KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 25 juli 1994 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "betreffende de mededeling van de vaste benoeming aan het departement Onderwijs", heeft op 22 september 1994 het volgend advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP.

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe de regels vast te stellen volgens welke de vaste benoeming in het gemeenschapsonderwijs, enerzijds, in het gesubsidieerd onderwijs en in de gesubsidieerde psycho-medisch-sociale centra, anderzijds, moet worden meegedeeld aan het departement van onderwijs opdat zij uitwerking zou hebben ten aanzien van de overheid.

2. De in de aanhef vermelde decreetsbepalingen verlenen de Vlaamse regering enkel de bevoegdheid om de mededeling van een vaste benoeming in een wervingsambt te regelen. Uit de artikelen II.15, II.32 en II.52 van het voorontwerp van decreet betreffende het onderwijs VI, zoals het voor advies aan de Raad van State, afdeling wetgeving, is voorgelegd, blijkt dat het de bedoeling is, met uitwerking op 1 januari 1993, ook de mededeling van de vaste benoeming in een selectie- en bevorderingsambt te regelen. De ontworpen regeling zal derhalve, althans wat deze laatste mededeling betreft, niet rechtsgeldig kunnen worden vastgesteld dan nadat de Vlaamse Raad de hiervoren opgesomde bepalingen heeft goedgekeurd. In dat geval zullen in de aanhef ook deze bepalingen als rechtsgrond moeten worden aangewezen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Artikel 2.

1. Zoals deze bepaling thans is gesteld, is enkel de tijdig en formeel correct (door middel van het correcte formulier ad hoc) meegedeelde vaste benoeming tegenwerpelijk (ex tunc) aan de overheid.

De vraag rijst welk het lot is van de laattijdige mededeling, alsook van iedere niet-conforme mededeling. Indien de sanctie hiervan is - zoals uit de ontworpen bepaling kan worden afgeleid - de (prima facie onherroepelijke) niet-tegenwerpelijkheid van de vaste benoeming aan de overheid, is het zeer de vraag of de regeling niet strijdig is met het redelijkheidsprincipe.

De sanctie treft immers ook het op regelmatige wijze vast benoemde personeelslid, terwijl dit, wat de tegenwerpelijkheid van zijn benoeming aan de overheid betreft, afhangt van het al dan niet zorgvuldig en tijdig optreden van zijn inrichtende macht. De plicht tot mededeling rust immers alleen op de inrichtende macht.

2. Het ontworpen artikel bepaalt zowel de termijn waarbinnen de mededeling moet gebeuren en het document dat daarvoor moet worden gebruikt als de overheid die de vorm van het document moet vaststellen. Een en ander zou beter geredigeerd zijn indien de tweede zin zou worden weggelaten

uit het ontworpen artikel en zou worden ingelast in een nieuw artikel, te redigeren als volgt :

"Art. (3). De mededeling gebeurt aan de hand van een formulier waarvan het model wordt bepaald door de Vlaamse minister bevoegd voor onderwijs".

De navolgende artikelen dienen alsdan te worden vernummerd.

Artikel 3.

Om de leesbaarheid van het artikel te verhogen, wordt vooreerst gesuggereerd elk lid tot een paragraaf om te vormen en vervolgens het eerste lid, dat dan paragraaf 1 wordt, te redigeren als volgt :

"§ 1. De inrichtende macht doet de in artikel 2 bedoelde mededeling :

1° bij een eerste vaste benoeming;

2° bij een wijziging van aanwijzing of affectatie;

3° bij een vaste benoeming :

a) (eerste gedachtenstreepje);
b) ...;
c) ...;
d) ...;

e) ...;
f) ...;

4° bij een vaste benoeming in het hoger onderwijs buiten de universiteit, ...;

5° bij een vaste benoeming in het gesubsidieerd hoger onderwijs van het korte type en ...;

6° voor het personeelslid dat gelijktijdig in twee verschillende ambten is benoemd, indien het aantal uren in één van deze ambten wordt uitgebreid".

Artikel 4.

Het ontworpen besluit regelt enkel de mededeling van de vaste benoeming en niet de rechtsgeldigheid van de benoeming zelf. In paragraaf 2 zijn de woorden "die aan alle gestelde voorwaarden voldoen en" derhalve overbodig. Het ware beter te schrijven : "De in artikel (4) bedoelde benoemingen die vóór 1 januari 1995 werden meegedeeld ...".

Artikel 5.

Zoals de Raad van State reeds in vorige adviezen heeft opgemerkt, moet in een bepaling die de minister aanwijst die belast is met de uitvoering van het besluit, die minister worden vermeld met de benaming zoals die voorkomt in het besluit waarin de samenstelling van de

Vlaamse regering en de bevoegdheden van de leden ervan worden bepaald.

Men redigere dit artikel derhalve als volgt :

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

De kamer was samengesteld uit

Mevrouw	: S. VANDERHAEGEN,	kamervoorzitter,
de Heren	: M. VAN DAMME,	staatsraden,
	D. ALBRECHT,	
	G. SCHRANS,	assessoren van de
	E. WYMEERSCH,	afdeling wetgeving,
Mevrouw	: A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS. S. VANDERHAEGEN.