



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 59.475/3
van 24 juni 2016

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 houdende maatregelen ter bevordering en ondersteuning van het gelijkekansen- en diversiteitsbeleid in de Vlaamse administratie’

Op 26 mei 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 besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van diverse bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 houdende maatregelen ter bevordering en ondersteuning van het gelijkekansen- en diversiteitsbeleid in de Vlaamse administratie’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 21 juni 2016. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Leen VERSCHAEUGHEN, toegevoegd griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wendy DEPESTER, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 24 juni 2016.

*

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 voor advies voorgelegde ontwerp strekt ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 ‘houdende maatregelen ter bevordering en ondersteuning van het gelijkekansen- en diversiteitsbeleid in de Vlaamse administratie’ op bepaalde punten te wijzigen.

Vooreerst wordt artikel 1 van dat besluit gewijzigd teneinde het toepassingsgebied ervan uit te breiden tot het extern verzelfstandigd agentschap Integratie en Inburgering (hierna: het agentschap Integratie en Inburgering) (artikel 1, 2°, van het ontwerp). Vervolgens worden een aantal definities gewijzigd (artikel 2) en worden een aantal bepalingen van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 hieraan aangepast (artikelen 3 en 5). Tevens worden de entiteiten aangewezen als de kernactoren van het diversiteitsbeleid (artikelen 1, 1°, 4, 3°, 7° en 8°, 6, 1°, 3° en 5°, en 7, 2°, 3°, 7° en 8°) en wordt de opdracht van de Vlaamse Diversiteitsambtenaar gewijzigd (artikelen 4, 5° en 6°, 6, 1° en 5°, en 7, 1° en 4° tot 6°). Er wordt voorzien in een lijst van acties en maatregelen die elke entiteit kan ondernemen in het kader van het gevoerde diversiteitsbeleid (artikel 8). Ten slotte worden de artikelen 9 en 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 maart 2004, die zelf in een opheffing- en in een overgangsregeling voorzien, opgeheven (artikel 9).

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2016 (artikel 10).

3. Luidens het eerste tot derde lid van de aanhef vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in de artikelen 20 en 87, § 1, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, in de artikelen 2, 1°, 7 en 9 van het decreet van 8 mei 2002 ‘houdende evenredige participatie op de arbeidsmarkt’ en in het decreet van 7 juni 2013 ‘betreffende het Vlaamse Integratie- en Inburgeringsbeleid’.

Naast die bepalingen verwijst de gemachtigde eveneens naar artikel 3, eerste lid, 2°, en tweede lid, van het decreet van 8 mei 2002¹ en naar de artikelen 5, § 4bis,² en 6³ van het zelfde decreet. Wat het decreet van 7 juni 2013 betreft, preciseert hij dat artikel 2, 14°, van dat decreet, samen met de artikelen 2, 1°, en 3, eerste lid, 2°, van het decreet van 8 mei 2002, rechtsgrond zou bieden voor artikel 2, 6°, van het ontwerp.

¹ Voor de artikelen 1 en 2, 6°, van het ontwerp.

² Voor artikel 4, 1° en 2°, van het ontwerp.

³ Voor de artikelen 2, 4°, en 5 van het ontwerp.

Er kan worden aangenomen dat de voormelde bepalingen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit, onder voorbehoud van hetgeen hieronder wordt opgemerkt.

3.1. Volgens de gemachtigde vindt artikel 1, 2°, van het ontwerp, dat ertoe strekt het toepassingsgebied van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 uit te breiden tot het agentschap Integratie en Inburgering, rechtsgrond in artikel 3, eerste lid, 2°, en tweede lid, van het decreet van 8 mei 2002. Luidens die bepaling is het decreet van 8 mei 2002 van toepassing op “de Vlaamse diensten en het Vlaams overheidspersoneel en onderwijspersoneel, hun bepalingen en arbeidsvoorwaarden” en kan de Vlaamse Regering “het toepassingsgebied van dit decreet preciseren en uitbreiden”.

Artikel 3, eerste lid, 2°, van het decreet van 8 mei 2002 bevat geen machtiging aan de Vlaamse Regering en kan bijgevolg geen rechtsgrond bieden voor artikel 1, 2°, van het ontwerp. De vraag rijst of dat wel het geval is voor artikel 3, tweede lid, van het voormelde decreet.

