

NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: - Ontwerp van decreet houdende instemming met het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, het Waals Gewest, het Vlaams Gewest, het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie tussen het beleid inzake de toelatingen tot arbeid en het beleid inzake de verblijfsvergunningen en inzake de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse arbeidskrachten
- Definitieve goedkeuring

1. INHOUDELIJK

1 Situering van de maatregel

Op 22 september 2017 werd het voorontwerp van decreet houdende instemming met het samenwerkingsakkoord door de Vlaamse Regering principiële goedgekeurd met het oog op het inwinnen van de adviezen van de SERV en van de Raad van State (VR 2017 2209 DOC 0921/1 EN DOC 0921/2 EN DOC 0921/3).

Het samenwerkingsakkoord regelt de samenwerking tussen de verschillende overheden, daar waar de bevoegdheden inzake de tewerkstelling van buitenlandse werknemers of de bevoegdheden inzake toelating tot arbeid en toelating tot verblijf elkaar raken.

Voor een verdere inhoudelijke toelichting verwijs ik naar de voormelde nota met bijhorende stukken.

Het advies van de SERV met betrekking tot het voorontwerp van decreet werd ontvangen op 9 oktober 2017.

Het advies 62.454/VR van de Raad van State met betrekking tot het voorontwerp van decreet werd ontvangen op 3 januari 2018.

Voorliggende nota geeft een toelichting bij de externe adviezen, en licht de tekstwijzigingen toe die ingevolge deze adviezen aan het samenwerkingsakkoord werden doorgevoerd.

2 Toelichting bij het SERV-advies

De SERV verleende op 9 oktober 2017 een positief advies, met enkele vragen en bekommernissen. Deze hebben geen aanleiding gegeven tot tekstwijzigingen.

3 Toelichting bij het advies van de Raad van State

De Raad van State verleende haar advies nr. 62.454/VR op 3 januari 2018. Het advies gaf aanleiding tot enkele tekstwijzigingen die hieronder besproken worden:

Algemene opmerking: De memorie van toelichting wordt aangevuld met een tabel betreffende de concordantie tussen de tekst van het samenwerkingsakkoord en de tekst van de relevante bepalingen van de richtlijn, alsook met een tabel die de concordantie in omgekeerde zin weergeeft (tabel A en B).

Wetgevingstechnische opmerking: De tekst werd gecontroleerd op spellingfouten en fouten tegen de interpunctie, zoals de Raad aangaf. Verschillende onnauwkeurigheden werden verbeterd.

Artikelsgewijze opmerkingen:

Artikel 32: De Raad van State merkt op dat volgens artikel 8, leden 1 en 2, van richtlijn 2011/98/EU, niet alleen de weigeringen van toelating tot arbeid of machtigingen tot verblijf gemotiveerd moeten worden in een schriftelijke kennisgeving, maar wel elke beslissing tot afwijzing van een aanvraag tot verstrekking, wijziging, of verlenging van een gecombineerde vergunning.

In opvolging van dit advies wordt de zinsnede "in geval van weigering van toelating tot arbeid of machtiging tot verblijf" geschrapt in artikel 32, tweede lid.

De situatie waarin de machtiging tot verblijf met het oog op werk gewijzigd wordt, wordt daarnaast uitdrukkelijk opgenomen in de tekst van het samenwerkingsakkoord. Hiertoe wordt de zinsnede "aanvraag tot vernieuwing" uitgebreid tot "aanvraag tot vernieuwing of wijziging" in artikel 18, §1, artikel 21 en artikel 36, §2 wat de aanvraag betreft, in artikel 34 wat de start van de tewerkstelling betreft, en in artikel 37 en 38 wat de beroepsmogelijkheden betreft (zie hiervoor de opmerking van de Raad van State onder artikel 37 en 38).

Artikel 33: De Raad van State merkt op dat de beslissing waarmee de gecombineerde vergunning wordt toegekend, enkel betekend wordt aan de onderdaan van het derde land, en niet aan de werkgever. Niets staat eraan in de weg dat de betrokken werkgever ingelicht wordt over de afgifte van de gecombineerde vergunning. Artikel 33, tweede lid wordt in die zin aangepast.

Artikel 34: De Raad van State stelt voor om in de bepaling aangaande de start van de tewerkstelling uitdrukkelijk op te nemen dat betrokkene gemachtigd werd tot verblijf met het oog op werk, overeenkomstig artikel 33. Dit om elke discussie over de getrouwheid van de omzetting van de richtlijn uit te sluiten. Artikel 34, vierde lid wordt aldus aangevuld.

Artikel 36: De Raad van State merkt op dat luidens artikel 8, leden 1 en 2, van richtlijn 2011/98/EU, elke beslissing tot intrekking van de gecombineerde vergunning in een schriftelijke kennisgeving moet gemotiveerd worden, en dat in die schriftelijke kennisgeving vermeld moet worden bij welke rechtbank of administratieve instantie de betrokkene in beroep kan gaan en welke tijdslimiet daarvoor staat. Artikel 36, §1 en §3 worden aangevuld met de mogelijkheid van beroep. De specifieke beroepsmogelijkheden worden vermeld in artikel 37 en 38.

