “wettelijke en reglementaire verplichtingen”, vermeld in artikel 5, §1, eerste lid, 1^o, e), en 2^o, d), verduidelijken, aangezien het betrekking kan hebben op alle rechtsregels die in België van kracht zijn.

Om aan dit punt tegemoet te komen werd het criterium verduidelijkt:

- in artikel 5, §1, eerste lid, 1^o, e), wordt er verwezen naar “voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de uitvoeringsbesluiten ervan”;
- in artikel 5, §1, eerste lid, 2^o, c), wordt er verwezen naar “voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en haar uitvoeringsbesluiten” en in artikel 5, §1, eerste lid, 2^o, d), wordt er verwezen naar “voldoen aan de wettelijke voorschriften en reglementen in geval van de uitoefening van een gereguleerd beroep”.

c) Het startkapitaal voor de zelfstandige beroepsactiviteiten met een economische meerwaarde voor Vlaanderen uitwerken in de ontworpen bepaling.

Om verwarring te vermijden wordt de voorwaarde omtrent het startkapitaal van 18.600 euro, die aanvankelijk werd voorzien in artikel 5, §1, 2^o, a), van het ontwerp van decreet, uitgewerkt in artikel 7, eerste lid.

d) De notie “een gunstig effect hebben op het bestaande economische weefsel van Vlaanderen” op een meer rechtszekere wijze omschrijven of de memorie van toelichting aanvullen met andere voldoende concrete voorbeelden.

In de memorie van toelichting werd de notie verduidelijkt.

e) Artikel 24, §1, tweede lid, van het ontwerp van decreet: de Raad van State stelt de vraag of een rechter ook kan overgaan tot het sluiten van buitenlandse vestigingen als correctionele maatregel. In het belang van de rechtszekerheid verdient het aanbeveling om de ontworpen regeling dienovereenkomstig te verduidelijken, minstens in die zin een duiding op te nemen in de memorie van toelichting.

In de memorie van toelichting werd dit punt verduidelijkt. In theorie kan de rechter ook de sluiting van buitenlandse vestigingen bevelen maar de tenuitvoerlegging van deze bijzondere strafsanctie is problematisch, aangezien er tot op heden geen regelgevend kader bestaat dat in de tenuitvoerlegging voorziet.

f) De kruisverwijzingen in artikel 25 van het ontwerp van decreet zijn niet actueel.

Dit punt werd rechtgezet.

g) De Raad van State vraagt om te verduidelijken wie als verwerkingsverantwoordelijke optreedt voor de toepassing van artikel 19 van het ontwerp van decreet. Aangezien het Departement Werk en Sociale Economie als verwerkingsverantwoordelijke optreedt, werd er in artikel 27 verduidelijkt dat de verwerkingsverantwoordelijke ook optreedt bij de verwerking van de persoonsgegevens in het kader van het advies, toezicht en sancties als bepaald in hoofdstuk 8 van het ontwerp van decreet.

h) De Raad van State geeft ten slotte aan dat de betrokken bewaartermijn in artikel 29 niet voldoende concreet bepaald of bepaalbaar is. In het belang van de

rechtszekerheid zou de tekst van het ontwerp van decreet op dat punt moeten worden gepreciseerd.

In artikel 29 van het ontwerp van decreet wordt bepaald dat de persoonsgegevens niet langer worden bewaard dan nodig voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt, met een maximumbewaartermijn van één jaar na de verjaring van alle vorderingen die tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren. Dit artikel werd zo geschreven om handhaving door de sociaalrechtelijke inspectie mogelijk te maken, aangezien de verjaringstermijnen van de vorderingen die tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren verschillen per materie. Bovendien is dit artikel geïnspireerd op:

- artikel 25, §1, 4°, van het samenwerkingsakkoord van 5 maart 2021 houdende uitvoering van het samenwerkingsakkoord van 2 februari 2018 tussen de Federale Staat, het Waals Gewest, het Vlaamse Gewest, het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie tussen het beleid inzake de toelatingen tot arbeid en het beleid inzake de verblijfsvergunningen en inzake de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse arbeidskrachten en wat betreft de oprichting van een elektronisch platform in het kader van de gecombineerde verblijfsaanvraagprocedure met het oog op tewerkstelling;
- randnummer 23 van beraadslaging nr. 21/018 van 2 februari 2021 met betrekking tot de uitwisseling van persoonsgegevens tussen het Rijksinstituut voor de Sociale Verzekeringen der Zelfstandigen (RSVZ) en het Departement Werk en Sociale Economie (DWSE) van de Vlaamse overheid in het kader van de strijd tegen fraude. In dit kader is het belangrijk om te vermelden dat het Informatie-veiligheidscomité (Kamer sociale zekerheid en gezondheid) geen bezwaar heeft bij deze formulering, aangezien zij het volgende stelt: "Het beleid van het DWSE inzake de bewaringstermijn beantwoordt aan de volgende criteria." (randnummer 23, eerste zin).

Voor de volledigheid wordt dit punt opgenomen in de memorie van toelichting.

D. Bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest

Dit ontwerp van decreet regelt een bevoegdheid van het Vlaamse Gewest (cf. randnummer 2).

II. TOELICHTING BIJ DE ARTIKELEN

Hoofdstuk 1. Algemene bepaling

Artikel 1

Het decreet behandelt een gewestelijke aangelegenheid (cf. randnummer 2).

Hoofdstuk 2. Definities

Artikel 2

Dit artikel bevat een aantal definities.

Hoofdstuk 3. Algemene beginselen

Artikel 3

Indien men als buitenlandse onderdaan een zelfstandige beroepsactiviteit wil uitoefenen op het grondgebied van het Vlaamse Gewest, moet men een beroepskaart aanvragen ongeacht in welke hoedanigheid deze zelfstandige beroepsactiviteit

wordt uitgeoefend: als natuurlijke persoon, binnen een rechtspersoon of iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid. Voor de invulling van deze hoedanigheden heeft de decreetgever zich geïnspireerd op artikel I.1, 1°, van het Wetboek van Economisch Recht. De beroepskaart is eveneens vereist indien de buitenlandse zelfstandige een onbezoldigde functie uitoefent.

De beroepskaart vormt de tegenhanger van de arbeidskaart of gecombineerde vergunning voor buitenlandse werknemers en deze streeft voornamelijk een economisch doel na. Op basis van de aflevering van een beroepskaart beoogt Vlaanderen haar competitieve kenniseconomie te verrijken in plaats van te verdringen. De beroepskaart wordt bijgevolg alleen afgeleverd indien de zelfstandige beroepsactiviteit een specifieke meerwaarde biedt voor Vlaanderen (cf. artikel 5 toelatingsvoorwaarden).

Voor wat betreft het territoriaal aanknopingspunt, beperkt dit artikel het toepassingsgebied tot de zelfstandige beroepsactiviteiten die worden uitgeoefend op het grondgebied van het Vlaamse Gewest. Naar aanleiding van de regionalisering van de materie beroepskaarten werd er een afsprakenkader afgesloten tussen de gewesten met betrekking tot het te weerhouden criterium voor de verdeling van de aanvraagdossiers beroepskaarten. Het weerhouden criterium is dat van de vestigingseenheid (plaats van economische activiteit). Indien het aanvraagdossier betrekking heeft op verschillende vestigingseenheden die zich bevinden in de verschillende gewesten dan is het voorlopig in aanmerking te nemen gewest datgene waar zich de maatschappelijke zetel bevindt. (Afsprakenkader van 1 december 2014 tussen de gewesten en de Unie van Ondernemingsloketten/FOD Buitenlandse Zaken betreffende de regionalisering van de bevoegdheid beroepskaarten ten gevolge van de zesde staatshervorming.)

Overeenkomstig artikel 6, §1, VI, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen moeten de gewesten hun bevoegdheid inzake de beroepskaarten uitoefenen met inachtneming van het beginsel van de wederzijdse erkenning. De buitenlandse zelfstandige die in één gewest een beroepskaart heeft gekregen, kan zijn activiteit in de andere gewesten uitoefenen, maar de vrijheid om zijn exploitatiezetel te vestigen in de andere gewesten kan worden beperkt omwille van dwingende redenen van algemeen belang (toelichting, voorstel van bijzondere wet met betrekking tot de Zesde Staatshervorming, p. 111).

Artikel 4

Bepaalde categorieën van buitenlandse onderdanen kunnen echter vrijgesteld worden van de vereiste houder te zijn van een beroepskaart omwille van de aard van de zelfstandige beroepsactiviteit (bv. een buitenlandse onderdaan die ingeschreven is op het tableau van de Orde van advocaten of op de lijst van stagiairs), de duurtijd van de zelfstandige beroepsactiviteit (bv. een zakenreiziger die voor een korte duurtijd naar België komt), de uitvoering van internationale verdragen of het bestaan van een maatregel van wederkerigheid.

De vrijstellingen die betrekking hebben op de verblijfssituatie van de betrokkene zijn, gelet op artikel 6, §1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, echter een federale bevoegdheid. Een erkend vluchteling is een voorbeeld van een vrijstellingsgrond die gelinkt is aan de verblijfsituatie van de betrokkene.

De decreetgever heeft ervoor geopteerd om deze categorieën van vrijstellingen te laten vaststellen door de Vlaamse Regering, aangezien deze categorieën onderhevig zijn aan omstandigheden die voortdurend wijzigingen ondergaan.

Artikel 5

De toekenning of de hernieuwing van de beroepskaart is onderworpen aan een aantal toelatingsvoorwaarden die in dit artikel worden opgenomen. Er zijn toelatingsvoorwaarden geformuleerd op het niveau van de zelfstandige beroepsactiviteit en op het niveau van de buitenlandse onderdaan.

1. De toelatingsvoorwaarden op het niveau van de zelfstandige beroepsactiviteit

- a) De zelfstandige beroepsactiviteit moet een innovatieve, economische, sportieve, culturele of artistieke meerwaarde bieden voor Vlaanderen. Deze voorwaarde wordt getoetst aan de hand van de bepalingen opgenomen in hoofdstuk 4 van dit ontwerp van decreet.
- b) Daarnaast moet de zelfstandige beroepsactiviteit ook economisch levensvatbaar zijn: er moet worden aangetoond dat de onderneming aan haar financiële verplichtingen kan voldoen en op termijn rendabel kan worden.
- c) De zelfstandige beroepsactiviteit mag bovendien geen negatieve invloed hebben op de markteconomie en de werkgelegenheid. Zij mag niet leiden tot concurrentieverstorend gedrag en daarnaast moeten de arbeids- en loonvoorwaarden worden gerespecteerd bij de eventuele aanwerving van werknemers.
- d) Ten slotte mag de zelfstandige beroepsactiviteit geen bedreiging vormen voor de openbare orde en veiligheid van het land (deze toets wordt verricht door de Dienst Vreemdelingenzaken aan de hand van artikel 3 van de Verblijfswet).
- e) Ten slotte moet zij voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de uitvoeringsbesluiten ervan. Zo is het bijvoorbeeld een wettelijke verplichting om bij de opstart van een besloten vennootschap (bv) een authentieke akte op te stellen bij de notaris.

2. De toelatingsvoorwaarden op het niveau van de buitenlandse onderdaan

- a) De buitenlandse onderdaan dient minstens over een onderwijs- of een beroepskwalificatie te beschikken overeenkomstig niveau 4 van de Vlaamse Kwalificatiestructuur (hierna: VKS 4).
- b) Net zoals de zelfstandige beroepsactiviteit mag ook de buitenlandse onderdaan geen bedreiging vormen voor de openbare orde en veiligheid van het land (deze toets wordt verricht door de Dienst Vreemdelingenzaken overeenkomstig artikel 3 van de Verblijfswet).
- c) De buitenlandse onderdaan moet ook voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de uitvoeringsbesluiten ervan.
- d) De buitenlandse onderdaan moet ook voldoen aan de wettelijke voorschriften en reglementen in geval van de uitoefening van een gereguleerd beroep. Zo dient hij bijvoorbeeld over de vereiste beroepskwalificaties te beschikken indien hij een gereguleerd beroep (zoals architect) wil uitoefenen.
- e) Naast het ondernemerschap dient er ook aandacht te worden besteed aan het levensonderhoud van de betrokkene of van zijn gezin. De buitenlandse onderdaan dient daarom te beschikken over stabiele, toereikende en regelmatige bestaansmiddelen om te voorkomen dat hij ten laste valt van de openbare overheden. De invulling van deze voorwaarde gebeurt overeenkomstig artikel 10, §5, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen.

Het eerste lid van de tweede paragraaf bepaalt dat de Vlaamse Regering de toelatingsvoorwaarden op het niveau van de zelfstandige beroepsactiviteit en op het niveau van de buitenlandse onderdaan nader kan bepalen.

Het tweede lid van de tweede paragraaf bepaalt dat de buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit wil uitoefenen met een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen (artikel 6) kan afwijken van de voorwaarde VKS 4 indien hij een diploma van het hoger onderwijs voorlegt aan het departement. Op die manier voorziet de decreetgever een zekere soepelheid voor deze innovatieve ondernemingen in het kader van de aanvraag- en de behandelingsprocedure. Daarom volstaat het als de buitenlandse onderdaan een diploma van het hoger onderwijs voorlegt aan het departement zonder de administratieve procedure inzake de gelijkwaardigheidserkenning van een buitenlands diploma te doorlopen wat een negatieve impact heeft op de doorlooptijden van de aanvraag- en de behandelingsprocedure.

Hoofdstuk 4. Voorwaarden voor het bepalen van de innovatieve, economische, sportieve, culturele of artistieke meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit voor Vlaanderen

Artikel 6

Om na te gaan of de zelfstandige beroepsactiviteit een innovatieve meerwaarde biedt voor Vlaanderen moet worden nagegaan wat men dient te verstaan onder het begrip 'innovatie'.

In de wetenschappelijke literatuur bestaat er geen eenduidige definitie van dit begrip. Verschillende onderzoekers hebben vastgesteld dat het innovatiedomein gekenmerkt wordt door verschillende invalshoeken: innovatie wordt bij de ene onderzoeker gelinkt aan een marktsucces (de Jong, 2005) of een verbetering van de productiviteit (Kleinknecht, 2000) terwijl dit voor een andere onderzoeker getypeerd wordt door technologische vernieuwing (Rogers, 2003) of de ontwikkeling van nieuwe producten, diensten of processen (Van der Aa & Elfring, 2002).

In artikel 6, 1° en 2°, wordt het begrip 'innovatie' ingevuld aan de hand van deze bovenvermelde invalshoeken:

- 1° de ontwikkeling van nieuwe producten, diensten of processen (Van der Aa & Elfring, 2002) die resulteren in een toegevoegde waarde. De toegevoegde waarde betekent dat de innovatie leidt tot een verbetering van de productiviteit (Kleinknecht, 2000) of een marktsucces (de Jong, 2005);
- 2° het toepassen van nieuwe technologieën op bestaande producten, diensten of processen (Rogers, 2003) die resulteren in een toegevoegde waarde.

Daarnaast is er volgens artikel 6, 3°, eveneens sprake van innovatie wanneer de zelfstandige beroepsactiviteit samenwerkt met a) een incubator of accelerator of b) een organisatie voor onderzoek en kennisverspreiding zoals deze gedefinieerd is in artikel 2, 83, van de verordening (EU) nr. 651/2014. Deze organisaties gaan op hun beurt de zelfstandige beroepsactiviteit screenen op innovatie waardoor hun goedkeuring (die zal resulteren in een samenwerking) ook in aanmerking komt als een innovatieve voorwaarde.

Het tweede lid bevat de definiëring van de begrippen 'accelerator' en 'incubator'. De decreetgever heeft zich voor de definiëring van deze begrippen gebaseerd op een studie van KPMG (KPMG, 'Agentschap Innoveren en Ondernemen. Onderzoek naar het ecosysteem van incubatoren en acceleratoren in Vlaanderen', finaal rapport, 23 mei 2019, pp. 21-22).

Het derde lid bepaalt dat de Vlaamse Regering de voorwaarden in het eerste lid nader kan bepalen.

Artikel 7

Om na te gaan of de zelfstandige beroepsactiviteit een economische meerwaarde biedt voor Vlaanderen, moet de buitenlandse onderdaan eerst en vooral beschikken over een startkapitaal van 18.600 euro dat hij zal aanwenden voor de ontplooiing van de zelfstandige beroepsactiviteit.

Door het introduceren van een startkapitaal wil de decreetgever komaf maken met de hardnekkige misbruiken van de beroepskaart om de (hogere) loonbarema's van een arbeidskaart te omzeilen. Het startkapitaal zal om die reden dienen als buffer tegen deze misbruiken.

Tegelijkertijd biedt het startkapitaal een betere bescherming ten aanzien van toekomstige schuldeisers aangezien dit zal worden aangewend voor de ontplooiing van de zelfstandige beroepsactiviteit zoals het aankopen van goederen of het afsluiten van contracten.

De decreetgever heeft zich bij het bepalen van het bedrag geïnspireerd op het bedrag dat vóór 1 mei 2019 vereist was bij de oprichting van een besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid (bvba): met name 18.550 euro. Het bedrag werd vervolgens naar boven afgerond.

De decreetgever heeft ervoor geopteerd om het startkapitaal van 18.600 euro te verankeren, aangezien dit één van de bouwstenen vormt van het nieuwe economisch migratiebeleid voor buitenlandse zelfstandigen. Dit minimumstartkapitaal werd reeds voorzien in de visienota 'Vlaanderen als aantrekkingspool voor start-ups en innovatief ondernemend talent' (VR 2020 1007 DOC.0760/1TER) die op 10 juli 2020 werd goedgekeurd door de Vlaamse Regering: "De klassieke ondernemingen moeten over een minimumstartkapitaal van 18.600 euro beschikken. Het kapitaal moet vóór de aanvang van de zelfstandige activiteit volstort worden op een geblokkeerde rekening. Aan de hand van een bankattest wordt er bewezen dat die gelden ter beschikking staan van de onderneming in oprichting." (visienota, p. 11).

In de visienota wordt er verwezen naar de notie 'klassieke ondernemingen'. Dit zijn de zelfstandige beroepsactiviteiten die een economische meerwaarde bieden aan Vlaanderen als bedoeld in artikel 7.