3.1.1. In tegenstelling tot de in artikel 1, 4°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 vermelde publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen is het agentschap Integratie en Inburgering een privaatrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap onder de vorm van een private stichting.⁴ Luidens artikel 17 van het decreet van 7 juni 2013 ‘betreffende het Vlaamse integratie- en inburgeringsbeleid’ heeft dat agentschap tot opdracht “de integratie te steunen, te stimuleren en te begeleiden”. In die bepaling worden eveneens de kerntaken en de taken van het agentschap Integratie en Inburgering opgesomd en wordt bepaald dat het agentschap “alle andere activiteiten en taken [mag] uitoefenen die rechtstreeks of onrechtstreeks kunnen bijdragen tot de verwezenlijking van de voormelde opdracht en kerntaken”.

Door het toepassingsgebied van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 uit te breiden tot het agentschap Integratie en Inburgering worden aan dat agentschap evenwel bijkomende taken opgelegd, zoals het treffen van specifieke maatregelen en het ondernemen van acties om de in- en doorstroom van personen uit de kansengroepen te bevorderen en hun voortijdige uitstroom tegen te gaan. Ofschoon personen van buitenlandse herkomst een van die kansengroepen zijn, is dat luidens het ontworpen artikel 3 van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 3 van het ontwerp) ook het geval voor personen van een bepaald geslacht die in verhouding tot het andere geslacht ondervertegenwoordigd zijn in een specifiek arbeidssegment, personen met een handicap of chronische ziekte, laaggeschoolden, ongekwalificeerde uitgestroomde jongeren en ervaren werknemers. Bijgevolg wordt het agentschap Integratie en Inburgering verplicht maatregelen te nemen die buiten de in artikel 17 van het decreet van 7 juni 2013 vermelde opdracht, kerntaken en taken vallen. Hiertoe biedt artikel 3, tweede lid, van het decreet van 8 mei 2002 evenwel geen rechtsgrond. De machtiging aan de Vlaamse Regering om het toepassingsgebied van dat decreet uit te breiden, kan niet volstaan om de in artikel 17 van het decreet van 7 juni 2013 bepaalde opdracht, kerntaken en taken te wijzigen of aan te vullen.

⁴ Artikel 16, § 1, van het decreet van 7 juni 2013 ‘betreffende het Vlaamse integratie- en inburgeringsbeleid’.

3.1.2. Ook het voormelde artikel 17 van het decreet van 7 juni 2013 bevat geen rechtsgrond om de in die bepaling vermelde opdracht, kerntaken en taken te wijzigen of aan te vullen.

3.1.3. Er is bijgevolg geen rechtsgrond voor artikel 1, 2°, van het ontwerp. Die bepaling moet dan ook worden weggelaten.

3.2. Artikel 4, 3° tot 9°, van het ontwerp strekt tot wijziging van artikel 4, §§ 2 en 3, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004, dat voorziet in, enerzijds, een operationeel systeem dat vrijwillige registratie van personeelsleden, stagiairs en sollicitanten met een handicap of chronische ziekte mogelijk maakt en, anderzijds, de anonieme monitoring van personeelsleden, stagiairs en sollicitanten van buitenlandse herkomst. Voor die bepaling kan rechtsgrond worden gevonden in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering (artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’), gelezen in samenhang met artikel 7, § 1, van het decreet van 8 mei 2002. De Raad van State, afdeling Wetgeving, heeft dienaangaande het volgende opgemerkt:

“Laatstgenoemd artikel 7, § 1, bepaalt onder meer dat de intermediaire organisaties en de Vlaamse diensten actief meewerken aan de realisatie van de evenredige participatie en de gelijke behandeling. In dat kader zijn zij ertoe verplicht om een jaarlijks actieplan en een jaarlijks voortgangsrapport te bezorgen aan de Vlaamse Regering en het Vlaams Parlement. Dit voortgangsrapport en dit plan moet minstens de gegevens bevatten opgesomd in artikel 7, § 1, tweede lid, van het decreet van 8 mei 2002, waaronder een kwantitatieve analyse van de vorderingen inzake de evenredige participatie van kansengroepen. Men mag aannemen dat, om tot een dergelijke kwantitatieve analyse over te kunnen gaan, een systeem van monitoring noodzakelijk is. Die monitoring kan gebeuren door vrijwillige registratie of door het raadplegen van authentieke gegevensbronnen.”⁵

3.3. In zoverre, volgens de gemachtigde, rechtsgrond wordt gezocht in de artikelen 6 en 7, §§ 1 en 2, van het decreet van 8 mei 2002, moet worden vastgesteld dat die bepalingen geen machtiging aan de Vlaamse Regering bevatten. Wel kan de rechtsgrond worden gevonden in de algemene uitvoeringsbevoegdheid van de Vlaamse Regering, in samenhang gelezen met, respectievelijk, de genoemde artikelen van het decreet van 8 mei 2002.

