KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 49.113/3
VAN 18 JANUARI 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 22 december 2010 door de Vlaamse minister van Mobiliteit en Openbare Werken verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 4 februari 2011, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 houdende de agentschapsspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal, naamloze vennootschap van publiek recht, wat betreft de toelage binnenvaartbegeleider en de toelage buffer", 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 voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 houdende de agentschapspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal, naamloze vennootschap van publiekrecht, te wijzigen.

De bestaande regeling inzake de toelage voor de bediening van een beweegbaar kunstwerk wordt aangepast zodat uitdrukkelijk wordt vermeld dat deze toelage wordt toegekend aan de personeelsleden met de functie van binnenvaartbegeleider en aan de personeelsleden met de functie van pompbedienaar (artikel 1). Het ontwerp voorziet in een nieuwe "toelage binnenvaartbegeleider" voor de personeelsleden met de functie van binnenvaartbegeleider, alsook in een nieuwe "toelage buffer" voor de personeelsleden die de functie van binnenvaartbegeleider met bufferfunctie uitoefenen. Tevens wordt bepaald met welke bestaande toelagen deze nieuwe toelagen gecumuleerd kunnen worden en volgens welke voorwaarden deze nieuwe toelagen worden uitbetaald (artikel 2).

Het opschrift van hoofdstuk 5 van titel III van het besluit van 27 maart 2009 wordt aangepast (artikel 3). Het ontwerp voorziet in een aantal overgangsbepalingen met betrekking tot de nieuwe "toelage binnenvaartbegeleider" en in de geleidelijke afbouw van het beschikbaar stellen van dienstwoningen (artikel 4).

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2011, behalve het ontworpen artikel 14/3, eerste lid, dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2010 (artikel 6).

3. Het ontworpen besluit vindt hoofdzakelijk rechtsgrond in artikel 57 van het decreet van 4 mei 1994 betreffende het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal, naamloze vennootschap van publiek recht. Krachtens dat artikel stelt de Vlaamse Regering het personeelsplan, evenals het administratief en het geldelijk

statuut van het personeel van het agentschap vast op advies van de raad van bestuur van het agentschap.

Het ontworpen besluit vindt bijkomend rechtsgrond in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003, gelezen in samenhang met artikel 3 van het decreet van 4 mei 1994. Luidens artikel 5 van het kaderdecreet bepaalt de Vlaamse Regering de rechtspositieregeling van het personeel van onder andere de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

4. In het opschrift schrijve men "agentschapspecifieke" in plaats van "agentschapsspecifieke", aangezien het opschrift van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 dient te worden weergegeven zoals het werd bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 30 maart 2009 (tweede uitgave).

Aanhef

5. Het eerste lid van de aanhef dient, gelet op hetgeen in opmerking 3 werd vermeld, te worden aangevuld met een verwijzing naar artikel 3 van het decreet van 4 mei 1994. Dit artikel werd gewijzigd bij het decreet van 2 april 2004.

6. In het derde lid van de aanhef schrijve men "agentschapspecifieke" in plaats van "agentschapsspecifieke" (zie opmerking 4).

7. De aanhef moet worden vervolledigd met een verwijzing naar het advies van 17 januari 2011 van de raad van bestuur van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal.

Artikel 2

8. Aangezien de in artikel 2 opgenomen ontworpen artikelen worden ingevoegd na een enig artikel van een hoofdstuk, moet worden verduidelijkt dat ze in hoofdstuk 5 van titel III van het te wijzigen besluit worden ingevoegd. Men schrijve bijgevolg in de inleidende zin van artikel 2 (dat artikel 3 wordt [1]): "In titel III, hoofdstuk 5, van hetzelfde besluit (...)".

Artikel 3

9. Aangezien het opschrift van hoofdstuk 5 van titel III van het te wijzigen besluit voorafgaat aan de artikelen die bij de huidige artikelen 1 en 2 van het te nemen besluit worden gewijzigd en ingevoegd, dient het huidige artikel 3 vóór de eerstgenoemde artikelen te worden geplaatst.

Men redigere dit artikel dan ook volgt:

"Artikel 1. In titel III van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2009 houdende de agentschapspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschap Waterwegen en Zeekanaal, naamloze vennootschap van publiek recht, wordt het opschrift van hoofdstuk 5 vervangen als volgt: « Hoofdstuk 5. Toelage voor de bediening van een kunstwerk, toelage voor de schermbediening, toelage binnenvaartbegeleider en toelage buffer »."

Artikel 5

10. Aangezien de uitvoeringsbepaling steeds als een laatste artikel moet voorkomen in een besluit van de Vlaamse Regering, moeten de huidige artikelen 5 en 6 van plaats worden gewisseld.

Artikel 6

11. Luidens het huidige artikel 6 heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2011, met uitzondering van het ontworpen artikel 14/3, eerste lid, dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2010. Die retroactiviteit is niet toelaatbaar in zoverre de situatie van de betrokken personeelsleden ongunstig zou worden beïnvloed.

[1] Zie opmerking 9.

Hierover ondervraagd, verklaarde de gemachtigde het volgende:

"Deze bepalingen zijn een bevestiging van een feitelijke toestand in de werkorganisatie van het exploitatiepersoneel die respectievelijk op 1/1/2010 en op 1/1/2011 werden geïmplementeerd.

[...]

Verder heeft de maatregel een begunstigende werking aangezien de betrokken personeelsleden een financiële tegemoetkoming krijgen die ze voorheen niet kregen. De buffers worden vergoed voor prestaties die ze werkelijk verricht hebben aan het gestelde forfait van 50 € aan 100 %. Zij krijgen aldus een uitbetaling van een geldelijk bedrag. De groep van de binnenvaartbegeleiders krijgt - zodra het ASB zal worden goedgekeurd - met ingang van 1 januari 2011 tevens een financiële tegemoetkoming voor prestaties die zij in hun functie verrichten. Het mag hierbij duidelijk zijn dat de individuele rechten van de personeelsleden niet geschonden zijn.

[...]

Zoals reeds eerder vermeld is dit een maatregel die hen ten goede komt én de bevestiging/erkenning van een bestaande toestand die bovendien vanaf de (retroactieve) inwerkingtreding naar de toekomst toe zal worden bestendigd. Aldus is de rechtszekerheid gegarandeerd."

In het licht van deze verklaring van de gemachtigde kan worden ingestemd met de terugwerkende kracht waarin het huidige artikel 6 voorziet.

12. In elk geval dient de ontworpen bepaling waarvoor het huidige artikel 6 in een afzonderlijke inwerkingtreding voorziet, als een afzonderlijke wijzigingsbepaling te worden geredigeerd. Daartoe moet het huidige artikel 2 beperkt worden tot de invoeging van de ontworpen artikelen 14/1 en 14/2. Vervolgens moet door middel van een nieuwe wijzigingsbepaling het ontworpen artikel 14/3 worden ingevoegd, maar beperkt tot het eerste lid. In een volgende wijzigingsbepaling wordt aan artikel 14/3, ingevoegd bij dit besluit, een nieuw lid toegevoegd, dat overeenstemt met het thans ontworpen artikel 14/3, tweede lid. Ten slotte wordt in een volgende wijzigingsbepaling artikel 14/4 ingevoegd.

Het huidige artikel 6 dient dan als volgt te worden geredigeerd:

"Art. 6. Dit besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2011, met uitzondering van artikel ... (artikel dat het ontworpen artikel 14/3, eerste lid, invoegt), dat uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2010."

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, J. VAN NIEUWENHOVE,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS J. SMETS