KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 48.137/3
VAN 11 MEI 2010

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 19 april 2010 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Binnenlands Bestuur, Inburgering, Toerisme en Vlaamse Rand verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 tot vaststelling van het statuut van de arrondissementscommissarissen en de adjunct-arrondissementscommissaris", 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 toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe het statuut van de arrondissementscommissarissen en de adjunct-arrondissementscommissaris te wijzigen. Bedoeling is dat statuut af te stemmen op de wijzigingen die werden aangebracht in het Vlaams Personeelsstatuut ingevolge het sectoraal akkoord 2007.

De wijzigingen betreffen:

- de terminologie (artikelen 1, 3, 10, 11, 12, 1/, 15, 21 en 26) en een correctie (artikel 16);
- de invoering van de mogelijkheid dat de opvolger in dienst treedt vóór de in functie zijnde arrondissementscommissaris zijn ambt heeft beëindigd (artikel 2);
- de aanpassing van de nadere regels van de selectieprocedure (artikel 4) en de mogelijkheid om een presentiegeld en een vergoeding voor reiskosten toe te kennen aan de leden van de selectiecommissie (artikel 5);
- de termijn voor de doorhaling van tuchtstraffen (artikel 6);
- de invoering van een regeling inzake bijkomende vakantiedagen vanaf de leeftijd van vijfenvijftig jaar, de mogelijkheid vakantiedagen over te dragen naar een volgend jaar, de vervangende vakantiedagen en de opschorting van het vakantieverlof (artikelen 7 tot 9);
- de regeling inzake moederschapsrust (artikelen 12, 2/, 13, en 14);
- het ziekteverlof (artikel 17);
- de invoering van verlof voor deeltijdse prestaties (artikel 18);
- de duur van het omstandigheidsverlof voor de bevalling van de echtgenote of de samenwonende partner (artikel 19);
- de invoering van een regeling betreffende politiek verlof (artikel 20);

- de uitbreiding van het toepassingsgebied van de mogelijkheid tot vervanging bij langdurige afwezigheid (artikel 21);
- de invoering van de mogelijkheid om de eretitel van het ambt te dragen (artikel 22);
- de mogelijkheid tot valorisatie van relevante ervaring in de privé-sector of als zelfstandige en van sommige prestaties in het raam van de jongerenstage en voorafgaande diensten (artikelen 23 en 24);
- de eindejaarstoelage (artikel 25);
- de invoering van een regeling betreffende de kosten van een abonnement op het openbaar vervoer voor het woon-werkverkeer, de toekenning van een fietsvergoeding, maaltijdcheques en rechtsbijstand (artikel 27).

3. Het ontworpen besluit vindt, wat betreft de arrondissementscommissarissen, rechtsgrond in artikel 66, § 1, tweede lid, van het Provinciedecreet van 9 december 2005, naar luid waarvan de Vlaamse Regering onder meer de rechtspositie van de arrondissementscommissarissen regelt, en, wat de commissaris-adjunct van de arrondissementscommissaris te Tongeren betreft, in artikel 64, derde lid, van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966, naar luid waarvan de Koning (lees: de Vlaamse Regering) diens persoonlijke rechtstoestand bepaalt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In de aanhef dient niet de bevoegdheidsrechtelijke grondslag van de ontworpen regeling te worden vermeld, zodat niet dient te worden verwezen naar artikel 6, § 1, VIII, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen. Aangezien er sinds het van kracht worden van het Provinciedecreet een uitdrukkelijke rechtsgrond is om het statuut van de arrondissementscommissarissen te regelen, dient ook geen gewag meer te worden gemaakt van artikel 20 van de genoemde bijzondere wet (algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering). Het eerste lid van de aanhef dient derhalve te vervallen.

5. In het huidige derde lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt) kan de rechtsgrond voor het ontworpen besluit nog worden gespecificeerd door te verwijzen naar artikel 66, *§ 1, tweede lid*, van het Provinciedecreet.

Artikel 22

6. In het ontworpen artikel 84/1 schrijve men, mede gelet op artikel 84 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 maart 2004 tot vaststelling van het statuut van de arrondissementscommissarissen en de adjunct-arrondissementscommissaris, "op rust gestelde" in plaats van "pensioengerechtigde".

Artikel 27

7. Voor zover de in het ontworpen artikel 117/6 bedoelde voorwaarden van normatieve aard zijn (en dus meer inhouden dan louter praktische schikkingen), dienen ze in het ontwerp zelf te worden opgenomen.

Artikel 28

8. Luidens artikel 28 treedt het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, in werking op de eerste dag van de maand die volgt op de goedkeuring ervan door de Vlaamse Regering, behoudens een aantal bepalingen waaraan retroactiviteit wordt verleend.

Een inwerkingtreding waarbij de datum van goedkeuring door de Vlaamse Regering als uitgangspunt wordt genomen, dient te worden vermeden nu zulk een regeling niet strookt met de vereisten inzake rechtszekerheid en transparantie van de regelgeving: zolang het betrokken besluit niet is bekendgemaakt, weten de rechtzoekenden niet wanneer het besluit goedgekeurd werd, en kunnen ze niet weten dat het in werking is getreden, zodat het feitelijk retroactieve werking krijgt. Om te voldoen aan de eisen inzake rechtszekerheid, is het nodig de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding van

besluiten te laten gelden, of, zo daarvoor een verantwoording bestaat, te bepalen dat het besluit in werking treedt op de dag van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

Wat het verlenen van terugwerkende kracht betreft, moet worden opgemerkt dat dit slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, namelijk ingeval de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de continuïteit of de goede werking van het bestuur en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de betrokken bepalingen in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt. Bij ontstentenis van een voldoende inzicht in de terzake relevante feitelijke gegevens, kan de Raad van State zich daarover niet uitspreken.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VERHEVEN, auditeur.

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS P. LEMMENS