De decreetgever wil enerzijds vermijden dat de Vlaamse Regering een afwijking kan voorzien van het startkapitaal. Anderzijds is de decreetgever zich ervan bewust dat de economie een dynamisch gegeven is: als hij het startkapitaal voorziet zonder enige delegatiebevoegdheid naar de Vlaamse Regering, dan dreigt dit de economische dynamiek te verstarren. Om hieraan tegemoet te komen, heeft de decreetgever geen maximumbedrag voorzien maar wordt er in het vierde lid van dit artikel wel voorzien dat het startkapitaal niet minder dan 18.600 euro mag bedragen.

De decreetgever wil er ten slotte nog op wijzen dat de invoering van het startkapitaal losstaat van de verplichtingen die voortvloeien uit het Wetboek van vennootschappen en verenigingen (hierna: WVV). Daar waar de federale wetgever het opportuun achtte om bij de oprichting van een besloten vennootschap niet langer een startkapitaal van 18.550 euro op te leggen maar een eigen vermogen dat, mede gelet op de andere financieringsbronnen, toereikend is in het licht van de voorgenomen bedrijvigheid (WVV, boek 5, titel 2, artikel 5:3), is het startkapitaal ten aanzien van de buitenlandse onderdaan zowel vereist bij de uitoefening van een zelfstandige beroepsactiviteit hetzij als natuurlijke persoon, hetzij binnen een rechtspersoon of binnen iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid. Het is tevens een verplichting die wordt opgelegd op het niveau van de buitenlandse onderdaan en niet op het niveau van de zelfstandige beroepsactiviteit.

Indien de buitenlandse onderdaan een bv wil oprichten, dan dient hij over dit startkapitaal van 18.600 euro te beschikken. Indien hij een naamloze vennootschap (nv) wil oprichten, dan moet hij, naast de vereiste van het startkapitaal van 18.600 euro, ook voldoen aan het WVV en haar uitvoeringsbesluiten waarin onder meer wordt bepaald dat het kapitaal van de nv niet minder mag bedragen dan 61.500 euro (WVV, boek 7, titel 2, artikel 7:2).

Daarnaast moet de zelfstandige beroepsactiviteit aan al de volgende voorwaarden voldoen.

- 1° Jobcreatie: een groei in de werkgelegenheidsgraad heeft ongetwijfeld een gunstige impact op de Vlaamse arbeidsmarkt. De buitenlandse onderdaan dient daarom aan te tonen dat zijn zelfstandige beroepsactiviteit zal leiden tot de aanwerving van personeel. De invulling van deze voorwaarde gebeurt overeenkomstig het bestaande concentrische bemiddelingsmodel (beleidsnota Werk en Sociale Economie 2019-2024, operationele doelstelling VI.1.5 'Talent van buiten Vlaanderen aantrekken', p. 34). Voor de invulling van de job wordt er eerst gezocht in Vlaanderen, dan in de andere gewesten, de aanpalende grensregio's en ten slotte in het buitenland (ook buiten de EU).

Bij de beoordeling van deze voorwaarde gaat het departement ook aandacht besteden aan de duurzaamheid van de vooropgestelde tewerkstelling om te vermijden dat er bijvoorbeeld een persoon wordt aangeworven via kortlopende interimopdrachten om op die manier de voorwaarde van jobcreatie te vervullen.

Het departement besteedt ook de nodige aandacht aan de creatie van indirecte werkgelegenheid, zo kan de zelfstandige beroepsactiviteit een bijdrage leveren aan andere bedrijfstakken die op hun beurt leiden tot jobcreatie.

- 2° De administratie besteedt bij de invulling van deze voorwaarde aandacht aan het duurzame karakter van de investering en de weerspiegeling hiervan op de beoogde activiteit.

Indien de zelfstandige beroepsactiviteit niet gepaard gaat met investeringen en de creatie van jobs, dan bepaalt het tweede lid van dit artikel dat de buitenlandse onderdaan moet aantonen dat de zelfstandige beroepsactiviteit een gunstige impact heeft op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen. Deze notie wordt in de meeste gevallen beoordeeld in functie van 1) de specifieke kennis en vaardigheden (knowhow) van de buitenlandse onderdaan 2) die worden ingezet in de zelfstandige beroepsactiviteit en die 3) op een gunstige manier bijdragen aan de Vlaamse economie.

Zo kan de aanstelling van een bestuurder in een bestaande vennootschap een gunstige impact hebben op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen als deze bestuurder beschikt over specifieke kennis en vaardigheden met oog op de internationale doorgroei van de vennootschap. Het is uiteraard aan de buitenlandse onderdaan om dit gegeven zo uitgebreid mogelijk te motiveren.

Het derde lid bepaalt dat de Vlaamse Regering de voorwaarden in het eerste lid, 1° en 2°, en het tweede lid nader kan bepalen.

Het vierde lid bepaalt dat de Vlaamse Regering het bedrag van het startkapitaal, vermeld in het eerste lid, kan wijzigen zonder dat dit startkapitaal minder mag bedragen dan 18.600 euro.

Artikel 8

Dit artikel bevat de twee voorwaarden waaraan een zelfstandige beroepsactiviteit moet voldoen opdat zij een culturele of artistieke meerwaarde biedt voor Vlaanderen.

Deze voorwaarden zijn ruim geformuleerd om ook aan startende getalenteerde zelfstandigen in het culturele of artistieke domein de kans te geven om hun activiteiten in Vlaanderen te ontplooien.

Artikel 9

Opdat de sportieve meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit kan worden nagegaan:

- 1° moet zij betrekking hebben op een sporttak van de sporttakkenlijst (dit is een nominatieve lijst van sporttakken die voor subsidiëring van sportfederaties in aanmerking komen) waarvoor een unisportfederatie bestaat die de sporttak in kwestie aanbiedt;
- 2° mag de zelfstandige beroepsactiviteit alleen worden uitgeoefend in een sportclub die aangesloten is bij een erkende sportfederatie, in een erkende Vlaamse sportfederatie of in een topsportschool (dit is een school waar leerlingen hun secundair onderwijs kunnen combineren met intensieve opleiding en training in een bepaalde sport);
- 3° bestaat de begeleiding uit sporters/groepen van sporters ouder dan achttien jaar. Op deze voorwaarde wordt een uitzondering gemaakt indien het gaat om geïdentificeerde topsporttalenten;
- 4° moet de begeleiding bedoeld in voorwaarde 3° resulteren in een duurzame verhoging van het sportieve niveau van de sporters. Deze voorwaarde wordt getoetst aan de hand van de visie van de unisportfederatie;
- 5° moet het hier uiteraard gaan om een zelfstandige beroepsactiviteit als lesgever, trainer, coach of sportbegeleider. Indien dit niet het geval is, dan geldt er een vermoeden van werknemerschap en valt dit buiten het toepassingsgebied van de regelgeving beroepskaarten. Daarnaast moet de betrokkene ook beschikken over een sporttakgerichte kwalificatie van de Vlaamse Trainersschool (of een gelijkstelling). Indien de betrokkene niet over dergelijke kwalificatie beschikt, dan dient hij deze te behalen binnen de twaalf maanden na de aanvraag;
- 6° zijn er voor de beoogde sporttak zoals bepaald in punt 1° voor de beoogde kwalificatie onvoldoende lesgevers, trainers, coaches of sportbegeleiders met een kwalificatie zoals bepaald in punt 5° beschikbaar in Vlaanderen. Deze voorwaarde wordt getoetst aan de meest recente data van de betrokken sportfederatie.

Hoofdstuk 5. De aanvragen tot het verkrijgen, hernieuwen, wijzigen en, in geval van verlies, vervangen van de beroepskaart.

Artikel 10

De buitenlandse onderdaan of zijn mandataris dient de aanvraag in aan de hand van het aanvraagformulier dat door de Vlaamse Regering ter beschikking wordt gesteld. De Vlaamse Regering bepaalt eveneens welke bewijsdocumenten voor de aanvraag nodig zijn opdat deze ontvankelijk wordt verklaard.

Het aanvraagformulier bevat een aantal persoonlijke gegevens van de buitenlandse onderdaan en ook de gegevens en de details van de zelfstandige beroepsactiviteit.

De verdere aanvraag- en behandelingsprocedure wordt bepaald door de Vlaamse Regering met inbegrip van de kosten die gepaard gaan bij de indiening van zo'n aanvraag en de aflevering van de beroepskaart.

Artikel 11

Dit artikel bepaalt de gegevens die vermeld moeten staan op de beroepskaart.

Artikel 11, 4°, bepaalt dat het departement bijkomende voorwaarden kan opleggen aan de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit. Deze voorwaarden kunnen worden opgelegd op het niveau van de beoogde activiteit (zoals bijvoorbeeld de creatie van twee jobs binnen één jaar), op het niveau van de buitenlandse onderdaan (zoals het behalen van een extra opleiding binnen zes maanden) of op beide niveaus.

Artikel 12

Dit artikel bepaalt de kenmerken van de beroepskaart.

De beroepskaart is een persoonlijk document en mag niet overgedragen worden aan een andere persoon voor de uitoefening van een zelfstandige beroepsactiviteit.

Bovendien verleent de beroepskaart enkel de toelating om de zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen zoals die vermeld staat op de kaart. De buitenlandse onderdaan mag dus enkel binnen die grenzen zijn zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen. Indien hij zijn beroepsactiviteiten wenst te wijzigen of uit te breiden dan moet hij daarvoor een nieuwe aanvraag indienen.

De beroepskaart wordt toegekend voor de duur van de zelfstandige beroepsactiviteit met een maximumduur van drie jaar. Dit is een verstrenging ten opzichte van artikel 3, §2, van de wet van 19 februari 1965 waarbij het mogelijk was om een beroepskaart te verkrijgen met een maximumduur van vijf jaar. In de praktijk reikte het departement echter zelden een beroepskaart van vijf jaar uit, aangezien de betrokkene na die periode een verblijfsrecht van onbepaalde duur kan verkrijgen. Om die reden beperkt de decreetgever de maximale duurtijd van een beroepskaart tot drie jaar naar analogie van de regelgeving arbeidskaarten voor wat betreft de hoogopgeleiden. Bij het verstrijken van haar geldigheidsduur kan de beroepskaart hernieuwd worden door het indienen van een aanvraag tot hernieuwing.

Hoofdstuk 6. Weigering, intrekking en verlies van geldigheid

Artikel 13

Indien de beroepskaart wordt geweigerd of ingetrokken mag de buitenlandse onderdaan gedurende één jaar geen nieuwe aanvraag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit, te rekenen vanaf de kennisgeving van de intrekking- of weigeringsbeslissing.

Het eerste lid bevat een versoepeling ten opzichte van artikel 5, §2, van de wet van 19 februari 1965 waarbij de buitenlandse onderdaan in geval van een weigeringsbeslissing gedurende twee jaar geen nieuwe aanvraag mocht indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit. Daarnaast bevat het eerste lid ook een verstrenging ten opzichte van artikel 5, §2, van de wet van 19 februari 1965, aangezien de buitenlandse onderdaan voortaan ook bij een intrekkingbeslissing gedurende één jaar geen nieuwe aanvraag mag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit.

Het eerste lid bevat daarnaast ook een nieuw element. Met het oog op de gelijkheid en de bescherming van de rechten van verdediging van de betrokkene begint de termijn te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum,

vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking. Deze bepaling is in overeenstemming met artikel 53bis, 2°, van het Gerechtelijk Wetboek.

Het eerste lid van dit artikel is niet van toepassing indien de betrokkene, in geval van een weigeringsbeslissing, een nieuw element kan voorleggen. Dit nieuwe element moet bovendien op straffe van nietigheid gemotiveerd zijn. De decreetgever wil vermijden dat het departement daags na de kennisgeving van de weigeringsbeslissing met een nieuwe aanvraag wordt geconfronteerd zonder dat deze wordt verantwoord met een nieuw en gemotiveerd gegeven. Deze bepaling is een verduidelijking ten opzichte van artikel 5, §2, van de wet van 19 februari 1965, aangezien er voordien niet werd gevraagd om dit nieuwe element ook te motiveren. Het departement beoordeelt dit nieuwe en gemotiveerde element in functie van het ingediende aanvraagdossier en behoudt de ruime beoordelingsbevoegdheid om dit element al dan niet in acht te nemen om de aanvraag ontvankelijk te verklaren.

Artikel 14

Indien de buitenlandse onderdaan niet meer over een wettig verblijf beschikt dan verliest de beroepskaart van rechtswege haar geldigheid.

In dit artikel wordt de nadruk gelegd op de overeenstemming die dient te bestaan tussen het wettig verblijf van de buitenlandse onderdaan en de toelating om een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen.

Hoofdstuk 7. Beroepsprocedure

Artikel 15

De buitenlandse onderdaan kan tegen een weigerings- of intrekkingbeslissing beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering.

De REOV was overeenkomstig artikel 7, laatste lid, van de wet van 19 februari 1965 bevoegd om de beroepskaart definitief in te trekken. Tegen deze intrekkingbeslissing van de REOV kon de buitenlandse onderdaan geen beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering.

Gelet op de opheffing van de REOV is voortaan het departement bevoegd om een beroepskaart in te trekken en kan er ook bij een intrekkingbeslissing beroep worden aangetekend bij de Vlaamse Regering.

Artikel 16

Het beroep moet op straffe van nietigheid:

- 1° ingesteld worden binnen een termijn van dertig dagen te rekenen vanaf de kennisgeving van weigerings- of intrekkingbeslissing;
- 2° gemotiveerd zijn.

Artikel 16, 1°, bevat twee nieuwe elementen:

- 1° Het bevat een verduidelijking ten opzichte van artikel 6, tweede lid, van de wet van 19 februari 1965. De termijn van dertig kalenderdagen begon aanvankelijk te lopen vanaf de kennisneming van de beslissing. Dit zorgde in de praktijk voor onduidelijkheden, aangezien het departement niet precies kon vaststellen wanneer de betrokkene kennis nam van de beslissing. Dit had tot gevolg dat de buitenlandse onderdaan na het verstrijken van een aantal maanden nog beroep aantekende tegen de beslissing.
- 2° Met het oog op de gelijkheid en de bescherming van de rechten van verdediging van de betrokkene begint de termijn van de beroepsprocedure te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving

van de weigering of intrekking. Deze bepaling is in overeenstemming gebracht met artikel 53bis, 2°, van het Gerechtelijk Wetboek.

Artikel 16, 2°, bepaalt dat het beroep voortaan ook gemotiveerd moet worden. Deze voorwaarde werd niet expliciet opgenomen in de wet van 19 februari 1965 met als gevolg dat het departement beroepschriften ontving zonder dat deze altijd werden gemotiveerd.

Indien de betrokkene niet voldoet aan de voorwaarden bepaalt in artikel 16, 1° en 2°, wordt het beroep als nietig beschouwd.

Artikel 17

Dit artikel bepaalt dat de Vlaamse Regering de nadere regels van de beroepsprocedure kan bepalen.

Hoofdstuk 8. Advies, toezicht en sancties

Artikel 18

De Vlaamse Adviescommissie voor Economische Migratie (die is ingebed in de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen) adviseert de Vlaamse Regering bij de uitvoering van de haar toegekende bevoegdheden in dit domein (arbeidskaarten en beroepskaarten). Hiervan kan worden afgeweken in geval van hoogdringendheid.

Artikel 19

Het toezicht en de controle van buitenlandse onderdanen die een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefenen op het grondgebied van het Vlaamse Gewest (artikel 3) gebeurt overeenkomstig de bepalingen van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004.

Dit artikel is eveneens van toepassing indien de inbreuken worden vastgesteld door de daartoe door de federale overheid gemachtigde ambtenaren, overeenkomstig artikel 6, §1, IX, 3°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

Artikel 20

Dit betreft een klassieke bepaling die wordt voorzien bij opname van strafbepalingen in een decreet.

In principe zijn de regels van het gemeen strafrecht niet van toepassing op de bijzondere strafrechtelijke bepalingen die door de gemeenschappen worden ontworpen, tenzij daarin uitdrukkelijk wordt voorzien.

Zoals in het sociaal strafrecht algemeen gangbaar is, wordt uitdrukkelijk bepaald dat de regels van boek I van het Strafwetboek van toepassing blijven.

Aangezien artikel 23 specifieke bepalingen met betrekking tot herhaling opneemt, wordt hoofdstuk V (regels inzake herhaling) van het Strafwetboek uitgesloten.

Er wordt evenwel uitdrukkelijk voorzien dat de toepassing van verzachtende omstandigheden (artikel 85 van het Strafwetboek) bij herhaling niet geldt.

Artikel 21 en 22

Deze artikelen bepalen de inbreuken en de strafbepalingen inzake zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen.

Voor de sanctionering van de inbreuken wordt verdergebouwd op de negen clusters van inbreuken van het decreet van 24 april 2015 houdende diverse bepalingen inzake de implementatie van de zesde staatshervorming in het beleidsdomein Werk en Sociale Economie. De clusters omvatten vier strafrechtelijke niveaus en vijf niveaus van administratieve geldboeten.

Strafrechtelijke niveaus:

- 1° strafrechtelijke geldboete van 50 tot 500 euro;
- 2° strafrechtelijke geldboete van 125 tot 1250 euro en/of gevangenisstraf van acht dagen tot een jaar;
- 3° strafrechtelijke geldboete van 250 tot 2500 euro en/of gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar;
- 4° strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro en/of gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar.

Niveaus van administratieve geldboeten:

- 5° administratieve geldboete van 50 tot 500 euro;
- 6° administratieve geldboete van 100 tot 1000 euro;
- 7° administratieve geldboete van 250 tot 2500 euro;
- 8° administratieve geldboete van 500 tot 5000 euro;
- 9° administratieve geldboete van 1800 tot 18.000 euro.

Artikel 21 bevat de minst zware inbreuken. Zij worden ingeschaald in de Vlaamse inbreukcluster 3 + 8.

Artikel 22 bevat de zwaardere inbreuken beroepskaarten, begaan in illegaal verblijf of met een element van kwaadwilligheid. Zij worden ingeschaald in de Vlaamse inbreukcluster 4 + 9.

Net omdat het hier om zwaardere inbreuken gaat, heeft de decreetgever een aantal aanpassingen doorgevoerd opdat de sociaalrechtelijke inspectiediensten efficiënt kunnen optreden bij de vaststelling van deze inbreuken.

