

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.117/1/V
VAN 2 SEPTEMBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 4 augustus 2009 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 17 september 2009, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 29 april 1992 betreffende de verdeling van de betrekkingen, de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, de reffectatie, de wedertewerkstelling en de toekenning van een wachtgeld of wachtgeldtoelage", heeft het volgende advies gegeven:

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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

VORMVEREISTEN

2. De inspecteur van Financiën heeft op 8 juni 2009 over een eerdere versie van het ontwerp een advies gegeven waarin werd geoordeeld dat het ontwerp geen budgettaire weerslag heeft en derhalve niet om akkoord dient te worden voorgelegd aan de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting.

Het ontwerp onderging daarna evenwel wijzigingen ten gevolge van onderhandelingen met de representatieve syndicale organisaties. Uit de nota aan de leden van de Vlaamse Regering blijkt dat die wijzigingen een budgettaire weerslag hebben of kunnen hebben. Gelet hierop dient het ontwerp, met toepassing van de artikelen 6, § 1, en 15, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 19 januari 2001 houdende regeling van de begrotingscontrole en -opmaak, opnieuw om advies aan de inspecteur van Financiën, alsmede om akkoord aan de Vlaamse minister, bevoegd voor de begroting, te worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 22

3. Aan het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, wordt terugwerkende kracht verleend nu het uitwerking heeft met ingang van (niet: treedt in werking op) 1 september 2009.

.../...

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, namelijk in geval er voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling waarbij, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen worden toegekend of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van de openbare dienst en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de ontworpen regeling kan worden ingepast in één van die gevallen, kan de terugwerkende kracht worden gebillijkt.

In dit verband dient te worden opgemerkt dat het niet-aanwezig zijn van één van deze gevallen niet kan worden verholpen door het gegeven dat de ontworpen regeling reeds bij rondzendbrief is bekendgemaakt.

Het procédé waarbij een regeling onmiddellijk wordt opgelegd zonder het totstandkomen van de noodzakelijke decretale of reglementaire basis af te wachten, en aan die laatste dan, wanneer zij uiteindelijk tot stand komt, terugwerkende kracht te verlenen voor zoveel tijd als nodig is om de reeds gangbare praktijk te bevestigen, is immers ontoelaatbaar. Dit is vooreerst het geval, omdat het afwijkt van de normale regels die moeten worden gevolgd bij de totstandkoming van reglementaire bepalingen en het die regels dreigt uit te hollen, ten tweede, omdat het de beslissingsbevoegdheid van de Vlaamse Regering feitelijk aan banden legt, ten derde, omdat de inhoud van de ministeriële rondzendbrieven niet wordt bekendgemaakt op een wijze als bedoeld in artikel 190 van de Grondwet en, ten slotte, omdat het gevolgde procédé een bron van rechtsonzekerheid is voor de bestemmingen van de betrokken normen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	E. BREWAEYS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. R. AERTGEERTS, eerste
auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

J. SMETS