

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 29 juni 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 "tot uitvoering van het decreet van 1 december 1993 betreffende de erkenning en de subsidiëring van de Stichting voor de Vlaamse School-sport", heeft op 5 juli 1994 het volgend advies gegeven :

In strijd met het bepaalde in artikel 84, tweede lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, ingevoegd bij de wet van 15 oktober 1991, worden in de adviesaanvraag geen redenen aangegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

*

*

*

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit bevat een aantal maatregelen die tot doel hebben de Stichting voor de Vlaamse Schoolsport, opgericht bij decreet van 1 december 1993, operationeel te maken.

Een eerste reeks van bepalingen heeft betrekking op de rechtspositie van de personeelsleden van de Stichting (artikelen 2 tot 4 van het ontwerp); een tweede reeks regelt erkennings- en subsidiëringsvoorwaarden en het toezicht op de aanwending van de toegekende middelen (artikelen 1 en 5 tot 9 van het ontwerp).

2. Luidens artikel 3, § 1, van het decreet van 1 december 1993 is de Stichting opgericht als een instelling van openbaar nut als bedoeld in de wet van 27 juni 1921 waarbij aan de verenigingen zonder winstgevend doel en aan de instellingen van openbaar nut rechtspersoonlijkheid wordt verleend. In de zin van die wet is een instelling van

.../...

openbaar nut een privaatrechtelijke rechtspersoon waarop de regering slechts een recht van toezicht heeft; de regering mag in het beheer van de instelling niet tussenbeide komen noch haar beslissingen wijzigen of vernietigen (1). Met het decreet wordt evenwel op verschillende plaatsen afgeweken van de bepalingen van de wet van 27 juni 1921 en wordt de Stichting in ruime mate aan een inmenging van overheidswege onderworpen.

2.1. In tegenstelling met wat bepaald is in artikel 30 van de wet van 27 juni 1921 is het statutair doel waarvoor de Stichting moet worden opgericht om voor erkenning in aanmerking te komen, alsook de samenstelling van de raad van bestuur bij decreet bepaald (artikelen 3, §§ 2 en 4, 4 en 5, § 1 van het decreet). Het aantal leden van de raad van bestuur moet door de Vlaamse regering worden bepaald (artikel 5, § 2 van het decreet).

De decreetgever bepaalt voorts de personeelsformatie van de Stichting (artikel 6, §§ 2 tot 4) en geeft de Vlaamse regering opdracht de nadere regels inzake de personeelsformatie en het aantal en de aanwervingsvoorwaarden van de contractuele personeelsleden vast te stellen (artikel 6, § 5).

(1) Zie Mast, A./Dujardin, J., Overzicht van het Belgisch Administratief Recht, 13de druk, 1994, nrs 57 en 59.

Al deze door de decreetgever of bij delegatie door de Vlaamse regering opgelegde verplichtingen worden onder de vorm van erkenningsvoorwaarden opgelegd (art. 3, § 3, van het decreet).

Luidens artikel 7, van het decreet, worden vervolgens op de activiteiten van de Stichting toezicht en controle uitgeoefend volgens de regels bepaald door de Vlaamse regering.

Ten slotte blijkt uit het decreet dat slechts één instelling in aanmerking kan komen voor erkenning en subsidiëring (artikel 3, § 2).

2.2. Uit de economie van het decreet van 1 december 1993, inzonderheid uit de mate van overheidsinmenging die door de decreetgever is gewild en uit het monopolie dat aan de Stichting is toegekend, mag derhalve worden afgeleid dat de Stichting voor de Vlaamse Schoolsport is geconcipieerd als een instelling van openbaar nut in de zin van artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en dan ook aan de toepassing van dit artikel is onderworpen.

3. Zoals hiervoor is vermeld, behelst het ontwerp een reeks van maatregelen die de rechtspositie van het personeel betreffen.

.../...

Luidens artikel 9, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 kan het decreet de oprichting, samenstelling, bevoegdheid, werking en toezicht van de door de Gemeenschap op te richten instellingen regelen "onverminderd artikel 87, § 4" van dezelfde bijzondere wet. In dit verband heeft de Raad van State, afdeling wetgeving, er reeds op gewezen dat

"Deze laatste bepaling, ingevoegd bij artikel 12, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1988, (...) aan de Koning op(draagt) om de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van het rijkspersoneel aan te wijzen, die van rechtswege van toepassing zullen zijn op onder meer het personeel van de publiekrechtelijke rechtspersonen die afhangen van de Gemeenschappen en de Gewesten. (...)