In tegenstelling tot artikel 13/1, 2°, van de wet van 19 februari 1965, worden de woorden "listige kunstgrepen" in artikel 22, 2°, geschrapt. De decreetgever acht het voldoende om te stellen dat de buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft een inbreuk begaat omdat het een element van kwaadwilligheid omvat zonder dat dit noodzakelijk gepaard moet gaan met listige kunstgrepen of oplichtende praktijken. Een beroepskaart kan op verschillende manieren onrechtmatig verkregen worden door bijvoorbeeld het meedelen van onwaarheden tijdens de aanvraag- en behandelingsprocedure, het departement op een dwaalspoor brengen enzovoort. De dader kan immers ook een beroepskaart in zijn bezit krijgen door diefstal. Bij oplichting laat de dader zich de beroepskaart overhandigen mits gebruik van listige kunstgrepen in tegenstelling tot diefstal: hier neemt de dader de beroepskaart zelf bedrieglijk weg.

In tegenstelling tot artikel 13/1, 3° en 4°, van de wet van 19 februari 1965 worden de woorden "wetens en willens" in artikel 22, 3° en 4°, geschrapt. De bewijsvoering van het intentioneel element zorgde voor een aanzienlijke drempel bij het optreden van de sociaalrechtelijke inspectiediensten.

Artikel 23

Dit artikel bevat de strafbepalingen in geval van herhaling.

Artikel 24

Dit artikel bevat een aantal bijzondere strafrechtelijke sancties, naar analogie van de bestaande bepalingen in het Sociaal Strafwetboek. Deze bijkomende sancties (exploitatieverbod en bedrijfssluiting) kunnen door de rechter worden opgelegd bij een strafrechtelijke vervolging door de correctionele rechtbank.

Exploitatieverbod: de veroordeelde het verbod opleggen om gedurende een periode van één maand tot drie jaar, zelf of via een tussenpersoon, de onderneming of inrichting waar de inbreuk werd begaan geheel of gedeeltelijk uit te baten of er onder gelijk welke hoedanigheid dan ook in dienst te worden genomen (cf. bestaand artikel 106 van het Sociaal Strafwetboek).

Bedrijfssluiting: de gehele of gedeeltelijke sluiting van de onderneming of van de vestiging bevelen voor een duur van één maand tot drie jaar (cf. bestaande artikel 106 en 107 van het Sociaal Strafwetboek). De rechter kan, in theorie, ook de bedrijfssluiting van een buitenlandse onderneming of vestiging bevelen maar de tenuitvoerlegging van deze bijzondere strafsancie zal problematisch zijn, aangezien er tot op heden een regelgevend kader ontbreekt dat voorziet in de uitvoering van deze bijzondere strafsancies.

De straffen vermeld in paragraaf 1 zijn facultatief. De rechter is niet verplicht om ze uit te spreken, zelfs als de voorwaarden zijn vervuld. Het is de taak van de rechter om naargelang de ernst van de feiten te oordelen of deze een dergelijke bijkomende straf impliceren en om de duur ervan te bepalen. De mogelijke duur is een maand tot drie jaar. De rechter zal deze moeten aanpassen aan de omstandigheden van de zaak.

Paragraaf 3 bepaalt dat de rechter enkel tot deze straffen kan veroordelen wanneer het noodzakelijk is om de inbreuk te doen stoppen of om de herhaling ervan te voorkomen en voor zover de straf in verhouding staat tot het geheel van de betrokken sociaaleconomische belangen.

Artikel 25

Een bijkomende sanctie van verbeurdverklaring wordt opgelegd door de rechter ingeval van strafrechtelijke vervolging door de correctionele rechtbank. De bestaande sanctie van verbeurdverklaring wordt toegepast in geval van strafrechtelijke vervolging voor één van de inbreuken uit artikel 21 of 22, of in geval van namaak of vervalsing van de beroepskaart.

Artikel 26

Dit artikel betreft de verjaringstermijn. Rechtsvorderingen die ontstaan uit de toepassing van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten, verjaren na vijf jaar. Deze verjaringstermijn betreft niet alleen de strafvordering maar ook de burgerlijke rechtsvordering.

Hoofdstuk 9. Bepalingen inzake de gegevensverwerking

Inleiding

Dit hoofdstuk bevat bepalingen inzake de verwerking van persoonsgegevens en vermeldt meer bepaald de essentiële elementen van de verwerkingen, die op grond van artikel 6.3 van de algemene verordening gegevensbescherming, samen gelezen met artikel 8 van het Europees Verdrag tot Bescherming van de Rechten van de Mens en de Fundamentele Vrijheden (EVRM) en artikel 22 van de Grondwet en om onzekerheid over de rechtmatigheid van de verwerkingen te vermijden, dienen te worden opgenomen.

Artikel 27

In artikel 27 wordt de verwerkingsverantwoordelijke aangeduid en het doeleinde van de verwerking bepaald.

Artikel 28

Artikel 28 bevat de entiteiten waaraan en de doeleinden waarvoor de persoonsgegevens mogen worden verstrekt, alsook de types of categorieën van te verwerken persoonsgegevens. Indien van toepassing is er een tussenkomst van de bevoegde dienstenintegrator.

Artikel 29

In artikel 29 wordt de bewaartermijn van de verwerkte persoonsgegevens bepaald conform artikel 5.1, e), van de AVG. Dit artikel is geïnspireerd op:

- artikel 25, §1, 4°, van het samenwerkingsakkoord van 5 maart 2021 houdende uitvoering van het samenwerkingsakkoord van 2 februari 2018 tussen de Federale Staat, het Waals Gewest, het Vlaamse Gewest, het Brusselse Hoofdstedelijke Gewest en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie tussen het beleid inzake de toelatingen tot arbeid en het beleid inzake de verblijfsvergunningen en inzake de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse arbeidskrachten en wat betreft de oprichting van een elektronisch platform in het kader van de gecombineerde verblijfsaanvraagprocedure met het oog op tewerkstelling;
- randnummer 23 van beraadslaging nr. 21/018 van 2 februari 2021 met betrekking tot de uitwisseling van persoonsgegevens tussen het Rijksinstituut voor de Sociale Verzekeringen der Zelfstandigen en het Departement Werk en Sociale Economie van de Vlaamse overheid in het kader van de strijd tegen fraude.

Hoofdstuk 10. Wijzigingsbepalingen

Artikel 30 tot en met 32

Deze artikelen voeren een aantal tekstuele wijzigingen door aan het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 naar aanleiding van de vervanging van de wet van 19 februari 1965.

In artikel 31 en 32 wordt het paragraafteken '§' niet overgenomen in de wijzigingsbepaling omdat artikel 13/4 en 13/5 van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 maar uit één lid bestaan waardoor het paragraafteken overbodig is.

Artikel 33

Aan artikel 14 van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004 wordt een tweede lid toegevoegd.

De bedoeling van deze bepaling is om de administratieve geldboete opgelegd aan buitenlandse zelfstandigen (inbreuken artikel 13/4 en 13/5 van het decreet van 30 april 2004 houdende sociaalrechtelijk toezicht) ook te kunnen verhalen op de rechtspersoon waarbinnen de buitenlandse zelfstandige opereert. De rechtspersoon is momenteel strafrechtelijk aansprakelijk op basis van artikel 5 van het Strafwetboek, maar voor administratieve geldboeten is dit niet geregeld. In andere domeinen is dit wel geregeld, zoals bij de sociale bijdragen van zelfstandigen (cf. artikel 15 van het KB 38 van 27 juli 1967 houdende inrichting van het sociaal statuut der zelfstandigen).

Naar analogie van de strafrechtelijke aansprakelijkheid wordt de rechtspersoon hoofdelijk gehouden tot betaling van de administratieve geldboete opgelegd aan zijn werkend vennoten of mandatarissen, wanneer de inbreuk een intrinsiek verband heeft met de verwezenlijking van het doel van de rechtspersoon, de waarneming van zijn belangen, of wanneer de inbreuk voor zijn rekening werd gepleegd. Zonder de aansprakelijkheid van de rechtspersoon blijven inbreuken gepleegd door illegaal verblijvende buitenlandse zelfstandigen vaak onbestraft: zonder inschrijving in het bevolkings- of vreemdelingenregister zijn zij immers niet terug te vinden.

Hoofdstuk 11. Slotbepalingen

Artikel 34

Dit artikel bepaalt dat het startkapitaal jaarlijks wordt geïndexeerd.

Artikel 35

Dit artikel bepaalt dat de wet van 19 februari 1965 wordt opgeheven.

Artikel 36

Dit artikel bevat een overgangsbepaling.

Artikel 37

Dit artikel bepaalt de datum van inwerkingtreding van het decreet.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

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

Hilde CREVITS

VOORONTWERP VAN DECREET
van 26 maart 2021



Voorontwerp van decreet over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen

Op voorstel van de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het voorontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Algemene bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Hoofdstuk 2. Definities

Art. 2. In dit decreet wordt verstaan onder:

- 1° algemene verordening gegevensbescherming: 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);
- 2° beroepskaart: de toelating die de buitenlandse onderdaan machtigt om op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen op grond van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan;
- 3° buitenlandse onderdaan: de onderdaan van een derde land, vermeld in artikel 2, 6, van verordening (EU) 2016/399 van het Europees Parlement en de Raad van 9 maart 2016 betreffende een Uniecode voor de overschrijding van de grenzen door personen (Schengengrenscore);
- 4° kwalificatie: een onderwijs- of beroepskwalificatie als vermeld in hoofdstuk III, afdeling II, van het decreet van 30 april 2009 betreffende de kwalificatiestructuur, die is ingeschaald van niveau 1 tot en met 8 conform het kwalificatieraamwerk, vermeld in hoofdstuk IV, afdeling II, II/1 en III, van het voormelde decreet, of die uitgereikt is nadat een

- programma dat ingeschaald is in de niveaus van de International Standard Classification of Education 2011, succesvol beëindigd is;
- 5° verblijfswet: de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;
- 6° wettig verblijf: de verblijfssituatie van de buitenlandse onderdaan die toegelaten of gemachtigd is om op het grondgebied van België te verblijven voor een periode die negentig dagen niet overschrijdt conform titel I, hoofdstuk II, van de verblijfswet, of voor een periode van meer dan negentig dagen conform titel I, hoofdstuk III, of titel II van de voormelde wet;
- 7° zelfstandige beroepsactiviteit: een activiteit die niet onder de toepassing valt van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers of de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

Hoofdstuk 3. Algemene beginselen

Art. 3. Elke buitenlandse onderdaan die op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent hetzij als natuurlijke persoon, hetzij binnen een rechtspersoon of binnen iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid moet in het bezit zijn van een beroepskaart.

Art. 4. De Vlaamse Regering kan bepaalde categorieën van buitenlandse onderdanen vrijstellen van de verplichting, vermeld in artikel 3, om de volgende redenen:

- 1° de aard of de duurtijd van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 2° de uitvoering van internationale verdragen of het bestaan van een maatregel van wederkerigheid.

Art. 5. §1. De beroepskaart wordt uitgereikt of hernieuwd als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° voorwaarden voor de zelfstandige beroepsactiviteit:
- a) een innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde bieden voor Vlaanderen conform de voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 4 van dit decreet;
 - b) economisch levensvatbaar zijn;
 - c) geen negatieve invloed op de markteconomie en de werkgelegenheid hebben;
 - d) geen bedreiging voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied vormen als vermeld in artikel 3 van de verblijfswet;
 - e) de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen naleven.
- 2° voorwaarden voor de buitenlandse onderdaan:
- a) een startkapitaal van 18.600 euro hebben dat wordt aangewend voor de ontplooiing van de zelfstandige beroepsactiviteit;
 - b) minimaal over een kwalificatie van niveau 4 beschikken;
 - c) geen bedreiging voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied vormen als vermeld in artikel 3 van de verblijfswet;

- d) de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen naleven;
- e) stabiele, toereikende en regelmatige bestaansmiddelen hebben om te voorzien in zijn levensonderhoud of in dat van zijn gezin als vermeld in artikel 10, §5, van de verblijfswet.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, nader bepalen.

De Vlaamse Regering kan het bedrag van het startkapitaal, vermeld in het eerste lid, 2°, a), wijzigen zonder dat dit startkapitaal minder mag bedragen dan 18.600 euro.

§2. Het startkapitaal, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, a), is niet vereist als de buitenlandse onderdaan een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als vermeld in artikel 6, 8 en 9.

Een buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen, als vermeld in artikel 6, kan afwijken van de vereiste van een kwalificatie van niveau 4, als vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, b), indien hij een diploma van het hoger onderwijs voorlegt aan de dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.

Onder een diploma van het hoger onderwijs wordt het volgende verstaan: een getuigschrift dat wordt afgeleverd door een onderwijsinstelling waarbij de buitenlandse onderdaan een voortgezette opleidingsvorm heeft voltooid.

Hoofdstuk 4. Voorwaarden om de innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit voor Vlaanderen te bepalen

Art. 6. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan een van de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze ontwikkelt nieuwe producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 2° ze past nieuwe of verbeterde technologieën toe op bestaande producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 3° ze werkt samen met een van de volgende organisaties:
 - a) een incubator of accelerator;
 - b) een organisatie voor onderzoek en kennisverspreiding als vermeld in artikel 2, 83, van verordening (EU) nr. 651/2014 van de Commissie van 17 juni 2014 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 107 en 108 van het Verdrag met de interne markt verenigbaar worden verklaard.

In het eerste lid, 3°, a) wordt verstaan onder:

- 1° accelerator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde ondersteunt door specifieke programma's met een beperkte duurtijd aan te bieden waarmee ze haar groeitraject verder kan uitwerken;

- 2° incubator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde gedurende haar eerste levensjaren ondersteunt door fysieke infrastructuur, geïntegreerde bedrijfsondersteunende programma's en netwerken aan te bieden waarmee ze zich kan ontwikkelen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 7. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een economische meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze creëert banen;
2° ze brengt investeringen met zich mee.

Als de zelfstandige beroepsactiviteit niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, toont de buitenlandse onderdaan aan dat de beoogde zelfstandige beroepsactiviteit een gunstig effect heeft op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste en tweede lid, nader bepalen.

Art. 8. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een culturele of artistieke meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° de buitenlandse onderdaan werkt samen met een organisatie uit de Vlaamse culturele of artistieke sector of toont een toekomstige samenwerking aan;
2° de buitenlandse onderdaan legt een curriculum vitae of een portfolio voor waaruit de bijzondere affiniteit met het culturele of artistieke veld kan worden afgeleid.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 9. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze heeft betrekking op een sporttak van de sporttakkenlijst, vermeld in artikel 2, 14°, van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector waarvoor een unisportfederatie als vermeld in artikel 20 en 21 van het voormelde decreet, bestaat die de sporttak in kwestie aanbiedt;
2° ze wordt uitgeoefend in een sportclub die is aangesloten bij een erkende sportfederatie als vermeld in artikel 2, 11°, van het voormelde decreet, in een erkende Vlaamse sportfederatie als vermeld in artikel 4 van het voormelde decreet, of in een topsportschool als vermeld in artikel 24, tweede lid, van het voormelde decreet;
3° ze bestaat uit de begeleiding van individuele sporters of groepen van sporters ouder dan achttien jaar, behalve als het gaat over geïdentificeerde topsporttalenten, vermeld in artikel 2, 17°, van het

voormelde decreet, uit de topsportwerking van de Vlaamse topsportfederaties, vermeld in artikel 1, 7°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 januari 2017 betreffende de uitvoering van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector inzake de vaststelling van de voorwaarden om een subsidie te verkrijgen voor de uitvoering van de beleidsfocus topsport;

- 4° de begeleiding, vermeld in punt 3°, resulteert in een duurzame verhoging van het sportieve niveau van de sporters;
- 5° de buitenlandse onderdaan oefent de zelfstandige beroepsactiviteit uit als lesgever, trainer, coach of sportbegeleider en hij beschikt over een kwalificatie van de Vlaamse Trainersschool, vermeld in artikel 2, 18°, van het voormelde decreet, in de sporttak in kwestie of is daarmee gelijkgesteld. Indien de buitenlandse onderdaan niet over een Vlaamse Trainersschool-kwalificatie beschikt, dan dient betrokkene deze te behalen binnen de twaalf maanden na de aanvraag;
- 6° voor de beoogde sporttak, vermeld in punt 1°, zijn er voor de beoogde kwalificatie onvoldoende lesgevers, trainers, coaches of sportbegeleiders met een kwalificatie als vermeld in punt 5°, beschikbaar in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Hoofdstuk 5. De aanvragen om een beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen of te vervangen in geval van verlies

Art. 10. De buitenlandse onderdaan dient zijn aanvraag in met een aanvraagformulier dat de dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, ter beschikking stelt.

Het formulier bevat de volgende gegevens:

- 1° de persoonlijke gegevens en de verblijfsrechtelijke situatie van de buitenlandse onderdaan;
- 2° de gegevens en de details van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 3° de datum en de handtekening van de buitenlandse onderdaan.

De Vlaamse Regering bepaalt welke bewijsdocumenten voor de aanvragen nodig zijn.

De Vlaamse Regering bepaalt de verdere aanvraag- en behandelingsprocedure en de kosten die verbonden zijn aan de indiening van de aanvragen en de aflevering van de beroepskaart.

Art. 11. Op de beroepskaart worden de volgende gegevens vermeld:

- 1° de persoonlijke gegevens van de houder;
- 2° de datum van uitgifte en de geldigheidsduur van de beroepskaart;
- 3° de gegevens van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart wordt toegekend;

- 4° in voorkomend geval, de nadere voorwaarden waaraan de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit is onderworpen.

Art. 12. De beroepskaart heeft de volgende kenmerken:

- 1° ze is persoonlijk en ze kan niet overgedragen worden aan iemand anders;
2° ze is beperkt tot de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart is afgeleverd;
3° ze wordt toegekend voor de duur van de zelfstandige beroepsactiviteit met een maximumduur van drie jaar. Als de geldigheidsduur van de beroepskaart is verstreken, kan de beroepskaart hernieuwd worden.

Hoofdstuk 6. Weigering, intrekking en verlies van geldigheid

Art. 13. De Vlaamse Regering bepaalt de gronden tot weigering en intrekking van de beroepskaart.

