



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 52.847/3
van 4 maart 2013

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende
wijziging van artikel 6 van het besluit van de Vlaamse Regering
van 5 juni 2009 houdende de bezoldigingsregeling van de lokale
en provinciale mandataris’

Op 6 februari 2013 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 ‘houdende wijziging van artikel 6 van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 houdende de bezoldigingsregeling van de lokale en provinciale mandataris’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 26 februari 2013. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Bruno SEUTIN, staatsraden, Lieven DENYS en Johan PUT, assessoren, en Marleen VERSCHRAEGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Brecht STEEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 maart 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 ertoe de uitvoerende mandatarissen van de gemeenten en de openbare centra voor maatschappelijk welzijn (hierna: OCMW's), zijnde de burgemeesters, de schepenen, de voorzitters en de leden van de districtscolleges en de voorzitters en de ondervoorzitters van de OCMW's, die pensioengerechtigd zijn en bij de algehele vernieuwing van de betrokken raden geen nieuw uitvoerend mandaat opnemen en geen beroeps- of vervangingsinkomen genieten, de volledige maandwedde van de maand januari te laten ontvangen wanneer zij hun pensionering hebben aangevraagd. Daartoe wordt artikel 6, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 5 juni 2009 'houdende de bezoldigingsregeling van de lokale en provinciale mandataris' aangevuld.

Met de wijziging wordt beoogd om het hiaat te overbruggen dat voor de betrokken (ex-)mandatarissen ontstaat tussen de laatste wedde als mandataris en het pensioen dat na afloop van het mandaat wordt uitbetaald overeenkomstig de federale pensioenwetgeving.

3. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in de in de aanhef vermelde artikelen 70, § 1, eerste lid, van het Gemeentedecreet van 15 juli 2005 (hierna: Gemeentedecreet) en 68, § 1, eerste lid, van het decreet van 19 december 2008 'betreffende de organisatie van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn', alsmede in artikel 274, § 5, van het Gemeentedecreet, waarbij enerzijds artikel 70, § 1, eerste lid, van dat decreet van overeenkomstige toepassing wordt verklaard op de voorzitter en op de leden van het districtscollege en anderzijds wordt bepaald dat de wedden van de leden van het districtscollege worden vastgesteld door de Vlaamse Regering.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

AANHEF

4. Het eerste lid van de aanhef dient te worden aangevuld met een verwijzing naar artikel 274, § 5, van het Gemeentedecreet.

DISPOSITIEFArtikel 1

5. In het ontworpen artikel 6, § 1, vierde lid, moet worden gepreciseerd dat de betrokken mandataris effectief zijn aanvraag tot pensionering moet hebben ingediend en dat de wedde die nog zal worden uitbetaald, de wedde is van de maand waarin de algehele vernieuwing van het betrokken bestuursorgaan plaatsvindt.

Artikel 2

6. Krachtens zijn artikel 2 heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van (niet: treedt in werking op) 1 januari 2013.

In dit verband dient eraan te worden herinnerd dat retroactiviteit van reglementaire besluiten 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.

Voor zover de regeling de betrokken (ex-)mandatarissen recht geeft op een volledige wedde voor de laatste maand waarin het mandaat (voor een deel) wordt vervuld, levert de regeling voor hen een voordeel op, zodat de terugwerkende kracht geen probleem doet rijzen.

De ontworpen regeling heeft echter ook gevolgen voor de betrokken lokale besturen, die de financiële last ervan dienen te dragen en wier situatie derhalve nadelig wordt beïnvloed. In dat opzicht valt de retroactiviteit niet in te passen in één van de zo-even beschreven gevallen, en is ze derhalve niet toelaatbaar.

Artikel 2 dient dan ook uit het ontwerp te worden weggelaten, zodat de regeling enkel voor de toekomst geldt. Wil men de regeling toch laten ingaan met ingang van 1 januari 2013, dan is een decretaal optreden noodzakelijk.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Marleen VERSCHRAEGHEN

Jo BAERT