

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: - **Ontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en Zeekanaal NV van publiek recht en nv De Scheepvaart van publiek recht**
- **Definitieve goedkeuring**

1. SITUERING

De Vlaamse regering hechtte op 16 september 2016 haar tweede principiële goedkeuring aan het voorontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en Zeekanaal NV van publiek recht en nv De Scheepvaart van publiek recht (VR 2016 1609 DOC.0999/1).

Het gaat hoofdzakelijk om aanpassingen in het decreet van 2 april 2004 betreffende de omzetting van de Dienst voor de Scheepvaart in het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap De Scheepvaart in gevolge de fusie die eerder beslist werd door de Vlaamse Regering. Het advies van de Mobiliteitsraad van Vlaanderen (MORA) van 2 september 2016 vereiste geen aanpassing van de teksten van het voorontwerp van decreet en/of van de memorie van toelichting.

De Vlaamse Minister, bevoegd voor het mobiliteitsbeleid, de openbare werken en het vervoer werd gelast om over voornoemd voorontwerp van decreet het advies in te winnen van de Raad van State met het verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van dertig dagen zoals bepaald in artikel 84, §1, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State.

Op 20 september 2016 is de adviesaanvraag betreffende "Decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en Zeekanaal NV van publiek recht en NV De Scheepvaart van publiek recht", in de rol van de afdeling wetgeving van de Raad van State ingeschreven met als rolnummer 60.145. De termijn waarbinnen het advies moest worden gegeven, verstreek op 20 oktober 2016.

Het advies van de Raad van State werd ontvangen op 25 oktober 2016.

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn heeft op 28 november 2016 bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en

Zeekanaal NV van publiek recht en nv De Scheepvaart van publiek recht, definitief goedgekeurd door de Vlaamse Regering op 28 oktober 2016, ingediend.

2. ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De Raad van State bracht haar advies 60.145/3 uit op 24 oktober 2016 (zie bijlage). De behandeling van het advies van de Raad van State volgt hierna per randnummer zoals vermeld in het advies van de Raad van State. De onderstaande nummering is dan ook deze uit het advies.

2. Het advies over de strekking van het voorontwerp, met het nummers 2, behoeft geen verdere toelichting.

3-5. De bevoegdheid, met randnummers 3 t.e.m. 5, behoeft de volgende toelichting: De Raad van State, afdeling Wetgeving meent dat artikel 13, 12° van het ontwerp over de mogelijkheid tot oprichting van publiekrechtelijke rechtspersonen niet aan artikel 9 van de Bijzondere Wet op de Hervorming van de Instellingen beantwoordt.

Het is niet de bedoeling dat De Vlaamse Waterweg nv zelf publiekrechtelijke instellingen zou oprichten, zelfs niet indien zij hiertoe de toestemming van de Vlaamse regering zou krijgen..

Hiermee is de decreetsbepaling wel in overeenstemming met artikel 9 BWHI.

6. De vormvereisten, met randnummer 6, behoeft de volgende toelichting: Vroeger werd in elk decreet of besluit van de Vlaamse Regering waarmee personeelsleden werden overgeheveld van de ene entiteit naar de andere binnen de diensten van de Vlaamse overheid steeds onderhandeld met de vakbonden omdat er in deze decreten en besluiten ook steeds een bepaling was opgenomen over de verworven rechten van de betrokken personeelsleden. Een dergelijke bepaling betreft grondregelen van het administratief en geldelijk statuut en moest daarom steeds worden onderhandeld met de vakbonden in het Sectorcomité XVIII.

Met het besluit van de Vlaamse Regering van 21 februari 2014 tot wijziging van het VPS, wat betreft het modern hr-beleid op korte termijn en andere bepalingen, werden de verworven rechten van personeelsleden die werden overgeheveld van de ene entiteit naar de andere binnen de diensten van de Vlaamse overheid, op algemene wijze verankerd in het VPS, meer bepaald in artikel I 5 ter:

Art. I 5ter VPS luidt als volgt:

De mandaathouders van rang A2A en A2 en de vastbenoemde ambtenaren van rang A3 en lager van een entiteit, raad of instelling, die in de volgende gevallen worden overgedragen aan een andere entiteit, raad of instelling, behouden:

- hun hoedanigheid;
- hun graad of een gelijkwaardige graad met overeenstemmende functionele loopbaan;
- hun administratieve en geldelijke anciënniteit;
- hun rechten inzake bevordering en hun aanspraken op bevordering;
- het salaris op de datum van de overdracht en een gelijkwaardige salarisschaal;

