

DE VICEMINISTER-PRESIDENT VAN DE VLAAMSE REGERING EN VLAAMS MINISTER VAN BINNENLANDS  
BESTUUR, BESTUURSZAKEN, INBURGERING EN GELIJKE KANSEN

# MEDEDELING AAN DE VLAAMSE REGERING

Betreft: Grondwettelijk Hof rolnummer 7836 – prejudiciële vraag gesteld door de Raad van State over artikel 589, §2, van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur.

Bijlage: brief van 23 augustus 2022 van de griffie van het Grondwettelijk Hof

## 1. Wettelijke context

Op 22 december 2017 bekrachtigde de Vlaamse Regering het decreet over het lokaal bestuur. De artikelen 581 tot 589, die in werking getreden zijn op 25 februari 2018, bevatten een overgangsregeling voor de benoeming van de nieuwe decretale graden, die in het kader van de bestuurlijke integratie zowel de gemeente als het OCMW zullen bedienen. Bedoeling was dat alle gemeenten per 1 augustus 2018 een algemeen en een financieel directeur hadden en dat daarbij zo veel mogelijk geput wordt uit het bestaande corpus van secretarissen en financieel beheerders van de gemeenten en OCMW's. Weliswaar werd er ook een mogelijkheid ingelast om via aanwerving of bevordering een algemeen of financieel directeur aan te stellen.

Artikel 589 regelt de rechtspositie van de indienstzijnde decretale graden die geen algemeen of financieel directeur werden.

Artikel 589, §2, handelt over de indienstzijnde financieel beheerders van de gemeente of het OCMW:

*§ 2. De persoon, vermeld in artikel 583, § 2, eerste lid, die niet wordt aangesteld als financieel directeur wordt op persoonlijke titel en met behoud van de aard van zijn dienstverband en geldelijke anciënniteit aangesteld hetzij als adjunct-financieel-directeur bij de gemeente, hetzij in een passende functie van niveau A bij de gemeente of bij het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn dat de gemeente bedient, of bij een verzelfstandigde entiteit van de gemeente of vereniging van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn dat de gemeente bedient. Hij wordt aangesteld met behoud van de salarisschaal die hij kreeg als financieel beheerder, zolang het salaris op basis daarvan gunstiger is dan het salaris dat hij zou krijgen na de inschaling in de passende functie.*

Door de griffier van het Grondwettelijk Hof werd aan de heer Minister-President van de Vlaamse Regering bij aangetekende brief van 23 augustus 2022 kennis gegeven van een prejudiciële vraag over artikel 589, §2, gesteld door de Raad van State in een geding tussen de gemeente Schoten en de heer Herman Martens.

Tegelijk werd door de griffie in bovengenoemde brief meegedeeld dat de Vlaamse Regering over vijftien dagen beschikt om een memorie betreffende de prejudiciële vraag in te dienen bij ter post aangetekend schrijven. Die termijn loopt tot 7 oktober 2022.

## **2. Het geding: beroep tot nietigverklaring bij de Raad van State en prejudiciële vraag**

Op 28 maart 2019 benoemde de gemeenteraad van Schoten een statutair financieel directeur op proef via aanwerving. Dit is mogelijk op basis van artikel 583, §2, van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur. Op 28 mei 2020 werd betrokkene definitief benoemd. De beroepen van verzoeker bij de Raad van State tegen die beslissingen werden alle verworpen.

Op 19 september 2019 besliste het college van burgemeester en schepenen van Schoten de heer Herman Martens aan te stellen als voltijds adviseur lokaal bestuur, met behoud van het statuut en de salarisschaal die hij in zijn vorige functie van financieel beheerder verworven had, conform artikel 589, §2, van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur in een passende functie van niveau A bij de gemeente.

Op 23 november 2019 stelde de heer Herman Martens een beroep tot nietigverklaring van bovengenoemde beslissing in bij de Raad van State. De verzoeker werpt de strijdigheid van artikel 589, §2, DLB, waarop de bestreden beslissing steunt, op met de artikelen 10,11, 23, 159 en 162 van de Grondwet. Minstens ontbreken volgens de verzoeker in artikel 589, §2, de draagwijdte en de toekenningsvoorwaarden die aan een passende functie (minimaal) moeten worden gesteld. Voorts is er een schending van het standstillprincipe, omdat hij genoot van een statuut dat uniform voor het hele Vlaamse grondgebied gold.

De Raad van State acht zich niet bevoegd om de wet aan de Grondwet te toetsen en besloot daarom een prejudiciële vraag te stellen aan het Grondwettelijk Hof. Die luidt als volgt:

“Schenkt art. 589, §2 van het decreet van 22 december 2017 ‘over het lokaal bestuur’ de artikelen 10, 11 en 23 van de Grondwet, al dan niet gelezen in samenhang met artikel 162 van de Grondwet, in zoverre deze bepaling niet voorschrijft op grond van welke criteria de keuze moet worden gemaakt tussen, enerzijds een aanstelling als adjunct-financieel-directeur bij de gemeente en, anderzijds, een aanstelling in een passende functie van niveau A bij gemeentelijke en daaraan verbonden overheden, en in zoverre erin wordt nagelaten het begrip ‘passende functie’ te concretiseren en er een uniforme invulling aan te geven?”

## **3. Tussenkomst van de Vlaamse Regering bij het Grondwettelijk Hof**

Gelet op de brief van de griffier bij het Grondwettelijk Hof rijst de vraag of de Vlaamse Regering er belang bij heeft om in de lopende procedure tussen te komen.

Het verzoek om vernietiging betreft een decreet van het Vlaams Parlement. In overeenstemming met omzendbrief VR 2009/23 van 16 januari 2009 betreffende het Grondwettelijk Hof dient de Vlaamse Regering in dat geval altijd een memorie in.

#### 4. Voorstel aan de Vlaamse Regering

De Vlaamse Regering neemt akte van deze mededeling en stemt daardoor in met de beslissing om tussen te komen in bovengenoemde procedure voor het Grondwettelijk Hof.

De viceminister-president van de Vlaamse Regering en  
Vlaams minister van Binnenlands Bestuur, Bestuurszaken,  
Inburgering en Gelijke Kansen

Bart SOMERS