

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 april 1993 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 voorontwerp van decreet "houdende inrichting van een pool stagiairs en vastbenoemden en houdende vaststelling van zijn werking", heeft op 20 april 1993 het volgend advies gegeven :

I. ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Om overeenkomstig het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 15 oktober 1991, het spoedeisend karakter van de adviesaanvraag te staven, wordt het volgende aangevoerd :

- "1. Ein Aufruf zur Aufnahme in den Praktikanten- und Definitivenpool ist für das zweite Trimester dieses Jahres vorgesehen.
2. Der vorliegende Text wurde bereits von der Ersten Kammer des Staatsrates am 26. November 1992 (L. 21.966-1) begutachtet und beinhaltet keine wesentlichen Abänderungen mehr.
3. Der Rat der Deutschsprachigen Gemeinschaft muss den Text ebenfalls im Dringlichkeitsverfahren abhandeln".

2. Wat de draagwijdte van de ontwerp-regeling en de noodzaak om die bij wege van een decreet vast te stellen betreft, mag worden verwezen naar 's Raads advies L. 21.966/1 van 26 november 1992 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", welk advies samen met dit bij de memorie van toelichting van het thans voorliggende ontwerp van decreet zal dienen te worden gevoegd.

In de memorie van toelichting wordt bevestigd dat met het inrichten van de beoogde pool gestreefd wordt naar

.../...

het creëren van een stabiliteit in de betrekking ten gerieve van de personeelsleden die sinds geruime tijd als tijdelijken zijn tewerkgesteld. Deze worden in de pool als stagiair opgenomen en kunnen, ook in die pool, later vast benoemd worden.

3. Het ontwerp heeft tot gevolg dat in het Duitstalig gemeenschapsonderwijs twee categorieën van ambten naast mekaar zullen bestaan, te weten ambten die volgens de regels van het in het koninklijk besluit van 22 maart 1969 vervat statuut worden opgevuld en ambten die als poolambten volgens de regels van dit ontwerp worden toegewezen.

Daarbij passen twee opmerkingen, elk van een andere orde.

Het aantal ambten dat in poolambten wordt omgevormd, wordt jaarlijks bepaald door de gemeenschapsminister die voor het Onderwijs bevoegd is, op voorstel van het Bestuur. Het ontwerp geeft geen criteria aan volgens welke een ambt als poolambt wordt aangeduid.

Aan de Raad van State is wel meegedeeld dat in poolambten worden omgevormd, de ambten die niet vacant zijn doch waarvan men mag verwachten dat zij langdurig door een tijdelijke zouden moeten worden waargenomen - bijvoorbeeld ambten waarvan de titularis in een status van detachering is - alsmede de ambten waarvan de vacature door de school ten onrechte niet is aangemeld.

.../...

Die toelichting zou best minstens in de memorie van toelichting moeten worden opgenomen.

De tweede opmerking betreft de rechtspositie van de personen die in de pool worden opgenomen. In het ontwerp is dienomtrent in een aantal bepalingen voorzien die evenwel niet volstaan om de rechtspositie van de betrokkenen op een sluitende wijze te regelen.

Uit het feit dat het in het ontwerp om een afwijkingsregeling gaat, moet volgen dat, wanneer het ontwerp zwijgt, de regels van het gemeen recht van toepassing zijn, in dit geval van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 en van de andere besluiten die samen het statuut van de personeelsleden van het Duitstalig gemeenschapsonderwijs vormen.

Zo is volgens de gemachtigde ambtenaar bijvoorbeeld erover geen betwisting dat een in de pool vastbenoemd personeelslid, bij de terugkeer van de titularis van het ambt, ter beschikking wordt gesteld en voor reffectatie en wedertewerkstelling in aanmerking komt zoals de personeelsleden benoemd volgens de bepalingen van het koninklijk besluit van 22 maart 1969.

Niettemin verdient het aanbeveling in het ontwerp uitdrukkelijk te stellen dat, tenzij in het ontwerp in een afwijkende, specifieke regeling is voorzien, de bestaande statuutregels op de personeelsleden welke in de pool zijn opgenomen, van toepassing blijven.

.../...

Omdat het niet zeker is dat alle van die laatstgenoemde regels op de personeelsleden van de pool in concreto toepasbaar zijn, kan het bovendien zelfs aanbeveling verdienen het ontwerp aan te vullen met een bepaling waarbij de Executieve uitdrukkelijk ertoe wordt gemachtigd de in het ontwerp-decreet vervatte regeling aan te vullen met de bepalingen die voor een vrijwaring van de rechtspositie van de in de pool opgenomen personeelsleden nodig mochten blijken.

4. In enkele artikelen van het ontwerp (artikelen 3, 8, 12, 15 en 16) wordt een gemeenschapsminister rechtstreeks door de decreetgever met een opdracht belast. Overeenkomstig de artikelen 68 en 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen is de taakverdeling in de schoot van de deelregering, zaak van deze laatste. Men vervange derhalve het woord "minister" telkens door "Executieve".

II. BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Opschrift.

Om duidelijker aan te geven om welke personeelsleden het gaat, stelle men het opschrift als volgt :

"Ontwerp van decreet tot organisatie van een pool van personeelsleden in het Duitstalig gemeenschapsonderwijs".

Artikel 1.