Bij een beslissing tot weigering of intrekking van de beroepskaart kan de buitenlandse onderdaan gedurende één jaar vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing geen nieuwe aanvraag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit. Deze termijn begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Het eerste lid is niet van toepassing als de betrokkene bij een weigeringsbeslissing een nieuw element kan voorleggen dat, op straffe van nietigheid, gemotiveerd is. De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, beoordeelt of dat nieuw element van doorslaggevend belang is om de aanvraag ontvankelijk te verklaren.

Art. 14. De beroepskaart verliest haar geldigheid als de houder ervan niet langer beschikt over een wettig verblijf.

Hoofdstuk 7. Beroepsprocedure

Art. 15. De buitenlandse onderdaan van wie de beroepskaart wordt geweigerd of ingetrokken, kan beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering.

Art. 16. Het beroep voldoet op straffe van nietigheid aan al de volgende voorwaarden:

- 1° het is ingesteld binnen dertig dagen vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing;
2° het is gemotiveerd.

De termijn in het eerste lid begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Art. 17. Zolang het beroep bij de Vlaamse Regering hangende is, verklaart de dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, elke ingediende aanvraag voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit, die na het beroep is ingesteld, onontvankelijk.

De beroepsprocedure tegen een weigerings- of intrekkingbeslissing heeft geen schorsende werking.

Art. 18.

De Vlaamse Regering kan de nadere regels van de beroepsprocedure bepalen.

Hoofdstuk 8. Advies, toezicht en sancties

Art. 19. Behalve in geval van dringende noodzakelijkheid wint de Vlaamse Regering, ter uitvoering van de bevoegdheden die bij dit decreet aan haar zijn toegekend, het advies in van de Adviescommissie voor Economische Migratie, vermeld in artikel 19, tweede lid, van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

Art. 20. Het toezicht en de controle op de uitvoering van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan verlopen conform het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004.

Art. 21. Alle bepalingen van boek 1 van het Strafwetboek, met uitzondering van hoofdstuk V, zijn van toepassing op de inbreuken, vermeld in dit decreet. In geval van herhaling is artikel 85 van het Strafwetboek niet van toepassing.

Art. 22. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek wordt een buitenlandse onderdaan gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 250 tot 2500 euro, of met een van die straffen alleen, als hij in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan:

- 1° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de zaak is bevolen.

Art. 23. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek worden de volgende personen gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;

- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.

Art. 24. Bij herhaling binnen vijf jaar kan de maximale straf, vermeld in artikel 22 en 23, op het dubbele van dat maximum worden gebracht.

Art. 25. §1. Voor de inbreuken, vermeld in artikel 22 en 23, kan de rechter de veroordeelde het verbod opleggen om gedurende één maand tot drie jaar, zelf of via een tussenpersoon, de onderneming of inrichting waar de inbreuk is begaan, volledig of gedeeltelijk uit te baten of er in om het even welke hoedanigheid in dienst te worden genomen.

Voor de inbreuken, vermeld in artikel 22 en 23, kan de rechter bovendien, als hij zijn beslissing met redenen omkleedt, de volledige of gedeeltelijke sluiting bevelen van de onderneming of inrichting waar de inbreuken zijn begaan, voor de duur van één maand tot drie jaar.

§2. De duur van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, gaat in vanaf de dag waarop de veroordeelde zijn straf heeft ondergaan of waarop zijn straf verjaard is, en, bij voorwaardelijke vrijlating, vanaf de dag van de invrijheidstelling, als die laatste niet ingetrokken wordt.

De gevolgen van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, nemen evenwel een aanvang zodra de veroordeling op tegenspraak of bij verstek definitief is.

§3. De rechter kan de straffen, vermeld in paragraaf 1, alleen opleggen als dat noodzakelijk is om de inbreuken te doen stoppen of om te voorkomen dat ze zich herhalen, op voorwaarde dat de veroordeling tot die straffen in verhouding staat tot het geheel van de betrokken sociaaleconomische belangen.

De straffen, vermeld in paragraaf 1, doen geen afbreuk aan de rechten van derden.

Art. 26. De beroepskaart wordt verbeurdverklaard als de buitenlandse onderdaan voor het namaken of vervalsen ervan of voor de inbreuken, vermeld in artikel 22, 2° en 3°, en artikel 23, 2° tot en met 4°, is veroordeeld.

Art. 27. De rechtsvorderingen die ontstaan uit de toepassing van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan, verjaren na verloop van vijf jaar na het feit waaruit de vordering is ontstaan.

Hoofdstuk 9. Bepalingen over de gegevensverwerking

Art. 28. De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, treedt op als verwerkingsverantwoordelijke als vermeld in artikel 4, 7), van de algemene

verordening gegevensbescherming, voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de aanvraag en toekenning van beroepskaarten.

Art. 29. De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, wisselt voor de toepassing van hoofdstuk 5 de nodige persoonsgegevens uit met de instanties die de Vlaamse Regering aanwijst.

De uitwisselingen van persoonsgegevens vinden plaats met tussenkomst van de bevoegde dienstenintegratoren, vermeld in xxx???, als dat van toepassing is.

Art. 30. Onverminderd artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescherming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, die zijn opgesteld ter uitvoering van artikel III.74 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.

Art. 31. De persoonsgegevens die overeenkomstig dit decreet worden opgevraagd, worden maar zo lang bewaard als nodig is om de beroepskaart uit te reiken en eventueel te hernieuwen.

Hoofdstuk 10. Wijzigingsbepalingen

Art. 32. In artikel 2, §1, eerste lid, van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 maart 2019, wordt punt 58° vervangen door wat volgt:

“58° het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen;”.

Art. 33. In artikel 13/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgning vatbaar zijn, kan voor de volgende inbreuken op het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan aan de buitenlandse onderdaan een administratieve geldboete van 500 tot 5000 euro opgelegd worden:

- 1° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de geëxploiteerde zaak is bevolen.”.

Art. 34. In artikel 13/5 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgning vatbaar zijn, kunnen voor de volgende inbreuken op het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse

onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan de volgende personen een administratieve geldboete van 1800 euro tot 18.000 euro krijgen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;
- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.”.

Art. 35. Aan artikel 14 van hetzelfde decreet wordt een tweede lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De rechtspersoon is hoofdelijk gehouden tot het betalen van de administratieve geldboete die opgelegd is aan zijn werkende vennoten of mandatarissen op basis van artikel 13/4 en 13/5 van dit decreet, als de inbreuk een intrinsiek verband heeft met de verwezenlijking van zijn doel of de waarneming van zijn belangen, of als de inbreuk voor zijn rekening is gepleegd.”.

Hoofdstuk 11. Slotbepalingen

Art. 36. Het startkapitaal, vermeld in artikel 5, §1, eerste lid, 2°, a), wordt elk jaar op 1 januari aangepast aan de index van de conventionele lonen voor bedienden van het derde trimester (basis 2010 = 100) overeenkomstig de formule: het nieuwe bedrag is gelijk aan het basisbedrag vermenigvuldigd met de nieuwe index en gedeeld door de aanvangsindex. Het resultaat wordt afgerond op de euro.

In het eerste lid wordt verstaan onder:

- 1° index van de conventionele lonen voor bedienden: de index die wordt vastgesteld door de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg op basis van de berekening van het gemiddelde van de wedde van de volwassen bedienden van de privésector, zoals vastgelegd bij collectieve arbeidsovereenkomst;
- 2° basisbedragen: de bedragen die van kracht zijn op 1 januari 2020;
- 3° nieuwe index: de index van het derde trimester, met als basis 2010 = 100 van het jaar dat voorafgaat aan de indexering;
- 4° aanvangsindex: de index van het derde trimester 2018 met als basis 2010 = 100.

Art. 37. De wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, het laatst gewijzigd bij het decreet van 23 december 2016, wordt opgeheven.

Art. 38. De aanvragen om de beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen en, in geval van verlies, te vervangen, en de aanvragen in het kader van een beroepsprocedure die zijn ingesteld vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet, worden behandeld conform de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen en haar uitvoeringsbesluiten zoals die van kracht zijn op de dag vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet.

Art. 39. Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2022.

Brussel,

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

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

Hilde CREVITS

ADVIES VAN DE VLAAMSE TOEZICHTCOMMISSIE
VOOR DE VERWERKING VAN PERSOONSGEGEVENS



Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens

Advies wetgeving VTC nr. 2021/30 van 6 april 2021

over

tekst	voorontwerp van decreet
van	van de Vlaamse Regering
titel	over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen.
roepnaam	(decreet zelfstandige beroepsactiviteiten buitenlandse onderdanen)
datum	zoals principieel goedgekeurd op 26 maart 2021

De Vlaamse Toezichtcommissie (hierna "de VTC");

Gelet op het decreet van 18 juli 2008 betreffende het elektronische bestuurlijke gegevensverkeer (hierna: "het e-govdecreet"), inzonderheid artikel 10/4, §1;

Gelet op de 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 (hierna AVG), inzonderheid artikel 36, 4, artikel 57, 1, c) en artikel 58, 3;

Gelet op de wet van 30 juli 2018 betreffende de bescherming van natuurlijke personen met betrekking tot de verwerking van persoonsgegevens (hierna "WVG");

Gelet op het verzoek om advies van 29 maart 2021 van mevrouw Hilde Crevits, viceminister-president van de Vlaamse Regering en Vlaams minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw, ontvangen door de VTC op 29 maart 2021;

Brengt op 6 april 2021 het volgend advies uit:

I. VOORWERP VAN DE ADVIESAANVRAAG

1. De Vlaamse minister bevoegd voor Werk (hierna "de aanvrager") verzocht bij brief van 29 maart 2021 om het advies van de Vlaamse Toezichtcommissie (hierna "VTC") over een voorontwerp van decreet *over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen* (hierna "het Ontwerp").
2. Aangezien de adviesbevoegdheid van de VTC op grond van artikel 10/4, § 1 van het e-govdecreet betrekking heeft op de verwerkingen van persoonsgegevens, is haar adviesverlening hiertoe beperkt.

Vlaamse Toezichtcommissie voor de verwerking van persoonsgegevens, autonome dienst met rechtspersoonlijkheid

Context

3. Het Vlaams economisch migratiebeleid inzake buitenlandse zelfstandigen beoogt start-ups en innovatief ondernemend talent soepeler aan te trekken. Elke buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit wil uitoefenen in het Vlaams gewest dient in het bezit te zijn van een beroepskaart.
4. Het Ontwerp introduceert toelatingsvoorwaarden voor het bekomen van een beroepskaart met het oog op het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent. Het Ontwerp regelt verder nog de beroepsprocedure en het bevat ook een handhavings- en sanctiekader in geval van inbreuken.

II. ONDERZOEK VAN DE ADVIESAANVRAAG**1. Voorafgaande toelichting**

5. De VTC stelt vast dat de personen van wie gegevens worden verzameld en uitgewisseld de volgende zijn: buitenlandse onderdanen die een toelating aanvragen om op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen en dat het ondermeer volgende gegevens betreft:
 - de gegevens die betrekking hebben op de voorwaarden voor de zelfstandige beroepsactiviteit, zoals de economische levensvatbaarheid;
 - de gegevens die betrekking hebben op de voorwaarden voor de buitenlandse onderdaan, zoals diens kwalificatie.
6. Het gaat dus om de verwerking van persoonsgegevens, waaronder mededelingen, en de VTC gaat daarom na in hoeverre het Ontwerp en de bestaande decreten in lijn liggen met de principes van het gegevensbeschermingsrecht.

2. Bespreking

7. Het komt de stellers van het Ontwerp toe om erover te waken dat – en dit ook voor de bestaande wet- en regelgeving – elke verwerking die in onderhavige context zal plaatsvinden een rechtvaardigingsgrond vindt in artikel 6 AVG en voor sommige verwerkingen in artikel 10 AVG¹, en dat de in randnummer 9 opgesomde elementen in de regelgeving opgenomen worden².
8. De VTC wenst in herinnering te brengen dat elke overheidsinmenging in de bescherming van de persoonlijke levenssfeer zoals gewaarborgd door artikel 8 van het EVRM en artikel 22 van de Grondwet moet worden voorgeschreven in 'voldoende precieze wettelijke bepaling' die beantwoordt aan een dwingende maatschappelijke behoefte en evenredig is met de nagestreefde doelstelling. In een dergelijke precieze wettelijke bepaling moeten de essentiële elementen van de met de overheidsinmenging gepaard gaande verwerkingen van persoonsgegevens omschreven zijn.³
9. De VTC onderlijnt in het bijzonder artikel 6.3 van de AVG dat – samen gelezen met artikel 8 van het EVRM en artikel 22 van de Grondwet – voorschrijft dat regelgeving die verwerkingen in de zin van artikel 6.1, punt c) ⁴ of punt e) ⁵ van

¹ Wat ook de mogelijkheid van de verwerkingen ervan beperkt.

² Minstens in de Memorie van Toelichting had moeten verduidelijkt worden welke rechtvaardigingsgrond de opstellers inroepen.

³ Zie DEGRAVE, E., *"L'é-gouvernement et la protection de la vie privée – Légalité, transparence et contrôle"*, Collection du CRIDS, Larcier, Brussel, 2014, p. 161 e.v. (zie o.m. : EHRM, arrest *Rotaru c. Roumania*, 4 mei 2000); Zie ook enkele arresten van het Grondwettelijk Hof: Arrest nr. 44/2015 van 23 april 2015 (p. 63), Arrest nr. 108/2017 van 5 oktober 2017 (p. 17) en Arrest nr. 29/2018 van 15 maart 2018 (p. 26), Arrest nr. 2/2021 van 14 januari 2021, overw. B.22.1. e.v. Zie ook SCHRAM, F., *Privacy & persoonsgegevens. Handboek*, Brussel, Politeia, 2019, 75-98, 111-116.

⁴ "c) de verwerking is noodzakelijk om te voldoen aan een wettelijke verplichting die op de verwerkingsverantwoordelijke rust;"

⁵ "e) de verwerking is noodzakelijk voor de vervulling van een taak van algemeen belang of van een taak in het kader van de uitoefening van het openbaar gezag dat aan de verwerkingsverantwoordelijke is opgedragen;"

de AVG omkadert, in principe minstens de volgende essentiële elementen van die verwerkingen zou moeten vermelden:

- het doel van de verwerking;
- de types of categorieën van te verwerken persoonsgegevens; Deze gegevens moeten bovendien beperkt zijn tot wat noodzakelijk is voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt („minimale gegevensverwerking”)⁶;
- de betrokkenen;
- de entiteiten waaraan en doeleinden waarvoor de persoonsgegevens mogen worden verstrekt;
- de opslagperioden⁷;
- de aanduiding van de verwerkingsverantwoordelijke(n)⁸.

10. **Het Ontwerp bevat een apart hoofdstuk over de gegevensverwerking (hoofdstuk 9). Op zich is dit een aan te bevelen aanpak, maar de bepalingen die erin opgenomen zijn en de vermelde elementen, komen onvoldoende tegemoet aan de hiervoor beschreven eisen.**

“Hoofdstuk 9. Bepalingen over de gegevensverwerking

Art. 28. *De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, treedt op als verwerkingsverantwoordelijke als vermeld in artikel 4, 7), van de algemene verordening gegevensbescherming, voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de aanvraag en toekenning van beroepskaarten.*

Art. 29. *De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, wisselt voor de toepassing van hoofdstuk 5 de nodige persoonsgegevens uit met de instanties die de Vlaamse Regering aanwijst.*

De uitwisselingen van persoonsgegevens vinden plaats met tussenkomst van de bevoegde dienstenintegratoren, vermeld in xxx???, als dat van toepassing is.

Art. 30. *Onverminderd artikel 32 van de algemene verordening gegevensbescherming worden de persoonsgegevens beveiligd volgens de dataclassificatie en de richtlijnen van het stuurorgaan Vlaams Informatie- en ICT-beleid, die zijn opgesteld ter uitvoering van artikel III.74 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018.*

Art. 31. *De persoonsgegevens die overeenkomstig dit decreet worden opgevraagd, worden maar zo lang bewaard als nodig is om de beroepskaart uit te reiken en eventueel te hernieuwen.”*

11. De VTC herinnert er daarom aan dat in een eventueel uitvoeringsbesluit - waarvoor bijna elke bepaling van het Ontwerp delegatie geeft aan de Vlaamse Regering - verdere modaliteiten kunnen worden bepaald, maar **dat de essentie in het decreet zelf moet worden opgenomen**, wat nu nog niet het geval is. De VTC verwijst naar de rechtspraak van het Grondwettelijk Hof inzake delegatie door de wetgever⁹.

12. Met het oog op de nodige aanpassingen geeft de VTC hierna kort aan wat ontbreekt:

- het doeleinde van de verwerking is gedeeltelijk opgenomen in artikel 28, maar een verwijzing naar de controle- en sanctiëringstaken ontbreekt;
- welke de categorieën betrokkenen zijn, wordt niet aangegeven;
- over welke categorieën persoonsgegevens het gaat wordt niet vermeld;
- de verwerkingsverantwoordelijken kunnen duidelijker worden aangeduid (artikel 28);
- de ontvangers van de gegevens worden onvoldoende precies aangeduid (artikel 29);

⁶ Zie artikel 5.1.c), AVG.

⁷ Zie ook artikel 5.1.e), AVG.

⁸ Als er meerdere verantwoordelijken voor de verwerking zouden aangeduid worden, dient desgevallend ook rekening gehouden te worden met artikel 26 van de AVG, dat de verplichting oplegt om tussen gezamenlijke verwerkingsverantwoordelijken in een onderlinge contractuele regeling te voorzien waarin hun respectieve verantwoordelijkheden worden vastgelegd. Het dient in elk geval voor elke verwerking duidelijk te zijn welke actor(en) als verwerkingsverantwoordelijke(n) optreden.

⁹ bv. GwH nr. 166/2011, 10 november 2011, overw. B.43.3 e.v.

