

KONINKRIJK BELGIE.
-----ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 13 februari 1987 door de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid en Leefmilieu verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende de hiërarchische indeling van de graden waarvan de personeelsleden van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest titularis kunnen zijn", heeft op 7 oktober 1987 het volgende advies gegeven :

VOORWERP EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP.

Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve strekt ertoe in het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende de hiërarchische indeling van de graden waarvan de personeelsleden van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest titularis kunnen zijn, de graden op te nemen van eerstaanwezend gegradueerde in de milieuzorg (rang 24), gegradueerde in de milieuzorg eerste klasse (rang 23), gegradueerde in de milieuzorg (rang 22) en autobestuurder (rang 41).

De Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest (hierna "OVAM" genoemd) werd als een "bestuur met rechtspersoonlijkheid" opgericht bij artikel 12, § 1, van het decreet van 2 juli 1981 betreffende het beheer van afvalstoffen.

Overeenkomstig het bepaalde in artikel 13, §§ 3, 5 en 6, en artikel 67 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gecombineerd met artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, werd het administratief statuut van het personeel van de OVAM, met de instemming van de (nationale) Minister van Openbaar Ambt, vastgesteld bij koninklijk besluit van 30 juli 1981.

Luidens artikel 1 van dat koninklijk besluit van 30 juli 1981 valt het personeel van de OVAM onder de toepassing van het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut.

.../...

Het laatstgenoemde koninklijk besluit bepaalt dat o.m. het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel van overeenkomstige toepassing is op het personeel van de in het statuut van 8 januari 1973 bedoelde instellingen.

Op grond van het bepaalde in artikel 4, laatste lid, van dat koninklijk besluit van 2 oktober 1937, gecombineerd met de eerdervermelde wettelijke en reglementaire bepalingen, is de Vlaamse Executieve bevoegd om, met de instemming van de (nationale) Minister tot wiens bevoegdheid het openbaar ambt behoort, de graden vast te stellen waarvan de personeelsleden van de OVAM titularis kunnen zijn en de hiërarchische indeling van die graden te bepalen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

Het koninklijk besluit van 30 juli 1981 tot vaststelling van de personeelsformatie (niet : de "organieke" personeelsformatie) van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, gewijzigd bij besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985, waarnaar in het vierde lid van de aanhef wordt verwezen, vormt niet de rechtsgrond voor het ontwerp. Het zal integendeel moeten worden aangepast om het in overeenstemming te brengen met het ontwerp-besluit : het voorziet immers niet in betrekkingen van eerst-aanwezend gegradueerde in de milieuzorg of van gegradueerde in de milieuzorg eerste klasse. De verwijzing ernaar behoort dan ook te worden weggelaten.

.../...

Ook de verwijzing naar het in het zevende lid van de aanhef vermelde besluit van de Vlaamse Executieve van 11 december 1985, dat louter de interne werking van de Executieve betreft, behoort te worden geschrapt.

Bij ontstentenis van enige wets- of verordeningsbepaling die het advies van de directieraad van de OVAM of een syndicale raadpleging zou opleggen, moeten ook het achtste en het negende lid van de aanhef vervallen.

+

Zoals is gebleken uit de bespreking van de rechtsgrond van het ontwerp, behoort daarentegen, naast de verwijzing naar het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende (niet : tot vaststelling van) het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, tevens te worden verwezen naar de eerderevermelde koninklijke besluiten van 8 januari 1973 en 2 oktober 1937.

+

Het verdient ten slotte aanbeveling de in de aanhef op te nemen verwijzingen in een logische volgorde te vermelden.

.../...

Men verwijze dus in de eerste plaats naar artikel 12, § 1, van het decreet van 2 juli 1981 waarbij de OVAM werd opgericht, vervolgens naar de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en daarna naar de wet van 16 maart 1954.

Ook voor de vermelding van de toepasselijke statutaire teksten volge men een zelfde logische orde : eerst het statuut van 30 juli 1981, dan dat van 8 januari 1973 en ten slotte dat van 2 oktober 1937.

Artikel 1.

In dit artikel - dat is geconcipieerd als een autonome bepaling en niet als een bepaling tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 - worden de graden van eerstaanwezend gegradueerde in de milieuzorg, gegradueerde in de milieuzorg eerste klasse, gegradueerde in de milieuzorg en autobestuurder bij de OVAM "ingesteld".

Aangezien in het besluit van 30 juli 1981 de bij de OVAM opgerichte graden en de hiërarchische indeling ervan zijn opgenomen in de bij dat besluit gevoegde tabel en vermits artikel 2 van het ontwerp-besluit er precies toe strekt die tabel aan te vullen met de eerderevermelde graden, kan artikel 1 van het ontwerp als overbodig worden weggelaten.

Artikel 2.

Voorgesteld wordt dit artikel als volgt te redigeren :

.../...

"In de tabel gevoegd bij het koninklijk besluit van 30 juli 1981 ..., worden de volgende wijzigingen aangebracht :

- 1° een graad van eerstaanwezend gegradueerde in de milieuzorg wordt ingevoerd in rang 24 (afdeling A);
- 2° een graad van gegradueerde in de milieuzorg eerste klasse wordt ingevoerd in rang 23 (afdeling A);
- 3° een graad van gegradueerde in de milieuzorg wordt ingevoerd in rang 22 (afdeling A);
- 4° een graad van autobestuurder wordt ingevoerd in rang 41 (afdeling B)".

Artikel 3.

Luidens dit artikel zou het ontworpen besluit terugwerken tot 1 augustus 1985 wat de verschillende graden van gegradueerde in de milieuzorg betreft en tot 20 augustus 1981 in zoverre het betrekking heeft op de graad van autobestuurder. De vermelde datums zijn die waarop het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 juli 1985 tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 houdende vaststelling van de personeelsformatie van de OVAM in werking is getreden wat de betrekkingen betreft van respectievelijk gegradueerde in de milieuzorg en autobestuurder.

.../...

Aan de Raad van State werd in dit verband meege-
deeld dat op 20 augustus 1981 een autobestuurder bij de OVAM
werd benoemd en dat op 1 januari 1987 twee gegradueerden in
de milieuzorg, laureaten van een vergelijkend wervingsexamen,
zijn in dienst getreden.

Er dient ter zake te worden benadrukt dat het toekennen van terugwerkende kracht aan een reglementair besluit uitzondering behoort te blijven en slechts kan worden aanvaard hetzij wanneer daarvoor een wettelijke grondslag voorhanden is, hetzij wanneer de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en dan nog op voorwaarde dat ze geen afbreuk doet aan verkregen rechten of situaties.

De terugwerking welke de Executieve zich voorneemt aan het ontwerp toe te kennen, kan er inzonderheid in geen geval toe leiden dat rechtsgeldigheid wordt verleend aan rechtshandelingen waarvan de rechtmatigheid voor de afdeling administratie van de Raad van State zou zijn betwist.

De kamer was samengesteld uit

de Heren :	P. VERMEULEN,	eerste voorzitter,
	J. NIMMEGEERS,	staatsraden,
	W. DEROOVER,	
	J. GIJSSELS,	assessoren van de
	J. HERBOTS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw :	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. VANDE LANOTTE,
adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS.

P. VERMEULEN.