ALGEMENE OPMERKING

4. De artikelen 1, 1°, 4, 7°, en 7, 3°, van het ontwerp strekken ertoe in het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 het begrip “diensten” te vervangen door het begrip “entiteiten”.

In het decreet van 8 mei 2002, waaraan uitvoering wordt gegeven bij het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004, wordt evenwel op diverse plaatsen gewag

⁵ Adv.RvS 55.892/3 van 30 april 2014 over een ontwerp dat heeft geleid tot het besluit van de Vlaamse Regering van 16 mei 2014 ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 houdende maatregelen ter bevordering en ondersteuning van het gelijkekansen- en diversiteitsbeleid in de Vlaamse administratie, wat betreft de telling van personeelsleden met een migratieachtergrond’.

gemaakt van “Vlaamse diensten”.⁶ Luidens artikel 2, 13°, van het voormelde decreet moet voor de toepassing van dit decreet onder “Vlaamse diensten” worden verstaan “de respectievelijke werkgevers van het Vlaamse overheids- en onderwijspersoneel”.

Door in het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 het begrip “diensten” te vervangen door het begrip “entiteiten”, is de terminologie van dat besluit bijgevolg niet langer aangepast aan die van het decreet van 8 mei 2002. Hierover ondervraagd, antwoordde de gemachtigde het volgende:

“Er wordt de voorkeur gegeven aan het begrip entiteit om verwarring te voorkomen met diensten van de Vlaamse overheid zoals gedefinieerd in het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006. Het gebruik van het begrip entiteit doet op geen enkele wijze afbreuk aan het toepassingsgebied van het decreet van 8 mei 2002 aangezien het begrip ‘Vlaamse diensten’ niet gedefinieerd wordt in het decreet.”

In tegenstelling tot wat de gemachtigde voorhoudt, wordt het begrip “Vlaamse diensten” wel degelijk gedefinieerd in het decreet van 8 mei 2002, namelijk in het voormelde artikel 2, 13°, ervan. In zoverre met het begrip “entiteiten” hetzelfde wordt bedoeld als met het begrip “Vlaamse diensten” in het decreet van 8 mei 2002, is het niet raadzaam om in het uitvoeringsbesluit van dat decreet een andere terminologie te hanteren.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. De vermelding van de rechtsgrond in de aanhef moet worden aangepast aan hetgeen in de opmerkingen 3 tot 3.3 is uiteengezet.

Artikel 2

6.1. In het ontworpen artikel 2, § 1, 4°, d), van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 2, 1°, van het ontwerp) moet het opschrift van de wet van 27 februari 1987 ‘betreffende de tegemoetkomingen aan personen met een handicap’ correct worden weergegeven.

6.2. In het ontworpen artikel 2, § 1, 5°/1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 2, 2°, van het ontwerp) moeten de woorden “persoon tot en met 24 jaar” worden vervangen door het woord “jongere”. Het begrip “jongere” wordt immers in het ontworpen artikel 2, § 1, 13°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 2, 6°, van het ontwerp) gedefinieerd als “een persoon tot en met 24 jaar”.

⁶ Zie de artikelen 3, 2°, en 7, §§ 1 en 2, van het decreet van 8 mei 2002.

Artikel 4

7. Luidens het ontworpen artikel 4, § 1, tweede zin, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 worden de streefcijfers vastgesteld door de Vlaamse Regering. Zodoende wordt in die bepaling gedeeltelijk hernomen wat is opgenomen in artikel 5, § 4bis, van het decreet van 8 mei 2002, naar luid waarvan de streefcijfers “worden bepaald door de Vlaamse Regering na advies van de SERV”.

Het overnemen in een lagere regeling van bepalingen van een hogere regeling dient te worden vermeden. Niet alleen is een dergelijke werkwijze op het normatieve vlak overbodig aangezien ze geen nieuwe norm tot stand brengt, maar bovendien kan ze tot verwarring leiden over de precieze aard van het in de lagere regeling opgenomen voorschrift en kan ze inzonderheid aanleiding ertoe zijn dat later uit het oog verloren wordt dat alleen de hogere regelgever het betrokken voorschrift kan wijzigen.

