

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 23 november 1992 door de Gemeenschapsminister van Onderwijs en Vorming, Cultuur, Jeugd en Wetenschappelijk Onderzoek van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Executieve van de Duitstalige Gemeenschap "houdende inrichting van een pool stagiairs en houdende vaststelling van zijn werking bij wijze van proef", heeft op 26 november 1992 het volgend advies gegeven :

1. Met het ontwerp wordt in het onderwijs georganiseerd door de Duitstalige Gemeenschap een pool van stagiairs gecreëerd waaruit kan worden geput om niet-vacante doch tijdelijke onbezette betrekkingen op te vullen.

Tot die pool worden toegelaten, binnen de perken vastgesteld door de Minister van Onderwijs en in volgorde van hun rangschikking, de tijdelijke personeelsleden die voldoen aan de voorwaarden bepaald in artikel 2 van het ontwerp en voor een aanstelling binnen de pool hebben gekandideerd. De poolstagiairs zullen een bijzondere groep vormen in het geheel van het bestuurspersoneel, onderwijzend personeel, opvoedend hulppersoneel en paramedisch personeel van het onderwijs.

Voor die pool van stagiairs wordt een eigen regeling van de stage, de vaste benoeming en de mutatie bepaald welke op diverse punten zelfs afwijkt van de rechtspositieregeling van het personeel van het gemeenschapsonderwijs, zoals die is vastgesteld onder meer in het koninklijk besluit van 22 maart 1969.

In strijd met de artikelen 31 en 35, derde lid, van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 staat het ontwerp bijvoorbeeld de toelating tot de stage en de vaste benoeming in een ambt toe, ook wanneer er geen vacante betrekking van dat ambt is. Voorts voert het voor de bedoelde stagiairs een regeling van wedertewerkstelling in, welke ertoe lijkt te leiden dat het wedertewerkgesteld personeelslid als poolstagiair zijn hoedanigheid van vast benoemd personeelslid verliest.

.../...

2. Zoals de Raad van State in vorige adviezen al heeft doen opmerken, behoren voorzieningen waarbij de rechtspositieregeling van het personeel van het onderwijs wordt bepaald, als een zaak van onderwijs tot de bevoegdheid van de Gemeenschappen en vallen zij onder het legaliteitsbeginsel bepaald in artikel 17, § 5, van de Grondwet. De delegatie die in de wet van 22 juni 1964 betreffende het statuut der personeelsleden van het rijksonderwijs - welke in de aanhef als rechtsgrond van dit ontwerp wordt vermeld - aan de Executieve wordt gegeven om het statuut van het personeel van het door haar georganiseerd onderwijs vast te stellen, moet dan ook met die beperking worden gelezen (1).

Die beperking krachtens de Grondwet houdt in dat voorzieningen welke voor de rechtspositieregeling van het in het onderwijs tewerkgesteld personeel van essentiële aard zijn, minstens in hun beginselen door de decreetgever moeten worden vastgesteld. De nieuwheid van de bedoelde pool en de eigen rechtspositieregels van de personen die ertoe behoren, maken van het ontwerp een aangelegenheid die - ook al is zij tijdelijk - niet langer zonder voorafgaande tussenkomst van de decreetgever kan worden geregeld. Het ontwerp van besluit dient derhalve, minstens in zijn essentiële beschikkingen, in een ontwerp van decreet te worden omgevormd.

(1) Advies van de Raad van State L. 20.823 van 27 juni 1991 over een ontwerp van besluit van de Executieve van de Duitstalige Gemeenschap tot wijziging van hoofdstuk III, paragraaf 4, van het koninklijk besluit van 22 maart 1969.

3. Onverminderd wat voorafgaat kunnen bij de ontworpen regeling reeds nu de volgende opmerkingen worden gemaakt :

- 1° naast de stagiairs die in de pool zullen worden opgenomen, kunnen volgens de gemachtigde van de Executieve, nog voorts stagiairs worden aangesteld overeenkomstig de statutaire regels opgenomen in het koninklijk besluit van 22 maart 1969. Dat komt niet tot uiting in het ontwerp;
- 2° de bepalingen van artikel 8 kunnen enkel op een juiste wijze worden begrepen indien zij gelezen worden in samenhang met artikel 7 van het ontwerp. Het ware dan ook beter, minstens de bepalingen van artikel 7 en artikel 8, eerste en tweede lid, in één enkel artikel samen te brengen. In fine van artikel 8 lijkt men overigens te moeten verwijzen naar "de artikelen 9 tot 16";
- 3° uit de artikelen 16 en 18 van het ontwerp volgt dat de pool, naast stagiairs, ook vast benoemde personeelsleden zal omvatten. Als dat zo is, is er een contradictie tussen die artikelen en de doelstelling van het ontwerp zoals die in het opschrift en in artikel 1 van het ontwerp is verwoord;
- 4° in artikel 18 moeten, volgens de gemachtigde van de Executieve, de woorden "waartoe hij behoort" worden geschrapt en dient men in de laatste zin te lezen "Deze mutatie opent geen toegang tot een ander ambt";

.../...

- 5° artikel 22 van het ontwerp schorst de uitvoering van artikel 35 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969. Zoals het ontwerp is gesteld, lijkt het echter de bedoeling te zijn om wat de in de pool op te nemen personeelsleden betreft, alle bepalingen van dat koninklijk besluit in verband met de stage en de vaste benoeming tijdelijk buiten toepassing te verklaren. Het ontwerp is op dat punt aan verduidelijking toe;
- 6° het ontwerp bevat geen bepaling betreffende de preciese rechtstoestand van het personeelslid dat bij de uitdoving van de regeling als stagiair of vast benoemde in de pool is opgenomen en niet kan worden tewerkgesteld in een al dan niet vacante betrekking van het ambt waarin het is benoemd;
- 7° het is aangewezen om voor de begrippen "ambt" en "betrekking" steeds dezelfde woorden te gebruiken.

De kamer was samengesteld uit

de Heer : H. COREMANS, kamervoorzitter,

Mevrouw : S. VANDERHAEGEN, staatsraden,

de Heer : M. VAN DAMME,

Mevrouw : A. BECKERS, griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. E. HAESBROUCK, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. G. VAN HAEGENDOREN, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

H. COREMANS.