

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.761/3
VAN 5 JANUARI 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 20 december 2012 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 Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de mogelijkheid van een voorselectie in de selectieprocedures en andere bepalingen’, heeft het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006 (hierna: VPS) op verschillende punten te wijzigen, onder meer wat betreft het voorzien in de mogelijkheid van een voorselectie in de selectieprocedures.
2. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door de bepalingen waaraan wordt gerefereerd in het eerste tot het vierde lid van de aanhef van het ontwerp.

TEKSTONDERZOEK

Artikel 20

- 3.1. Artikel 20 van het ontwerp bepaalt dat het besluit in werking treedt op de datum van goedkeuring ervan, met uitzondering van de artikelen 2, 4 en 18, die uitwerking hebben met ingang van 1 januari 2012, en artikel 19, dat uitwerking heeft met ingang van 1 oktober 2011.
- 3.2. 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 verkrijgt, die overigens dient te worden getoetst aan de hierna in herinnering gebrachte beginselen. Bovendien doet zulk een wijze van inwerkingtreding problemen rijzen ten aanzien van artikel 190 van de Grondwet, naar luid waarvan “geen wet, geen besluit of verordening van algemeen, provinciaal of gemeentelijk bestuur [...] verbindend [is] dan na te zijn bekendgemaakt in de vorm bij de wet bepaald”. Bijgevolg dient men 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.
- 3.3.1. Wat de retroactieve inwerkingtreding van de artikelen 2, 4, 18 en 19 betreft, dient er te worden aan herinnerd dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder

bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging 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 van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van genoemde artikelen in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

3.3.2. Getoetst aan die voorwaarden, lijken enkel de artikelen 2 en 4 van het ontwerp een probleem te stellen. Die artikelen strekken ertoe aan Jobpunt Vlaanderen de mogelijkheid te bieden om een voorselectie te organiseren, waarin onder meer een aantal competenties kunnen worden beoordeeld. Op basis van die voorselectie kunnen kandidaten worden uitgesloten.

Volgens de gemachtigde zouden de artikelen 2 en 4 op 1 januari 2012 in werking moeten treden “opdat Jobpunt Vlaanderen zo vroeg mogelijk (voor de procedures die begin 2012 zullen worden opgestart) van deze nieuwe faciliteit gebruik zou kunnen maken”, doch zou deze nieuwe faciliteit “in de thans lopende procedures niet [worden] toegepast”.

Niettegenstaande uit die toelichting kan worden afgeleid dat het niet de bedoeling is om middels de retroactieve inwerkingtreding in te grijpen in reeds lopende procedures, wat als ontoelaatbaar zou dienen te worden beschouwd, sluit de ontworpen inwerkingtredingsbepaling dit evenwel niet uit. Er dient bijgevolg te worden afgezien van de retroactieve inwerkingtreding van de artikelen 2 en 4 van het ontwerp. Voor die artikelen dient integendeel de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding van besluiten te gelden (zie opmerking 3.2).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter, voorzitter,
	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraad,
Mevrouw	M. TISON,	assessor van de afdeling Wetgeving,
	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME