

YC.

LEGENDE - RAAD VAN STATE
LEGENDE - WETGEVING
L

14-06-1988
Vandemeulebroeke

Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.
KONINKRIJK-BELGIE.

L. 18.478/8.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 2 februari 1988 door de Gemeenschapsminister van Volksgezondheid en Leefmilieu verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "ter bevordering van de tewerkstelling van minder-validen bij de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij", verzoek dat namens de Vlaamse Executieve door haar Voorzitter bij brief van 2 maart 1988 werd bevestigd, heeft op 25 mei 1988 het volgend advies gegeven :

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. In het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve kunnen - o.m. aan de hand van de ervoor aangevoerde rechtsgrond - bepalingen van tweeërlei aard worden onderscheiden.

Het ontwerp strekt er met name toe :

- eensdeels, aan de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij de verplichting op te leggen om drie minder-validen, die zijn ingeschreven bij het Rijksfonds voor sociale reclas-sering van de minder-validen, tewerk te stellen, en
- anderdeels, een aantal bepalingen vast te stellen, die afwijkingen bevatten van het statuut van het personeel van de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij en die de tewerkstelling van minder-validen in de bedoelde instelling moeten mogelijk maken.

Als rechtsgrond voor het eerstvermelde voorschrift (de verplichting voor de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij om drie minder-validen tewerk te stellen) wordt in de aanhef van het ontwerp inzonderheid artikel 21, §§ 1 en 3, van de wet van 16 april 1963 betreffende de sociale reclassering van de minder-validen aangevoerd.

.../...

Rechtsgrond voor de overige (statutaire) bepalingen vormt artikel 13, §§ 3, 5 en 6, 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.

2. Aangezien de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij een openbare instelling is die afhangt van het Vlaamse Gewest, is het vaststellen van de hiervoren bedoelde statutaire bepalingen ongetwijfeld een gewestelijke aangelegenheid.

Het vaststellen van de in het ontwerp opgenomen regeling ter uitvoering van artikel 21, §§ 1 en 3, van de eerdergenoemde wet van 16 april 1963, blijkt daarentegen, krachtens artikel 5, § 1, II, 4°, van de bijzondere wet tot hervorming der instellingen, tot de bevoegdheid van de Vlaamse Gemeenschap te behoren.

Luidens die bepaling van de bijzondere wet wordt "het beleid inzake minder-validen" immers - op twee punten na - aan de Gemeenschappen opgedragen. Op die algemene bevoegdheid van de Gemeenschappen wordt weliswaar, wat inzonderheid de tewerkstelling van minder-validen betreft, uitzondering gemaakt voor "de regelen betreffende de financiële tegemoetkoming voor de tewerkstelling van minder-valide werknemers, die toegekend wordt aan de werkgevers die minder-validen tewerkstellen" (artikel 5, § 1, II, 4°, b), van de bijzondere wet), maar uit de parlementaire voorbereiding van die bepaling blijkt dat de aldus aan de Gemeenschappen onttrokken - en aan de Gewesten toegewezen - bevoegdheid uitsluitend betrekking heeft op de tegemoetkomingen voor de tewerkstelling van minder-validen die niet door het Rijksfonds voor sociale reclassering van de minder-validen zijn ingeschreven.

.../...

Aangezien het ontwerp-besluit alleen betrekking heeft op minder-validen "die zijn ingeschreven bij het Rijksfonds ..." (artikel 1, eerste lid), is de bepaling van artikel 1 van het ontwerp dan ook kennelijk een gemeenschapsaangelegenheid.

Uit wat hiervoren werd uiteengezet volgt :

- a) dat het lid van de Vlaamse Executieve dat gekozen is door het kiescollege van het arrondissement Brussel, voor het vaststellen van die bepaling, met medebeslissende stem zitting heeft in de Vlaamse Executieve (en slechts met raadgevende stem voor het vaststellen van de overige bepalingen, die immers een gewestelijke aangelegenheid zijn) (zie artikel 76, § 1, van de bijzondere wet);
- b) dat het besluit moet worden genomen, wat artikel 1 betreft, op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Welzijn, Gezin en Volksgezondheid, die overeenkomstig artikel 5, § 1, 2°, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 4 februari 1988 bevoegd is voor de bijstand aan personen en, wat de overige bepalingen betreft, op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Leefmilieu, Landinrichting en K.M.O.-beleid, onder wie de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij ressorteert, en tevens op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Tewerkstelling, Vorming en Openbaar Ambt, die bevoegd is voor het openbaar ambt ten aanzien van de instellingen van openbaar nut die ressorteren onder het Vlaamse Gewest.

.../...

