CONSEIL D'ETAT - RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
L
29-01-1988
Transmis à M. Coordination
Overgemaakt aan de H.

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 16 december 1987 door de Voorzitter van de Vlaamse Executieve verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "tot vaststelling van bijzondere statutaire bepalingen voor het personeel van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap", heeft op 28 januari 1988 het volgend advies gegeven :

I. VOORAFGAANDE OPMERKING.

Rekening houdend met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de Executieve op het feit dat de ontstentenis van de controle die de Vlaamse Raad krachtens de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de Executieve niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Executieve in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

II. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. In de aanhef van het ontwerp wordt een advies van de Syndicale Raad van Advies van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap aangehaald. Uit de stukken welke door de gemachtigde van de Executieve zijn meegedeeld, blijkt dat voormeld advies werd uitgebracht op 8 april 1987.

Overeenkomstig artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, wordt het personeel van de diensten van de Executieve van de Gemeenschappen en van de Gewesten "onderworpen aan de wettelijke en statutaire regelen die van toepassing zijn op de in vast verband benoemde ambtenaren, het tijdelijk personeel, het hulppersoneel en het tijdelijk werkliedenpersoneel van het Rijk". Die formule is algemeen. Het syndicaal statuut is erin begrepen.

.../...

Krachtens artikel 3, § 1, 1°, van het koninklijk besluit van 28 september 1984 tot uitvoering van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, is de bij deze wet ingestelde regeling toepasselijk op het rijkspersoneel en geldt ze derhalve van rechtswege ook voor de personeelsleden van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

Ingevolge het "Bericht betreffende de volledige inwerkingtreding en de integrale toepassing van het nieuw syndicaal statuut" (Belgisch Staatsblad van 18 november 1987, blz. 17065), gepubliceerd in uitvoering van artikel 65 van voormeld koninklijk besluit van 28 september 1984, zijn, overeenkomstig het bepaalde in artikel 109, 3° en 5°, van laatstgenoemd besluit en in de tabellen voorkomend in bijlage II ervan, de bepalingen van de wet van 19 december 1974 en van het koninklijk besluit van 28 september 1984, met ingang van 18 december 1987 in werking getreden ten aanzien van de diensten van de Vlaamse Executieve (sectorcomité XVIII, opgericht bij besluit van de Vlaamse Executieve van 25 juni 1987, Belgisch Staatsblad van 1 augustus 1987).

+

Het ontworpen besluit handelt over aangelegenheden die behoren tot de grondregelingen welke zijn bepaald bij het koninklijk besluit van 29 augustus 1985 tot aanwijzing van de grondregelingen in de zin van artikel 2,

§ 1, 1°, van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel; over deze grondregelingen moet dus worden onderhandeld in het sectorcomité.

Evenwel, met toepassing van artikel 101bis van het koninklijk besluit van 28 september 1984, ingevoegd bij het koninklijk besluit van 17 juli 1985, behoudt het hierboven vermeld advies van 8 april 1987, uitgebracht krachtens de vroegere raadplegingsprocedures, zijn geldigheid, voor zover is voldaan aan de volgende twee voorwaarden :

1° de definitieve tekst van het te nemen besluit moet in overeenstemming zijn met de tekst die is voorgelegd aan de syndicale raad van advies;

2° het besluit moet worden vastgesteld vóór 18 april 1988, d.w.z. binnen een termijn van vier maanden te rekenen vanaf de hierboven vermelde datum van inwerkingtreding van het nieuw syndicaal statuut ten aanzien van de diensten van de Vlaamse Executieve.

Onderhavig advies moet derhalve met dit dubbele voorbehoud worden gelezen.

2. Qua vorm volgt het ontwerp de structuur van het te vervangen besluit van de Vlaamse Executieve van 25 januari 1985 tot vaststelling van de bijzondere bepalingen om in het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap te voorzien in de uitvoering van het statuut van het rijkspersoneel van 2 oktober 1937 en van het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het rijkspersoneel.

Het mangelt die structuur aan logische ordening, waardoor het ontwerp weinig samenhang vertoont.

Mocht de Executieve van deze gelegenheid willen gebruik maken om dit euvel te verhelpen, dan wordt de hierna volgende indeling ter overweging gegeven :

Hoofdstuk I Benoemings- en bevorderingsvoorwaarden.

Afdeling I Algemene bepaling.
Artikel 1 : het vroegere artikel 11.

Afdeling II Afsluitingen en affectaties.
Artikel 2 : het vroegere artikel 1.
Artikel 3 : het vroegere artikel 2.

Afdeling III Gespecialiseerde of leidende functies.
Artikel 4 : het vroegere artikel 3.

Afdeling IV Vlakke loopbanen.
Artikel 5 : het vroegere artikel 4.

Hoofdstuk II Mutatie op verzoek van personeelsleden.

Artikel 6 : het vroegere artikel 9.

Hoofdstuk III Procedure.

Afdeling I Kennisgeving van vacatures en kandidaatstellingen.

Artikel 7 tot en met artikel 10 : de vroegere artikelen 5 tot en met 8.

Afdeling II Commissie tot toetsing van de beroepsgeschiktheid.

Artikel 11 : het vroegere artikel 10.

Hoofdstuk IV Opheffings-, overgangs- en slotbepalingen.

Artikel 12 : het vroegere artikel 16, § 1, aangevuld overeenkomstig het tekstvoorstel geformuleerd in de bijzondere opmerkingen.

Artikel 13 : § 1 : het vroegere artikel 15.
§ 2 : het vroegere artikel 14.

Artikel 14 : het vroegere artikel 16, § 2.

Artikel 15 : het vroegere artikel 13.

Artikel 16 : het vroegere artikel 17, zoals ingekort overeenkomstig de desbetreffende bijzondere opmerking, tenzij wordt afgezien van de bijzondere wijze van inwerkingtreding.

Artikel 17 : het vroegere artikel 18.

De verwijzingen in de artikelen en in de bijlagen moeten dan dienovereenkomstig worden aangepast.

3. Het ontwerp is ook op taalkundig gebied aan een grondige herziening toe.

De desbetreffende bijzondere opmerkingen betreffen slechts de gevallen waarin het verkeerde taalgebruik een weerslag heeft op de inhoud en ze zijn derhalve niet exhaustief.

.../...

III. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

Men vervolledige de aanhaling van het Boswetboek met de verwijzing naar artikel 4 ervan.

De aanhaling van het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 januari 1985 vulle men aan als volgt :

"... inzonderheid op artikel 4;".

Artikel 4.

Men formulere de inleidende zin als volgt :

"In het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap geldt het beginsel van de vlakke loopbaan voor de hierna volgende graden :".

Voorts vervange men "§ 1" en "§ 2" door respectievelijk "1°" en "2°".

Artikel 6.

In het tweede lid wordt niet gepreciseerd wie, bij uitreiking van een nota in de dienst, voor ontvangst moet tekenen.

Voor het derde lid wordt de hierna volgende formulering in overweging gegeven :

"Om geldig te zijn moet de kandidaatstelling beantwoorden aan de voorschriften van het vacaturebericht en

per aangetekende brief worden verzonden binnen tien kalenderdagen, te rekenen vanaf de eerste werkdag na de datum van indiening bij de post van het vacaturebericht of na de datum van uitreiking ervan in de dienst".

Artikel 8.

Het eerste lid bepaalt dat de kandidaatstelling o.m. moet vermelden "alle kenmerken die in de kennisgeving van de vacature zijn vermeld".

De Executieve zal moeten nagaan of de term "alle kenmerken" niet moet worden gepreciseerd.

Artikel 9.

In paragraaf 2 schrijve men : "... van de hoogste ambtenaar uit iedere administratie die bij de mutaties betrokken is".

Artikel 11.

Men dele dit artikel in twee paragrafen in.

Paragraaf 2, welke het huidige tweede lid zal omvatten, dient te worden gewijzigd als volgt :

"§ 2. Voor de toepassing van dit besluit worden, wat de niveaus 3 en 4 betreft, onder administratieve graden verstaan, de graden die niet voorkomen onder II. Meesters-, vak- en dienstpersoneel".

.../...

Artikel 12.

Dit artikel draagt aan de titularissen van een van de graden van de vlakke loopbaan van vast afgevaardigde bij de Jeugdbescherming, de opdrachten op van de consulenten bedoeld in artikel 30, § 1, van het decreet van 27 juni 1985 inzake bijzondere jeugdbijstand.

In de eerste plaats moet worden opgemerkt dat, blijkens het desbetreffende bericht van het Arbitragehof verschenen in het Belgisch Staatsblad van 10 maart 1987, blz. 3625, dit decreet het voorwerp uitmaakt van een beroep tot nietigverklaring uitgaande van de Ministerraad.

Vraag is of in die omstandigheden de Executieve niet beter wacht op de uitslag van dat proces alvorens aan voormeld artikel 30 van het decreet van 27 juni 1985 uitvoering te geven.

Wat de grond van de zaak betreft, moet trouwens worden vastgesteld dat de ontworpen bepaling, zoals ze is gesteld, niet kan doorgaan als de uitvoering van artikel 30, § 2, van voormeld decreet, krachtens hetwelk de Executieve de personeelsformatie van de sociale diensten vaststelt en de diplomavereisten alsmede de regels op het stuk van examen en proeftijd bepaalt.