De bedoelde algemene principes zijn vastgesteld bij het koninklijk besluit van 22 november 1991 tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de Executieven en van de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen.

Dit koninklijk besluit (is) vernietigd (...) bij arrest nr. 47.689 van de Raad van State van 31 mei 1994. Ten gevolge van die vernietiging moet dat koninklijk besluit geacht worden nooit te zijn genomen. Dit heeft op zijn beurt tot gevolg dat een aantal bepalingen van de bijzondere wet van 8 augustus 1988, waarvan de inwerkingtreding afhing van de inwerkingtreding van het koninklijk besluit dat de algemene principes van het statuut van het rijkspersoneel zou aanwijzen, geacht moeten worden evenmin in werking te zijn getreden. Dit is onder meer het geval met "artikel 16, 4°, wat het daarin bedoelde artikel 13, § 6, betreft" (artikel 18, § 3, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1988), hetgeen concreet betekent dat artikel 13, § 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 thans niet meer als opgeheven beschouwd kan worden.

.../...

Volgens artikel 13, § 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, in de versie vóór de opheffing ervan, worden de bevoegdheden die door de wet van 16 maart 1954 worden toegekend aan de Minister tot wiens bevoegdheid het Openbaar Ambt behoort, uitgeoefend door de overeenkomstige organen van de Gemeenschap of het Gewest, "met uitzondering van de vaststelling van het administratief en geldelijk statuut". Hieruit volgt dat voor de vaststelling van het statuut, met name van personeelsleden van de instellingen die afhangen van de Gemeenschappen of de Gewesten, het akkoord vereist is van de federale Minister tot wiens bevoegdheid de Ambtenarenzaken behoren (1)".

In afwachting dat de opheffing van artikel 13, § 6, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 (andermaal) in werking treedt, met name ingevolge de vaststelling en de inwerkingtreding van een nieuw koninklijk besluit dat de algemene principes van het statuut van het rijkspersoneel aanwijst, is de statutaire regeling die met het ontworpen besluit wordt vastgesteld, voorlopig onderworpen aan het akkoord van de federale Minister van Ambtenarenzaken en is zij niet in zoverre gereed dat zij aan de Raad van State, afdeling wetgeving, voor advies kan worden voorgelegd.

4. In zover de tweede reeks van maatregelen, die erkennings- en subsidiëringsvoorwaarden betreffen, niet een onafscheidelijk deel van de gehele regeling vormen en derhalve afzonderlijk zouden kunnen worden genomen, dient in subsidiaire orde te worden opgemerkt wat volgt.

(1) Advies L. 23.448/8 van 14 juni 1994 over een voorstel van ordonnantie houdende de oprichting van de "Grondregie van het Brusselse Hoofdstedelijk Gewest" en over drie amendementen op dat voorstel.

4.1. De wet van 27 juni 1921 vormt geen rechtsgrond voor het decreet; in de aanhef moet de vermelding ervan bijgevolg worden geschrapt.

4.2. Het decreet moet, zowel in het opschrift als in de aanhef en de tekst van het besluit, telkens met het juiste opschrift worden aangegeven.

4.3. In artikel 1 moet worden verwezen naar artikel 5, § 1, in plaats van naar artikel 5, § 2, van het decreet.

4.4. In artikel 5, § 1, 1º, moet worden verduidelijkt of de stichting vanaf 1 januari 1995 ook in Vlaams-Brabant werkzaam zal zijn.

In artikel 5, § 1, 4º, lijkt men, gezien de materie, eerder "gemeenschaps-" dan "gewestelijk" te moeten schrijven.

4.5. Vermits onder schoolsport ook de georganiseerde sportbeoefening in naschools verband wordt verstaan, dient het ontwerp, om reden van behoorlijk bestuur, mede te worden voorgesteld en ondertekend door de Vlaamse minister van Cultuur.

De kamer was samengesteld uit

Mevrouw : S. VANDERHAEGEN, kamervoorzitter,

de Heren : M. VAN DAMME, staatsraden,
D. ALBRECHT,

Mevrouw : A. BECKERS, griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS.

S. VANDERHAEGEN.