

BL.

1 L
13-03-1989 <i>Sandemeulbroeck</i>
Transmis à M. Gerechtigd van de H.

L. 18.956/8.

KONINKRIJK BELGIE.

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 Executieve "tot wijziging van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het geldelijk statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest", heeft op 1 maart 1989 het volgende 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. Artikel 3 van het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het geldelijk statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, bepaalt, met betrekking tot de berekening van de geldelijke anciënniteit, wat volgt :

"Wanneer het bezit van nuttige ervaring als voorwaarde wordt gesteld voor de eerste benoeming, zoals bepaald in het koninklijk besluit betreffende het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, meer bepaald artikel 2, § 3, kan de vroegere beroepsbedrijvigheid van de betrokken ambtenaar gedurende welke hij volgens het oordeel van de Minister van de Vlaamse Gemeenschap, hoofd van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij en met instemming van de Minister van het Openbaar Ambt, geacht wordt de voor de uitoefening van zijn ambt nuttige en onontbeerlijke ervaring te hebben opgedaan, eveneens in aanmerking komen voor de vaststelling van de wedde. Deze in aanmerking komende diensten worden evenwel beperkt voor een maximum van 6 jaar.

Deze regeling is alleen toepasselijk op de personeelsleden die bij eerste benoeming in dienst zijn genomen en die geen voorgaande diensten tellen bij een dienst van de Staat of bij een andere openbare dienst in de zin van artikel 2 van het koninklijk besluit van 29 juni 1973 houdende bezoldigingsregeling van het personeel der ministeries".

.../...

Het bepaalde in het laatste lid van het aangehaalde artikel 3 brengt mee dat de regeling van het eerste lid alleen kan toegepast worden op personeelsleden van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest (hierna te noemen : OVAM) die uitsluitend in de particuliere sector diensten hebben gepresteerd als bedoeld in het eerste lid.

Dat tweede lid sluit m.a.w. uit dat toepassing zou worden gemaakt van de regeling van het eerste lid op personeelsleden van de OVAM die de bedoelde "voorgaande diensten" deels in de particuliere sector en deels in de openbare sector hebben verricht.

Het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit strekt er in hoofdzaak toe de regeling van artikel 3 derwijze aan te passen dat ook wat de laatstbedoelde categorie van personeelsleden betreft, de in de particuliere sector verstrekte "voorgaande diensten" in aanmerking kunnen komen - samen met de in de openbare sector gepresteerde diensten, die in aanmerking worden genomen op grond van het op het personeel van de OVAM toepasselijk verklaarde (1) artikel 14 van het koninklijk besluit van 29 juni 1973 houdende bezoldigingsregeling van het personeel der ministeries.

.../...

- (1) Luidens artikel 1 van het eerdervermelde koninklijk besluit van 30 juli 1981 valt het personeel van de OVAM onder de toepassing van het koninklijk besluit van 8 januari 1973 houdende bezoldigingsregeling van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut. Het laatstgenoemde koninklijk besluit bepaalt dat o.m. het koninklijk besluit van 29 juni 1973 van overeenkomstige toepassing is op het personeel van de instellingen bedoeld in het koninklijk besluit van 8 januari 1973.

2. 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 rijksperoneel 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 artikel 87 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 meer- vernoemde 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 ontwerp- besluit worden gezocht in artikel 96 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, welk artikel de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van open- baar nut, bij overgangsmaatregel, van overeenkomstige toe- passing verklaart op de instellingen van openbaar nut die afhangen van het Gewest.

Zolang het koninklijk besluit bedoeld in het ge- wijzigde artikel 87, § 4, van de bijzondere wet van 8 au- gustus 1980 niet werd vastgesteld, dient, bij de toepassing van inzonderheid artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954, rekening te worden gehouden met het bepaalde in arti- kel 13, § 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 (zie artikel 18, § 3, tweede lid, van de eerderevermelde wet van 8 augustus 1988).

BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Aanhef.

Wat betreft de in de aanhef op te nemen verwij- zingen naar de wettelijke bepalingen die de rechtsgrond

vormen voor de ontworpen regeling, wordt verwezen naar wat hieromtrent in de algemene opmerking 2 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.

