

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 6 mei 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 ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende toekenning van een verlof voorafgaand aan de pensionering", heeft op 10 mei 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 :

"Het spoedeisend karakter van deze adviesaanvraag volgt uit het feit dat deze regeling zo spoedig mogelijk in werking moet treden, om de veranderingsprocessen binnen het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap niet te vertragen. Meer bepaald plan ik de uitvoering van de afdelingen (samenstelling vroegere besturen en diensten) in juni 1994. Aan het hoofd daarvan komen afdelingshoofden, zodat overtollige personeelsleden uit de rangen 13, 14, 15 en 16 die geen functioneel te verantwoorden plaats meer innemen, zo spoedig mogelijk van deze uitstapregeling gebruik moeten kunnen maken. Bovendien dienen de besparingsobjectieven gehandhaafd te blijven".

*

* *

STREKKING VAN HET ONTWERP.

Het ontwerp strekt ertoe aan de ambtenaren van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap van de rangen 13 tot 16 die op 30 september 1994 ten minste 55 jaar en ten hoogste 59 jaar oud zijn en die bij het bereiken van de leeftijd van 60 jaar vervroegd met pensioen kunnen gaan, de

.../...

mogelijkheid te bieden een verlof voorafgaand aan het pensioen te vragen (artikelen 1 en 4 van het ontwerp). Dit verlof is een gunst : indien de goede werking van de dienst erdoor in het gedrang komt, kan die gunst worden geweigerd (artikel 2 van het ontwerp). Het verlof kan worden toegestaan vanaf 1 mei 1994, de aanvraag moet vóór 1 oktober 1994 worden ingediend en het verlof dient uiterlijk op 1 maart 1995 aan te vangen (artikelen 3 en 8 van het ontwerp). De artikelen 5 tot 7 regelen de toekenning van een wachtgeld aan de betrokken ambtenaren.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

1. Men redigere het eerste lid van de aanhef als volgt :

"Gelet op de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, inzonderheid op artikel 87, § 3, gewijzigd bij de wet van 8 augustus 1988;"

2. De considerans in het zevende lid van de aanhef kan worden weggelaten.

.../...

Artikel 1.

1. Men redigere de inleidende zin als volgt :

"Artikel 1. De ambtenaren van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap van de rangen 13, 14, 15 en 16, die daartoe een aanvraag hebben ingediend, kunnen een verlof, voorafgaand aan de pensionering krijgen indien zij : ...".

In fine van het artikel dienen dan de woorden
"- een aanvraag hebben ingediend" te worden weggelaten.

2. In de bepaling na het tweede streepje schrijve men "op 30 september 1994 minimum ..." in plaats van "op de uiterste datum voor de indiening van de kandidaturen minimum ...". Blijkens het bepaalde in artikel 3, eerste lid, van het ontwerp is de bedoelde uiterste datum immers 30 september 1994 (1).

(1) Men zal vaststellen dat in de "artikelsgewijze commentaar" bij dit ontwerp, in tegenstelling tot het bepaalde in artikel 3, eerste lid, van het ontwerp, de datum van 1 oktober 1994 wordt vermeld als uiterste datum voor het indienen van de kandidaturen (lees : aanvragen).

Artikel 2.

Men redigere dit artikel als volgt :

"Het toestaan van het artikel 1 bedoelde verlof is een gunst die slechts wordt verleend als de goede werking van de dienst er niet door in het gedrang komt".

Artikel 3.

1. In het eerste lid van dit artikel vervange men de woorden "De ambtenaar van rang 13, 14, 15 of 16 die ..." door "De ambtenaar die ..." en schrijfve men "... uiterlijk op 30 september 1994 ..." in plaats van "... uiterlijk voor 1 oktober 1994 ...".

2. Luidens het tweede lid van dit artikel moet de beslissing tot toekenning van het verlof voorafgaand aan de pensionering "gemotiveerd" worden. Het vereiste van de formele motivering van de bedoelde beslissing vloeit reeds voort uit artikel 2 van de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen. Die wetsbepaling legt een algemene verplichting op voor alle administratieve overheden als bedoeld in artikel 14 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State - zowel voor de federale als voor de gemeenschaps- en gewestoverheden - om hun eenzijdige rechtshandelingen met individuele strekking uitdrukkelijk te motiveren. Aangezien het ontwerp geen verderreikende motiveringsverplichting beoogt op te leggen

.../...

dan de voornoemde wet, is het vanuit wetgevingstechnisch oogpunt af te raden diezelfde verplichting te bevestigen in het ontwerp.

3. Met het woord "bekendmaken" wordt doorgaans de publicatie in het Belgisch Staatsblad bedoeld (1). Besluiten met individuele draagwijdte die niet worden bekendgemaakt, worden "ter kennis gebracht".

4. Volgens de uitleg verschaft door de gemachtigde van de Vlaamse regering, zal de in het tweede lid bedoelde "datum van de aanvraag" worden bepaald aan de hand van de poststempel. Gelet op het strikte karakter van de gestelde termijn en de belangrijke gevolgen die voortvloeien uit het niet in acht nemen ervan, verdient het aanbeveling te bepalen dat de aanvraag bij een ter post aangetekende brief moet gebeuren en dat de datum van het postmerk bepalend is.

5. De woorden "mag hij ervan uitgaan dat het verlof is toegekend" horen niet thuis in een normatieve tekst. Indien het de bedoeling is het niet tijdig ter kennis brengen van een beslissing gelijk te stellen met een positieve beslissing, dient men te schrijven : "wordt het verlof geacht te zijn toegestaan".

(1) Zie artikel 190 van de Grondwet en artikel 4 van de wet van 31 mei 1961 betreffende het gebruik der talen in wetgevingszaken, het opmaken, bekendmaken en inwerking-treden van wetten en verordeningen.

Overigens moet worden vastgesteld dat in de gevallen waarin zulke "impliciete beslissing" intervenueert, het niet duidelijk is hoe de maand zal bepaald worden waarin het bedoelde verlof zal ingaan, tenzij men aanneemt dat het overleg daaromtrent tussen de ambtenaar en de beslissende overheid nog kan plaatshebben na het verstrijken van de beslissingstermijn.

6. Rekening houdend met voorgaande opmerkingen, kan artikel 3 als volgt worden geredigeerd :

"Art. 3. De ambtenaar die van het voormelde verlof gebruik wil maken, dient uiterlijk op 30 september 1994 bij een ter post aangetekende brief een aanvraag in bij de administratie Ambtenarenzaken. De datum van het postmerk is bepalend.

Het verlof gaat in op de eerste dag van de maand, bepaald na overleg met de ambtenaar, doch ten laatste op 1 maart 1995.

De Vlaamse regering beslist op advies van het college van secretarissen-generaal.

De beslissing wordt de ambtenaar ter kennis gebracht binnen dertig kalenderdagen na de datum van de aanvraag. Indien de ambtenaar niet tijdig op de hoogte is gebracht, wordt het verlof geacht te zijn toegekend".

.../...

Artikel 6.

Men schrappe de woorden "- de kinderbijslag". De regeling inzake de kinderbijslag is immers een tot de bevoegdheid van de federale overheid behorende aangelegenheid (1), zodat het de Vlaamse regering niet toekomt te bepalen dat de in het ontwerp bedoelde ambtenaren hun aanspraak op kinderbijslag behouden.

Artikel 9.

Zoals de Raad van State reeds in vorige adviezen heeft opgemerkt, moet in een bepaling die de minister aanwijst welke belast is met de uitvoering van het besluit, die minister worden vermeld met de benaming welke op het ogenblik van de aanwijzing geldt en welke voorkomt in het besluit waarin de samenstelling van de Vlaamse regering en de bevoegdheden van de leden ervan worden bepaald.

Zoals de voordracht en de medeondertekening van het besluit, valt de uitvoering immers te beschouwen als een eenmalige handeling. Derhalve is het aangewezen dat, zoals in het voordrachtformulier en bij de medeondertekening het geval is, de met de uitvoering van het besluit belaste minister of ministers in de uitvoeringsbepaling worden vermeld met hun officiële titel (zie ook Lambotte C., *Technique législative et codification. Notes et exemples*,

(1) Zie de artikelen 3 en 18 van de wetten betreffende de kinderbijslag voor loonarbeiders, gecoördineerd op 19 december 1939.

Brussel, 1988, p. 109). Dat gebruik dringt zich op ongeacht of de betrokken minister of ministers één of meer bevoegdheden uitoefenen.

Men redigere artikel 9 derhalve als volgt :

"Art. 9. De Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken is belast met de uitvoering van dit besluit".

De kamer was samengesteld uit

de Heren :	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	P. LEMMENS,	
de Heer :	J. GIJSSELS,	assessoren van de
Mevrouw :	Y. MERCHIEERS,	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.