

GAM.

CONSEIL FLAM. - RAAD VAN STATE LEGISLATION - WETGEVING L
10-08-1988 <i>Landemeulebroeck</i>
Transmis à M. Gouverneur van de R.

L. 18.563/8.

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 8 april 1988 door de Gemeenschapsminister van Tewerkstelling, Vorming en Openbaar Ambt verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "houdende instelling en samenstelling van een raad van beroep en van een raad van beroep voor leidende ambtenaren voor sommige instellingen van openbaar nut die onder het gezag of de controlebevoegdheid staan van de Vlaamse Executieve", heeft op 4 mei 1988 het volgend advies gegeven :

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit strekt ertoe een specifieke - van de tot nog toe geldende statutaire bepalingen afwijkende - regeling vast te stellen met betrekking tot de samenstelling en de werking van de raad van beroep en de raad van beroep voor leidende ambtenaren van een aantal openbare instellingen die afhangen van de Vlaamse Gemeenschap of van het Vlaamse Gewest.

Onder de toepassing van het ontworpen besluit zouden meer bepaald vallen :

- a) het geheel van de instellingen van openbaar nut die onder het gezag of de controlebevoegdheid staan van de Vlaamse Executieve en die onderworpen zijn aan het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut (1) (zie artikel 1 van het ontwerp);

.../...

- (1) In de huidige stand van de reglementering gaat het om de volgende instellingen :

- de Waterzuiveringsmaatschappij van het kustbekken;
- de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest;
- het Commissariaat-generaal voor de Internationale Culturele Samenwerking van de Nederlandse Cultuurgemeenschap in België (dat bij decreet van 28 juni 1985 met ingang van 1 april 1986 werd omgevormd tot Commissariaat-generaal voor de Internationale Samenwerking van de Vlaamse Gemeenschap);
- de Vlaamse Waterzuiveringsmaatschappij.

Het statuut van 8 januari 1973 werd op deze instellingen toepasselijk gemaakt respectievelijk bij de koninklijke besluiten van 22 februari 1980 en 30 juli 1981, bij besluit van de Vlaamse Executieve van 22 maart 1982 en bij koninklijk besluit van 16 december 1981.

b) het Vlaams Fonds voor de Bouw van Ziekenhuizen en Medisch-Sociale Instellingen.

2. Uit de bepalingen van artikel 13, §§ 3, 5 en 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gelezen in samenhang met artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, volgt dat de Vlaamse Executieve bevoegd is om het administratief statuut vast te stellen van het personeel van de instellingen van openbaar nut die afhangen van de Vlaamse Gemeenschap of het Vlaamse Gewest - zij het met de instemming van de nationale Minister van Openbaar Ambt.

2.1. In zoverre de ontworpen regeling toepassing zal vinden op de hiervoren onder a) bedoelde instellingen, doet er zich met betrekking tot de bevoegdheid van de Executieve geen moeilijkheid voor.

2.2. Wat het Vlaams Fonds voor de Bouw van Ziekenhuizen en Medisch-Sociale Instellingen betreft, liggen de zaken evenwel anders.

Luidens artikel 4 van het decreet van 1 juni 1983 waarbij het genoemde Fonds werd opgericht geniet het personeel van het Fonds immers "hetzelfde statuut als dat van het personeel van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap" en is de bevoegdheid van de Vlaamse Executieve ter zake beperkt tot de vaststelling van de personeelsformatie. Uit die bepaling van het decreet gelezen in samenhang met artikel 87, § 3, van de eerderevernoemde bijzondere wet van 8 augustus 1980 volgt dat het personeel van het Fonds onderworpen is aan de wettelijke en statutaire regelen die gelden voor het rijksperoneel.

Zolang die bepaling van het decreet behouden blijft, kan de Executieve niet wettig gebruik maken van de haar door de bijzondere wet opgedragen bevoegdheid om het statuut van het personeel van het Fonds vast te stellen (1).

3. Aangezien het statuut van 8 januari 1973 de bepalingen van het statuut van het rijkspersoneel van 2 oktober 1937 met betrekking tot de raden van beroep van overeenkomstige toepassing heeft gemaakt o.m. op het personeel van de hiervoren onder 1, a), vermelde instellingen, komt het ontwerp-besluit neer op een wijziging, wat de betrokken instellingen betreft, van een aantal bepalingen van de toepasselijk verklaarde gecombineerde statuten van 2 oktober 1937 en 8 januari 1973. Meer bepaald, vervangt artikel 1 van het ontwerp de bepaling van artikel 82 van het statuut van 2 oktober 1937, zoals aangepast door artikel 18 van het statuut van 8 januari 1973; de regeling van artikel 2 van het ontwerp komt in de plaats van het bepaalde in artikel 83bis van het statuut van 2 oktober 1937, zoals aangepast door de artikelen 20 en 21 van het statuut van 8 januari 1973; artikel 3 van het ontwerp ten slotte vervangt de bepaling van artikel 84 van het statuut van 2 oktober 1937, zoals aangepast door artikel 22 van het statuut van 8 januari 1973.

.../...

(1) Zie i.v.m. die - in beginsel exclusieve - bevoegdheid van de Executieven de arresten nrs 35 van 22 april 1987 en 42 van 10 november 1987 van het Arbitragehof - vergelijk met het arrest nr. 24 van 26 juni 1986.

De noodzaak om ter zake wijzigingen aan te brengen in de tot nog toe geldende statutaire bepalingen vloeit klaarblijkelijk voort uit de weinig adequate manier waarop het personeelsstatuut dat werd ontworpen voor de nationale instellingen van openbaar nut (welk statuut grotendeels overeenstemt met de rechtspositieregeling van het personeel van de nationale ministeries), toepasselijk werd verklaard op het personeel van de openbare instellingen die afhangen van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaams Gewest.

Men heeft immers verzuimd, in de besluiten waarbij de bedoelde statutaire regelingen van toepassing werden verklaard, de nadere regelen vast te stellen voor de aanpassing van de "nationale" statuten aan de specifieke situatie van de Gemeenschaps- en Gewestinstellingen.

Het ontwerp-besluit beoogt die onaangepastheid van het geldende statuut slechts in beperkte mate te verhelpen, met name uitsluitend wat de samenstelling en de werking van de raden van beroep betreft (1).

In plaats van die fragmentarische aanpak, zou het ongetwijfeld de voorkeur verdienen, in één enkel globaal besluit, het geheel van de nadere regelen vast te stellen voor de aanpassing van de op het personeel van de nationale ministeries toepasselijke statuutregelingen aan de specifieke situatie van de instellingen van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaams Gewest.

.../...

- (1) Ook de ietwat algemener geformuleerde bepaling van artikel 5 van het ontwerp, die ertoe strekt in het statuut van 2 oktober 1937 en "in de aanvullende of uitvoerende besluiten daarvan" de woorden "de Koning" te vervangen door "de Vlaamse Executieve", geldt alleen maar "voor alle aangelegenheden in verband met de statutaire bevoegdheid van die Raden (van beroep)".

Op het formeel legistieke vlak is de in het ontwerp-besluit gevolgde werkwijze bovendien weinig bevredigend omdat ze een zekere dubbelzinnigheid doet ontstaan in verband met de statutaire teksten die van toepassing zullen zijn op de in het ontwerp bedoelde instellingen : enerzijds, blijven immers onverkort de (hiervoren in voetnoot 1 van blz. 2 vermelde) besluiten behouden die het statuut van 1973 - en meteen ook dat van 1937 - toepasselijk verklaren op die instellingen, en, anderzijds, worden door een autonome bepaling van het ontwerp sommige artikelen van het statuut van 1937 buiten werking gesteld wat die instellingen betreft.

Het verdere advies dient met het hiervoren geformuleerde dubbele voorbehoud te worden gelezen.

BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

Zoals vermeld in de algemene opmerking 2 hiervoren, vormt artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, mede de rechtsgrond van het ontworpen besluit. Men voege derhalve na het eerste lid van de aanhef, waarin wordt verwezen naar artikel 13, §§ 3, 5 en 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, een verwijzing in naar de vermelde bepaling van de wet van 16 maart 1954.

Het verdient verder de voorkeur de verwijzingen in een logische volgorde op te nemen : men verwijze dus eerst naar het statuut van 8 januari 1973 en vervolgens naar dat van 2 oktober 1937, dat immers door het besluit van 8 januari 1973 toepasselijk werd verklaard op de in het ontwerp bedoelde instellingen.

Artikel 1.

Rekening houdend met de algemene opmerking 2.2. hiervoren, dienen de woorden "en voor het Vlaams Fonds voor de Bouw van Ziekenhuizen en Medisch-Sociale Instellingen" te worden geschrapt.

Artikel 2.

Wat de bepaling onder a) betreft, luidens welke de raad van beroep voor leidende ambtenaren samengesteld is o.m. uit "een voorzitter en een plaatsvervangend voorzitter, benoemd door de Vlaamse Executieve, uit magistraten van het Nederlandse taalstelsel gevestigd in het Nederlandse taalgebied of in hoofdstad Brussel", dient vooreerst te worden opgemerkt dat die regeling noodzakelijkerwijze de medewerking vereist van de nationale overheid. Magistraten van de rechterlijke orde kunnen, overeenkomstig artikel 294 van het Gerechtelijk Wetboek, immers slechts deelnemen aan een commissie indien ze daartoe door de Koning worden gemachtigd, op de voordracht van de Minister van Justitie. Bovendien mogen magistraten enkel als lid van een commissie optreden onder de overige bij genoemd artikel 294 bepaalde voorwaarden en, in het algemeen, met naleving van hun statuut.

Het lijkt verder overbodig te bepalen dat de bedoelde magistraten niet alleen dienen te behoren tot "het Nederlandse taalstelsel" (1), maar dat ze bovendien moeten "gevestigd (zijn) in het Nederlandse taalgebied of in hoofdstad Brussel" (lees : "hun hoofdverblijf hebben in het Nederlands taalgebied of in het tweetalig gebied Brussel-Hoofdstad").

De voorwaarde in verband met de verblijfplaats kan zonder bezwaar worden weggelaten.

+

Het tweede, het derde en het vierde lid werden blijkbaar bij vergissing tussen de litterae b) en c) geplaatst. Ze dienen na littera c) te worden opgenomen.

Men late het tweede lid dan beter als volgt aanvangen : "Indien een leidende ambtenaar een beroep instelt, wordt hij ...".

Artikel 3.

Wat de benoeming van magistraten tot voorzitter en plaatsvervangend voorzitter betreft, wordt verwezen naar de opmerkingen die daaromtrent bij artikel 2 werden gemaakt.

+

.../...

(1) Hiermee wordt klaarblijkelijk bedoeld dat ze, overeenkomstig de artikelen 43 en volgende van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken, het bewijs dienen te leveren van hun kennis van het Nederlands.

Duidelijkheidshalve en naar analogie met artikel 84 van het statuut van 2 oktober 1937 zouden de literae b) en c) van het eerste lid beter worden samengevoegd en als volgt worden geredigeerd :

"b) assessoren en plaatsvervangende assessoren gekozen onder de personeelsleden in actieve dienst van de in artikel 1 bedoelde instellingen van openbaar nut, die ten minste 30 jaar oud zijn en vijf jaar goede dienst tellen.

De helft van de assessoren en de plaatsvervangende assessoren wordt door de Gemeenschapsminister, die het Openbaar Ambt voor de Vlaamse instellingen van openbaar nut in zijn bevoegdheid heeft, erkend naar rato van twee assessoren en vier plaatsvervangende assessoren voorgedragen per representatieve vakorganisatie.

De andere helft van de assessoren en de plaatsvervangende assessoren wordt door de Gemeenschapsminister, die het Openbaar Ambt voor de Vlaamse instellingen van openbaar nut in zijn bevoegdheid heeft, aangewezen uit een voordrachtlijst voorgelegd door elke instelling van openbaar nut.

Wat de assessoren betreft moet de helft, en wat de plaatsvervangende assessoren betreft één eenheid meer dan de helft een betrekking van rang 15 bekleden".

De in d) vervatte bepaling moet dan onder c) worden opgenomen en de overgangsregeling welke in het ontwerp voorkomt onder b) zou beter in een afzonderlijk tweede lid van artikel 3 of in een apart overgangsartikel kunnen worden opgenomen, dat als volgt zou kunnen worden geformuleerd :

"In afwachting dat de Vlaamse Executieve voor de instellingen van openbaar nut, die onder haar gezag of controlebevoegdheid staan, de representativiteitsvoorwaarden voor de vakorganisaties vastgesteld heeft, worden de te erkennen assessoren en plaatsvervangende assessoren in de raad van beroep voorgedragen door de vakorganisaties, die vertegenwoordigd zijn in het Gemeenschappelijk Comité voor alle overheidsdiensten".

Artikel 7.

Aangezien het bepaalde in artikel 6 van het ontwerp blijkbaar in de plaats komt van artikel 95bis van het statuut van 2 oktober 1937, dient dat artikel 95bis te worden toegevoegd aan de opsomming van de artikelen van dat statuut welke niet langer van toepassing zijn op de in artikel 1 van het ontwerp bedoelde instellingen.

Artikel 8.

Men vervange in deze uitvoeringsbepaling de woorden "De Gemeenschapsminister die het Openbaar Ambt voor de Vlaamse Instellingen van openbaar nut in zijn bevoegdheid heeft" door "De Gemeenschapsminister van Tewerkstelling, Vorming en Openbaar Ambt".

De kamer was samengesteld uit

de Heren :	P. VERMEULEN,	eerste voorzitter,
	J. NIMMEGEERS,	
	W. DEROOVER,	staatsraden,
	J. GIJSSELS,	
	J. HERBOTS,	assessoren van de 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.