KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 16 februari 1995 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van 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", heeft op 21 maart 1995 het volgend advies gegeven :

1. De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit beoogt aan te brengen in het besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenshap en de regeling van de rechtspositie van het personeel (hierna "het Vlaams ambtenarenstatuut" te noemen), hebben betrekking op de regeling inzake de functioneringsevaluatie van de Vlaamse ambtenaren.

Nieuw is inzonderheid de rol die bij de totstandkoming van de evaluatie wordt toebedeeld aan de "functionele chef" (1).

Met die regeling wordt beoogd een moeilijkheid te verhelpen die het gevolg is van de beperking van het aantal rangen waarvoor in het Vlaams ambtenarenstatuut is geop-

---

(1) Overeenkomstig het ontworpen artikel VIII 8, § 1, 3°, eerste lid, van het Vlaams ambtenarenstatuut (artikel 1 van het ontwerp), is de functionele chef "de ambtenaar of het contractueel personeelslid die door het afdelingshoofd of de leidend ambtenaar is aangewezen om functioneel gezag uit te oefenen over een aantal personeelsleden met een gelijke of een lagere rang dan zijn rang".

teerd (1), enerzijds, en van de voorschriften van het algemene-principesbesluit van 26 september 1994 (2) inzake de evaluatie, anderzijds.

Luidens artikel 25, eerste lid, 4°, van het algemene-principesbesluit gebeurt de evaluatie ten minste door twee "hiërarchische meerderen" van verschillende rang onder wie de onmiddellijke hiërarchische meerdere.

Die bepaling staat eraan in de weg dat de functionele chef zou optreden als evaluator (in de zin van het algemene-principesbesluit) ten aanzien van ambtenaren met dezelfde rang als de zijne, ook al staan die ambtenaren onder zijn "functioneel gezag" en is hij daardoor het best geplaatst om hen te evalueren. Alleen een ambtenaar met een hogere rang kan immers worden aangemerkt als "hiërarchische meerdere", zowel in de zin van het algemene-principes-

---

(1) Luidens artikel VIII 3 van het Vlaams ambtenarenstatuut omvat de hiërarchie van de graden vijf niveaus en (slechts) elf rangen. Artikel VIII 5 bepaalt dat niveau A vier rangen omvat, de niveaus B tot D twee rangen en niveau E één rang.

(2) Koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de diensten van de Gemeenschaps- en Gewestregeringen en van de Colleges van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en van de Franse Gemeenschapscommissie, alsook op de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen.

besluit (1), als in die van het Vlaams ambtenarenstatuut (2).

Aangezien, volgens het aangehaalde voorschrift van artikel 25, eerste lid, 4°, van het algemene-principesbesluit, de evaluatie "ten minste" gebeurt door twee hiërarchische meerderen, verbiedt dat voorschrift niet de functionele chef te betrekken bij de evaluatie, ook al is hij t.a.v. de betrokken ambtenaren van gelijke rang geen hiërarchische meerdere. Door voor dat alternatief te kiezen, verzoent het ontwerp derhalve het vereiste dat de directe chef van de betrokken ambtenaar bij diens beoordeling moet tussenkomen, met de vermelde bepalingen van het algemene-principesbesluit.

2. Uit het aan de Raad van State overgelegde dossier en de toelichting verstrekt door de gemachtigde ambtenaar, is gebleken dat over de thans voor advies voorgelegde tekst van het ontwerp niet de collegiale beraadslaging in de

---

(1) Zie inzonderheid artikel 21 van het algemene-principesbesluit, luidens hetwelk de loopbaan wordt vastgelegd in "hiërarchische rangen", en de daarmee in samenhang te lezen bepalingen van het statuut van het rijkspersoneel van 2 oktober 1937 luidens welke de hiërarchie van de graden vijf niveaus omvat die onderverdeeld zijn in rangen (artikel 3, § 1) en graden van eenzelfde rang "gelijkwaardige graden" worden genoemd (artikel 4, tweede lid).

(2) Zie het reeds eerder aangehaalde artikel VIII 3 en artikel VIII 6, tweede lid, luidens welke bepaling de graden van eenzelfde hiërarchische rang "gelijkwaardige graden" zijn.

Vlaamse regering heeft plaatsgehad die wordt opgelegd door artikel 69 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen.

De Vlaamse regering heeft weliswaar op 30 november 1994 haar principiële goedkeuring gehecht aan een eerste versie van het ontwerp-besluit, maar over de ontworpen regeling werden pas daarna (met name op 6 december 1994) in het sectorcomité XVIII van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest onderhandelingen gevoerd met de representatieve vakbonden van het personeel. Zoals werd bevestigd door de gemachtigde ambtenaar, werd het (voor)ontwerp ten gevolge van die onderhandelingen inhoudelijk op essentiële punten gewijzigd, inzonderheid wat de rol van de functionele chef betreft, en werd het gewijzigde ontwerp niet opnieuw ter goedkeuring voorgelegd aan de Vlaamse regering.

Voorontwerpen van wet, decreet of ordonnantie en ontwerpen van reglementaire besluiten kunnen slechts met toepassing van artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State aan de afdeling wetgeving worden voorgelegd, nadat ze alle achtereenvolgende stadia van de administratieve voorbereiding ervan hebben doorgemaakt - nadat met andere woorden omtrent de ontwerpteksten de voorgeschreven raadplegingen werden gehouden, de vereiste adviezen werden ingewonnen en de eventueel opgelegde akkoorden werden verkregen, nadat de stellers van de ontwerpen de gelegenheid hebben gehad, aan de hand van die consultaties, adviezen, enz. ..., eventueel hun teksten aan te passen, en nadat de bevoegde overheid zich over de definitieve ontwerp-teksten heeft uitgesproken.

Gelet op het ontbreken van de goedkeuring van de Vlaamse regering over de uiteindelijke tekst ervan, is het ontwerp niet in zoverre gereed dat het door de afdeling wetgeving kan worden onderzocht.

3. Niettemin acht de Raad van State het nuttig nu reeds de aandacht erop te vestigen dat met betrekking tot een aantal bepalingen van het ontwerp betwisting kan rijzen over de overeenstemming ervan met het algemene-principes-besluit.

3.1. Uit de gecombineerde bepalingen van het ontworpen artikel VIII 10, § 6, (artikel 3 van het ontwerp) en van de artikelen VIII 29 en VIII 30 van het Vlaamse ambtenaren-statuut volgt dat alleen beroep kan worden ingesteld tegen de evaluatie "onvoldoende".

Die regeling is niet in overeenstemming met artikel 25, eerste lid, 7°, van het algemene-principes-besluit dat een recht op beroep verleent in al de gevallen waarin de ambtenaar er niet kan mee instemmen dat hij niet de meest positieve waardering heeft gekregen.

3.2.1. Het ontworpen artikel artikel VIII 25, § 5, (artikel 12 van het ontwerp) is in strijd met artikel 25, eerste lid, 4°, van het algemene-principesbesluit in zoverre het de evaluatie van de coördinator in de staf Centrale Coördinatie toevertrouwt aan twee evaluatoren van dezelfde rang.

3.2.2. In zoverre het ontworpen artikel VIII 25, § 11, (artikel 12 van het ontwerp) voor de adjuncten van het diensthoofd VGV slechts één evaluator aanwijst, is het eveneens strijdig met artikel 25, eerste lid, 4°, van het algemene-principesbesluit.

3.3. Het ontworpen artikel VIII 26 (artikel 13 van het ontwerp) bepaalt dat, indien op het evaluatietijdstip blijkt dat één van de evaluatoren ontbreekt of nog geen opleiding gevolgd heeft, hij wordt vervangen door een andere hiërarchische meerdere, aangeduid door de evaluatoren van de ontbrekende evaluator.

Die bepaling kan aanleiding geven tot toepassingen die strijdig zijn met het algemene-principesbesluit in zoverre de onmiddellijke hiërarchische meerdere niet zou worden betrokken bij de evaluatie.

De kamer was samengesteld uit

de Heren :	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	D. VERBIEST, P. LEMMENS,	staatsraden,
de Heer :	J. GIJSSELS,	assessoren van de
Mevrouw :	Y. MERCHIERS,	afdeling wetgeving,
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. B. THYS, adjunct-referendaris.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A. BECKERS. W. DEROOVER.