

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 5 januari 1994 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "tot opheffing van sommige bepalingen van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid en van sommige bepalingen van het koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 betreffende de cumulaties van beroepsactiviteiten in sommige openbare diensten en tot opheffing van wettelijke bepalingen inzake prioritaire aanwerving bij de diensten van de Vlaamse Regering", heeft op 11 januari 1994 het volgend advies gegeven :

Volgens artikel 84, tweede lid, dat bij de wet van 15 oktober 1991 is ingevoegd in de gecoördineerde wetten op de Raad van State, moeten in de adviesaanvraag de redenen worden aangegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt die motivering als volgt :

"Gelet op de dringende noodzakelijkheid had ik graag dat het advies zou worden verstrekt binnen de bij artikel 84 van de gecoördineerde wetten voorgeschreven termijn. Het voormelde decreet zal immers gelijktijdig inwerkingtreden, op 1 januari 1994, met het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel. Het ontwerp van decreet is noodzakelijk ter begeleiding van het voormelde besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993".

*

* *

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies werd toegemeten, dient de Raad van State zich te bepalen tot het maken van de volgende opmerkingen.

*

* *

.../...

STREKKING VAN HET ONTWERP.

Het voor advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe een aantal decretale en wettelijke bepalingen op te heffen.

Het betreft onder meer bepalingen die de organisatie en de werking van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en het statuut van het personeel ervan betreffen en die werden opgenomen in het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid. Die bepalingen zijn overbodig geworden als gevolg van de inwerkingtreding van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 november 1993, waarbij de Vlaamse Regering op grond van de bevoegdheid die haar door artikel 87 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen is toegekend, de organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel heeft vastgesteld.

Het ontwerp beoogt tevens de opheffing van een aantal zogeheten prioriteitswetten wat de aanwerving van het personeel van de diensten van de Vlaamse Regering betreft.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Artikel 1.

Het volstaat te schrijven : "Dit decreet regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 59bis van de Grondwet".

.../...

Aangezien de Raad en de Regering van de Vlaamse Gemeenschap met toepassing van artikel 59bis, § 1, tweede lid, van de Grondwet de bevoegdheden van de gewestorganen uitoefenen (artikel 1, § 1, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen), beschikt het Vlaamse Gewest immers niet over eigen organen noch over eigen diensten en personeel (1) en kan de ontworpen regeling derhalve niet worden aangemerkt als een aangelegenheid bedoeld in artikel 107quater.

Artikel 2.

Men redigere dit artikel als volgt :

"In het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid worden de artikelen 78 tot 96, gewijzigd bij de decreten van 23 oktober 1991 en 1 juli 1992, en artikel 97, § 2, opgeheven".

Artikel 3.

Aangezien het vaststellen van de rechtspositieregeling van het personeel krachtens artikel 87 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 een aan de Vlaamse Regering voorbehouden bevoegdheid is, ware het meer in overeenstemming met die bepaling indien de decreetgever zich

(1) Raad van State, afdeling administratie, arrest Desmet, nr. 35.046, van 5 juni 1990.

ertoe zou beperken de Vlaamse Regering te machtigen om artikel 97, § 1, van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid op te heffen, waarna de Vlaamse Regering de ontworpen bepaling hetzij kan opnemen in een apart besluit, hetzij als een overgangsbepaling kan invoegen in het besluit van de Vlaamse Regering van 24 november 1993 dat de rechtspositie van de ambtenaren regelt.

In elk geval moeten de woorden "Artikel 97, § 1, van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid" worden vervangen door "Artikel 97, § 1, van hetzelfde decreet".

Artikel 4.

1. Naar luid van dit artikel wordt het koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 betreffende de cumulaties van beroepsactiviteiten in sommige openbare diensten - de artikelen 4, 5 en 9bis uitgezonderd - opgeheven wat betreft het personeel waarop het besluit van de Vlaamse Regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel "toepasselijk wordt verklaard".

De aangehaalde woorden kunnen de indruk wekken dat de opheffing enkel geldt voor de categorieën van personeelsleden waarop het besluit van 24 november 1993 onrechtstreeks door middel van een ander besluit zal worden van toepassing

.../...

gemaakt (1) en niet op de personeelsleden waarop het besluit krachtens zijn artikel I 1 rechtstreeks van toepassing is. Zulks blijkt niet de bedoeling te zijn van de stellers van het ontwerp. De redactie van artikel 4 moet bijgevolg op dit punt worden aangepast.

