



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 54.936/3
van 5 februari 2014

over

een ontwerp van ministerieel besluit 'houdende vaststelling van
de loodscoëfficiënten voor de berekening van de loodstoelage
van de operationele loodsen'

Op 23 december 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, verlengd tot 5 februari 2014, een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘houdende vaststelling van de loodscoëfficiënten voor de berekening van de loodstoelage van de operationele loodsen’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 28 januari 2014. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Kaat LEUS, staatsraden, Lieven DENYS en Johan PUT, assessoren, en Greet VERBERCKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wendy DEPESTER, adjunct-auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 5 februari 2014.

*

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 ontwerp van ministerieel besluit strekt ertoe de loodscoëfficiënten vast te stellen waarmee de in artikel VII 60, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 ‘houdende vaststelling van de rechtspositie van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid’ (hierna : Vlaams personeelsstatuut) bepaalde loodstoelagen worden vermenigvuldigd. Deze coëfficiënten worden vastgesteld per loodsprestatie volgens het af te leggen traject (artikel 1) en per extraprestatie (de artikelen 2 en 3).

De huidige coëfficiënten zijn vastgesteld in het ministerieel besluit van 30 april 2012 ‘houdende vaststelling van de loodscoëfficiënten voor de berekening van de loodstoelage van de operationele loodsen’. De inhoud van het ministerieel besluit van 30 april 2012 wordt, behoudens enkele taalkundige aanpassingen, ongewijzigd overgenomen, met dien verstande dat alle bepalingen en verwijzingen naar de helikopterbeloodsingen worden geschrapt, aangezien de Dienst met Afzonderlijk Beheer Loodswezen sedert 1 juli 2012 geen gebruik meer maakt van een helikopter om beloodsingen uit te voeren.

Artikel 4 van het ontwerp strekt ertoe het ministerieel besluit van 30 april 2012 op te heffen. Met artikel 5 wordt beoogd aan het te nemen besluit uitwerking te verlenen met ingang van 1 juli 2012.

3. Voor het ontworpen besluit wordt rechtsgrond gevonden in artikel VII 61 van het Vlaams personeelsstatuut waarbij machtiging wordt verleend aan de Vlaamse minister bevoegd voor bestuurszaken om, (1) per loodsprestatie volgens het af te leggen traject en (2) per extraprestatie, de coëfficiënt te bepalen waarmee de in artikel VII 60, § 1, van het Vlaams personeelsstatuut bepaalde loodstoelagen vermenigvuldigd worden. De laatstvermelde bepaling vindt op haar beurt rechtsgrond in artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ en, bijkomend, in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Het zesde lid van de aanhef dient te worden vervolledigd met de datum van Protocol nr. 331.1060 van Sectorcomité XVIII Vlaamse Gemeenschap – Vlaamse Gewest, namelijk 10 januari 2014.

Artikel 5

5.1. Aangezien het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft een aantal geldelijke maatregelen voor bepaalde personeelsleden van het Agentschap voor Maritieme Dienstverlening en Kust’ waarover de Raad van State, afdeling Wetgeving, op dezelfde datum advies 54.935/3 heeft verstrekt, ertoe strekt de helitoelage op te heffen met ingang van 1 juli 2012, dienen ook de verwijzingen naar de helikopterbeloofsingen in het ministerieel besluit van 30 april 2012 te worden opgeheven.

Daartoe wordt met het ontworpen ministerieel besluit (1) de inhoud van het besluit van 30 april 2012 hernomen, weliswaar met schrapping van elke bepaling of elke verwijzing naar helikopterbeloofsingen, (2) het besluit van 30 april 2012 opgeheven en (3) wordt met het ontworpen artikel 5 beoogd aan het te nemen ministerieel besluit (retroactief) uitwerking te verlenen met ingang van 1 juli 2012.

5.2.1. Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, 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 continuïteit of de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de uit te vaardigen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

5.2.2. Zoals de afdeling Wetgeving heeft opgemerkt in advies 54.935/3 dat op dezelfde datum wordt gegeven als dit advies, blijkt uit de nota aan de Vlaamse Regering van 22 november 2013, die bij de adviesaanvraag is gevoegd, dat de Dienst met Afzonderlijk Beheer Loodswezen sedert 1 juli 2012 geen gebruik meer maakt van de helikopter om beloofsingen uit te voeren en dat de helitoelage om die reden met terugwerkende kracht kan worden opgeheven. In dat verband werd in dat advies het volgende opgemerkt:

“De vraag rijst welk het praktische nut van dergelijke bepaling is, aangezien de helitoelage waarvan de opheffing wordt beoogd, conform artikel VII 60, § 7, van het Vlaams personeelsstatuut, door de loods (met de operationele functie) per ‘winching’ wordt ontvangen. Indien, zoals de gemachtigde stelt, door het stopzetten van de helikopterbeloofsingen die ‘winchings’ sedert 1 juli 2012 geen plaats meer hebben gevonden, dan dienen ook de met die ‘winchings’ verbonden prestaties (die per hypothese niet hebben plaats gevonden), niet te worden vergoed. In dat geval is het verlenen van terugwerkende kracht aan de opheffingsbepaling volstrekt overbodig. Mochten er daarentegen na 1 juli 2012 toch nog ‘winchings’ hebben plaatsgevonden, dan dienen de betrokken personeelsleden voor die effectief uitgevoerde en geleverde prestaties waarvoor het recht op toelage per ‘winching’ is verworven, in ieder geval te worden vergoed.”

Die opmerking blijft ook hier relevant.

5.3. Wat, tot slot, de overige bepalingen van het ontworpen ministerieel besluit betreft, die alle betrekking hebben op toelagen die *geen* verband houden met de helikopterbeloofsingen, en overigens ongewijzigd zijn overgenomen uit het besluit van 30 april 2012, is er al helemaal geen nood of reden om eraan retroactieve werking te verlenen.

Conclusie is dan ook, rekening houdende met hetgeen *sub* 5.2.2 is opgemerkt, dat het te nemen ministerieel besluit in zijn geheel in werking moet treden volgens de gemeenrechtelijke regeling, dit is op de tiende dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad. Indien daarvoor een verantwoording kan worden verstrekt, kan worden bepaald dat het besluit in werking treedt op de dag van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERCKMOES

Jo BAERT