Artikel 37: De Raad van State ziet geen reden om in het samenwerkingsakkoord de beroepsmogelijkheid voor de Raad van State te voorzien, aangezien de gewestelijke beslissingen waarbij een aanvraag voor een machtiging tot verblijf met het oog op werk niet-ontvankelijk verklaard wordt, in elk geval binnen het toepassingsgebied van artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State van 12 januari 1973 valt. Een tweede opmerking van de Raad van State betreft echter een mogelijk bevoegdheidsconflict met artikel 39/1, § 1, tweede lid, van de wet van 15 december 1980 betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen, dat de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen als enig bevoegd administratief rechtscollege aanduidt om kennis te nemen van de beroepen die worden ingesteld tegen individuele beslissingen genomen met toepassing van de wetten betreffende de toegang tot het grondgebied, het verblijf, de vestiging en de verwijdering van vreemdelingen. Meer specifiek wanneer de gewestelijke autoriteiten de aanvraag voor een gecombineerde vergunning niet-ontvankelijk verklaren omdat de documenten die vereist zijn krachtens de regelgeving inzake het verblijf niet overlegd werden, rijst volgens de Raad de vraag of de Raad van State dan wel de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen bevoegd is om kennis te nemen van het beroep. Rekening houdend met deze tweede opmerking, wordt de Raad van State uitdrukkelijk als enig rechtscollege aangeduid om kennis te nemen van beroepen tegen een beslissing van niet-ontvankelijkheid. De bepaling van artikel 37, eerste lid blijft dus behouden. In de memorie wordt daarbij extra toegelicht dat artikel 39/1, tweede lid, van de wet van 15 december 1980 niet van toepassing is. Bijgevolg is de Raad voor Vreemdelingenbetwistingen niet bevoegd om kennis te nemen van de annulatieberoepen tegen de beslissingen van niet-ontvankelijkheid, en dit ongeacht de documenten die niet werden voorgelegd.

Artikel 44: De Raad van State merkt op dat overeenkomstig artikel 92bis, § 5, vierde en achtste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, de samenwerkingsakkoorden de wijze van aanwijzing moeten regelen van de leden van het samenwerkingsgerecht, behalve wat de voorzitter betreft, en tevens een regeling moeten treffen voor de werkingskosten van dat rechtscollege. Artikel 44 wordt dienovereenkomstig aangevuld.

2. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP (pro memorie)

Het ontwerp van voorstel heeft een beperkte weerslag op de begroting.

Het gunstig advies van de Inspectie van Financiën werd verleend op 31 augustus 2017.

Het begrotingsakkoord werd gegeven op 19 september 2017.

3. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP DE LOKALE BESTUREN (pro memorie)

Het samenwerkingsakkoord heeft geen weerslag op de financiën van de lokale besturen, noch op personeelsvlak, noch op het vlak van de werkingsuitgaven, de investeringen en schuld, en de ontvangsten.

4. WEERSLAG VAN HET VOORSTEL OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN (pro memorie)

Het samenwerkingsakkoord heeft geen weerslag op het personeelsbestand en op het personeelsbudget, zodat het akkoord van de Vlaamse minister, bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling, niet vereist is.

5. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING (pro memorie)

1 Aangezien er geen sprake is van een regelgevend initiatief van de Vlaamse overheid, is er voor deze nota aan de Vlaamse Regering geen wetgevingstechnisch en taalkundig advies vereist.

2 Aangezien er geen sprake is van een regelgevend initiatief van de Vlaamse overheid, is er voor deze nota aan de Vlaamse Regering geen reguleringssimpactanalyse vereist.

3 Voorliggend samenwerkingsakkoord heeft geen impact op de administratieve lasten.

4 De Jokertoets is niet van toepassing op voorliggend samenwerkingsakkoord.

5 De Armoedetoets is niet van toepassing op voorliggend samenwerkingsakkoord.

6. VOORSTEL VAN BESLISSING

De Vlaamse Regering beslist:

1° haar goedkeuring te hechten aan het ontwerp van decreet houdende instemming met het samenwerkingsakkoord tussen de Federale Staat, het Waals Gewest, het Vlaams Gewest, het Brussels Hoofdstedelijk Gewest en de Duitstalige Gemeenschap met betrekking tot de coördinatie tussen het beleid inzake de toelatingen tot arbeid en het beleid inzake de verblijfsvergunningen en inzake de normen betreffende de tewerkstelling en het verblijf van buitenlandse arbeidskrachten;

2° de Vlaamse minister van Werk, Economie, Innovatie en Sport te gelasten voornoemd ontwerp van decreet en de bijbehorende memorie van toelichting, in naam van de Vlaamse Regering, in te dienen bij het Vlaams Parlement.

De Vlaamse minister van WERK, ECONOMIE, INNOVATIE en SPORT
Philippe MUYTERS

Bijlagen:

- samenwerkingsakkoord;
- het ontwerp van decreet houdende instemming met het samenwerkingsakkoord, met memorie van toelichting;
- het advies van de SERV van 9 oktober 2017;
- het advies nr. 62.454/VR van de Raad van State van 3 januari 2018;
- concordantietabellen A en B.