- de toelagen, vergoedingen en sociale voordelen waarop zij op de datum van overdracht op reglementaire basis recht hebben, voor zover de voorwaarden van toekenning blijven bestaan en voor zover aan deze voorwaarden blijft voldaan,
 - 1° ter uitvoering van het decreet van 28 november 2008 tot regeling van de overdracht van personeelsleden binnen de diensten van de Vlaamse overheid in geval van verschuiving van taken of bevoegdheden;
 - 2° door een wijziging van dienststaanwijzing, als vermeld in artikel 15, §8;
- Aan de contractuele personeelsleden van een entiteit, raad of instelling die worden overgedragen aan een andere entiteit, raad of instelling onder de voorwaarden, vermeld in het eerste lid, wordt een arbeidsovereenkomst aangeboden voor een duur die overeenstemt met het gedeelte van het contract met de entiteit van herkomst dat op het moment van de overdracht nog niet verstreken is en op grond waarvan het behoud wordt gegarandeerd van de voor hen bij de entiteit, raad of instelling van herkomst bestaande contractuele rechten. Wat de toelagen, vergoedingen en sociale voordelen betreft, geldt dat behoud alleen voor zover de voorwaarden van toekenning blijven bestaan en voor zover aan die voorwaarden voldaan blijft.

Sedert deze wijziging van het VPS wordt er niet meer onderhandeld over de overheveling van personeelsleden, maar de vakbonden worden in het Sectorcomité XVIII wel stelselmatig geïnformeerd over alle overhevelingen van personeelsleden en ontvangen ook de nominatieve besluiten waarmee de personeelsleden worden overgeheveld.

Specifiek wat betreft de fusie van de Waterwegen en Zeekanaal NV en NV De Scheepvaart zullen er wel nog onderhandelingen worden gevoerd in het Sectorcomité XVIII over het agentschapsspecifiek besluit (ASB) van De Vlaamse Waterweg nv, dat de huidige ASB's van Waterwegen en Zeekanaal NV en NV De Scheepvaart zal vervangen.

7. De algemene opmerking, met randnummer 7, behoeft de volgende toelichting: De Raad van State merkt op dat artikel 3 van het decreet van 2 april 2004 moet worden aangepast aan de nieuwe benaming van de nv De Vlaamse Waterweg.

Hieraan wordt gevolg gegeven in artikel 11 en 12 van het ontwerp.

Het onderzoek van de tekst behoeft de volgende toelichtingen.

Zoals uit de toelichting bij de artikelen blijkt, wordt er gevolg gegeven aan het advies van de Raad van State.

Artikel 41 van het oorspronkelijk ontwerp wordt niet langer weerhouden (en vandaar een beperkte henummering van sommige artikelen).

8. Het advies wordt gehonoreerd.

9. Hiervoor wordt verwezen naar hoger vermeld randnummer 6.

10. Het artikel is bewust in die zin opgesteld dat er bij gebrek aan uitdrukkelijke beslissing geen instemming wordt geacht te zijn gegeven.

11. Het advies wordt gehonoreerd. Het desbetreffende artikel wordt aangepast.

12. De bepaling mag inderdaad geen afbreuk doen aan de subjectieve rechten waarop nutsbedrijven zich zouden kunnen beroepen.

13. Het advies wordt gehonoreerd.

De Vlaamse Waterweg nv zal steeds op behoorlijke wijze tot de vereiste belangenafweging overgaan. Zij is hiertoe gehouden gelet op het algemeen beginsel van behoorlijk bestuur, inzonderheid het redelijkheidsbeginsel en het zorgvuldigheidsbeginsel, waarop de justitiële rechter en de Raad van State kunnen toezien.

14. Het advies wordt gehonoreerd. Artikel wordt aangepast door de zinsnede “met behoud van de aan de anderen toegewezen bevoegdheden” te schrappen. Deze bepaling doet uiteraard geen afbreuk aan de toegewezen bevoegdheden van anderen.

15. De redactionele suggestie van de Raad van State wordt gehonoreerd.

16. Het advies wordt gehonoreerd. Artikel 30 1° van het ontwerp wordt dus weggelaten.

17. Het advies wordt gehonoreerd. Artikel wordt in die zin aangepast: één van de 2 algemeen directeurs vervangt de gedelegeerd bestuurder in het geval van diens afwezigheid.