2. Wat het personeel betreft waarop het besluit van toepassing zal worden verklaard en wat het niet-wetenschappelijk personeel van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen betreft, doet zich een bijkomende moeilijkheid voor. Het is kennelijk de bedoeling van de Vlaamse Regering de cumulatiebepalingen slechts op te heffen voor het personeel waarop de nieuwe cumulatieregeling, opgenomen in deel IV van de rechtspositieregeling, van toepassing is. Dat blijkt niet uit de ontworpen bepaling, die er, letterlijk genomen, toe strekt het koninklijk besluit nr. 46 op te heffen voor het personeel waarop de rechtspositieregeling van toepassing is verklaard, ook al zou deel IV niet van toepassing zijn verklaard.

3. Rekening houdend met de vorenstaande opmerkingen, wordt voorgesteld artikel 4 te redigeren als volgt :

"Art. 4. Het koninklijk besluit nr. 46 van 10 juni 1982 betreffende de cumulaties van beroepsactiviteiten in sommige openbare diensten, gewijzigd bij de wet van 28 december 1983

(1) Zie de toelichting bij de rechtspositieregeling van het personeel van de Vlaamse Gemeenschap (B.S. 20 december 1993, pp. 27235 - 27236).

en bij de koninklijke besluiten nr. 142 van 30 december 1982, nr. 424 van 1 augustus 1986 en nr. 445 van 20 augustus 1986, wordt, met uitzondering van de artikelen 4, 5 en 9bis, opgeheven wat betreft het personeel waarop het besluit van de Vlaamse Regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de rechtspositie van het personeel, inzonderheid deel IV, van toepassing is of toepasselijk verklaard wordt".

Artikel 5.

1. Artikel 5 van het ontwerp beoogt de opheffing, wat de aanwerving van het personeel van de diensten van de Vlaamse Regering betreft, van een aantal wetten of genummerde koninklijke besluiten waarbij, in afwijking van het grondwettelijk voorschrift van de gelijke toegang van alle Belgen tot alle openbare ambten, voor bepaalde categorieën van personen op grond van bijzondere omstandigheden in een prioritaire behandeling bij de aanwerving en in een bijzondere regeling van hun administratieve en geldelijke anciënniteit wordt voorzien.

Zoals de Raad van State in een vroeger advies heeft doen opmerken, kan betwisting rijzen over de vraag of bepalingen die op zulke wijze en veelal op gronden van nationale erkentelijkheid of solidariteit de toegang tot het

.../...

openbaar ambt regelen, door de decreetgever buiten werking kunnen worden gesteld (1).

2. Indien artikel 5 in het ontwerp wordt behouden, dienen de wetten en koninklijke besluiten te worden vermeld die de op te heffen teksten wijzigen.

Moeten in dat geval worden vermeld in de bepaling

- na het eerste streepje, de wetten van 20 december 1957, 1 december 1969, 12 december 1983 en 22 december 1989, het koninklijk besluit nr. 103 van 20 oktober 1982 en de koninklijke besluiten van 27 juni 1962 en 12 april 1965;
- na het derde streepje, de wetten van 2 april 1965 en 22 juli 1969 en het koninklijk besluit nr. 103 van 20 oktober 1982;
- na het vierde streepje, de wet van 22 augustus 1975;
- na het vijfde streepje, de wet van 4 juni 1970 en het koninklijk besluit van 28 juli 1969.

(1) Zie het advies L. 20.414/1 dat de Raad van State op 10 januari 1991 heeft gegeven in verband met artikel 15 van het decreet van 27 maart 1991 betreffende de rechtspositie van bepaalde personeelsleden van het gemeenschapsonderwijs (Gedr. St., Vlaamse Raad, 1990-1991, nr. 470/1, p. 83-84).

De kamer was samengesteld uit

de Heer	: W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	staatsraden,
de Heer	: M. VAN DAMME,	
de Heren	: J. GIJSSELS,	assessoren van de
	A. ALEN,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	: F. LIEVENS,	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, eerste referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS.

W. DEROOVER.