RAAD VAN STATE
afdeling Wetgeving

advies 75.499/3
van 18 maart 2024

over

een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot opheffing van het ministerieel besluit van 14 mei 2008 houdende vaststelling van de bijkomende of specifieke opdrachten bij de diensten van de Vlaamse overheid’

‡LW-BIDYQDIEH-HFEJQW‡

Op 31 januari 2024 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, verlengd tot 18 maart 2024, een advies te verstrekken over een ontwerp van ministerieel besluit ‘tot opheffing van het ministerieel besluit van 14 mei 2008 houdende vaststelling van de bijkomende of specifieke opdrachten bij de diensten van de Vlaamse overheid’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 7 maart 2024. De kamer was samengesteld uit Jeroen VAN NIEUWENHOVE, kamervoorzitter, Koen MUYLLE en Elly VAN DE VELDE, staatsraden, en Yves DEPOORTER, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Sander MEERT, adjunct-auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 18 maart 2024.

*

‡LW-BIDYQDIEH-HFEJQW‡

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. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Bestuurszaken, Inburgering en Gelijke Kansen strekt enerzijds tot het opheffen van het ministerieel besluit van 14 mei 2008 ‘houdende vaststelling van de bijkomende of specifieke opdrachten bij de Diensten van de Vlaamse overheid’ (artikel 1 van het ontwerp).

Anderzijds bepaalt artikel 2 dat een contractueel personeelslid dat voor 1 juni 2024 een bijkomende of specifieke opdracht uitoefent, de verloningsregeling behoudt die verbonden was aan de bijkomende of specifieke opdracht. Artikel 3 schrijft voor dat een bijkomende of specifieke opdracht waarvan de selectieprocedure voor 1 juni 2024 werd bekendgemaakt, wordt ingevuld en verloond overeenkomstig de regeling die gold op het moment van de bekendmaking.

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 juni 2024 (artikel 4).

RECHTSGROND

3.1. De rechtstreekse rechtsgrond voor het ontwerp wordt gezocht in artikel I 4, § 5, van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006 (hierna: VPS). Bij die bepaling wordt de Vlaamse minister bevoegd voor de bestuurszaken (hierna: de minister) gemachtigd om in overleg met de functioneel bevoegde minister of ministers per entiteit, raad of instelling de lijst vast te stellen van de contractuele functies die ressorteren onder de bijkomende of specifieke opdrachten, alsmede de aan die bijkomende of specifieke opdrachten verbonden geldelijke regeling, voor zover die niet door het VPS of een andere reglementering wordt geregeld.

Artikel I 4 van het VPS wordt evenwel vervangen, met ingang van 1 juni 2024, bij artikel 1 van een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering[1] dat eveneens om advies is voorgelegd aan de Raad van State (75.519/3). In die nieuwe vervangen bepaling komt echter geen dergelijke machtiging meer voor.

[1] Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de modernisering van het hr-beleid, gezagsfuncties, top- en middenkader en loopbaanbeleid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 27 maart 2020 tot vaststelling van de regels voor het algemene personeelsbeleid in de diensten van de Vlaamse overheid, de Vlaamse openbare instellingen en de strategische adviesraad SERV en voor het specifieke personeelsbeleid in de diensten van de Vlaamse overheid en van het besluit van de Vlaamse Regering van 30 oktober 2015 tot regeling van de delegatie van beslissingsbevoegdheden aan de hoofden van de departementen en van de intern verzelfstandigde agentschappen’.

‡LW-BIDYQDIEH-HFEJQW‡

Dat zou geen probleem opleveren indien de ontworpen regeling beperkt zou zijn tot het opheffen van het ministerieel besluit van 14 mei 2008, bij artikel 1 van het ontwerp, aangezien die opheffing gebeurt met ingang van 1 juni 2024 en geen rechtsgevolgen heeft na die datum.

