

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.531/3
VAN 22 NOVEMBER 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 28 oktober 2011 door de Vlaamse minister van Welzijn, Volksgezondheid en Gezin 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 20 maart 2009 houdende de agentschapsspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van Kind en Gezin, wat betreft de integratie van agentschapsspecifieke graden, loopbanen en salarisschalen en de invoering van een agentschapsspecifieke toelage’, 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 te vervullen vormvereisten is voldaan.

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt tot de wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 20 maart 2009 houdende de agentschapsspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van Kind en Gezin. Deze wijzigingen hebben betrekking op de invoering van agentschapsspecifieke graden, functionele loopbanen en salarisschalen en de invoering van een agentschapsspecifieke toelage voor “backofficemedewerkers”.

RECHTSGROND

3. In het eerste lid van de aanhef wordt als rechtsgrond verwezen naar artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

Bij de genoemde decreetsbepaling wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om de rechtspositieregeling van het personeel van de departementen, de intern verzelfstandigde agentschappen en de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen te bepalen (eerste zin); de door de Vlaamse Regering uitgewerkte regelingen voorzien in een globale interne arbeidsmarkt (tweede zin).

Uit artikel 3, eerste lid, van het decreet van 30 april 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid Kind en Gezin blijkt dat het agentschap “Kind en Gezin” wordt opgericht als een intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid als bedoeld in artikel 10 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

Artikel 5 van het kaderdecreet van 18 juli 2003 biedt dan ook de nodige rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In het vierde en het vijfde lid van de aanhef wordt verwezen naar het “akkoord” van respectievelijk de Vlaamse minister bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling en de Vlaamse minister bevoegd voor de begroting.

Uit de aan de Raad van State meegedeelde stukken blijkt dat de bedoelde ministers vooraf uitdrukkelijk geen akkoord hebben verleend, en dat de Vlaamse Regering op 4 februari 2011 heeft beslist om, “niettegenstaande” het bepaalde in de standpunten van de genoemde ministers van respectievelijk 26 januari 2011 en 3 februari 2011, haar principiële goedkeuring te hechten aan het voor advies voorgelegde ontwerp. In de aanhef kan dan ook geen melding gemaakt worden van het “akkoord” van de bedoelde ministers.

De Raad van State suggereert om het vierde en het vijfde lid te redigeren als volgt:

“Gelet op de weigering van akkoordbevinding van de Vlaamse minister bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling van 26 januari 2011;

Gelet op de weigering van akkoordbevinding van de Vlaamse minister bevoegd voor de begroting van 3 februari 2011;

Gelet op de beslissing van de Vlaamse Regering van 4 februari 2011 om voorbij te gaan aan de weigering van akkoordbevinding van de Vlaamse minister bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling en de Vlaamse minister bevoegd voor de begroting;”.¹

¹ Vgl. omzendbrief VR/2009/4 van de Vlaamse Regering van 17 juli 2009 betreffende de wetgevingstechniek, nr. 80, 3° en 4°, b en c, 3.

Artikel 8

5. Artikel 8 van het ontwerp bepaalt dat de artikelen 5 en 6 van het te nemen besluit uitwerking hebben met ingang van 1 juni 2008 en dat artikel 7 ervan uitwerking heeft met ingang van 1 januari 2009.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent, of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking of de continuïteit van het bestuur en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan ze worden aanvaard.

Te dezen wordt in de bis-nota aan de leden van de Vlaamse Regering enkel het volgende vermeld met betrekking tot artikel 8 van het ontwerp: “De uitwerking vanaf 1 januari 2009 is nodig om de salarisschaal A221P aan te passen aan punt 5.1 Salarisschalen van het sectoraal akkoord 2008-2009.” Die uitleg volstaat niet om de terugwerkende kracht te verantwoorden. Desgevraagd kon de gemachtigde geen nadere uitleg verstrekken.

Op dit punt moet de Raad van State dan ook een voorbehoud maken. De stellers van het ontwerp dienen alsnog na te gaan of effectief aan de zo-even vermelde voorwaarden is voldaan.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS

P. LEMMENS