Is het ontworpen artikel uitsluitend bedoeld als een taakomschrijving, waarbij dus bepaalde ambtenaren met bepaalde opdrachten worden belast, dan hoort het niet thuis in dit besluit.

.../...

Het is derhalve geraden het artikel weg te laten en in de aanhef de verwijzing naar het decreet van 27 juni 1985 te schrappen.

Artikel 13.

Men leze : "... met behoud van de administratieve anciënniteit die zij ...".

Artikelen 14 en 15.

Artikel 15 heft artikel 4 op van het besluit van de Vlaamse Executieve van 30 janauri 1985 houdende vaststelling van nadere regelen in verband met de overname van sommige personeelsleden afkomstig van de Dienst voor Nijverheidsbevordering door het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

Door die opheffing wordt een einde gemaakt aan de afsluiting tussen de dienst Onderzoek bij het Bestuur Economie van de Administratie voor Economie en Werkgelegenheid en de andere diensten van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, wat de bevordering door verhoging in graad of door overgang naar het hogere niveau en de benoeming door verandering van graad betreft.

Artikel 14 beperkt evenwel het wegvallen van die afsluiting door te bepalen dat de personeelsleden die, op de datum van het in werking treden van die maatregel, in de betrokken dienst zijn geaffecteerd, slechts kunnen kandideren voor betrekkingen in de andere diensten, "indien er daar geen gegadigden zijn".

.../...

Dit laatste artikel, dat dus een beperking van de loopbaanmogelijkheden van een categorie van personeelsleden inhoudt, is te algemeen en te onduidelijk geformuleerd om in die vorm te kunnen behouden blijven.

In de eerste plaats moet worden gepreciseerd voor welke wijzen van begeven van betrekkingen de afsluiting blijft gelden. Men mag aannemen dat ze zal beperkt worden tot de procedures vermeld in artikel 4 van het bewuste besluit van 30 januari 1985, te weten de bevordering door verhoging in graad of door overgang naar het hogere niveau en de verandering van graad.

Voorts is ook de voorwaarde "indien er daar (d.w.z. : voor betrekkingen in de overige diensten) geen gegadigden voor zijn" niet nauwkeurig genoeg, vermits ze kan betekenen ofwel dat er statutair niemand in aanmerking kan komen, ofwel dat niemand heeft gekandideerd, ofwel dat, na vergelijking geen enkele kandidatuur werd aangehouden.

Ten slotte moeten beide artikelen tot een enkel worden samengevoegd, waarvan paragraaf 1 bestaat uit het vroegere artikel 15 en paragraaf 2 uit het vroegere artikel 14, rekening te houden met de opmerkingen welke zoëven zijn geformuleerd.

Artikel 16.

Men vulle paragraaf 1 aan als volgt :

"§ 1. Het besluit ... wordt opgeheven, met dien verstande dat de benoemings- en bevorderingsprocedures in

uitvoering op de datum van de inwerkingtreding van dit besluit, worden voortgezet en afgehandeld overeenkomstig de bepalingen van het opgeheven besluit".

Artikel 17.

Er lijkt geen grondige reden voorhanden te zijn om af te wijken van de gebruikelijke termijn van inwerkingtreding.

De tweede zin moet alleszins worden geschrapt aangezien die bepaling werd overgebracht naar artikel 16, § 1.

Bijlage.

Volgens de vermeldingen in de bijlage van het ontwerp wordt voor de aanwerving van een geneesheer, van een inspecteur-geneesheer en van een bibliothecaris in een bijkomend diplomavereiste voorzien.

Overeenkomstig artikel 17, § 1, A, 2°, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel kan de Vlaamse Executieve in een bijkomend diplomavereiste voorzien, doch heeft zij haar keuze te beperken tot de diploma's en studiegetuigschriften opgesomd in de tabel bedoeld in artikel 16, 6°, van het genoemde koninklijk besluit van 2 oktober 1937. Bijgevolg kan het in de bijlage van het ontwerp vermelde bijkomend diplomavereiste slechts worden aangehouden in zover de in die bijlage opgesomde diploma's kunnen worden ondergebracht onder die welke, met betrekking tot niveau 1, in a) of b) van meerbedoelde tabel zijn vermeld.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
de Heer Mevrouw	: J. VERMEIRE, : S. VANDERHAEGEN,	staatsraden,
de Heren	: F. DE KEMPENEER, : G. SCHRANS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	: A. BECKERS,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. E. HAESBROUCK, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS. H. COREMANS.