- de bewaartermijn wordt gedeeltelijk aangeduid in artikel 31, maar biedt onvoldoende houvast en houdt geen rekening met controle en sanctiëring.
13. De VTC wijst er wat de controle en sanctiëring betreft (hoofdstuk 8 van het Ontwerp) op dat er mogelijk ook sprake is van persoonsgegevens als bedoeld in artikel 10, AVG.
 14. Bijzondere categorieën van persoonsgegevens in de zin van artikel 10 AVG behoeven strengere beveiligingsmaatregelen. De VTC wijst op de toepasselijkheid van artikel 10, §2, WVG dat aangeeft welke bijkomende veiligheidsmaatregelen moeten voorzien worden:
 - de categorieën van personen aanwijzen die de persoonsgegevens kunnen raadplegen, waarbij hun hoedanigheid ten opzichte van de verwerking van de betrokken gegevens nauwkeurig moet worden omschreven;
 - de lijst van de aldus aangewezen categorieën van personen ter beschikking houden van de bevoegde toezichthoudende autoriteit voor gegevensbescherming;
 - ervoor zorgen dat de aangewezen personen door een wettelijke of statutaire verplichting, of door een evenwaardige contractuele bepaling ertoe gehouden zijn het vertrouwelijke karakter van de betrokken gegevens in acht te nemen.
 15. Andere maatregelen kunnen geformuleerd worden op basis van een gegevensbeschermingseffectbeoordeling.
 16. Bovendien betreft het ook financiële informatie, die, voor zover ze betrekking heeft op natuurlijke personen, beschouwd kan worden als “gevoelige gegevens of gegevens van zeer persoonlijke aard”¹⁰ en het al dan niet een bedreiging vormen voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied.
 17. De VTC stelt vast dat er wel enige aandacht wordt besteed aan maatregelen. Zo verwijst artikel 29 van het ontwerp naar de tussenkomst van dienstenintegratoren, wat zeker aan te bevelen is.
 18. De tussenkomst van dienstenintegratoren heeft betrekking op de mededeling van persoonsgegevens. In dat kader merkt de VTC op dat er zonder dat dit als dusdanig wordt vermeld, mogelijk ook persoonsgegevens worden uitgewisseld naar aanleiding van de adviesvragen aan de Adviescommissie voor Economische Migratie zoals vermeld in artikel 19 van het Ontwerp.
 19. In artikel 30 worden ook beveiligingsmaatregelen opgelegd. De VTC moet hiervoor echter weer opmerken zoals in vroegere adviezen, dat de bedoelde classificering en maatregelen¹¹ niet gepreciseerd worden en toegepast op de hier bedoelde verwerkingen. Ook deze verwijzing is dus te algemeen.
 20. Voor de toetsing aan de andere principes en regels kan de Vlaamse Regering, met de hulp van de bevoegde functionarissen voor de gegevensbescherming, richtlijnen vinden op de website van de VTC waar de essentiële elementen voor wet- en regelgeving vermeld worden¹² en a diverse adviezen van de VTC over Vlaamse ontwerpen werden opgenomen¹³. De VTC beveelt aan dat voor het uitwerken van deze bepalingen het register van

¹⁰ Zie richtsnoeren van de Groep Gegevensbescherming Artikel 29 van 4 oktober 2017 over de Gegevensbeschermingseffectbeoordeling (p 11 punt 4). <https://overheid.vlaanderen.be/richtsnoeren-voor-gegevensbeschermingseffectbeoordelingen-wp29>

¹¹ Een ontwerp van dit model werd voorgesteld aan de VTC in 2017. De conclusie was: “gevraagde controles (cf. internationale standaarden) en verbeteringen uitvoeren en het model verder verfijnen op basis van enkele testcases. De resultaten daarvan nog eens voorleggen aan de VTC.” De bouwstenen van het facilitair bedrijf worden ook vermeld (in laatste kolom bij de maatregelen). De VTC heeft zich niet over de kwaliteit van de bouwstenen uitgesproken.” Over een van de “bouwstenen”, met name encryptie voor Amazon Web Services werden adviezen gegeven door de VTC. Zie <https://overheid.vlaanderen.be/vlaamse-toezichtcommissie-cloud>.

¹² <https://overheid.vlaanderen.be/meer-over-advies-regelgeving>

¹³ <https://overheid.vlaanderen.be/vlaamse-toezichtcommissie/machtigingen-en-adviezen>

verwerkingsactiviteiten wordt geraadpleegd dat de verantwoordelijke moet opgemaakt hebben op grond van artikel 30, AVG.

21. Op basis van wat nu in het Ontwerp staat, kan de VTC de toets aan de verschillende AVG-principes onvoldoende uitvoeren.

III. **BESLUIT**

22. De VTC is van oordeel dat het voorgelegde voorontwerp enkel voldoende waarborgen zou kunnen bieden als de vereisten voor een AVG-conforme decretale basis voor de verwerking effectief in het Ontwerp worden toegevoegd.

Hans Graux,
Voorzitter VTC

ADVIES VAN DE ADVIESCOMMISSIE ECONOMISCHE MIGRATIE
VAN DE SOCIAAL-ECONOMISCHE RAAD VAN VLAANDEREN



Advies

Een beter kader voor buitenlandse ondernemers

Brussel, 26 april 2021

Een beter kader voor buitenlandse ondernemers

Adviesvraag: Voorontwerp van decreet over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen

Adviesvrager: Hilde Crevits - Vlaams minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw

Ontvangst adviesvraag: 29 april 2021

Adviestermijn: 30

Decretale opdracht: adviesfunctie

Goedkeuring raad: 26 april 2021

Contactpersoon: Niels Morsink – nmorsink@serv.be



Mevrouw Hilde CREVITS

Vlaams minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw

Consciencegebouw

Koning Albert II laan 15

1210 Sint-Joost-ten-Node

contactpersoon

Niels Morsink
nmorsink@serv.be

ons kenmerk

SERV_ACEM_BR_20210426_beroepskaarten

Brussel

26 april 2021

Een beter kader voor buitenlandse ondernemers

Mevrouw de viceminister-president

Ondernemers bieden de Vlaming producten, diensten en jobs aan. Zowel Europese ondernemers als ondernemers van buiten de EU investeren in Vlaanderen en voor hen moet dus de rode loper worden uitgerold. Daarom zijn de sociale partners verheugd dat Vlaanderen deze bevoegdheid in handen neemt en dat er een duidelijk, gedigitaliseerd en toekomstgericht wettelijk kader komt. De sociale partners betreuren wel dat de Vlaamse Regering nog enkele scherpe struikelstenen door de rode loper laat priemen zoals het benodigde startkapitaal en de diplomavereiste

Hoogachtend

Stefaan Peirsman

voorzitter

Advies

1 Inleiding

Ondernemers bieden de Vlaming producten, diensten en jobs aan. Zowel Europese ondernemers als ondernemers van buiten de EU investeren in Vlaanderen en voor hen moet dus de rode loper worden uitgerold. Daarom zijn de sociale partners verheugd dat Vlaanderen deze bevoegdheid in handen neemt en dat er een duidelijk, gedigitaliseerd en toekomstgericht wettelijk kader komt. Het verduidelijken van de criteria voor economische meerwaarde komt de rechtszekerheid ten goede en doet hopelijk buitenlandse ondernemers vaker voor Vlaanderen kiezen. De sociale partners scharen zich achter de doelstelling in het Vlaams Regeerakkoord om meer ambitieuze buitenlandse ondernemers en innovatief buitenlands talent aan te trekken, rekening houdend met de economische meerwaarde.

‘Start-ups’ hebben echter geen monopolie op economische meerwaarde. Daarom betreuren de sociale partners dat de Vlaamse Regering nog enkele scherpe struikelstenen door de rode loper laat priemen zoals het benodigde startkapitaal en de diplomavereniging. Deze disproportionele drempels lijken enkel als doel te hebben ondernemende, buitenlandse onderdanen te weren. Nochtans creëren talrijke buitenlandse onderdanen elke dag economische meerwaarde in Vlaanderen. De sociale partners vragen daarom geen nieuwe muren tegen niet-Europese ondernemers op te trekken. Buitenlandse ondernemers zijn geen bedreiging, maar dragen bij aan een dynamischer Vlaanderen.

Dat betekent niet dat de sociale partners ervoor pleiten om de deuren wagenwijd open te zetten voor alle buitenlandse onderdanen. De sociale partners vragen om een zorgvuldige beoordeling te maken op basis van het ondernemingsplan en met name het financieel plan, elementen die ertoe doen bij de bedrijfsvoering, in plaats van botweg een dubbele blokkade op te werpen.

2 Diplomadrempel

Ondanks het eerdere advies van de sociale partners¹ werd de diplomadrempel behouden. Dit betekent dat buitenlandse onderdanen minstens een diploma secundair onderwijs moeten hebben om een onderneming in Vlaanderen te kunnen opstarten. Voor Vlaamse ondernemers bestaat deze drempel niet en dat is een goede zaak, want ook kortgeschoolden kunnen succesvolle ondernemers worden die een innovatieve en/of economische meerwaarde aan Vlaanderen bieden. Buitenlandse onderdanen kunnen door werkervaring een beroep zoals loodgieter hebben geleerd zonder dat ze een diploma secundair onderwijs kunnen voorleggen. Niet alleen weert deze drempel potentieel succesvolle kortgeschoolde buitenlandse onderdanen, de drempel verlengt ook de procedure voor ‘klassieke ondernemingen’ omdat NARIC het diploma moet erkennen.

¹ Advies visienota beroepskaarten 14 augustus 2020:
<https://www.commissieeconomischemigratie.be/economischemigratie/publicatie/advies-visienota-beroepskaarten>

De memorie van toelichting erkent dan ook de negatieve impact op de doorlooptijden van de aanvraag- en de behandelingsprocedure bij de gelijkwaardigheidserkenning van een buitenlands diploma. De buitenlandse onderdanen die een zelfstandige beroepsactiviteit willen uitoefenen met een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen moeten dan ook enkel een diploma van het hoger onderwijs voorleggen aan het departement zonder de erkenningsprocedure bij NARIC te doorlopen. Aan buitenlandse onderdanen die slechts een economische en geen ‘innovatieve’ meerwaarde hebben, wordt deze gunst echter vreemd genoeg niet verleend.

Daarom vragen de sociale partners opnieuw om geen diplomadrempeel in te voeren.

3 Kapitaaldrempeel

Naast de diplomadrempeel wil de Vlaamse Regering ook een kapitaaldrempeel invoeren. De buitenlandse onderdaan die een ‘klassieke onderneming’ wil starten zal 18.600 euro op een rekening moeten storten. Deze drempel werd bij de modernisering van de vennootschapswetgeving voor Vlamingen afgeschaft wegens verouderd, maar wordt nu uit de vergeetput gehaald om als dam tegen buitenlandse onderdanen te gebruiken.

18.600 is een willekeurige drempel. Het benodigde startkapitaal voor een onderneming hangt af van de activiteit zoals de memorie van toelichting ook erkent voor de beroepsactiviteiten met een innovatieve, artistieke, sportieve of culturele meerwaarde die geen 18.600 euro op een rekening moeten storten om te kunnen starten. De sociale partners vragen daarom opnieuw dat aan de buitenlandse onderdaan op basis van het ondernemingsplan een toereikend minimumstartkapitaal wordt gevraagd, aangepast aan de specifieke behoeften van de op te starten zaak.

4 Doorlooptijd en procedure

De doorlooptijd van de procedure zal in het Besluit van de Vlaamse Regering (BVR) worden vast gelegd. De sociale partners rekenen erop dat er in het BVR een ambitieuze en transparante doorlooptijd zal worden vast gelegd en verwijzen graag opnieuw naar hun advies hierover². Met een eenvoudige, transparante en waar mogelijk digitale procedure waarin elke stap objectief en opportuun is kunnen we ons profileren ten aanzien van andere Europese landen, opdat veelbelovende ondernemers zich in Vlaanderen vestigen. Korte doorlooptijden en een voorspelbaar verloop kunnen voor het nodige concurrentieel voordeel zorgen.

4.1 Ondernemingsloketten

De kandidaat-zelfstandige die zich op het Belgisch grondgebied bevindt en in het bezit is van een A-kaart of een bewijs van inschrijving in het vreemdelingenregister kan zijn aanvraag via een erkend ondernemingsloket indienen. De ondernemingsloketten functioneren niet enkel als doorgeefluik, maar voorzien bijvoorbeeld ook startersondersteuning. Ook voor de formaliteiten die volgen op de aflevering van de beroepskaart (inschrijving KBO en eventuele aansluiting bij een sociaal verzekeringsfonds als verplichte stappen, en potentieel ook activering BTW, vergunningen, ...) moet men bij het ondernemingsloket zijn. Ten einde de doorlooptijd te

² https://www.commissieeconomischemigratie.be/sites/default/files/documenten/SERV_ACEM_20200814_Beroepskaarten_ADV.pdf

verbeteren, vragen de sociale partners aan het Departement WSE om met de ondernemingsloketten hierover in gesprek te gaan.

4.2 Gelijke behandeling

In de visienota³ staat: *‘we hanteren een soepele houding voor de start-ups en de scale-ups’*. De sociale partners waarderen een soepele houding, maar vragen dat er geen voorkeursbehandeling voor bepaalde ondernemingen of zelfstandigen wordt voorzien. De doorlooptijd dient voor alle buitenlandse onderdanen even snel en transparant te zijn.

Deze gelijkheid van behandeling zien de sociale partners ook graag terugkomen bij de expat centers die in Nederland succesvol zijn en die de sociale partners graag ook in de grote Vlaamse steden zouden zien. Deze centers moeten aan buitenlandse werknemers en ondernemers een one-stop-shop bieden waar zij en hun gezin voor al hun vragen terecht kunnen.

5 Beroepsprocedure

Artikel 18 stelt dat de beroepsprocedure nog verder wordt uitgewerkt. De sociale partners gaan akkoord met de afschaffing van de REOV en pleiten niet voor de oprichting van een andere commissie, maar vragen wel dat ondernemers de mogelijkheid hebben om in de beroepsprocedure te worden gehoord.

6 Inspectie

In de memorie van toelichting wordt erop gewezen dat de Vlaamse Sociale Inspectie in 36% van de dossiers inbreuken vaststelt. Daarom betreuren de sociale partners dat het aantal VTEs bij de Vlaamse Sociale inspectie van 35 vte's in 2016 tot 30 vte's in 2020 daalde. Ze vragen om het aantal VTEs opnieuw op het niveau van 2016 te brengen.⁴

7 Punctuele opmerkingen

7.1 Harde kern

Een ondernemer die zich in Vlaanderen vestigt en personeel aanwerft moet deze volgens de Belgische arbeidswetgeving tewerkstellen. De sociale partners vragen om ‘harde kern’, een begrip dat in het kader van detachering wordt gebruikt, te schrappen in de volgende zin uit artikel 5 van de Memorie van Toelichting:

‘Zij mag niet leiden tot concurrentieverstorend gedrag en daarnaast moet de harde kern van de arbeids en loonsvoorwaarden worden gerespecteerd bij de eventuele aanwerving van werknemers.’

³ <https://docs.vlaamsparlement.be/pfile?id=1585335>

⁴ <https://www.vlaamsparlement.be/commissies/commissievergaderingen/1496941/verslag/1501507>

7.2 Culturele en sportieve meerwaarde

De sociale partners merken op dat de voorwaarden voor het vaststellen van een sportieve meerwaarde gedetailleerder werden uitgewerkt dan de voorwaarden voor het bepalen van de culturele meerwaarde.

7.3 Bijkomende voorwaarden

De sociale partners begrijpen dat de bijkomende voorwaarden uit artikel 11 die vandaag ook al bestaan relevant kunnen zijn, maar vragen flexibiliteit aan de dag te leggen bij de beoordeling ervan.

VOORONTWERP VAN DECREET
van 7 mei 2021



Voorontwerp van decreet over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen

Op voorstel van de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het voorontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Algemene bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Hoofdstuk 2. Definities

Art. 2. In dit decreet wordt verstaan onder:

- 1° algemene verordening gegevensbescherming: 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);
- 2° beroepskaart: de toelating die de buitenlandse onderdaan machtigt om op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen op grond van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan;
- 3° bevoegde overheid: de dienst Economische Migratie van het Departement Werk en Sociale Economie van het Vlaams Ministerie van Werk en Sociale Economie, vermeld in artikel 25, §1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie;
- 4° buitenlandse onderdaan: de onderdaan van een derde land, vermeld in artikel 2, 6, van verordening (EU) 2016/399 van het Europees Parlement en de Raad van 9 maart 2016 betreffende een Uniecode voor de overschrijding van de grenzen door personen (Schengengrenscore);

- 5° kwalificatie: een onderwijs- of beroepskwalificatie als vermeld in hoofdstuk III, afdeling II, van het decreet van 30 april 2009 betreffende de kwalificatiestructuur, die is ingeschaald van niveau 1 tot en met 8 conform het kwalificatieraamwerk, vermeld in hoofdstuk IV, afdeling II, II/1 en III, van het voormelde decreet, of die uitgereikt is nadat een programma dat ingeschaald is in de niveaus van de International Standard Classification of Education 2011, succesvol beëindigd is;
- 6° verblijfwet: de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;
- 7° wettig verblijf: de verblijfssituatie van de buitenlandse onderdaan die toegelaten of gemachtigd is om op het grondgebied van België te verblijven voor een periode die negentig dagen niet overschrijdt conform titel I, hoofdstuk II, van de verblijfwet, of voor een periode van meer dan negentig dagen conform titel I, hoofdstuk III, of titel II van de voormelde wet;
- 8° zelfstandige beroepsactiviteit: een activiteit die niet onder de toepassing valt van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers of de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

Hoofdstuk 3. Algemene beginselen

Art. 3. Elke buitenlandse onderdaan die op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent hetzij als natuurlijke persoon, hetzij binnen een rechtspersoon of binnen iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid moet in het bezit zijn van een beroepskaart.

Art. 4. De Vlaamse Regering kan bepaalde categorieën van buitenlandse onderdanen vrijstellen van de verplichting, vermeld in artikel 3, om de volgende redenen:

- 1° de aard of de duurtijd van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 2° de uitvoering van internationale verdragen of het bestaan van een maatregel van wederkerigheid.