+

Het koninklijk besluit van 8 januari 1973 inzake het geldelijk statuut van de personeelsleden van sommige instellingen van openbaar nut, evenals het koninklijk besluit van 30 juli 1981 tot vaststelling van de personeelsformatie (niet : de "organieke" personeelsformatie) van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, vormen niet de rechtsgrond voor het ontwerp. De verwijzingen ernaar - in het vierde en het vijfde lid van de aanhef - behoren dan ook te worden weggelaten.

+

.../...

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

+

Het elfde, het twaalfde en het dertiende 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.

Men schrijve, in fine van de inleidende zin,
"... wordt vervangen door de volgende bepaling :" in plaats
van "... wordt vervangen door de volgende tekst :".

+

Het eerste lid van het ontworpen artikel 3 luidt
als volgt :

"Wanneer het bezit van nuttige ervaring als voorwaarde wordt gesteld voor de eerste benoemingen, zoals bepaald in het koninklijk besluit van 30 juli 1981, tot vaststelling van het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, kan de vroegere beroepsbedrijvigheid in de privé-sector van de betrokken ambtenaar, die geacht wordt de voor de uitoefening van zijn ambt vereiste nuttige ervaring te hebben opgedaan, in aanmerking komen voor de vaststelling van de wedde, met instemming van de Gemeenschapsminister, bevoegd inzake leefmilieu".

Hoewel in de ontworpen regeling uitsluitend het geval wordt beoogd van ambtenaren die werden benoemd op grond van het - door de benoemende overheid vastgestelde - bezit van de vereiste nuttige ervaring als bedoeld in de bijlage bij het administratief statuut van 30 juli 1981, lijkt de ontworpen bepaling aan het bestuur en aan de Gemeenschapsminister tot wiens bevoegdheid het leefmilieu behoort, de bevoegdheid te willen voorbehouden om - een

.../...

tweede keer, maar ditmaal met het oog op de weddevaststelling - te oordelen of de betrokkenen door hun beroepsbezigheid in de particuliere sector wel degelijk nuttige ervaring hebben verworven (1).

De ontworpen bepaling lijkt m.a.w. de mogelijkheid in te houden dat onderscheid wordt gemaakt tussen de ambtenaren die op grond van nuttige ervaring werden benoemd, in die zin dat de nuttige ervaring die als grondslag werd aangenomen voor hun benoeming, voor de enen wel, en voor de anderen niet in aanmerking zal komen voor de vaststelling van hun wedde.

Volgens de verklaringen van de gemachtigden van de Executieve, ligt het evenwel geenszins in de bedoeling aan de overheid de bevoegdheid toe te kennen om, geval per geval, de bij de benoeming van de betrokken ambtenaren in aanmerking genomen nuttige ervaring opnieuw te beoordelen en zou uitsluitend beoogd worden duidelijk te stellen dat de in de particuliere sector verworven nuttige ervaring (automatisch) in aanmerking zal worden genomen, ook in de gevallen waarin zulks thans niet kan op grond van het tweede lid van artikel 3, nl. wanneer de betrokkene zijn ervaring gedeeltelijk in de particuliere sector en gedeeltelijk in de openbare sector heeft verworven.

.../...

- (1) In de thans geldende regeling van artikel 3 komt die appreciatiebevoegdheid van de bevoegde overheid nog veel duidelijker tot uiting, waar wordt bepaald dat alleen in aanmerking kan worden genomen "de vroegere beroepsbedrijvigheid van de betrokken ambtenaar gedurende welke hij volgens het oordeel van de Minister van de Vlaamse Gemeenschap ... en met instemming van de Minister van het Openbaar Ambt, geacht wordt de voor de uitoefening van zijn ambt nuttige en onontbeerlijke ervaring te hebben opgedaan".

Indien zulks inderdaad de bedoeling van de Executieve is, kan het eerste lid van het ontworpen artikel 3 eenvoudiger als volgt worden geredigeerd :

"Wat de ambtenaren betreft die werden benoemd op grond van het bezit van nuttige ervaring als bedoeld in de bijlage bij het koninklijk besluit van 30 juli 1981 betreffende het administratief statuut van het personeel van de Openbare Afvalstoffenmaatschappij voor het Vlaamse Gewest, wordt, voor de vaststelling van hun wedde, rekening gehouden met de periode waarin ze die nuttige ervaring hebben verworven, ongeacht of die ervaring in de openbare of in de particuliere sector werd verkregen".

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.