Het overnemen van decretale bepalingen in een besluit kan dan ook alleen maar worden gedoogd in zoverre zulks noodzakelijk is voor de leesbaarheid van het besluit, in welk geval een uitdrukkelijke verwijzing naar de betrokken decreetsbepaling het geëigende middel zal zijn om de aard van de betrokken bepaling herkenbaar te houden (“Overeenkomstig artikel 5, § 4bis, van het decreet van 8 mei 2002 ...”). De redactie van de ontworpen bepaling dient dan dienovereenkomstig aangepast te worden.

Daarbij komt nog dat in dit geval de overname onvolledig is, vermits geen gewag wordt gemaakt van de decretaal bepaalde adviesverplichting van de SERV. Voor zover de ontworpen bepaling wordt behouden, moet ze eveneens op dit punt worden aangevuld.

Artikel 6

8. Artikel 6 van het ontwerp doet een groot aantal vragen rijzen.

Zo wordt in het ontworpen artikel 7, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, 1°, van het ontwerp) bepaald dat elke entiteit “[m]et toepassing van artikel 7, § 1, eerste lid, 2°, van het decreet” een voortgangsrapport en een actieplan maakt. Van het voortgangsrapport wordt weliswaar gewag gemaakt in artikel 7, § 1, eerste lid, 2°, van het decreet van 8 mei 2002, maar het actieplan wordt vermeld in artikel 7, § 1, eerste lid, 1°, van hetzelfde decreet. Bijgevolg rijst de vraag of in het ontworpen artikel 7, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 niet moet worden verwezen naar “artikel 7, § 1, eerste lid, 1° en 2° van het decreet” of naar “artikel 7, § 1, eerste en tweede lid, van het decreet”.

Nog in het ontworpen artikel 7, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, 1°, van het ontwerp) wordt bepaald dat “[h]et voortgangsrapport wordt meegedeeld aan de Vlaamse Regering”. De vraag rijst over welk voortgangsrapport het gaat (het voortgangsrapport dat elke entiteit maakt, het voortgangsrapport dat de Vlaamse Diversiteitsambtenaar maakt of beide) en wie deze rapporten meedeelt (de entiteit, de Vlaamse Diversiteitsambtenaar of de Vlaamse minister bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie)?

In het ontworpen artikel 7, § 2, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, 2°, van het ontwerp) wordt bepaald wat “[h]et voortgangsrapport” minstens moet bevatten. De vraag rijst opnieuw over welk(e) voortgangsrapport(en) het gaat: enkel het voortgangsrapport van de Vlaamse Diversiteitsambtenaar of ook dat van de entiteiten?

In het ontworpen artikel 7, § 4, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, 5°, van het ontwerp) wordt bepaald dat “[h]et actieplan (...) deel [uitmaakt] van een strategisch vijfjarenplan”. Ook hier rijst de vraag over welk actieplan het gaat, dat van de entiteit of dat van de Vlaamse Diversiteitsambtenaar? Bovendien moet de vraag worden gesteld of het strategisch vijfjarenplan enkel door de Vlaamse Regering wordt opgesteld en of die regering ook een jaarlijks actieplan opstelt⁷?

In de eerste zin van het ontworpen artikel 7, § 5, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, § 5, van het ontwerp) wordt bepaald dat de Vlaamse Diversiteitsambtenaar een actieplan en een jaarverslag maakt en voorlegt aan de Vlaamse minister bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie. Luidens de tweede zin van die bepaling bezorgt die minister “dat rapport” aan de Commissie Diversiteit van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen. Het is niet duidelijk wat met die woorden wordt bedoeld.

8.1. In antwoord op deze vragen, verklaarde de gemachtigde het volgende:

“Artikel 6 zal naar aanleiding van uw vragen worden aangepast naar:

Art. 6. In artikel 7 van hetzelfde besluit, gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse Regering van 10 januari 2014, worden de volgende wijzigingen aangebracht:

1° paragraaf 1 wordt vervangen door wat volgt:

‘§1. Met toepassing van artikel 7, § 1, eerste lid, 1° en 2°, van het decreet maakt elke entiteit een voortgangsrapport en actieplan en bezorgt dat uiterlijk op 1 maart aan de Vlaamse Diversiteitsambtenaar. De Vlaamse Diversiteitsambtenaar maakt één voortgangsrapport voor de Vlaamse administratie op en legt dat uiterlijk op 1 mei voor aan de Vlaamse minister, bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie. Het voortgangsrapport voor de Vlaamse administratie wordt meegedeeld aan de Vlaamse Regering vóór 15 juli en daarna ter informatie bezorgd aan het Vlaams Parlement en aan de Commissie Diversiteit van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen.’;

2° in paragraaf 2 wordt de inleidende zin vervangen door wat volgt:

‘Het voortgangsrapport voor de Vlaamse administratie bevat minstens:’;

3° in paragraaf 2, 1°, worden de woorden ‘het beleidsdomein’ vervangen door de woorden ‘de entiteiten’;

⁷ In het ontworpen artikel 7, § 4, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 wordt immers bepaald dat de Vlaamse Regering, zes maanden nadat ze het strategisch vijfjarenplan heeft goedgekeurd, beslist over het jaarlijks actieplan.

4° in paragraaf 2 wordt punt 4° opgeheven;

5° er worden een paragraaf 3, 4 en 5 toegevoegd, die luiden als volgt:

‘§3. Entiteiten die een ondernemingsplan hebben en hierover rapporteren, worden geacht voldaan te hebben aan de verplichting gesteld in artikel 7, §1 van dit besluit.

§4. Het actieplan, vermeld in §5, maakt deel uit van een strategisch vijfjarenplan opgesteld door de Vlaamse Diversiteitsambtenaar.

De Vlaamse Regering bezorgt dat vijfjarenplan binnen twaalf maanden na haar aantreden aan de Commissie Diversiteit van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen, die binnen een maand advies uitbrengt. De Vlaamse Regering beslist binnen zes weken na het advies van de Commissie Diversiteit van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen over het strategische vijfjarenplan en bezorgt het daarna ter informatie aan het Vlaams Parlement.

Binnen zes maanden nadat de Vlaamse Regering het strategische vijfjarenplan heeft goedgekeurd, beslist ze over het jaarlijks actieplan.

§5. Met toepassing van artikel 7, §1, eerste lid, 1°, van het decreet maakt de Vlaamse Diversiteitsambtenaar een actieplan voor de Vlaamse administratie en jaarverslag voor de Vlaamse administratie op en legt dat uiterlijk op 15 november voor aan de Vlaamse minister, bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie. Die bezorgt deze documenten binnen veertien dagen aan de Commissie Diversiteit van de Sociaal-Economische Raad van Vlaanderen, die binnen een maand advies uitbrengt. De Vlaamse Regering beslist binnen zes weken over het actieplan en het jaarverslag en bezorgt die documenten daarna ter informatie aan het Vlaams Parlement.

Het actieplan bevat de acties die de dienst Diversiteitsbeleid het volgende jaar wil ondernemen ter bevordering van evenredige participatie, gelijke kansen en diversiteit.

Het jaarverslag bevat de financiële verantwoording van het vorige actieplan.’

De wijzigingen doorgevoerd aan artikel 6 geven een antwoord op de gestelde vragen (...).”

8.2. Met dit tekstvoorstel van de gemachtigde kan worden ingestemd, mits de volgende aanpassingen.

In het ontworpen artikel 7, § 4, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 moeten de woorden “Het actieplan[, vermeld in § 5,] maakt deel uit” worden vervangen door de woorden “De jaarlijkse actieplannen, vermeld in § 5, maken deel uit”.

In het ontworpen artikel 7, § 4, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 moet worden aangegeven hoe en wanneer de Vlaamse Regering in het bezit komt van het strategisch vijfjarenplan dat door de Vlaamse Diversiteitsambtenaar wordt opgesteld en door de Vlaamse Regering wordt goedgekeurd.

In het ontworpen artikel 7, § 4, derde lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 moeten de woorden “het jaarlijks actieplan” worden vervangen door de woorden “het eerste jaarlijks actieplan, dat deel uitmaakt van voormeld strategisch vijfjarenplan”.

De steller van het ontwerp moet nagaan of er in het ontworpen artikel 7, § 5, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 eventueel in een afwijking van de daarin opgenomen datum van 15 november moet worden voorzien voor het tijdstip waarop de Vlaamse Diversiteitsambtenaar het eerste jaarlijks actieplan, dat deel uitmaakt van een nieuw strategisch vijfjarenplan, aan de bevoegde Vlaamse minister moet bezorgen. Indien dat inderdaad het geval zou moeten zijn, moet de ontworpen regeling op dit punt worden aangevuld.