Art. 5. §1. De beroepskaart wordt uitgereikt of hernieuwd als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° voorwaarden voor de zelfstandige beroepsactiviteit:
 - a) een innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde bieden voor Vlaanderen conform de voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 4 van dit decreet;
 - b) economisch levensvatbaar zijn;
 - c) geen negatieve invloed op de markteconomie en de werkgelegenheid hebben;
 - d) geen bedreiging voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied vormen als vermeld in artikel 3 van de verblijfwet;
 - e) de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen naleven.
- 2° voorwaarden voor de buitenlandse onderdaan:

- a) een startkapitaal van 18.600 euro hebben dat wordt aangewend voor de ontplooiing van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- b) minimaal over een kwalificatie van niveau 4 beschikken;
- c) geen bedreiging voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied vormen als vermeld in artikel 3 van de verblijfswet;
- d) de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen naleven;
- e) stabiele, toereikende en regelmatige bestaansmiddelen hebben om te voorzien in zijn levensonderhoud of in dat van zijn gezin als vermeld in artikel 10, §5, van de verblijfswet.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, nader bepalen.

De Vlaamse Regering kan het bedrag van het startkapitaal, vermeld in het eerste lid, 2°, a), wijzigen zonder dat dit startkapitaal minder mag bedragen dan 18.600 euro.

§2. Het startkapitaal, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, a), is niet vereist als de buitenlandse onderdaan een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als vermeld in artikel 6, 8 en 9.

Een buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen, als vermeld in artikel 6, kan afwijken van de vereiste van een kwalificatie van niveau 4, als vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, b), indien hij een diploma van het hoger onderwijs voorlegt aan de dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.

Onder een diploma van het hoger onderwijs wordt het volgende verstaan: een getuigschrift dat wordt afgeleverd door een onderwijsinstelling waarbij de buitenlandse onderdaan een voortgezette opleidingsvorm heeft voltooid.

Hoofdstuk 4. Voorwaarden om de innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit voor Vlaanderen te bepalen

Art. 6. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan een van de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze ontwikkelt nieuwe producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 2° ze past nieuwe of verbeterde technologieën toe op bestaande producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 3° ze werkt samen met een van de volgende organisaties:
 - a) een incubator of accelerator;
 - b) een organisatie voor onderzoek en kennisverspreiding als vermeld in artikel 2, 83, van verordening (EU) nr. 651/2014 van de Commissie van 17 juni 2014 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 107 en 108 van het Verdrag met de interne markt verenigbaar worden verklaard.

In het eerste lid, 3°, a) wordt verstaan onder:

- 1° accelerator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde ondersteunt door specifieke programma's met een beperkte duurtijd aan te bieden waarmee ze haar groeitraject verder kan uitwerken;
- 2° incubator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde gedurende haar eerste levensjaren ondersteunt door fysieke infrastructuur, geïntegreerde bedrijfsondersteunende programma's en netwerken aan te bieden waarmee ze zich kan ontwikkelen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 7. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een economische meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze creëert banen;
- 2° ze brengt investeringen met zich mee.

Als de zelfstandige beroepsactiviteit niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, toont de buitenlandse onderdaan aan dat de beoogde zelfstandige beroepsactiviteit een gunstig effect heeft op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste en tweede lid, nader bepalen.

Art. 8. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een culturele of artistieke meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° de buitenlandse onderdaan werkt samen met een organisatie uit de Vlaamse culturele of artistieke sector of toont een toekomstige samenwerking aan;
- 2° de buitenlandse onderdaan legt een curriculum vitae of een portfolio voor waaruit de bijzondere affiniteit met het culturele of artistieke veld kan worden afgeleid.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 9. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze heeft betrekking op een sporttak van de sporttakkenlijst, vermeld in artikel 2, 14°, van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector waarvoor een unisportfederatie als vermeld in artikel 20 en 21 van het voormelde decreet, bestaat die de sporttak in kwestie aanbiedt;
- 2° ze wordt uitgeoefend in een sportclub die is aangesloten bij een erkende sportfederatie als vermeld in artikel 2, 11°, van het voormelde decreet, in een erkende Vlaamse sportfederatie als vermeld in artikel 4 van het

- voormelde decreet, of in een topsportschool als vermeld in artikel 24, tweede lid, van het voormelde decreet;
- 3° ze bestaat uit de begeleiding van individuele sporters of groepen van sporters ouder dan achttien jaar, behalve als het gaat over geïdentificeerde topsporttalenten, vermeld in artikel 2, 17°, van het voormelde decreet, uit de topsportwerking van de Vlaamse topsportfederaties, vermeld in artikel 1, 7°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 januari 2017 betreffende de uitvoering van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector inzake de vaststelling van de voorwaarden om een subsidie te verkrijgen voor de uitvoering van de beleidsfocus topsport;
- 4° de begeleiding, vermeld in punt 3°, resulteert in een duurzame verhoging van het sportieve niveau van de sporters;
- 5° de buitenlandse onderdaan oefent de zelfstandige beroepsactiviteit uit als lesgever, trainer, coach of sportbegeleider en hij beschikt over een kwalificatie van de Vlaamse Trainersschool, vermeld in artikel 2, 18°, van het voormelde decreet, in de sporttak in kwestie of is daarmee gelijkgesteld. Indien de buitenlandse onderdaan niet over een Vlaamse Trainersschool-kwalificatie beschikt, dan dient betrokkene deze te behalen binnen de twaalf maanden na de aanvraag;
- 6° voor de beoogde sporttak, vermeld in punt 1°, zijn er voor de beoogde kwalificatie onvoldoende lesgevers, trainers, coaches of sportbegeleiders met een kwalificatie als vermeld in punt 5°, beschikbaar in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Hoofdstuk 5. De aanvragen om een beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen of te vervangen in geval van verlies

Art. 10. De buitenlandse onderdaan dient op straffe van niet-ontvankelijkheid zijn aanvraag in met een aanvraagformulier dat de Vlaamse Regering ter beschikking stelt.

Het formulier bevat de volgende gegevens:

- 1° de persoonlijke gegevens en de verblijfsrechtelijke situatie van de buitenlandse onderdaan;
- 2° de gegevens en de details van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 3° de datum en de handtekening van de buitenlandse onderdaan.

De Vlaamse Regering bepaalt welke bewijsdocumenten voor de aanvraag nodig zijn om deze ontvankelijk te verklaren.

De Vlaamse Regering bepaalt de verdere aanvraag- en behandelingsprocedure en de kosten die verbonden zijn aan de indiening van de aanvraag en de aflevering van de beroepskaart.

Art. 11. Op de beroepskaart worden de volgende gegevens vermeld:

- 1° de persoonlijke gegevens van de houder;
- 2° de datum van uitgifte en de geldigheidsduur van de beroepskaart;
- 3° de gegevens van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart wordt toegekend;
- 4° in voorkomend geval, de nadere voorwaarden waaraan de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit is onderworpen.

Art. 12. De beroepskaart heeft de volgende kenmerken:

- 1° ze is persoonlijk en ze kan niet overgedragen worden aan iemand anders;
- 2° ze is beperkt tot de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart is afgeleverd;
- 3° ze wordt toegekend voor de duur van de zelfstandige beroepsactiviteit met een maximumduur van drie jaar. Als de geldigheidsduur van de beroepskaart is verstreken, kan de beroepskaart hernieuwd worden.

Hoofdstuk 6. Weigering, intrekking en verlies van geldigheid

Art. 13. De Vlaamse Regering bepaalt de gronden tot weigering en intrekking van de beroepskaart.

Bij een beslissing tot weigering of intrekking van de beroepskaart kan de buitenlandse onderdaan gedurende één jaar vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing geen nieuwe aanvraag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit. Deze termijn begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Het eerste lid is niet van toepassing als de betrokkene bij een weigeringsbeslissing een nieuw element kan voorleggen dat, op straffe van nietigheid, gemotiveerd is. De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, beoordeelt of dat nieuw element van doorslaggevend belang is om de aanvraag ontvankelijk te verklaren.

Art. 14. De beroepskaart verliest haar geldigheid als de houder ervan niet langer beschikt over een wettig verblijf.

Hoofdstuk 7. Beroepsprocedure

Art. 15. De buitenlandse onderdaan van wie de beroepskaart wordt geweigerd of ingetrokken, kan beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering.

Art. 16. Het beroep voldoet op straffe van nietigheid aan al de volgende voorwaarden:

- 1° het is ingesteld binnen dertig dagen vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing;
- 2° het is gemotiveerd.

De termijn in het eerste lid begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Art. 17.

De Vlaamse Regering kan de nadere regels van de beroepsprocedure bepalen.

Hoofdstuk 8. Advies, toezicht en sancties

Art. 18. Behalve in geval van dringende noodzakelijkheid wint de Vlaamse Regering, ter uitvoering van de bevoegdheden die bij dit decreet aan haar zijn toegekend, het advies in van de Adviescommissie voor Economische Migratie, vermeld in artikel 19, tweede lid, van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

Art. 19. Het toezicht en de controle op de uitvoering van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan verlopen conform het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004.

Art. 20. Alle bepalingen van boek 1 van het Strafwetboek, met uitzondering van hoofdstuk V, zijn van toepassing op de inbreuken, vermeld in dit decreet. In geval van herhaling is artikel 85 van het Strafwetboek niet van toepassing.

Art. 21. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek wordt een buitenlandse onderdaan gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 250 tot 2500 euro, of met een van die straffen alleen, als hij in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan:

- 1° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de zaak is bevolen.

Art. 22. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek worden de volgende personen gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;
- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.

Art. 23. Bij herhaling binnen vijf jaar kan de maximale straf, vermeld in artikel 22 en 23, op het dubbele van dat maximum worden gebracht.

Art. 24. §1. Voor de inbreuken, vermeld in artikel 22 en 23, kan de rechter de veroordeelde het verbod opleggen om gedurende één maand tot drie jaar, zelf of via een tussenpersoon, de onderneming of inrichting waar de inbreuk is begaan, volledig of gedeeltelijk uit te baten of er in om het even welke hoedanigheid in dienst te worden genomen.

Voor de inbreuken, vermeld in artikel 22 en 23, kan de rechter bovendien, als hij zijn beslissing met redenen omkleedt, de volledige of gedeeltelijke sluiting bevelen van de onderneming of inrichting waar de inbreuken zijn begaan, voor de duur van één maand tot drie jaar.

§2. De duur van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, gaat in vanaf de dag waarop de veroordeelde zijn straf heeft ondergaan of waarop zijn straf verjaard is, en, bij voorwaardelijke vrijlating, vanaf de dag van de invrijheidstelling, als die laatste niet ingetrokken wordt.

De gevolgen van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, nemen evenwel een aanvang zodra de veroordeling op tegenspraak of bij verstek definitief is.

§3. De rechter kan de straffen, vermeld in paragraaf 1, alleen opleggen als dat noodzakelijk is om de inbreuken te doen stoppen of om te voorkomen dat ze zich herhalen, op voorwaarde dat de veroordeling tot die straffen in verhouding staat tot het geheel van de betrokken sociaaleconomische belangen.

De straffen, vermeld in paragraaf 1, doen geen afbreuk aan de rechten van derden.

Art. 25. De beroepskaart wordt verbeurdverklaard als de buitenlandse onderdaan voor het namaken of vervalsen ervan of voor de inbreuken, vermeld in artikel 22, 2° en 3°, en artikel 23, 2° tot en met 4°, is veroordeeld.

Art. 26. De rechtsvorderingen die ontstaan uit de toepassing van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan, verjaren na verloop van vijf jaar na het feit waaruit de vordering is ontstaan.

Hoofdstuk 9. Bepalingen over de gegevensverwerking

Art. 27. De bevoegde overheid treedt op als verwerkingsverantwoordelijke als vermeld in artikel 4, 7), van de algemene verordening gegevensbescherming, voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van:

- 1° de aanvraag en toekenning van beroepskaarten;
- 2° het toezicht en de sancties als bepaald in hoofdstuk 8 van dit decreet met uitzondering van art. 19 .

Art. 28. De volgende categorieën van persoonsgegevens van de aanvrager worden in het kader van de aanvraag en toekenning van de beroepskaarten verwerkt:

- 1° de identificatie- en de contactgegevens;
- 2° de persoonlijke gegevens en de gegevens met betrekking tot de verblijfsrechtelijke situatie;
- 3° de financiële en de fiscale gegevens;
- 4° de gegevens met betrekking tot de kwalificatie;
- 5° de gegevens met betrekking tot strafrechtelijke veroordelingen en strafrechtelijke inbreuken.

De bevoegde overheid wisselt voor de toepassing van hoofdstuk 5 persoonsgegevens uit met de Dienst Vreemdelingenzaken als bedoeld in artikel 3, 1° van het samenwerkingsakkoord van 2 februari 2018 tussen de Federale Staat, het Waalse Gewest, het Vlaamse Gewest, het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en de Duitstalige Gemeenschap over de coördinatie van het beleid voor de toekenning van arbeidsvergunningen en voor de toekenning van de verblijfsvergunning, alsook de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse werknemers.

De uitwisselingen van persoonsgegevens vinden plaats met tussenkomst van de bevoegde dienstenintegratoren als dat van toepassing is.

Art. 29. De persoonsgegevens die overeenkomstig dit decreet worden opgevraagd, worden niet langer bewaard dan nodig voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt, met een maximum bewaartermijn van één jaar na de verjaring van alle vorderingen die tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren.

Hoofdstuk 10. Wijzigingsbepalingen

Art. 30. In artikel 2, §1, eerste lid, van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 maart 2019, wordt punt 58° vervangen door wat volgt:

“58° het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen;”.

Art. 31. In artikel 13/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgung vatbaar zijn, kan voor de volgende inbreuken op het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan aan de buitenlandse onderdaan een administratieve geldboete van 500 tot 5000 euro opgelegd worden:

- 1° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de geëxploiteerde zaak is bevolen.”.

Art. 32. In artikel 13/5 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgung vatbaar zijn, kunnen voor de volgende inbreuken op het decreet van [datum] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan de volgende personen een administratieve geldboete van 1800 euro tot 18.000 euro krijgen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;
- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.”.

Art. 33. Aan artikel 14 van hetzelfde decreet wordt een tweede lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De rechtspersoon is hoofdelijk gehouden tot het betalen van de administratieve geldboete die opgelegd is aan zijn werkende vennoten of mandatarissen op basis van artikel 13/4 en 13/5 van dit decreet, als de inbreuk een intrinsiek verband heeft met de verwezenlijking van zijn doel of de waarneming van zijn belangen, of als de inbreuk voor zijn rekening is gepleegd.”.

Hoofdstuk 11. Slotbepalingen

Art. 34. Het startkapitaal, vermeld in artikel 5, §1, eerste lid, 2°, a), wordt elk jaar op 1 januari aangepast aan de index van de conventionele lonen voor bedienden van het derde trimester (basis 2010 = 100) overeenkomstig de formule: het nieuwe bedrag is gelijk aan het basisbedrag vermenigvuldigd met de nieuwe index en gedeeld door de aanvangsindex. Het resultaat wordt afgerond op de euro.

In het eerste lid wordt verstaan onder:

- 1° index van de conventionele lonen voor bedienden: de index die wordt vastgesteld door de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg op basis van de berekening van het gemiddelde van de wedde van de volwassen bedienden van de privésector, zoals vastgelegd bij collectieve arbeidsovereenkomst;
- 2° basisbedragen: de bedragen die van kracht zijn op 1 januari 2020;
- 3° nieuwe index: de index van het derde trimester, met als basis 2010 = 100 van het jaar dat voorafgaat aan de indexering;
- 4° aanvangsindex: de index van het derde trimester 2018 met als basis 2010 = 100.

Art. 35. De wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, het laatst gewijzigd bij het decreet van 23 december 2016, wordt opgeheven.

Art. 36. De aanvragen om de beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen en, in geval van verlies, te vervangen, en de aanvragen in het kader van een beroepsprocedure die zijn ingesteld vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet, worden behandeld conform de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen en haar uitvoeringsbesluiten zoals die van kracht zijn op de dag vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet.

Art. 37. Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2022.

Brussel,

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

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

Hilde CREVITS

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE



RAAD VAN STATE afdeling Wetgeving

advies 69.386/1
van 14 juni 2021

over

een voorontwerp van decreet ‘over de uitoefening van
zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen’

Op 10 mei 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale economie en Landbouw verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een voorontwerp van decreet ‘over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen’.

Het voorontwerp is door de eerste kamer onderzocht op 2 juni 2021. De kamer was samengesteld uit Marnix VAN DAMME, kamervoorzitter, Chantal BAMPS en Wouter PAS, staatsraden, Michel TISON, assessor, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

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

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 14 juni 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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET VOORONTWERP VAN DECREET

2.1. Het voorliggende voorontwerp van decreet beoogt na de bevoegdheidsoverdrachten – als gevolg van de Zesde Staatshervorming – de federale wet van 19 februari 1965 ‘betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen’ niet langer op gewestelijk niveau te wijzigen, maar te vervangen door een autonome regeling geldend voor de Vlaamse overheid.

2.2. Het voorontwerp voert toelatingsvoorwaarden in voor het bekomen van een beroepskaart met het oog op het versoepeld aantrekken van start-ups en innovatief ondernemend talent. Het regelt verder nog de beroepsprocedure en het bevat ook een handhavings- en sanctiekader in geval van inbreuken.

2.3. Het voorontwerp van decreet bestaat uit 11 hoofdstukken. De hoofdstukken 1, 2, 3, 10 en 11 bevatten respectievelijk de algemene bepaling (artikel 1 van het voorontwerp), de definities (artikel 2), de algemene beginselen (artikelen 3 tot 5), de wijzigingsbepalingen (artikelen 32 tot 35) en de slotbepalingen (artikelen 36 tot 39). De hoofdstukken 4 tot 9 regelen respectievelijk de voorwaarden om de innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit te bepalen (artikelen 6 tot 9), de aanvragen om een beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen of te vervangen in geval van verlies (artikelen 10 tot 12), de weigering, de intrekking en het verlies van geldigheid (artikelen 13 tot 14), de beroepsprocedure (artikelen 15 tot 18), het advies, het toezicht en de sancties (artikelen 19 tot 27) en de gegevensverwerking (artikelen 28 tot 31).

VORMVEREISTEN

3. Het voorontwerp, met name hoofdstuk 9, bevat bepalingen die op de verwerking van persoonsgegevens betrekking hebben.

Uit de toelichting van de gemachtigde blijkt dat de ontworpen regeling niet voor advies is voorgelegd aan de federale Gegevensbeschermingsautoriteit, maar enkel aan de Vlaamse Toezichtcommissie (hierna: VTC).

