



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 70.531/3
van 23 december 2021

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006 wat betreft de functionele loopbaan van de scheepstechnicus en maritieme verkeersleider bij het Agentschap voor Maritieme Dienstverlening en Kust’

Op 23 november 2021 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Vlaamse Minister van Binnenlands Bestuur, Bestuurszaken, Inburgering en Gelijke Kansen 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 functionele loopbaan van de scheepstechnicus en maritieme verkeersleider bij het Agentschap voor Maritieme Dienstverlening en Kust’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 14 december 2021. De kamer was samengesteld uit Wilfried VAN VAERENBERGH, kamervoorzitter, Jeroen VAN NIEUWENHOVE en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Katrien DIDDEN, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 23 december 2021.

*

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 van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe artikel VII 12, § 1, 3,^o van het Vlaams Personeelsstatuut van 13 januari 2006 (hierna: Vlaams Personeelsstatuut) aan te vullen met een regeling waarbij voor de personeelsleden die vanuit bepaalde graden worden bevorderd tot de graad van scheepstechnicus of de graad van maritiem verkeersleider, een deel van de toelagen wordt geïntegreerd in het salaris vanaf de eerste salarisschaal in de functionele loopbaan (artikel 1 van het ontwerp). De ontworpen regeling geldt enkel bij een bevordering in graad. Voor de personeelsleden die in de graad van scheepstechnicus of maritiem verkeersleider worden aangeworven, blijft de huidige regeling van het Vlaams Personeelsstatuut van toepassing.

De bijlagen 4 en 5 bij het Vlaams Personeelsstatuut worden vervangen door de bijlagen gevoegd bij het ontwerp (artikelen 2 en 3).

Het te nemen besluit treedt in werking “op de eerste dag van de maand volgend op de goedkeuring ervan” (artikel 4).

3.1. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 87, §§ 1 en 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’.

3.2. Uit de rubriek “Rechtsgronden” in de aanhef van het ontwerp blijkt dat ook rechtsgrond wordt gezocht in artikel III.23 van het Bestuursdecreet van 7 december 2018. Luidens dat artikel bepaalt de Vlaamse Regering de rechtspositieregeling van het personeel van de intern verzelfstandigde agentschappen met rechtspersoonlijkheid, de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen en de secretariaten van de strategische adviesraden.

Vermits het ontwerp evenwel enkel betrekking heeft op personeelsleden van het Agentschap voor Maritieme Dienstverlening en Kunst, dat een intern verzelfstandigd agentschap is zonder rechtspersoonlijkheid¹, biedt dat artikel er geen rechtsgrond voor.

¹ Zie artikel 2 van het besluit van de Vlaamse Regering van 7 oktober 2005 ‘tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap zonder rechtspersoonlijkheid Agentschap voor Maritieme Dienstverlening en Kunst’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Algemene opmerking

4. Met de ontworpen maatregel wordt een verschil in behandeling ingevoerd tussen personeelsleden met de graad van scheepstechnicus of maritiem verkeersleider al naargelang ze worden aangeworven dan wel bevorderd in graad.

Om in overeenstemming te zijn met het grondwettelijke beginsel van gelijkheid en niet-discriminatie, dient voor dat verschil in behandeling een redelijke verantwoording voorhanden te zijn. De Raad van State, afdeling Wetgeving, beschikt niet over voldoende concrete gegevens om het ontwerp vanuit dit oogpunt op afdoende wijze te kunnen beoordelen. Het staat dan ook aan de steller van het ontwerp om er over te waken dat een dergelijke verantwoording wel degelijk voorhanden is.

Artikel 1

5. Op de vraag waarom de ontworpen wijziging geldt voor het personeelslid “dat sinds 1 april 2011 bevordert”, antwoordde de gemachtigde:

“De toekenning van de T-schalen zal gebeuren vanaf de maand volgend op de definitieve goedkeuring van dit ontwerpbesluit (zie artikel 4), en dit voor alle scheepstechnici en verkeersleiders die bevorderden na 1 april 2011.

De bevorderingsdatum van 1 april 2011 is in het ontwerpbesluit opgenomen, omdat van de huidige scheepstechnici die nog niet in een T-schaal worden bezoldigd, de eerste bevordering plaats vond op 1 april 2011 (de eerste verkeersleider bevorderde op 1/06/2015).

Het personeelslid (scheepstechnicus) dat bevorderde op 1 april 2011 zou anders pas 18 jaar na de bevordering overgaan naar een T-schaal (schaal C143T wordt bereikt na 8 jaar schaalanciënniteit in de salarisschaal C141 en 10 jaar schaalanciënniteit in de salarisschaal C142).

Om te garanderen dat ook het personeelslid dat bevorderde op 1 april 2011 vanaf de goedkeuring van dit ontwerpbesluit in een T-schaal wordt bezoldigd (voor dit personeelslid zal dit dus de salarisschaal C142T zijn), is de opname van deze datum van 1 april 2011 in artikel 1 noodzakelijk.”

Met de door de gemachtigde gegeven verantwoording kan worden ingestemd.

Artikel 4

6. Naar luid van artikel 4 van het ontwerp treedt het te nemen besluit in werking “op de eerste dag van de maand volgend op de goedkeuring ervan”.

In dit verband moet worden opgemerkt dat een inwerkingtreding waarbij de datum van goedkeuring van het besluit door de Vlaamse Regering als uitgangspunt wordt genomen, dient te worden vermeden. Die regeling strookt niet met de vereisten inzake rechtszekerheid en

transparantie: zolang het besluit niet is bekendgemaakt, weten de burgers immers niet dat het besluit is aangenomen en wanneer het door de Vlaamse Regering werd goedgekeurd. Indien het bij de bekendmaking reeds in werking is getreden, konden zij dat niet eerder weten, terwijl een dergelijke retroactieve uitwerking in beginsel is verboden. Overigens doet zo'n wijze van inwerkingtreding ook 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".

Opdat het te nemen besluit zou voldoen aan de eisen inzake rechtszekerheid, is het nodig om de gebruikelijke regeling van inwerkingtreding van besluiten te laten gelden (de tiende dag na de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad) door artikel 4 weg te laten of, zo daarvoor een verantwoording bestaat, te bepalen dat het besluit in werking treedt op de dag van (of op een andere dag na) de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Wilfried VAN VAERENBERGH