In het ontworpen artikel 7, § 5, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 moet worden aangegeven hoe en wanneer de Vlaamse Regering in het bezit wordt gesteld van het actieplan en het jaarverslag voor de Vlaamse administratie, die door de Vlaamse Diversiteitsambtenaar worden opgesteld en waarover de Vlaamse Regering een beslissing moet nemen.

Artikel 7

9. In artikel 7, 3°, van het ontwerp moet het woord “telkens” worden ingevoegd tussen de woorden “het woord ‘diensten’” en de woorden “vervangen door”.

Artikel 9

10. Artikel 9 van het ontwerp strekt tot de opheffing van de artikelen 9 en 10 van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004.

Artikel 9 van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 voorzag zelf in de opheffing van een aantal besluiten. Aangezien een opheffingsbepaling bij de inwerkingtreding ervan meteen is uitgewerkt, is de opheffing ervan nadat ze in werking is getreden juridisch betekenisloos. De opgeheven bepaling herleeft erdoor ook niet.⁸

Even betekenisloos is de opheffing van artikel 10, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004.⁹ Die bepaling, die in een overgangsregeling voorzag “[t]ot aan de inwerkingtreding van de bepalingen waarin de Vlaamse Regering de beleidsdomeinen vaststelt, bedoeld in artikel 2 van het kaderdecreet Bestuurlijk Beleid van 18 juli 2003”, is eveneens volledig uitgewerkt. De vaststelling van de voormelde beleidsdomeinen gebeurde immers bij het besluit van de Vlaamse Regering van 3 juni 2005 ‘met betrekking tot de organisatie van de Vlaamse administratie’, dat in werking is getreden op 1 januari 2006.

⁸ *Beginnelen van de wetgevingstechniek – Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 135, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be)

⁹ Tenzij indien de regeling waarbij de overgangsbepaling hoort in haar geheel wordt opgeheven (*ibidem*, nr. 136).

Artikel 10

11. Luidens artikel 10 van het ontwerp heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2016, zodat er terugwerkende kracht aan wordt verleend.

Wat het verlenen van terugwerkende kracht betreft, moet worden opgemerkt dat dit slechts onder bepaalde voorwaarden geoorloofd is, namelijk ingeval 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.

Hierover ondervraagd, antwoordde de gemachtigde het volgende:

“In het kader van een goede monitoring en beleidsrapportering is het belangrijk om gedurende een heel jaar met dezelfde definitie te kunnen meten. Dit voorkomt immers praktische, methodologische en interpretatieve moeilijkheden. Hierdoor ontstaan er geen misconcepties en kan er helder uitvoering [ge]geven worden aan het regeerakkoord (Regeerakkoord 2014-2019 p. 12, Beleidsbrief Bestuurszaken 2015-2016 p. 7).”

Gelet hierop lijkt de terugwerkende kracht voor de meeste artikelen van het ontwerp te kunnen worden aanvaard, onder voorbehoud van het volgende.

Artikel 2, 3°, van het ontwerp strekt ertoe de leeftijd van de ervaren werknemers op te trekken van 45 naar 55 jaar, zodat de werknemers van 45 tot 55 jaar niet langer worden beschouwd als een kansengroep voor de toepassing van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004. Zodoende wordt aan die categorie van werknemers met terugwerkende kracht een voordeel ontnomen, wat niet kan worden verantwoord door de door de gemachtigde aangehaalde “praktische, methodologische en interpretatieve moeilijkheden”. Bijgevolg moet voor die bepaling van de terugwerkende kracht worden afgezien.

Luidens het ontworpen artikel 7, § 1, van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 december 2004 (artikel 6, 1°, van het ontwerp) bezorgt elke entiteit uiterlijk op 1 maart een voortgangsrapport en een actieplan aan de Vlaamse Diversiteitsambtenaar en legt de Vlaamse Diversiteitsambtenaar uiterlijk op 1 mei een voortgangsrapport voor de Vlaamse administratie voor aan de bevoegde Vlaamse minister. Vermits voor 2016 beide data reeds geruime tijd zijn verstreken, kan die bepaling niet met terugwerkende kracht worden toegepast en moet in een overgangsregeling worden voorzien waarin wordt bepaald wanneer de voormelde documenten dit jaar uiterlijk moeten worden bezorgd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Leen VERSCHAEGHEN

Jo BAERT