Dat is echter anders voor de artikelen 2 en 3 van het ontwerp, die inhouden dat voor contractuele personeelsleden die voor 1 juni 2024 een bijkomende of specifieke opdracht uitoefenen, de verloningsregeling voor die opdracht wordt behouden en dat voor selectieprocedures die voor 1 juni 2024 zijn bekendgemaakt, de invulling en verloning gebeuren volgens de regeling die geldt op het moment van die bekendmaking. Aangezien met die twee bepalingen rechtsgevolgen worden beoogd die zich voordoen vanaf 1 juni 2024, is daarvoor een rechtsgrond vereist die vanaf die datum niet meer voorhanden is.

3.2. Dit probleem kan worden verholpen door de artikelen 1[2] tot 3 van het ontwerp over te hevelen naar het voormelde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering (75.519/3), bijvoorbeeld in een nieuw hoofdstuk met als opschrift “Overgangsmaatregelen met betrekking tot de bijkomende of specifieke opdrachten voor contractuele personeelsleden”, dat overeenkomstig artikel 62 van dat ontwerp in werking treedt op 1 juni 2024.

De rechtsgrond daarvoor wordt geboden door de bepalingen die in de eerste drie streepjes van de rubriek “Rechtsgronden” van de aanhef van dit ontwerp worden vermeld (en die eveneens worden vermeld in de aanhef van het voormelde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering).

Indien deze suggestie wordt gevolgd, hoeven de aldus ingevoegde bepalingen in het voormelde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering niet opnieuw om advies aan de Raad van State te worden voorgelegd, mits in de aanhef van dat besluit niet alleen naar advies 75.519/3 wordt verwezen, maar ook naar dit advies.

De aanpassingen ingevolge de opmerkingen die hieronder volgen, moeten in dat geval uiteraard worden aangebracht in het voormelde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering.

VORMVEREISTEN

4. In de rubriek “Vormvereisten” in de aanhef van het ontwerp wordt geen melding gemaakt van een advies van de Inspectie van Financiën, dat nochtans wordt voorgeschreven bij artikel 43, § 2, eerste lid, 1°, van het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinanciën van 17 mei 2019. Luidens die bepaling is het voorafgaande advies van de Inspectie van Financiën verplicht voor elk ontwerp van reglementair ministerieel besluit met een budgettaire weerslag.[3]

[2] Er bestaat immers geen juridisch of wetgevingstechnisch bezwaar tegen het louter opheffen van een ministerieel besluit bij een besluit van de Vlaamse Regering.

[3] Dat is ook het geval indien de artikelen 1 tot 3 van het ontwerp worden overgeheveld naar een besluit van de Vlaamse Regering, gelet op artikel 43, § 1, van hetzelfde besluit.

‡LW-BIDYQDIEH-HFEJQW‡

Uit het door de gemachtigde bezorgde stuk blijkt dat dit advies werd gevraagd op 17 februari 2023, maar het erop volgende advies van 7 maart 2023 heeft enkel betrekking op de zes overige ontwerpen van besluit van de Vlaamse Regering waarover gelijktijdig advies werd gevraagd. In die omstandigheden moet worden aangenomen dat, overeenkomstig artikel 52, § 3, van het Besluit Vlaamse Codex Overheidsfinanciën van 17 mei 2019, het advies van de Inspectie van Financiën over de ontworpen regeling geacht moet worden gunstig te zijn, door het verstrijken van de termijn van twaalf werkdagen voor het geven van dat advies, zodat de begrotingscontrole is afgerond.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. Gelet op hetgeen is uiteengezet in opmerking 4, moet in de rubriek "Vormvereisten" in de aanhef worden verwezen naar het gunstig geachte advies (door het verstrijken van de termijn van twaalf werkdagen) van de Inspectie van Financiën.[4]

Artikel 2

6. Artikel 2 van het ontwerp kan beter worden herschreven als volgt:

> "Voor het contractuele personeelslid dat voor 1 juni 2024 een bijkomende of specifieke opdracht uitoefent, blijft de geldelijke regeling gelden die voor de inwerkingtreding van dit besluit verbonden was aan die bijkomende of specifieke opdracht."

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

Yves DEPOORTER Jeroen VAN NIEUWENHOVE

[4] Zie de specifieke formule daarvoor in de Vlaamse omzendbrief wetgevingstechniek VR 2019/4, aanwijzing 80, 4°.

‡LW-BIDYQDIEH-HFEJQW‡