



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 58.880/3
van 23 februari 2016

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot wijziging van de bijlage bij het ministerieel besluit van 19 juni 2012 tot invoering van de maaltijdcheque in elektronische vorm en tot vaststelling van de personeelscategorieën en diensten van de Vlaamse overheid die voor de berekening van het aantal maaltijdcheques een beroep doen op de alternatieve telling’

Op 28 januari 2016 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Inburgering, Wonen, Gelijke Kansen en Armoedebestrijding verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot wijziging van de bijlage bij het ministerieel besluit van 19 juni 2012 tot invoering van de maaltijdcheque in elektronische vorm en tot vaststelling van de personeelscategorieën en diensten van de Vlaamse overheid die voor de berekening van het aantal maaltijdcheques een beroep doen op de alternatieve telling’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 16 februari 2016. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jan SMETS en Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Greet VERBERKMOES, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Melissa CELIS, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 februari 2016.

*

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe de bijlage bij het ministerieel besluit van 19 juni 2012 ‘tot invoering van de maaltijdcheque in elektronische vorm en tot vaststelling van de personeelscategorieën en diensten van de Vlaamse overheid die voor de berekening van het aantal maaltijdcheques een beroep doen op de alternatieve telling’ te vervangen. In die bijlage worden de personeelscategorieën en de diensten opgesomd waarvoor het aantal toe te kennen maaltijdcheques wordt berekend volgens de “alternatieve telling” zoals bepaald in artikel VII 109*bis*, derde lid, 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).

2. De rechtstreekse rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel VII 109*bis*, derde lid, van het Vlaams personeelsstatuut.

In zoverre ze betrekking heeft op de rechtspositie van het personeel van de departementen en de intern verzelfstandigde agentschappen zonder rechtspersoonlijkheid, vindt die bepaling rechtsgrond in artikel 87, § 3, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’¹ en, bijkomend, in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003. In zoverre ze betrekking heeft op de rechtspositie van het personeel van de intern verzelfstandigde agentschappen met rechtspersoonlijkheid en de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen, vindt die bepaling in beginsel rechtsgrond in artikel 5 van het zo-even genoemde decreet.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

3. Aangezien er bij de bijzondere wet van 6 januari 2014 ‘met betrekking tot de Zesde Staatshervorming’ aan het vroegere artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 een (tweede) lid werd toegevoegd (dat geen rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit), kan in het eerste lid van de aanhef nog meer specifiek worden verwezen naar artikel 84, § 3, *eerste lid*, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

Artikel 2

4. Aan een aantal onderdelen van de bijlage die bij het te nemen besluit wordt vervangen, wordt terugwerkende kracht verleend. Onderdeel 1.1 van de bijlage heeft bovendien slechts uitwerking tussen 1 april 2015 en 31 augustus 2015.

¹ Soms wordt bovendien artikel 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 als rechtsgrond ingeroepen, maar noodzakelijk is dat niet omdat artikel 87, § 3, eerste lid, van die wet voor besluiten die uitsluitend betrekking hebben op het administratief of geldelijk statuut van het personeel van de gemeenschappen en de gewesten, een meer specifieke (en voldoende) rechtsgrond biedt.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd, namelijk ingeval er voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling waarbij, met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel, voordelen worden toegekend 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 nota van 15 oktober 2015 van de Administrateur-generaal van het Agentschap overheidspersoneel aan de Inspectie van Financiën bevat betreffende de retroactiviteit de volgende toelichting:

“1. Herstructurerings Vlaamse Overheid

(...)

- de chauffeur van de leidend ambtenaar van het vroegere departement Bestuurszaken moet vanaf 1 april 2015 worden vervangen door de chauffeur van de leidend ambtenaar van het departement Informatie Vlaanderen, en dit tot en met 31 augustus 2015.

Het betrokken personeelslid is met pensioen sinds 1 september 2015 en wordt niet vervangen;

- de benaming ‘Agentschap Facilitair Management’ moet worden aangepast in ‘Agentschap Facilitair bedrijf’ vanaf 1 augustus 2014 (BVR van 4 juli 2014);

(...)

2. Zesde staatshervorming

Wat betreft de personeelsleden die ingevolge de zesde staatshervorming werden overgeheveld, worden volgende personeelsleden toegevoegd:

- de personeelsleden van het team Monitoring en het team Mobiele Eenheid van de afdeling Justitiehuisen (Vlaams centrum voor Elektronisch Toezicht);

- de personeelsleden van de Gemeenschapsinstellingen De Kempen en De Grubbe en de bewakingsassistenten van het Vlaams Detentiecentrum De Wijngaard.”

Gelet hierop lijkt er geen bezwaar te bestaan tegen de retroactiviteit die aan bepaalde onderdelen van de bijlage wordt verleend.

5. Men schrijve *in fine* van artikel 2 van het ontwerp, “met uitzondering van onderdeel 1.1 van de bijlage, dat uitwerking heeft met ingang van 1 april 2015 en ophoudt uitwerking te hebben op 31 augustus 2015, onderdeel 1.2 van de bijlage, dat uitwerking heeft met ingang van 1 augustus 2014, en de onderdelen 2.1 en 2.2 van de bijlage, die uitwerking hebben met ingang van 1 januari 2015”.

Bijlage

6. In de onderdelen 1 en 2 van de bijlage voege men telkens bovenaan de derde rij de woorden “of uitwerking” toe.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Greet VERBERKMOES

Jo BAERT