¹ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder “rechtsgrond” de overeenstemming met de hogere rechtsnormen verstaan.

In advies 61.267/2/AV van 27 juni 2017 over een voorontwerp dat heeft geleid tot de wet van 3 december 2017 ‘tot oprichting van de Gegevensbeschermingsautoriteit’,² heeft de algemene vergadering van de afdeling Wetgeving uiteengezet dat noch de algemene verordening gegevensbescherming (AVG),³ 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.⁴ Het verlenen van de bevoegdheid aan die autoriteiten om adviezen te geven, teneinde te voldoen aan de verplichting die voortvloeit uit de verordeningsbepalingen, valt daar ook onder.

Zoals echter eveneens in het voormelde advies is uiteengezet, is het de Gegevensbeschermingsautoriteit, opgericht bij de wet van 3 december 2017, 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.⁵ Daaronder valt ook de bevoegdheid om, wat die regels betreft, advies te geven teneinde te voldoen aan de voormelde adviesverplichting.

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

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 5

4. Artikel 5, § 1, eerste lid, 1°, e) en 2°, d), van het voorontwerp bepalen dat de beroepskaart wordt uitgereikt of hernieuwd als “de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen” worden nageleefd.

Gevraagd wat precies bedoeld wordt met dit criterium, antwoordde de gemachtigde:

“De buitenlandse onderdaan dient ervoor te zorgen dat zijn zelfstandige activiteit in lijn is met de geldende wettelijke en reglementaire verplichtingen. In de memorie van toelichting van het voorontwerp van decreet werd er een voorbeeld voorzien om dit te duiden: ‘Zo is het bijvoorbeeld een wettelijke verplichting om bij de opstart van een besloten vennootschap (BV) een authentieke akte op te stellen bij de notaris.’ (MvT, p. 15).

² *Parl.St.* Kamer 2016-17, nr. 54-2648/001, 103-132.

³ Zie immers artikel 51, lid 1, van de 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’ (AVG).

⁴ *Ibid.*, 115 (opmerking 7.1).

⁵ *Ibid.*, 106-115 (opmerkingen 1 tot 6) en 117 (opmerking 3).

Deze voorwaarde geldt ook voor de buitenlandse onderdaan (art. 5§1, 2°, d)): in de memorie van toelichting werd dit geduid aan de hand van dit voorbeeld: ‘Zo dient hij bijvoorbeeld over de vereiste beroepskwalificaties te beschikken indien hij een gereguleerd beroep (zoals architect) wilt uitoefenen.’ (MvT, p. 16).

Gezien er heel wat wettelijke en reglementaire verplichtingen (sociaalrechtelijke verplichtingen, belastingverplichtingen,...) zijn die de ondernemer en diens onderneming dient te respecteren wordt dit in de toelatingsvoorwaarde niet verder gespecificeerd.

In art. 7, 4° van de wet van 19 februari 1965 is er een gelijkaardige bepaling opgenomen:

‘4° of die de wettelijke voorschriften en reglementen overtreedt welke de door hem uitgeoefende activiteiten beheersen, of die niet voldoet aan zijn belastingverplichtingen of aan de verplichtingen door de sociale wetgeving opgelegd;’.

In het belang van de rechtszekerheid dient het voornoemde criterium te worden verduidelijkt, nu het betrekking kan hebben op alle rechtsregels die in België van kracht zijn.

Er kan ter overweging worden meegegeven om de formulering van artikel 7, eerste lid, 4°, van de wet van 19 februari 1965 te hernemen of minstens als uitgangspunt te gebruiken. In de voornoemde wetsbepaling wordt, op een meer concrete wijze, melding gemaakt van de vreemdeling “die de wettelijke voorschriften en reglementen overtreedt welke de door hem uitgeoefende activiteit beheersen, of die niet voldoet aan zijn belastingverplichtingen of aan de verplichtingen door de sociale wetgeving opgelegd”.

5. Artikel 5, § 2, eerste lid, van het voorontwerp bepaalt dat het startkapitaal, vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, a), niet vereist is als de buitenlandse onderdaan een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als vermeld in artikel 6, 8 en 9.

Dienaangaande werd door de gemachtigde de volgende duiding gegeven:

“In de visienota staat vermeld dat het startkapitaal alleen wordt gevraagd aan de ‘klassieke ondernemingen’ (zie antwoord op vorige vraag). In het voorontwerp van decreet zijn de klassieke ondernemingen gecapteerd onder art. 7: het gaat over de zelfstandige beroepsactiviteiten die een economische meerwaarde bieden aan Vlaanderen.

Teneinde verwarring en rechtsonzekerheid te vermijden, is er ook de mogelijkheid om dit startkapitaal te voorzien in dit specifieke artikel i.p.v. in artikel 5 die de algemene toelatingsvoorwaarden formuleert.”

Indien een aparte regeling wordt beoogd voor “klassieke ondernemingen”, dient dit als dusdanig in de ontworpen bepaling te worden uitgewerkt.

Artikel 7

6. Artikel 7, tweede lid, van het voorontwerp bepaalt dat als de zelfstandige beroepsactiviteit niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, de buitenlandse onderdaan dient aan te tonen dat de beoogde zelfstandige beroepsactiviteit een gunstig effect heeft op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen.

Gevraagd wat dient te worden begrepen onder de notie “een gunstig effect op het bestaande economische weefsel”, nu de memorie van toelichting enkel een voorbeeld⁶ geeft, antwoordde de gemachtigde:

“De decreetgever heeft er bewust voor gekozen om deze blanco norm niet te definiëren: de invulling hangt af van de concrete omstandigheden van het geval waarin de norm toegepast kan worden. In de plaats daarvan werd er een abstract voorbeeld aangereikt in de memorie van toelichting en werd er een delegatie voorzien naar de Vlaamse Regering om o.m. deze voorwaarde nader te bepalen. De Vlaamse economie evolueert dagdagelijks: zo kan een artistiek project in de omgeving van Gent de komende 3 jaar een gunstige impact hebben op het bestaande economische weefsel van Vlaanderen maar de concrete beoordeling hiervan is afhankelijk van verschillende factoren en wordt geval per geval gemotiveerd.”

Daar de gemachtigde het criterium zelf omschrijft als “een blanco norm”, zonder enige verdere precisering, doen de indieners van het voorontwerp er goed aan om na te gaan of de omschrijving van de voornoemde notie niet kan gebeuren op een meer rechtszekere wijze. Indien het werkelijk onmogelijk zou zijn om dit criterium nader te omschrijven, wordt de memorie van toelichting het best met nog andere, voldoende concrete voorbeelden aangevuld.

Artikel 24

7. Artikel 24, § 1, tweede lid, van het voorontwerp bepaalt dat voor de inbreuken, vermeld in de artikelen 22 en 23, de rechter bovendien, als hij zijn beslissing met redenen omkleedt, de volledige of gedeeltelijke sluiting kan bevelen van de onderneming of inrichting waar de inbreuken zijn begaan, voor de duur van één maand tot drie jaar.

Gevraagd of deze bepaling tevens geldt voor buitenlandse vestigingen, antwoordde de gemachtigde:

“Dit artikel is geïnspireerd op de artikelen 106 en 107 van het Sociaal Strafwetboek. Mijns inziens gaat het hier enkel om de sluiting van vestigingen op het Belgisch grondgebied. Op de vragen 16 en 17 kan ik terugkoppelen nadat ik het openbaar minister[ie] hierover heb geraadpleegd. Het zijn namelijk correctionele maatregelen die reeds zijn voorzien in art. 13/3 van de wet van 19 februari 1965.

In de memorie van toelichting werd toegelicht dat er geen fundamentele wijzigingen worden doorgevoerd aan het luik toezicht en handhaving (...).”

⁶ Pagina 19: Zo kan de aanstelling van een bestuurder in een bestaande vennootschap een gunstige impact hebben op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen als deze bestuurder beschikt over specifieke kennis en vaardigheden met oog op de internationale doorgroei van de vennootschap. Het is uiteraard aan de buitenlandse onderdaan om dit gegeven zo uitgebreid mogelijk te motiveren.

In het belang van de rechtszekerheid verdient het aanbeveling om de ontworpen regeling dienovereenkomstig te verduidelijken, minstens in die zin een duiding op te nemen in de memorie van toelichting.

Artikel 25

8. Artikel 25 van het voorontwerp bepaalt dat de beroepskaart wordt verbeurdverklaard als de buitenlandse onderdaan voor het namaken of vervalsen ervan of voor de inbreuken, vermeld in “artikel 22, 2° en 3°”, en “artikel 23, 2° tot en met 4°”, van het voorontwerp, is veroordeeld.

De desbetreffende kruisverwijzingen zijn incorrect.

Zoals bevestigd door de gemachtigde, dient te worden verwezen naar “artikel 21, 2° en 3°, en artikel 22, 2° tot en met 4°” in plaats van naar “artikel 22, 2° en 3°, en artikel 23, 2° tot en met 4°”.

Artikel 27

9. Overeenkomstig artikel 27 van het voorontwerp treedt de bevoegde overheid op als verwerkingsverantwoordelijke als vermeld in artikel 4, 7), van de algemene verordening gegevensbescherming, voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van de aanvraag en toekenning van beroepskaarten en het toezicht en de sancties als bepaald in hoofdstuk 8 van het voorontwerp, met uitzondering van artikel 19 van het voorontwerp.

Gevraagd wie dan wel verwerkingsverantwoordelijke is voor de toepassing van artikel 19 van het voorontwerp, verwees de gemachtigde naar “Het departement WSE”, wat hetzelfde departement is als de bevoegde overheid zoals omschreven in artikel 2, 3°, van het voorontwerp.⁷

In het belang van de rechtszekerheid dient de ontworpen regeling te worden aangevuld met een vermelding van de verwerkingsverantwoordelijke voor de toepassing van artikel 19, ofwel moet worden geëxpliciteerd dat de bevoegde overheid verwerkingsverantwoordelijke is voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van het gehele voorontwerp.

⁷ Artikel 2, 3°, van het voorontwerp luidt: “bevoegde overheid: de dienst Economische Migratie van het Departement Werk en Sociale Economie van het Vlaams Ministerie van Werk en Sociale Economie, vermeld in artikel 25, §1 van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie”.

Artikel 29

10. Krachtens artikel 22 van de Grondwet geldt voor elke verwerking van persoonsgegevens en, meer in het algemeen, voor elke schending van het recht op het privéleven, dat het formeel legaliteitsbeginsel dient te worden nageleefd.

Doordat artikel 22 van de Grondwet aan de bevoegde wetgever de bevoegdheid voorbehoudt om vast te stellen in welke gevallen en onder welke voorwaarden afbreuk kan worden gedaan aan het recht op eerbiediging van het privéleven, waarborgt het aan elke burger dat geen enkele inmenging in dat recht kan plaatsvinden dan krachtens regels die zijn aangenomen door een democratisch verkozen beraadslagende vergadering. Een delegatie aan een andere macht is evenwel niet in strijd met het wettelijkheidsbeginsel voor zover de machtiging voldoende nauwkeurig is omschreven en betrekking heeft op de tenuitvoerlegging van maatregelen waarvan de “essentiële elementen” voorafgaandelijk door de wetgever vastgesteld zijn.⁸

Bijgevolg moeten de “essentiële elementen” van de verwerking van persoonsgegevens in het decreet zelf worden vastgelegd. In dat verband is de afdeling Wetgeving van oordeel dat ongeacht de aard van de betrokken aangelegenheid, de volgende elementen in beginsel “essentiële elementen” uitmaken : 1°) de categorie van verwerkte gegevens; 2°) de categorie van betrokken personen; 3°) de met de verwerking nagestreefde doelstelling; 4°) de categorie van personen die toegang hebben tot de verwerkte gegevens; en 5°) de maximumtermijn voor het bewaren van de gegevens.⁹

11. Door artikel 29 van het voorontwerp wordt bepaald dat de persoonsgegevens die overeenkomstig dit decreet worden opgevraagd, niet langer bewaard worden dan nodig voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt, met een maximum bewaartermijn van één jaar na de verjaring van alle vorderingen die tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren.

Gevraagd wat de concrete bewaartermijn dan inhoudt en welke andere rechtsvorderingen dan degene bedoeld in het voorontwerp dan tot de bevoegdheid van de bevoegde overheid kunnen behoren, antwoordde de gemachtigde:

“Met deze bepaling werd rekening gehouden met de inspectiecontroles gezien deze vorderingen ook tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren.”

⁸ Vaste rechtspraak van het Grondwettelijk Hof: zie inzonderheid GwH 18 maart 2010, nr. 29/2010, B.16.1; GwH 20 februari 2020, nr. 27/2020, B.17.

⁹ Adv.RvS 68.936/AV van 7 april 2021 over een voorontwerp van wet ‘betreffende de maatregelen van bestuurlijke politie tijdens een epidemische noodsituatie’, opm. 101 (*Parl.St.* Kamer 2020-21, nr. 1951/1).

Aan de betrokken bewaartermijn kleeft het bezwaar dat deze niet voldoende concreet bepaald of bepaalbaar is. In het belang van de rechtszekerheid zou de tekst van het voorontwerp op dat punt moeten worden gepreciseerd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Marnix VAN DAMME

ONTWERP VAN DECREET

ONTWERP VAN DECREET

Op voorstel van de Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw;

Na beraadslaging,

DE VLAAMSE REGERING BESLUIT:

De Vlaamse minister van Economie, Innovatie, Werk, Sociale Economie en Landbouw is ermee belast, in naam van de Vlaamse Regering, bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet in te dienen, waarvan de tekst volgt:

Hoofdstuk 1. Algemene bepaling

Artikel 1. Dit decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Hoofdstuk 2. Definities

Art. 2. In dit decreet wordt verstaan onder:

- 1° algemene verordening gegevensbescherming: 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);
- 2° beroepskaart: de toelating die de buitenlandse onderdaan machtigt om op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uit te oefenen op grond van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan;
- 3° buitenlandse onderdaan: de onderdaan van een derde land, vermeld in artikel 2, 6, van verordening (EU) 2016/399 van het Europees Parlement en de Raad van 9 maart 2016 betreffende een Uniecode voor de overschrijding van de grenzen door personen (Schengengrenscodes);
- 4° departement: het Departement Werk en Sociale Economie van het Vlaams Ministerie van Werk en Sociale Economie, vermeld in artikel 25, §1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie;
- 5° kwalificatie: een onderwijs- of beroepskwalificatie als vermeld in hoofdstuk III, afdeling II, van het decreet van 30 april 2009 betreffende de kwalificatiestructuur, die is ingeschaald van niveau 1 tot en met 8 conform het kwalificatieraamwerk, vermeld in hoofdstuk IV, afdeling II, II/1 en III, van het voormelde decreet, of die uitgereikt is nadat een programma dat ingeschaald is in de niveaus van de International Standard Classification of Education 2011, succesvol beëindigd is;
- 6° Verblijfwet: de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen;
- 7° wettig verblijf: de verblijfssituatie van de buitenlandse onderdaan die toegelaten of gemachtigd is om op het grondgebied van België te verblijven voor een periode die negentig dagen niet overschrijdt conform titel I, hoofdstuk II, van de Verblijfwet, of voor een periode van meer dan negentig dagen conform titel I, hoofdstuk III, of titel II van de voormelde wet;
- 8° zelfstandige beroepsactiviteit: een activiteit die niet onder de toepassing valt van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers of de wet van 9 mei 2018 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse onderdanen die zich in een specifieke verblijfssituatie bevinden.

Hoofdstuk 3. Algemene beginselen

Art. 3. Elke buitenlandse onderdaan die op het grondgebied van het Vlaamse Gewest een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent hetzij als natuurlijke persoon, hetzij binnen een rechtspersoon of binnen iedere andere organisatie zonder rechtspersoonlijkheid moet in het bezit zijn van een beroepskaart.

Art. 4. De Vlaamse Regering kan bepaalde categorieën van buitenlandse onderdanen vrijstellen van de verplichting, vermeld in artikel 3, om de volgende redenen:

- 1° de aard of de duurtijd van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 2° de uitvoering van internationale verdragen of het bestaan van een maatregel van wederkerigheid.

Art. 5. §1. De beroepskaart wordt uitgereikt of hernieuwd als al de volgende voorwaarden zijn vervuld:

- 1° voorwaarden voor de zelfstandige beroepsactiviteit:
 - a) een innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde bieden voor Vlaanderen conform de voorwaarden, vermeld in hoofdstuk 4 van dit decreet;
 - b) economisch levensvatbaar zijn;
 - c) geen negatieve invloed hebben op de markteconomie en de werkgelegenheid;
 - d) geen bedreiging vormen voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied als vermeld in artikel 3 van de Verblijfswet;
 - e) voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de uitvoeringsbesluiten ervan;
- 2° voorwaarden voor de buitenlandse onderdaan:
 - a) minimaal over een kwalificatie van niveau 4 beschikken;
 - b) geen bedreiging vormen voor de openbare orde en de veiligheid van het Belgische grondgebied als vermeld in artikel 3 van de Verblijfswet;
 - c) voldoen aan de belastingverplichtingen, de sociale wetgeving en, indien van toepassing, het Wetboek van vennootschappen en verenigingen en de uitvoeringsbesluiten ervan;
 - d) voldoen aan de wettelijke voorschriften en reglementen in geval van de uitoefening van een gereguleerd beroep;
 - e) stabiele, toereikende en regelmatige bestaansmiddelen hebben om te voorzien in zijn levensonderhoud of in dat van zijn gezin als vermeld in artikel 10, §5, van de Verblijfswet.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, nader bepalen.

Een buitenlandse onderdaan die een zelfstandige beroepsactiviteit verricht met een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen als vermeld in artikel 6 kan afwijken van de vereiste van een kwalificatie van niveau 4 als vermeld in paragraaf 1, eerste lid, 2°, b), indien hij een diploma van het hoger onderwijs voorlegt aan de dienst die de Vlaamse Regering aanwijst.

Onder een diploma van het hoger onderwijs wordt het volgende verstaan: een getuigschrift dat wordt afgeleverd door een onderwijsinstelling waarbij de buitenlandse onderdaan een voortgezette opleidingsvorm heeft voltooid.

