



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 68.158/3
van 4 november 2020

over

een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de opname van een aantal agentschapsspecifieke bepalingen ingevolge de opheffing van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming - SYNTRA Vlaanderen en andere bepalingen’

Op 12 oktober 2020 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 opname van een aantal agentschapsspecifieke bepalingen ingevolge de opheffing van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming - SYNTRA Vlaanderen en andere bepalingen’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 27 oktober 2020. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, staatsraad, voorzitter, Pierre BARRA en Koen MUYLLE, staatsraden, Jan VELAERS en Bruno PEETERS, assessoren, en Astrid TRUYENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Jonas RIEMSLAGH, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 4 november 2020.

*

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 VAN HET ONTWERP

2.1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering strekt ertoe diverse wijzigingen aan te brengen aan het Vlaams Personeelsstatuut¹ (hierna: VPS).

2.2. Vooreerst worden een aantal bepalingen van het VPS gewijzigd naar aanleiding van de opheffing van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming – SYNTRA Vlaanderen² (artikelen 1, 2, 3, 7 en 8 van het ontwerp). In het verlengde hiervan wordt het besluit van de Vlaamse Regering van 19 juni 2009 ‘houdende de agentschapsspecifieke regeling van de rechtspositie van het personeel van het Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming - SYNTRA Vlaanderen’ opgeheven (artikel 10).

Deze bepalingen treden in werking op 1 januari 2021 (artikel 11, eerste lid).

2.3. Voorts worden de bepalingen van het VPS met betrekking tot de tussenkomst in het openbaar vervoer voor het woon-werkverkeer gewijzigd, zodat naast abonnementen ook andere vervoersformules in aanmerking komen indien dat om functionele of financiële redenen het meest verantwoord is (artikelen 4 en 5).

Deze bepalingen hebben uitwerking met ingang van 11 mei 2020 (artikel 11, tweede lid).

2.4. Ten slotte wordt de regeling van de moederschapsrust in het VPS gewijzigd om die in overeenstemming te brengen met de wet van 12 juni 2020 ‘tot wijziging van de periodes die plaatsvinden tijdens de voorbevallingsrust en in aanmerking kunnen worden genomen voor de verlenging van de nabevallingsrust’ (artikelen 6 en 9).

Deze bepalingen hebben uitwerking met ingang van 1 maart 2020 (artikel 11, tweede lid³).

¹ Besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 ‘houdende vaststelling van de rechtspositie van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid’.

² Zie het decreet van 19 juni 2020 ‘tot opheffing van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming - Syntra Vlaanderen, tot regeling van de taken en bevoegdheden en tot wijziging van de naam Hermesfonds’.

³ Zie evenwel voetnoot 5.

RECHTSGROND

3.1. Het ontworpen besluit vindt in beginsel rechtsgrond in de in de rubriek ‘Rechtsgronden’ van de aanhef vermelde bepalingen, onder voorbehoud van hetgeen hieronder wordt opgemerkt.

3.2. Sommige bepalingen van het ontworpen besluit zijn van toepassing op de personeelsleden van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs. Zoals de gemachtigde erkende moet bijgevolg, wat betreft die toepassing op het personeel van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs, ook rechtsgrond worden gezocht in artikel 67, § 2, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 ‘betreffende het Gemeenschapsonderwijs’.

3.3. Een decretale bepaling kan slechts rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit indien, en vanaf het ogenblik dat, zij zelf in werking is getreden. In zoverre rechtsgrond wordt gezocht in artikel 5 van het decreet van 19 juni 2020 moet dienaangaande het volgende worden opgemerkt.

Naar luid van artikel 82 van hetzelfde decreet bepaalt de Vlaamse Regering voor iedere bepaling van dit decreet de datum van inwerkingtreding, en dit uiterlijk op 31 december 2021.

Ofschoon de Raad van State, afdeling Wetgeving, om advies is gevraagd over een aantal ontwerpen van besluiten die voorzien in de inwerkingtreding van sommige artikelen van het decreet van 19 juni 2020 op 1 januari 2021,⁴ moet worden vastgesteld dat artikel 5 van dat decreet niet tot die artikelen behoort. De Vlaamse Regering moet dan ook waken over de tijdige inwerkingtreding van die bepaling. Desgevallend kan het ontworpen besluit worden aangevuld met een bepaling die in de inwerkingtreding van artikel 5 van het decreet van 19 juni 2020 voorziet op ten laatste 1 januari 2021. Die bepaling zou dan rechtsgrond vinden in artikel 82 van het decreet van 19 juni 2020, zodat in de rubriek ‘Rechtsgronden’ van de aanhef ook naar die bepaling zou moeten worden verwezen.

