

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 30 oktober 1992 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Executieve "tot uitvoering van artikel 10, § 6, vierde lid, van het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 houdende wijziging van de bezoldigingsregels van toepassing op het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van het onderwijs met volledig leerplan en van het onderwijs voor sociale promotie of met beperkt leerplan", heeft op 12 november 1992 het volgend advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKING.

Het ontwerp is een uitvoering van het bepaalde in het in de aanhef vermelde koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982, gewijzigd bij het decreet van 9 april 1992, naar luid waarvan de Vlaamse Executieve de voorwaarden bepaalt waaronder verhaal kan worden ingediend tegen het toewijzen aan een personeelslid van het onderwijs van prestaties die in de zin van dat besluit als bijbetrekking of overwerk dienen te worden beschouwd.

Blijkbaar is het ontwerp opgezet om het toewijzen van prestaties die als bijbetrekking of overwerk moeten worden beschouwd, te doen afnemen. Dat oogmerk sluit niet uit dat in de desbetreffende reglementering tevens voorzieningen worden opgenomen die de rechtsbescherming van de betrokken personeelsleden of kandidaten optimaliseren. Een dienstig middel daartoe is, in artikel 2, § 3, eerste lid, van het ontwerp, te voorzien in een termijn waarin de Vlaamse minister zijn beslissing, die slechts op het nageleefd zijn van de vormen en de procedure betrekking heeft, moet doen kennen. Omdat men kan aanvoeren dat de gegriefde tegen de beslissing van de inrichtende macht in administratief kortgeding slechts kan opkomen nadat de minister over het verhaal heeft beslist en omdat de bestreden toewijzing van rechtswege eindigt op de laatste dag van het lopende school-, academie- of dienstjaar (artikel 2, § 4), moet de termijn die aan de Vlaamse minister wordt opgelegd - wil men de rechten van de gegriefde vrijwaren - kort zijn.

.../...

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Opschrift.

Gelet op de draagwijdte van het ontwerp schrappen de woorden "vierde lid".

Aanhef.

In de eerste aanhefverwijzing schrijve men : "... , inzonderheid op artikel 10, § 6, vervangen bij decreet van 9 april 1992, ".

Men voege tevens een verwijzing in naar het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs III, inzonderheid naar artikel 20. Die bepaling biedt immers rechtsgrond voor het in werking stellen van artikel 17, 3°, van dat decreet (zie artikel 3 van het ontwerp).

Artikel 1.

Er is een gebrek aan coherentie tussen de bepalingen van de artikelen 1 en 2. Zij moeten nochtans op elkaar worden afgestemd : eerst moet het personeelslid een bezwaar indienen bij de inrichtende macht; komt men niet tot een oplossing, dan kan in beroep worden gegaan bij de Vlaamse minister voor Onderwijs.

.../...

Daarop gelet en om de tekst lichter te maken, wordt voorgesteld artikel 1 te redigeren als volgt :

Artikel 1.-

Tegen de toewijzing aan een personeelslid van prestaties die als bijbetrekking of overwerk dienen te worden beschouwd, kan de gegriefde bij een ter post aangetekende brief in verhaal komen bij de Vlaamse minister die het Onderwijs in zijn bevoegdheid heeft, hierna te noemen de Vlaamse minister (1), op voorwaarde dat :

- 1º de periode waarvoor de prestaties toegewezen zijn, 104 kalenderdagen overschrijdt;
- 2º de gegriefde bij de inrichtende macht die de prestaties heeft toegewezen, een kandidatuur voor een betrekking van het toegewezen ambt, vak of specialiteit had gesteld;
- 3º de gegriefde bij de inrichtende macht tegen de toewijzing bezwaar heeft aangetekend en deze laatste binnen tien dagen na ontvangst ervan, op het bezwaar niet is ingegaan. Het bezwaarschrift bevat het bewijs dat de gegriefde zich kandidaat heeft gesteld voor een betrekking van het toegewezen ambt, vak of specialiteit en de bevestiging van het verzoek tot aanstelling".

(1) Het ontwerp zal telkens in die zin worden aangepast.

Artikel 2.

Zoals in de algemene opmerking is gesuggereerd kan het aangewezen zijn in paragraaf 3, eerste lid, een termijn vast te stellen binnen welke de Vlaamse minister over het ingediende verhaal beslist. Het eerste lid kan dan worden gesteld als volgt :

"Binnen ... na ontvangst van het antwoord van de betrokken inrichtende macht onderzoekt de Vlaamse minister of zijn afgevaardigde :

- a) of de toewijzing is geschied overeenkomstig de procedures bepaald in dit besluit en in het koninklijk besluit nr. 63 van 20 juli 1982 houdende wijziging van de bezoldigingsregels van toepassing op het onderwijzend en daarmee gelijkgesteld personeel van het onderwijs met volledig leerplan en van het onderwijs voor sociale promotie, of met beperkt leerplan;
- b) of een motivering is gegeven voor de beslissing waartegen wordt opgekomen".

In het tweede lid van paragraaf 3 schrijve men dan "Indien de Vlaamse minister of zijn afgevaardigde vaststelt dat de procedures werden nageleefd ..." en in het derde lid "Indien de Vlaamse minister of zijn afgevaardigde vaststelt dat de procedures niet werden nageleefd ...".

.../...

Artikel 3.

Blijkens artikel 20 van het decreet van 9 april 1992 betreffende het onderwijs III zijn artikel 17, 1° en 2°, op 1 september 1991 en artikel 18 op 1 juli 1991 in werking getreden.

Van artikel 17 van het decreet van 9 april 1992 blijft dus nog alleen onderdeel 3° in werking te stellen. Artikel 3 zal zich dan moeten beperken tot de inwerkingtreding van artikel 17, 3°, van het decreet van 9 april 1992 en van dit besluit in ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: H. COREMANS,	kamervoorzitter,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	staatsraden,
de Heer	: M. VAN DAMME,	
de Heren	: G. SCHRANS,	assessoren van de
	E. WYMEERSCH,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	: A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J. BAERT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. M.-C. CEULE, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

H. COREMANS.