18. Het advies wordt gehonoreerd. De verwijzing wordt aangepast.

19. Het advies wordt gehonoreerd. De inkomsten uit de vervreemding van onroerende goederen in eigendom van het Vlaamse Gewest die door het Vlaamse Gewest aan De Vlaamse Waterweg in beheer zijn gegeven, behelzen uiteraard de instemming van het Vlaamse Gewest met de verkoop van het onroerend goed.

20. De bepaling wordt weggelaten aangezien diezelfde bepaling voor wat betreft de extern verzelfstandigde agentschappen reeds voorkomt in artikel 27 van het Kaderdecreet bestuurlijk beleid.

21. Het advies wordt gehonoreerd.

22. Het advies wordt gehonoreerd.

3. Opmerkingen Vlaams Parlement

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn heeft op 28 november 2016 bij het Vlaams Parlement het ontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en Zeekanaal NV van publiek recht en nv De Scheepvaart van publiek recht, definitief goedgekeurd door de Vlaamse Regering op 28 oktober 2016, ingediend.

De voorzitter van het Vlaams Parlement gaf de legistische cel van het Vlaams Parlement de opdracht om het ontwerp legistisch te screenen. In uitvoering van deze opdracht stelde de legistische cel legistische opmerkingen over het ontwerp van decreet vast.

Bij brief d.d. 1 december 2016 van de voorzitter van het Vlaams Parlement gericht aan de Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn en in kopie aan de Minister President werden de geformuleerde legistische opmerkingen overgemaakt (zie bijlage).

Deze opmerkingen werden maximaal gehonoreerd.

4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP

Op dit vlak zijn geen wijzigingen ten opzichte van de nota waaraan de Vlaamse Regering op 15 juli 2016 haar eerste principiële goedkeuring verleende (VR 2016 1507 DOC.0893/1).

5. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN

Op dit vlak zijn geen wijzigingen ten opzichte van de nota waaraan de Vlaamse Regering op 15 juli 2016 haar eerste principiële goedkeuring verleende (VR 2016 1507 DOC.0893/1).

6. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN

Op dit vlak zijn geen wijzigingen ten opzichte van de nota waaraan de Vlaamse Regering op 15 juli 2016 haar eerste principiële goedkeuring verleende (VR 2016 1507 DOC.0893/1).

7. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING

Op dit vlak zijn geen wijzigingen ten opzichte van de nota waaraan de Vlaamse Regering op 15 juli 2016 haar eerste principiële goedkeuring verleende (VR 2016 1507 DOC.0893/1).

Artikel 52 aangaande de inwerkingtreding van het decreet, waar uitdrukkelijk werd voorzien dat het decreet in werking zou treden op 1 januari 2017, werd wel nog aangepast. Gelet op het algemeen rechtsbeginsel van de niet-retroactieve inwerkingtreding van wetgeving en rekening houdend met het nog te doorlopen parlementaire goedkeuringstraject werd deze bepaling herschreven. Het decreet zal also in werking treden op de gebruikelijke wijze, met name tien dagen na de publicatie in het Belgisch Staatsblad, met uitzondering van de artikelen 3 tot en met 7, 13, 2° en 47 aangaande de vennootschapsrechtelijke fusie zelf, dewelke in werking zullen treden op 1 januari 2018.

8. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist:

1° haar goedkeuring te hechten aan het bijgaande ontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van Waterwegen en Zeekanaal NV van publiek

recht en nv De Scheepvaart van publiek recht en aan de bijhorende memorie van toelichting;

2° de Vlaamse minister, bevoegd voor het mobiliteitsbeleid, de openbare werken en het vervoer te gelasten over voornoemd ontwerp van decreet en de bijhorende memorie van toelichting, in naam van de Vlaamse Regering, in te dienen bij het Vlaams Parlement.

De Vlaamse minister van Mobiliteit, Openbare Werken, Vlaamse Rand, Toerisme en Dierenwelzijn

Ben WEYTS

Bijlagen:

- Het goed te keuren ontwerp van decreet houdende diverse maatregelen inzake de herstructurering van waterwegen en Zeekanaal NV van publiek recht en nv De Scheepvaart van publiek recht;
- De bijhorende memorie van toelichting;
- Het advies 60.145/3 van de Raad van State d.d. 24/10/2016.
- De legistieke opmerkingen Vlaams Parlement