3. Het ontwerp-besluit neemt grotendeels - waar mogelijk zelfs woordelijk - de regeling over van het koninklijk besluit van 11 augustus 1972 ter bevordering van de tewerkstelling van minder-validen in de rijksbesturen.

In dat verband kan erop worden gewezen dat het voormelde koninklijk besluit toepassing vindt op het geheel van de rijksbesturen (ministeriële departementen) waarvan het personeel aan dezelfde rechtspositieregeling is onderworpen, net zoals het koninklijk besluit van 5 januari 1976 (waarbij de wet van 16 april 1963 ... alsmede het koninklijk besluit van 11 augustus 1972 ... op sommige instellingen van openbaar nut toepasselijk worden verklaard) geldt voor de nationale openbare instellingen waarvan het personeel aan het statuut van 8 januari 1973 is onderworpen.

Naar analogie met de voornoemde regelingen, zou het ontwerp in die zin kunnen worden aangevuld en aangepast dat het zou gelden voor al de instellingen van openbaar nut die onder het gezag of de controlebevoegdheid van de Vlaamse Executieve staan en waar hetzelfde personeelsstatuut van toepassing is.

4. De artikelen 3, 5, derde lid, en 8, tweede lid, van het ontwerp voorzien in de tussenkomst van de Vaste Wervingssecretaris (of zijn afgevaardigde) bij de tenuitvoerlegging van het ontworpen besluit.

.../...

Luidens artikel 8, tweede lid, en artikel 11, § 1, eerste lid, zal ook de Sociaal-Medische Rijksdienst zijn medewerking aan de uitvoering van de ontworpen regeling verlenen.

De afdeling wetgeving van de Raad van State heeft er reeds herhaaldelijk op gewezen dat de door of krachtens de Grondwet gevestigde autonomie die respectievelijk de Staat en de Gemeenschappen of Gewesten binnen hun eigen bevoegdheidssfeer hebben, voor de Gemeenschappen en de Gewesten een principieel beletsel vormt om een rijksdienst te verplichten zijn medewerking aan de uitvoering van gemeenschaps- of gewesttaken te verlenen en dat voorschriften in verband met die medewerking enkel uitwerking kunnen hebben in de mate dat en zolang de bevoegde nationale organen ermee instemmen.

In onderhavig geval blijkt evenwel uit de brief van 24 december 1986 van de (nationale) Minister van Openbaar Ambt, dat deze zijn instemming met de ontworpen regeling afhankelijk heeft gemaakt van het opnemen van de hierboven vermelde bepalingen in het ontwerp.

Er blijken zich dus, met betrekking tot de instemming van de nationale overheid met de regeling die voorziet in de medewerking van de Vaste Wervingssecretaris en de Sociaal-Medische Rijksdienst aan de uitvoering van het ontworpen besluit, geen moeilijkheden voor te doen.

.../...

BIJZONDERE OPMERKINGEN.Aanhef.

Zoals vermeld in de eerste algemene opmerking vindt het ontwerp-besluit zijn rechtsgrond, enerzijds, in artikel 21, §§ 1 en 3, van de wet van 16 april 1963 en, anderzijds, in artikel 13, §§ 3, 5 en 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, gecombineerd met artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954. Men verwijze dus in het eerste lid van de aanhef naar de vermelde bepalingen van de wet van 16 april 1963 en in het tweede en het derde lid respectievelijk naar de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en naar de wet van 16 maart 1954. In deze laatste verwijzing vervange men "18 april 1987" door "18 april 1967".

De in het vierde en het vijfde lid van de aanhef opgenomen verwijzing respectievelijk naar de wet van 26 maart 1971 en naar het koninklijk besluit van 9 maart 1981, welke bepalingen niet de rechtsgrond vormen voor de ontworpen regeling, kan beter worden weggelaten.

Ook de verwijzing naar het in het zesde lid van de aanhef vermelde besluit van de Vlaamse Executieve van 21 oktober 1987, dat louter de interne werking van de Executieve betreft - en dat overigens werd vervangen door het besluit van 4 februari 1988 - behoort te worden geschrapt.

.../...

Bij ontstentenis van enige wettelijke of reglementaire bepaling die het advies van de Syndicale Raad van Advies of van de Directieraad van de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij zou opleggen, moeten ook het negende en het tiende lid van de aanhef vervallen.

+

Zoals aangestipt in fine van de tweede algemene opmerking, moet het voordrachtformulier worden aangepast.

Dat geldt ook voor de uitvoeringsbepaling (artikel 12) en voor de ondertekening van het ontwerp.

Artikel 1.

Luidens het tweede lid zijn in het aantal tewerk te stellen minder-validen bepaald in het eerste lid "niet begrepen de minder-validen die op de dag van de inwerking-treding van (het ontworpen) besluit reeds tewerkgesteld zijn, noch de ambtenaren die na die datum minder-valide worden".

Die bepaling, waarvoor de stellers van het ontwerp klaarblijkelijk inspiratie hebben gezocht in het vierde lid van artikel 2 van het eerderevermelde koninklijk besluit van 11 augustus 1972, kan aanleiding geven tot interpretatiemoeilijkheden.

.../...

Ze kan immers zó worden gelezen dat de verplichting voor de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij om minder-validen tewerk te stellen, niet alleen slaat op het in het eerste lid bepaalde aantal, maar op dat aantal vermeerderd met het aantal minder-validen die op de datum van inwerkingtreding reeds tewerkgesteld waren.

Die bepaling kan anderzijds ook zó worden gelezen dat, wanneer eenmaal de thans tewerkgestelde minder-validen niet langer tot het personeel van de instelling behoren, slechts het in het eerste lid bepaalde aantal minder-validen moeten worden tewerkgesteld.

Het verdient de voorkeur - inzonderheid ook om de controle op de naleving van het bedoelde voorschrift te vergemakkelijken - het globale aantal minder-validen te bepalen (met inbegrip dus van de thans tewerkgestelde) die na de inwerkingtreding van het besluit ten allen tijde moeten tewerkgesteld zijn.

Overigens kan worden in overweging gegeven in het ontwerp een regeling op te nemen die de geleidelijke uitvoering van het voorschrift (van het eerste lid) van artikel 1 mogelijk maakt, naar analogie bijvoorbeeld met wat wordt bepaald in artikel 2, derde lid, van het koninklijk besluit van 11 augustus 1972.

.../...

Artikel 2.

Voorgesteld wordt dit artikel als volgt te laten
aanvangen :

"Om in aanmerking te komen voor de toepassing van
dit besluit moeten de in artikel 1 bedoelde minder-validen
voldoen aan ...".

+

In fine van dit artikel schrijve men "artikel 17,
§ 1, A, 1°" in plaats van "artikel 17, § 1, 1°".

Artikel 5.

Ter wille van de overeenstemming met de in arti-
kel 4 gehanteerde terminologie schrijve men "De bijzondere
commissie" in plaats van "Deze commissie".

+

In het eerste lid, 3°, vervange men "de vertegen-
woordiger" door "een vertegenwoordiger".

+

.../...

Er kan tenslotte nog worden opgemerkt dat het ontwerp wat de samenstelling van de bijzondere commissie betreft, afwijkt van wat ter zake wordt bepaald in het koninklijk besluit van 11 augustus 1972 : in de plaats van de in dat koninklijk besluit vermelde "afgevaardigden van erkende verenigingen van minder-validen" (artikel 5, eerste lid, 4°), zou luidens het ontwerp deel uitmaken van de commissie "een vertegenwoordiger van elke vakorganisatie, die als representatief wordt beschouwd ...".

Artikel 7.

Men redigere het tweede lid als volgt :

"Zij omschrijft de belangrijkste taken van elke aangeboden betrekking, alsmede de vereiste beroepsgeschiktheid".

Artikel 8.

Rekening gehouden met de redactie van artikel 8 van het koninklijk besluit van 11 augustus 1972, wordt voorgesteld het eerste lid als volgt te stellen :

"De bijzondere commissie duidt onder de bij artikel 6 bedoelde minder-validen de kandidaten aan die voor de aangeboden betrekking in aanmerking kunnen komen".

.../...

In het tweede lid schrijve men "de belangrijkste taken" in plaats van "de bijzonderste taken".

Het derde lid redigere men als volgt :

"De gegadigden die alle voor de werving vereiste voorwaarden vervullen, worden door de bijzondere commissie toelaatbaar verklaard en aan de benoemende overheid voor aanwerving voorgesteld".

Artikel 9.

Men stelle dit artikel als volgt :

"De benoemende overheid laat de minder-valide die toelaatbaar werd verklaard toe tot de stage, overeenkomstig de bepalingen van het voormelde koninklijk besluit van 2 oktober 1937, zoals dit op het personeel van de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij is toepasselijk verklaard".

Artikel 10.

De tweede volzin van dit artikel zou beter als volgt worden geredigeerd :

"De tot de stage toegelaten minder-valide kan slechts op eensluidend advies van de bijzondere commissie wegens beroepsongeschiktheid worden afgedankt".

.../...

Artikel 11.

Voorgesteld wordt paragraaf 1 als volgt te laten
aanvangen :

"De met toepassing van dit besluit benoemde minder-valide kan geen ...".

+

Men vervange in fine van het eerste lid van paragraaf 1 "de bijzonderste" door "de belangrijkste".

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. P. DEPUYDT,
adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS.

P. VERMEULEN.