Hoofdstuk 4. Voorwaarden om de innovatieve, economische, culturele, artistieke of sportieve meerwaarde van de zelfstandige beroepsactiviteit voor Vlaanderen te bepalen

Art. 6. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een innovatieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan een van de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze ontwikkelt nieuwe producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 2° ze past nieuwe of verbeterde technologieën toe op bestaande producten, diensten of processen en zet die om in toegevoegde waarde;
- 3° ze werkt samen met een van de volgende organisaties:
 - a) een incubator of accelerator;
 - b) een organisatie voor onderzoek en kennisverspreiding als vermeld in artikel 2, 83, van verordening (EU) nr. 651/2014 van de Commissie van 17 juni 2014 waarbij bepaalde categorieën steun op grond van de artikelen 107 en 108 van het Verdrag met de interne markt verenigbaar worden verklaard.

In het eerste lid, 3°, a), wordt verstaan onder:

- 1° accelerator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde ondersteunt door specifieke programma's met een beperkte duurtijd aan te bieden waarmee ze haar groeitraject verder kan uitwerken;
- 2° incubator: een entiteit die een zelfstandige beroepsactiviteit met een innovatieve meerwaarde gedurende haar eerste levensjaren ondersteunt door fysieke infrastructuur, geïntegreerde bedrijfsondersteunende programma's en netwerken aan te bieden waarmee ze zich kan ontwikkelen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 7. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een economische meerwaarde voor Vlaanderen als de buitenlandse onderdaan beschikt over een startkapitaal van 18.600 euro dat wordt aangewend voor de ontplooiing van de zelfstandige beroepsactiviteit en de zelfstandige beroepsactiviteit aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze creëert banen;
- 2° ze brengt investeringen met zich mee.

Als de zelfstandige beroepsactiviteit niet voldoet aan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, toont de buitenlandse onderdaan aan dat de beoogde zelfstandige beroepsactiviteit een gunstig effect heeft op het bestaande economische weefsel in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, 1° en 2°, en het tweede lid, nader bepalen.

De Vlaamse Regering kan het bedrag van het startkapitaal, vermeld in het eerste lid, wijzigen zonder dat dit startkapitaal minder mag bedragen dan 18.600 euro.

Art. 8. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een culturele of artistieke meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° de buitenlandse onderdaan werkt samen met een organisatie uit de Vlaamse culturele of artistieke sector of toont een toekomstige samenwerking aan;
- 2° de buitenlandse onderdaan legt een curriculum vitae of een portfolio voor waaruit de bijzondere affiniteit met het culturele of artistieke veld kan worden afgeleid.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Art. 9. De zelfstandige beroepsactiviteit biedt een sportieve meerwaarde voor Vlaanderen als ze aan al de volgende voorwaarden voldoet:

- 1° ze heeft betrekking op een sporttak van de sporttakkenlijst, vermeld in artikel 2, 14°, van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector waarvoor een unisportfederatie als vermeld in artikel 20 en 21 van het voormelde decreet bestaat die de sporttak in kwestie aanbiedt;
- 2° ze wordt uitgeoefend in een sportclub die is aangesloten bij een erkende sportfederatie als vermeld in artikel 2, 11°, van het voormelde decreet, in een erkende Vlaamse sportfederatie als vermeld in artikel 4 van het voormelde decreet, of in een topsportschool als vermeld in artikel 24, tweede lid, van het voormelde decreet;
- 3° ze bestaat uit de begeleiding van individuele sporters of groepen van sporters ouder dan achttien jaar, behalve als het gaat over geïdentificeerde topsporttalenten, vermeld in artikel 2, 17°, van het voormelde decreet, uit de topsportwerking van de Vlaamse topsportfederaties, vermeld in artikel 1, 7°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 januari 2017 betreffende de uitvoering van het decreet van 10 juni 2016 houdende de erkenning en subsidiëring van de georganiseerde sportsector inzake de vaststelling van de voorwaarden om een subsidie te verkrijgen voor de uitvoering van de beleidsfocus topsport;
- 4° de begeleiding, vermeld in punt 3°, resulteert in een duurzame verhoging van het sportieve niveau van de sporters;
- 5° de buitenlandse onderdaan oefent de zelfstandige beroepsactiviteit uit als lesgever, trainer, coach of sportbegeleider en hij beschikt over een kwalificatie van de Vlaamse Trainersschool, vermeld in artikel 2, 18°, van het voormelde decreet, in de sporttak in kwestie of is daarmee gelijkgesteld. Indien de buitenlandse onderdaan niet over een Vlaamse Trainersschoolkwalificatie beschikt, dan dient betrokkene deze te behalen binnen de twaalf maanden na de aanvraag;
- 6° voor de beoogde sporttak, vermeld in punt 1°, zijn er voor de beoogde kwalificatie onvoldoende lesgevers, trainers, coaches of sportbegeleiders met een kwalificatie als vermeld in punt 5° beschikbaar in Vlaanderen.

De Vlaamse Regering kan de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, nader bepalen.

Hoofdstuk 5. De aanvragen om een beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen of te vervangen in geval van verlies

Art. 10. De buitenlandse onderdaan of zijn mandataris dient op straffe van niet-ontvankelijkheid de aanvraag in met een aanvraagformulier dat de Vlaamse Regering ter beschikking stelt.

Het formulier bevat de volgende gegevens:

- 1° de persoonlijke gegevens en de verblijfsrechtelijke situatie van de buitenlandse onderdaan;
- 2° de gegevens en de details van de zelfstandige beroepsactiviteit;
- 3° de datum en de handtekening van de buitenlandse onderdaan.

De Vlaamse Regering bepaalt welke bewijsdocumenten voor de aanvraag nodig zijn om deze ontvankelijk te verklaren.

De Vlaamse Regering bepaalt de verdere aanvraag- en behandelingsprocedure en de kosten die verbonden zijn aan de indiening van de aanvraag en de aflevering van de beroepskaart.

Art. 11. Op de beroepskaart worden de volgende gegevens vermeld:

- 1° de persoonlijke gegevens van de houder;
- 2° de datum van uitgifte en de geldigheidsduur van de beroepskaart;
- 3° de gegevens van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart wordt toegekend;
- 4° in voorkomend geval, de nadere voorwaarden waaraan de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit is onderworpen.

Art. 12. De beroepskaart heeft de volgende kenmerken:

- 1° ze is persoonlijk en ze kan niet overgedragen worden aan iemand anders;
- 2° ze is beperkt tot de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteit waarvoor de beroepskaart is afgeleverd;
- 3° ze wordt toegekend voor de duur van de zelfstandige beroepsactiviteit met een maximumduur van drie jaar. Als de geldigheidsduur van de beroepskaart is verstreken, kan de beroepskaart hernieuwd worden.

Hoofdstuk 6. Weigering, intrekking en verlies van geldigheid

Art. 13. De Vlaamse Regering bepaalt de gronden tot weigering en intrekking van de beroepskaart.

Bij een beslissing tot weigering of intrekking van de beroepskaart kan de buitenlandse onderdaan gedurende één jaar vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing geen nieuwe aanvraag indienen voor dezelfde zelfstandige beroepsactiviteit. Deze termijn begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Het eerste lid is niet van toepassing als de betrokkene bij een weigeringsbeslissing een nieuw element kan voorleggen dat, op straffe van nietigheid, gemotiveerd is. De dienst die de Vlaamse Regering aanwijst, beoordeelt of dat nieuw element van doorslaggevend belang is om de aanvraag ontvankelijk te verklaren.

Art. 14. De beroepskaart verliest haar geldigheid als de houder ervan niet langer beschikt over een wettig verblijf.

Hoofdstuk 7. Beroepsprocedure

Art. 15. De buitenlandse onderdaan van wie de beroepskaart wordt geweigerd of ingetrokken, kan beroep aantekenen bij de Vlaamse Regering.

Art. 16. Het beroep voldoet op straffe van nietigheid aan al de volgende voorwaarden:

- 1° het is ingesteld binnen dertig dagen vanaf de kennisgeving van de weigerings- of intrekkingbeslissing;
- 2° het is gemotiveerd.

De termijn in het eerste lid begint te lopen vanaf de derde werkdag die volgt op de verzendingsdatum, vermeld op de kennisgeving van de weigering of intrekking.

Art. 17. De Vlaamse Regering kan de nadere regels van de beroepsprocedure bepalen.

Hoofdstuk 8. Advies, toezicht en sancties

Art. 18. Behalve in geval van dringende noodzakelijkheid wint de Vlaamse Regering, ter uitvoering van de bevoegdheden die bij dit decreet aan haar zijn toegekend, het advies in van de Adviescommissie voor Economische Migratie, vermeld in

artikel 19, tweede lid, van de wet van 30 april 1999 betreffende de tewerkstelling van buitenlandse werknemers.

Art. 19. Het toezicht en de controle op de uitvoering van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan verlopen conform het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004.

Art. 20. Alle bepalingen van boek 1 van het Strafwetboek, met uitzondering van hoofdstuk V, zijn van toepassing op de inbreuken, vermeld in dit decreet. In geval van herhaling is artikel 85 van het Strafwetboek niet van toepassing.

Art. 21. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek wordt een buitenlandse onderdaan gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 250 tot 2500 euro, of met een van die straffen alleen, als hij in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan:

- 1° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de zaak is bevolen.

Art. 22. Met behoud van de toepassing van artikel 269 tot en met 274 van het Strafwetboek worden de volgende personen gestraft met een gevangenisstraf van zes maanden tot drie jaar en een strafrechtelijke geldboete van 600 tot 6000 euro, of met een van die straffen alleen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;
- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.

Art. 23. Bij herhaling binnen vijf jaar kan de maximale straf, vermeld in artikel 21 en 22, op het dubbele van dat maximum worden gebracht.

Art. 24. §1. Voor de inbreuken, vermeld in artikel 21 en 22, kan de rechter de veroordeelde het verbod opleggen om gedurende één maand tot drie jaar, zelf of via een tussenpersoon, de onderneming of inrichting waar de inbreuk is begaan, volledig of gedeeltelijk uit te baten of er in om het even welke hoedanigheid in dienst te worden genomen.

Voor de inbreuken, vermeld in artikel 21 en 22, kan de rechter bovendien, als hij zijn beslissing met redenen omkleedt, de volledige of gedeeltelijke sluiting bevelen van de onderneming of inrichting waar de inbreuken zijn begaan, voor de duur van één maand tot drie jaar.

§2. De duur van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, gaat in vanaf de dag waarop de veroordeelde zijn straf heeft ondergaan of waarop

zijn straf verjaard is, en, bij voorwaardelijke vrijlating, vanaf de dag van de invrijheidstelling, als die laatste niet ingetrokken wordt.

De gevolgen van de straf die wordt uitgesproken met toepassing van paragraaf 1, nemen evenwel een aanvang zodra de veroordeling op tegenspraak of bij verstek definitief is.

§3. De rechter kan de straffen, vermeld in paragraaf 1, alleen opleggen als dat noodzakelijk is om de inbreuken te doen stoppen of om te voorkomen dat ze zich herhalen, op voorwaarde dat de veroordeling tot die straffen in verhouding staat tot het geheel van de betrokken sociaaleconomische belangen.

De straffen, vermeld in paragraaf 1, doen geen afbreuk aan de rechten van derden.

Art. 25. Hoven en rechtbanken spreken de verbeurdverklaring van de beroepskaart uit als de buitenlandse onderdaan voor het namaken of vervalsen ervan of voor de inbreuken, vermeld in artikel 21, 2° en 3°, en artikel 22, 2° tot en met 4°, is veroordeeld.

Art. 26. De rechtsvorderingen die ontstaan uit de toepassing van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan, verjaren na verloop van vijf jaar na het feit waaruit de vordering is ontstaan.

Hoofdstuk 9. Bepalingen over de gegevensverwerking

Art. 27. Het departement treedt op als verwerkingsverantwoordelijke als vermeld in artikel 4, 7), van de algemene verordening gegevensbescherming, voor de verwerking van persoonsgegevens in het kader van:

- 1° de aanvraag en toekenning van beroepskaarten;
- 2° het advies, toezicht en sancties als bepaald in hoofdstuk 8 van dit decreet.

Art. 28. De volgende categorieën van persoonsgegevens van de aanvrager worden in het kader van de aanvraag en toekenning van de beroepskaarten verwerkt:

- 1° de identificatie- en de contactgegevens;
- 2° de persoonlijke gegevens en de gegevens over de verblijfsrechtelijke situatie;
- 3° de financiële en de fiscale gegevens;
- 4° de gegevens over de kwalificatie;
- 5° de gegevens over strafrechtelijke veroordelingen en strafrechtelijke inbreuken.

Het departement wisselt voor de toepassing van hoofdstuk 5 persoonsgegevens uit met de Dienst Vreemdelingenzaken, vermeld in artikel 3, 1°, van het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, het Waals Gewest, het Vlaamse Gewest, het Brussels-Hoofdstedelijk Gewest en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie tussen het beleid inzake de toelatingen tot arbeid en het beleid inzake de verblijfsvergunningen en inzake de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse arbeidskrachten.

De uitwisselingen van persoonsgegevens vinden plaats met tussenkomst van de bevoegde dienstenintegratoren als dat van toepassing is.

Art. 29. De persoonsgegevens die overeenkomstig dit decreet worden opgevraagd, worden niet langer bewaard dan nodig voor de doeleinden waarvoor zij worden verwerkt, met een maximum bewaartermijn van één jaar na de verjaring van alle vorderingen die tot de bevoegdheid van de verwerkingsverantwoordelijke behoren.

Hoofdstuk 10. Wijzigingsbepalingen

Art. 30. In artikel 2, §1, eerste lid, van het decreet houdende sociaalrechtelijk toezicht van 30 april 2004, het laatst gewijzigd bij het decreet van 29 maart 2019, wordt punt 58° vervangen door wat volgt:

“58° het decreet van [...] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen;”.

Art. 31. In artikel 13/4 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgung vatbaar zijn, kan voor de volgende inbreuken op het decreet van [...] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan aan de buitenlandse onderdaan een administratieve geldboete van 500 tot 5000 euro opgelegd worden:

- 1° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder in het bezit te zijn van een beroepskaart;
- 2° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit zonder de grenzen of de voorwaarden van de beroepskaart te respecteren;
- 3° hij oefent een zelfstandige beroepsactiviteit uit niettegenstaande de staking van de bedrijvigheid is gelast of de sluiting van de geëxploiteerde zaak is bevolen.”.

Art. 32. In artikel 13/5 van hetzelfde decreet, ingevoegd bij het decreet van 23 december 2016, wordt paragraaf 1 vervangen door wat volgt:

“Onder de voorwaarden, vermeld in dit decreet, en als de feiten ook voor strafvervolgung vatbaar zijn, kunnen voor de volgende inbreuken op het decreet van [...] over de uitoefening van zelfstandige beroepsactiviteiten door buitenlandse onderdanen en de uitvoeringsbesluiten ervan de volgende personen een administratieve geldboete van 1800 euro tot 18.000 euro krijgen:

- 1° een buitenlandse onderdaan die in strijd met de bepalingen van dit decreet en de uitvoeringsbesluiten ervan een zelfstandige beroepsactiviteit uitoefent zonder toegelaten of gemachtigd te zijn tot een verblijf van meer dan drie maanden of tot vestiging in België;
- 2° een buitenlandse onderdaan die een beroepskaart onrechtmatig verkrijgt of in zijn bezit heeft;
- 3° eenieder die onjuiste of onvolledige verklaringen heeft afgelegd of onjuiste documenten heeft bezorgd, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden;
- 4° eenieder die heeft nagelaten of geweigerd om noodzakelijke verklaringen af te leggen of de inlichtingen te verstrekken die hij gehouden is te verstrekken, om een beroepskaart ten onrechte te verkrijgen of te doen verkrijgen, te behouden of te doen behouden.”.

Art. 33. Aan artikel 14 van hetzelfde decreet wordt een tweede lid toegevoegd, dat luidt als volgt:

“De rechtspersoon is hoofdelijk gehouden tot het betalen van de administratieve geldboete die opgelegd is aan zijn werkende vennoten of mandatarissen op basis van artikel 13/4 en 13/5 van dit decreet, als de inbreuk een intrinsiek verband heeft met de verwezenlijking van zijn doel of de waarneming van zijn belangen, of als de inbreuk voor zijn rekening is gepleegd.”.

Hoofdstuk 11. Slotbepalingen

Art. 34. Het startkapitaal, vermeld in artikel 7, eerste lid, wordt elk jaar op 1 januari aangepast aan de index van de conventionele lonen voor bedienden van het derde trimester (basis 2010 = 100) overeenkomstig de formule: het nieuwe bedrag is gelijk aan het basisbedrag vermenigvuldigd met de nieuwe index en gedeeld door de aanvangsindex. Het resultaat wordt afgerond op de euro.

In het eerste lid wordt verstaan onder:

- 1° index van de conventionele lonen voor bedienden: de index die wordt vastgesteld door de FOD Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg op basis van de berekening van het gemiddelde van de wedde van de volwassen bedienden van de privésector, zoals vastgelegd bij collectieve arbeidsovereenkomst;
- 2° basisbedragen: de bedragen die van kracht zijn op 1 januari 2022;
- 3° nieuwe index: de index van het derde trimester, met als basis 2010 = 100 van het jaar dat voorafgaat aan de indexering;
- 4° aanvangsindex: de index van het derde trimester 2020 met als basis 2010 = 100.

Art. 35. De wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen, het laatst gewijzigd bij het decreet van 23 december 2016, wordt opgeheven.

Art. 36. De aanvragen om de beroepskaart te verkrijgen, te hernieuwen, te wijzigen en, in geval van verlies, te vervangen, en de aanvragen in het kader van een beroepsprocedure die zijn ingesteld vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet, worden behandeld conform de wet van 19 februari 1965 betreffende de uitoefening van de zelfstandige beroepsactiviteiten der vreemdelingen en haar uitvoeringsbesluiten zoals die van kracht zijn op de dag vóór de datum van de inwerkingtreding van dit decreet.

Art. 37. Dit decreet treedt in werking op 1 januari 2022.

Brussel, 9 juli 2021.

De minister-president van de Vlaamse Regering,

Jan JAMBON

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

Hilde CREVITS