Om de bij het opschrift vermelde reden, ware het beter artikel 1 te redigeren als volgt :

"Artikel 1.-

In het onderwijs georganiseerd door de Duitstalige Gemeenschap wordt een pool van personeelsleden opgericht".

Artikel 2.

1. De voorwaarden, opgenomen in dit artikel, stemmen overeen met de voorwaarden vermeld in artikel 33 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 op één uitzondering na : de leeftijdsgrens van 50 jaar is niet vermeld. Aan de Raad van State is meegedeeld dat het de bedoeling is die voorwaarde, opgenomen in artikel 33, 5°, van het hiervoor vermelde besluit, eerstdaags op te heffen.

2. In 5° moet worden verwezen naar artikel 20 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969.

.../...

Artikel 3.

Het is niet onmiddellijk duidelijk wat met de woorden "indien hij het noodzakelijk vindt" wordt bedoeld. Volgens de gemachtigde ambtenaar moeten zij zo worden gelezen dat de minister (lees : de Executieve), na toepassing van de reffectatieregeling en na aanstelling of benoeming van personeelsleden in vacante betrekkingen volgens de procedure bedoeld in het koninklijk besluit van 22 maart 1969, op voorstel van het bestuur, oordeelt welke ambten in de pool moeten worden opgenomen.

Indien zulks inderdaad de bedoeling is, ware het geraden die verduidelijking minstens in de commentaar bij dat artikel op te nemen.

Artikel 4.

Deze bepaling bevat een regeling voor de eerste oproep en voor de opvulling van de beschikbare ambten. Volgens de gemachtigde ambtenaar zullen met die eerste oproep alle beschikbare poolambten bereikt zijn, en kan men daarna, indien er nieuwe ambten vrij komen, volgens de normale procedure verder werken.

.../...

Artikel 7.

In de inleidende zin moet ook worden verwezen naar artikel 4 van het ontwerp dat, in zijn tweede lid, eveneens een voorwaarde van dienstanciënniteit stelt.

Artikel 8.

In het tweede lid wordt melding gemaakt van een aantal categorieën van onderwijspersoneel. Die vermelding is onvolledig en kan verwarrend werken. Tenzij het de bedoeling is de regeling in ontwerp tot de opgesomde categorieën te beperken - wat noch uit de tekst, noch uit de memorie van toelichting blijkt -, ware het eenvoudiger en juister het eerste lid te stellen als volgt :

"De kandidaten worden op 1 september tot de pool toegelaten in de volgorde van hun rangschikking".

Het tweede lid kan dan worden geschrapt.

In het derde lid, dat dan het tweede lid wordt, schrijve men : "Een uittreksel uit het besluit tot toelating in de pool ...".

Artikel 12.

Men kan het derde en het vierde lid zo lezen dat aan de Raad van beroep een adviesbevoegdheid wordt toegekend

.../...

in geval van benoeming of afdanking van een stagiair, en een beslissingsbevoegdheid in geval van verlenging van de stage. Vraag is of zulks de bedoeling is.

In het vijfde lid wordt de afdanking na stageverlenging geregeld. Men mag ervan uitgaan dat die afdanking zal geschieden volgens de regels vermeld in artikel 10. Men voege daarom aan de eerste zin toe : "wiens afdanking na een stageverlenging wordt voorgesteld volgens het bepaalde in artikel 10, mag ...".

Voorts vervange men in de tweede zin de woorden "bovenvermelde termijn" door "de in het vorig lid bepaalde termijn".

Artikel 17.

In voorkomend geval zal de redactie moeten worden aangepast in overeenstemming met de tekst welke voor artikel 8, eerste lid, zal worden vastgesteld.

Artikel 18.

Volgens de gemachtigde ambtenaar kan van de bepaling van artikel 18 enkel toepassing worden gemaakt wanneer de Executieve, met toepassing van artikel 22, tweede lid, de schorsing van de mutatieregeling opheft of daarvan afwijkingen toestaat. Dat blijkt niet uit de tekst van artikel 18.

.../...

Artikel 22.

Met het opschorten van het toepassen van artikel 32 van het koninklijk besluit van 22 maart 1969 wordt voor alle ambten, ongeacht of zij in de pool zijn opgenomen of niet, een mutatiestop ingevoerd.

Naar luid van het tweede lid kan de Executieve van het bepaalde in het eerste lid afwijken. Volgens de gemachtigde van de Executieve staat die bepaling de Executieve toe de mutatiestop op te heffen doch slechts voor de ambten waarvoor geen poolwervingen meer kunnen worden gedaan. Dat blijkt niet met zoveel woorden uit de bepaling van het tweede lid, evenmin uit de commentaar bij dit artikel.

Artikel 23.

Een overgangsbepaling als die welke in artikel 23 is opgenomen, hoort thuis in het decreet dat het voor advies voorgelegde decreet, hetzij opheft, hetzij door een nieuwe regeling vervangt. In dit ontwerp is zij voorbarig. Wel kan men, ter informatie van de betrokkenen, de zienswijze van de overheid in de memorie van toelichting vermelden. Zeker is dat de huidige decreetgever de toekomstige decreetgever niet kan binden.

.../...

Artikel 25.

Krachtens artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, is de Executieve met de uitvoering van de decreten belast. De bepaling van artikel 25 dient derhalve te worden geschrapt.

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. J. BAERT, auditeur.
De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld door de H.
G. VAN HAEGENDOREN, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

H. COREMANS.