



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 52.584/3
van 16 januari 2013

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de integratie van de gewestelijke ontvangers, het zeewezen en andere bepalingen’

Op 17 december 2012 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Binnenlands Bestuur, Inburgering, Toerisme en Vlaamse Rand verzocht binnen een termijn van dertig dagen, een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de integratie van de gewestelijke ontvangers, het zeewezen en andere bepalingen’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 8 januari 2013. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Bruno SEUTIN, staatsraden, Jan VELAERS en Lieven DENYS, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Raf AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 16 januari 2013.

*

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 tot het aanbrengen van diverse wijzigingen aan het Vlaams personeelsstatuut (hierna: VPS).

De geplande wijzigingen hebben onder meer betrekking op de integratie van de bepalingen betreffende het statuut van de gewestelijk ontvangers in het VPS, het niet nodeloos hertesten, de evaluatie, de bezoldiging van personeelsleden van het zeewezen, een aantal toelagen en vergoedingen, waaronder de vergoedingen en de toelagen voor in het buitenland werkende personeelsleden van het Departement Internationaal Vlaanderen, het verlof voor loopbaanonderbreking, de nadere regels betreffende de uitreiking van maaltijdcheques en het werken na vijftenzestig jaar.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door de in het eerste tot het zesde lid van de aanhef vermelde bepalingen.

VORMVEREISTEN

4. In het tiende lid van de aanhef wordt gewag gemaakt van het akkoord van de federale minster bevoegd voor pensioenen. Dat akkoord dient met toepassing van artikel 19, § 1, van het APKB¹ te worden verleend over een aantal bepalingen van het ontwerp betreffende de loopbaanonderbreking.

De gemachtigde verklaarde dat het genoemde akkoord nog niet werd verleend. De artikelen van het ontwerp waarop dat akkoord moet slaan, kunnen uiteraard slechts doorgang vinden zo het akkoord effectief wordt bekomen. In het geval dat de federale minister bevoegd voor Pensioenen slechts een voorwaardelijk akkoord zou verlenen dat noopt tot het aanbrengen van wijzigingen aan het ontwerp, dienen deze wijzigingen nog om advies te worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling Wetgeving.

¹ Koninklijk besluit van 22 december 2000 ‘tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de diensten van de Gemeenschaps- en Gewestregeringen en van de Colleges van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en van de Franse Gemeenschapscommissie, alsook op de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

AANHEF

5. In het elfde lid van de aanhef dient te worden geschreven “protocol nr. 316.1011” in plaats van “protocol nr. 315.1011”.

DISPOSITIEF

Artikel 12

6. In het ontworpen artikel VII 70bis, tweede lid, schrijve men “behouden het jaarbedrag vermeld in de bovenstaande tabel”.

Artikel 36

7. Luidens artikel 36 van het ontwerp treedt het te nemen besluit, behoudens een aantal uitzonderingen, in werking op “de datum van goedkeuring ervan”.

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, die dan overigens zou moeten worden getoetst aan de verder in dit advies in herinnering gebrachte beginselen inzake de toelaatbaarheid van retroactiviteit. Bovendien doet zulk een wijze van inwerkingtreding problemen rijzen ten aanzien van artikel 190 van de Grondwet, naar luid waarvan “[g]een 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.

8. Voorts wordt aan een aantal bepalingen uitdrukkelijk terugwerkende kracht toegekend. In dit verband dient eraan te worden herinnerd dat retroactiviteit slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, namelijk ingeval ervoor 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 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.

De gemachtigde heeft een uitgebreide verantwoording verschaft voor elk van de bepalingen waaraan retroactiviteit wordt toegekend. Onder voorbehoud van het bestaan van

omstandigheden die de Raad van State niet bekend zijn of waaromtrent hij niet voldoende inzicht heeft, lijkt deze verantwoording op het eerste gezicht afdoende te zijn.

9. In artikel 36, 12° en 13°, van het ontwerp wordt de inwerkingtreding van zekere bepalingen gekoppeld aan de datum van inwerkingtreding van rondzendbrieven. Deze wijze van inwerkingtreding strookt niet met de vereisten van rechtszekerheid en transparantie. De betrokken artikelen dienen dan ook in werking te treden op een vaste, in het ontwerp bepaalde datum of minstens op een nader in het ontwerp te omschrijven datum die voor eenieder op een duidelijke en ondubbelzinnige wijze kenbaar is.

Slotopmerking

10. In de ontworpen bepalingen die betrekking hebben op de gewestelijk ontvangers wordt soms gewag gemaakt van “gewestelijk ontvanger”, en soms van “gewestelijke ontvanger”. Er dient evenwel een uniforme terminologie te worden gehanteerd, waarbij de term “gewestelijk ontvanger” op taalkundig vlak de voorkeur verdient.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT