

LV.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE LEGISLATION - WETGEVING
1
9-03-1989
<i>Vandemeulebroeck</i>
Transmis à M.
Opgezonden aan de H.
KONINKRIJK BELGIE.

L. 18.955/8.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 24 februari 1989 door de Gemeenschapsminister van Leefmilieu, Natuurbehoud en Landinrichting verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Exe-cutieve "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest", heeft op 1 maart 1989 het volgend advies gegeven :

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, dient de Raad van State zich te beperken tot de hiernavolgende opmerkingen.

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Het ontwerp-besluit strekt ertoe, in het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, een artikel 2bis in te voegen luidens hetwelk, voor de ambtenaren die in vast verband benoemd zijn met toepassing van artikel 2, §§ 1 en 2, van dat koninklijk besluit, de graad-, niveau- en dienstanciënniteit die verworven werd in de besturen van de ministeries en in bepaalde instellingen van openbaar nut, geacht wordt verkregen te zijn bij de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest (hierna te noemen : OVAM).

2. De OVAM 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 23 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 dat koninklijk besluit van 2 oktober 1937, gecombineerd met de eerderevermelde wettelijke (1) en reglementaire bepalingen, is de Vlaamse Executieve bevoegd om, met de instemming van de (nationale) Minister tot wiens bevoegdheid het openbaar ambt behoort en na voorafgaand advies van de directieraad van de OVAM, bijzondere bepalingen vast te stellen met het oog op de uitvoering van het statuut van 2 oktober 1937 in die instelling (zie artikel 6, § 1, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937).

De Vlaamse Executieve kan aldus, op grond van artikel 69, § 1, 1°, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937, bepalen in welke verhouding, voor de berekening van de graad-, niveau- en dienstanciënniteit, in aanmerking kunnen komen :

.../...

(1) Zie ook infra, 3.

- a) de diensten in de openbare instellingen bedoeld in het statuut van 8 januari 1973 verricht in een ambt met andere onvolledige prestaties dan de verminderde prestaties uitgeoefend wegens persoonlijke aangelegenheid;
- b) de diensten verricht in andere openbare diensten dan de instellingen, en waarvan het personeel onder de regeling staat van een statuut dat gelijkaardig is aan het statuut van de ambtenaren van de OVAM;
- c) de diensten in enigerlei hoedanigheid verricht, wanneer dit een van de eisen voor de werving van de ambtenaar was.

De ontworpen regeling kan derhalve beter in een op zichzelf staand besluit tot uitvoering van het eerdervermelde artikel 69, § 1, 1°, worden opgenomen, dan als een besluit tot wijziging van het administratief statuut van het personeel van de OVAM te worden geconcipieerd. Er dient overigens te worden opgemerkt dat, indien de ontworpen regeling zou worden opgevat als een wijziging van het statuut, ze het voorwerp zou moeten zijn van een in de Executieve overlegd gemotiveerd besluit (artikel 116 van het statuut van 2 oktober 1937).

3. Als rechtsgrond voor de ontworpen regeling worden, in de aanhef van het ontwerp-besluit, o.m. de bepalingen aangewezen van artikel 87, §§ 3 en 4, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gewijzigd bij de wet van 8 augustus 1988.

.../...

Luidens paragraaf 4 van dat artikel 87 dient een in Ministerraad overlegd koninklijk besluit, genomen na advies van de Executieven, de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van het rijkspersoneel aan te wijzen, welke van rechtswege van toepassing zullen zijn op het personeel van de Gemeenschappen en de Gewesten, evenals op het personeel van de publiekrechtelijke rechtspersonen die afhangen van de Gemeenschappen en de Gewesten.

Het in deze bepaling bedoelde koninklijk besluit werd evenwel tot nog toe niet vastgesteld.

De bepaling van artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, zoals gewijzigd bij de wet van 8 augustus 1988 - welke bepaling overigens alleen geldt voor het personeel van de ministeries, van de Gemeenschappen en de Gewesten - treedt in werking op dezelfde datum als het koninklijk besluit bedoeld in het gewijzigde artikel 87, § 4 (artikel 18, § 3, tweede lid, van de eerdervermelde wet van 8 augustus 1988).

De vermelde bepalingen van de bijzondere wet kunnen derhalve niet de rechtsgrond vormen voor het ontwerp-besluit.

.../...

De bevoegdheid om het statuut van het personeel van een van het Gewest afhingende instelling van openbaar nut te regelen kan de Executieve voortaan vinden in een decreet als bedoeld in artikel 9, tweede lid, van de meervernoemde bijzondere wet van 8 augustus 1980, gewijzigd bij de wet van 8 augustus 1988.

Bij ontstentenis van een dergelijk decreet, moet de rechtsgrond voor een regeling als deze van het ontwerpbesluit worden gezocht in artikel 96 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, welk artikel de eerdervermelde wet van 16 maart 1954, bij overgangsmaatregel, van overeenkomstige toepassing verklaart op de instellingen van openbaar nut die afhangen van het Gewest.

Zolang het koninklijk besluit bedoeld in het gewijzigde artikel 87, § 4, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 niet werd vastgesteld, dient, bij de toepassing van de wet van 16 maart 1954, rekening te worden gehouden met het bepaalde in artikel 13, § 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 (zie artikel 18, § 3, tweede lid, van de eerdervermelde wet van 8 augustus 1988).

.../...

BIJZONDERE OPMERKINGEN.Opschrift.

Rekening houdend met de algemene opmerking 2, wordt voorgesteld het opschrift van het ontworpen besluit als volgt te formuleren :

"Besluit van de Vlaamse Executieve betreffende de berekening van de graad-, niveau- en dienstanciënniteit van sommige ambtenaren van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest".

Aanhef.

Wat betreft de in de aanhef op te nemen verwijzingen naar de wettelijke en reglementaire bepalingen die de rechtsgrond vormen voor de ontworpen regeling, wordt verwezen naar wat hieromtrent in de algemene opmerkingen 2 en 3 werd uiteengezet.

Die verwijzingen behoren in een logische volgorde te worden opgenomen.

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, inzonderheid naar artikel 13, § 6, en artikel 96, ingevoegd bij de wet van 8 augustus 1988, en daarna naar de wet van 16 maart 1954.

.../...

Ook voor de vermelding van de toepasselijke statutaire teksten volgde 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 69, § 1, 1°).

+

Het vijfde lid van de aanhef van het ontwerp, waarin ten onrechte wordt vermeld dat de Gemeenschapsminister van Financiën en Begroting zijn akkoord zou hebben gegeven over het ontwerp, dient te worden geschrapt.

Er dient evenwel een verwijzing te worden opgenomen naar het advies dat de directieraad van de OVAM over de ontworpen regeling heeft gegeven.

+

In het zevende lid schrijve men "de Minister van Openbaar Ambt" in plaats van "de Minister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt".

+

Het achtste, het negende en het tiende lid behoren te worden weggelaten en vervangen door "Gelet op het advies van de Raad van State".

+

.../...

Artikel 13, § 1, 2°, van het besluit van de Vlaamse Executieve van 24 oktober 1988 tot bepaling van de bevoegdheden van de leden van de Vlaamse Executieve, maakt de Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt uitdrukkelijk bevoegd voor "het openbaar ambt wat betreft ... de instellingen van openbaar nut die ressorteren onder de Vlaamse Gemeenschap en/of het Vlaamse Gewest ...".

Op grond van die bepaling dient de bedoelde Gemeenschapsminister te worden betrokken bij de voordracht, de uitvoering (artikel 3) en de medeondertekening van het ontworpen besluit.

Artikel 1.

Aangezien, overeenkomstig de algemene opmerking 2, het ontworpen besluit als een zelfstandige regeling moet worden opgevat en niet als een wijzigend besluit, dient de inleidende zin te worden weggelaten en behoort artikel 1 als volgt te worden geredigeerd :

"Artikel 1. Voor de ambtenaren die in vast verband benoemd zijn met toepassing van artikel 2, §§ 1 en 2, van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, wordt de graad-, niveau- en dienstanciënniteit ... (verder zoals in het ontworpen artikel 2bis) ...".

+

.../...

Krachtens de ontworpen regeling zal, wat de anciënniteit betreft verworven in de instellingen van openbaar nut, alleen in aanmerking worden genomen de anciënniteit verworven in de instellingen "bedoeld bij het koninklijk besluit van 8 januari 1973 ...".

Er dient in dat verband te worden opgemerkt dat, overeenkomstig artikel 2, § 2, a), van het statuut van 30 juli 1981, o.m. in aanmerking kwamen voor aanwerving bij de OVAM, "alle personen die tewerkgesteld zijn bij ... de instellingen van openbaar nut, onderworpen aan de wet van 16 maart 1954 ...".

De ontworpen regeling zal derhalve niet kunnen worden toegepast op personeelsleden van de OVAM die voorheen tewerkgesteld waren bij een instelling van openbaar nut, die onder toepassing viel van de wet van 16 maart 1954, doch waarop het statuut van 8 januari 1973 niet toepasselijk was.

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.