⁴ Zie het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende de oproep ondernemerschapstrajecten’ (adviesaanvraag 68.006/1), dat voorziet in de inwerkingtreding van de artikelen 49 tot 63 van het decreet van 19 juni 2020; het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘houdende uitvoering van het decreet van 10 juni 2016 tot regeling van bepaalde aspecten van alternerende opleidingen’ (adviesaanvraag 68.119/1), dat voorziet in de inwerkingtreding van de artikelen 71 tot 78 van het decreet van 19 januari 2020; het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘over de ontbinding zonder vereffening van het publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap “Vlaams Agentschap voor Ondernemersvorming - Syntra Vlaanderen” en tot wijziging van de naam “Hermesfonds”’ (adviesaanvraag 68.120/1), dat voorziet in de inwerkingtreding van de artikelen 2, 3, 4, 6 tot 12, 38 tot 48, 64 tot 70, 79, 80, en 81 van het decreet van 19 januari 2020.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

4. In de inleidende zin van artikel 1 van het ontwerp moet het opschrift van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 worden vermeld.

Artikelen 2 en 8

5. In de ontworpen artikelen VII 2*septies* en VII 219 van het VPS wordt gewag gemaakt van de leertrajectbegeleider. Erop gewezen dat dit begrip niet nader wordt omschreven in het VPS, verklaarde de gemachtigde:

“Het begrip leertrajectbegeleider kan als volgt worden gedefinieerd: Leertrajectbegeleider: de trajectbegeleider, vermeld in artikel 3, 16°, van het decreet van 10 juli 2008 betreffende het stelsel van leren en werken in de Vlaamse Gemeenschap. We zullen deze verduidelijking opnemen n.a.v. de definitieve goedkeuring van het ontwerpbesluit door de Vlaamse regering.”

Hiermee kan worden ingestemd.

Artikel 11

6.1. Uit artikel 11, tweede lid,⁵ van het ontwerp vloeit voort dat de artikelen 4, 5, 6 en 9 van het te nemen besluit uitwerking hebben met terugwerkende kracht.

In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten enkel toelaatbaar is ingeval 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 daardoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt. In het licht hiervan moet het volgende worden opgemerkt.

6.2. Vermits artikel 4 van het ontwerp ertoe strekt de tussenkomst in het openbaar vervoer voor het woon-werkverkeer uit te breiden tot andere vervoerformules dan abonnementen, en artikel 5 van het ontwerp artikel VII 102 van het VPS hieraan aanpast, kan worden aangenomen dat door die bepalingen een voordeel wordt toegekend, zodat de terugwerkende kracht ervan kan worden aanvaard.

⁵ Het is niet volledig duidelijk of het om één of twee leden gaat: het gebruik van het punt komma lijkt te suggereren dat het om één lid gaat; de hoofdletter (“Artikel 6”) wijst dan weer op twee leden.

6.3. De artikelen 6 en 9 van het ontwerp leiden ertoe dat niet langer wordt voorzien in een bijkomende week moederschapsrust gedurende dewelke een ambtenaar bezoldigd wordt of een contractueel personeelslid een aanvulling op zijn uitkering ontvangt wanneer de moederschapsrust wordt verlengd met een week ten gevolge van zes of acht weken ononderbroken arbeidsongeschiktheid voor de werkelijke bevallingsdatum.

Die regeling wordt verantwoord door het gegeven dat ten gevolge van de wet van 12 juni 2020, met ingang van 1 maart 2020,⁶ de dagen van arbeidsongeschiktheid gedurende de zes of acht weken voor de werkelijke bevallingsdatum niet langer worden aangerekend op de voorbevallingsrust, en het derhalve niet langer nodig is in een verlenging van de nabevallingsrust te voorzien in geval van arbeidsongeschiktheid voor de bevallingsdatum.

Naar luid van artikel X 13 van het VPS wordt de moederschapsrust toegekend krachtens de arbeidswet van 16 maart 1971. In beginsel hebben de personeelsleden waarop het VPS van toepassing is, met ingang van 1 maart 2020 dan ook kunnen genieten van de voormelde regeling in de wet van 12 juni 2020, die mede strekt tot wijziging van de arbeidswet van 16 maart 1971, en van een op grond van die wet genomen koninklijk besluit. In die mate, en onder het voorbehoud dat die regeling ook effectief is toegepast op alle personeelsleden met ingang van 1 maart 2020, kan de terugwerkende kracht worden aanvaard.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Astrid TRUYENS

Jeroen VAN NIEUWENHOVE

⁶ Zie artikel 8, eerste lid, van de wet van 12 juni 2020.