

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 18 januari 1996 door de Vlaamse minister van Economie, KMO, Landbouw en Media verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot regeling van de administratieve en geldelijke situatie van de administrateur-generaal en de directeurs-generaal van de Nederlandse radio- en televisieuitzendingen in België, Omroep van de Vlaamse Gemeenschap", heeft op 23 januari 1996 het volgend advies gegeven :

Volgens artikel 84, tweede lid, van 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 voorliggende geval luidt die motivering als volgt :

"De hoogdringendheid is vereist om een vacuüm te vermijden in de rechtspositie van de betrokken personen".

*

* *

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten beperken tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

*

* *

RECHTSGROND EN STREKKING VAN HET ONTWERP.

Artikel 12, § 1, van het decreet van 22 december 1995 tot wijziging van sommige bepalingen van Titel I en Titel II van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995, bepaalt dat de ambten van administrateur-generaal en directeurs-generaal worden opgeheven. Artikel 12, § 2, bepaalt dat de Vlaamse

.../...

regering de administratieve en geldelijke situatie van de in deze ambten benoemde personen regelt.

Het voor advies voorgelegde ontwerp strekt tot de uitvoering van laatstgenoemde bepaling.

Volgens artikel 1 van het ontwerp worden de personen die benoemd werden in de ambten van administrateur en directeurs-generaal (lees : directeur-generaal), met ingang van de dag waarop die ambten worden opgeheven, in instantie van wedertewerkstelling geplaatst; na één jaar worden zij in disponibiliteit wegens ambtsontheffing geplaatst.

Artikel 1 bepaalt voorts dat de betrokken personen gedurende de periode dat zij zich in instantie van wedertewerkstelling bevinden, beschouwd worden als zijnde in actieve dienst (1). Gedurende het eerste jaar van disponibiliteit genieten zij een wachtgeld gelijk aan hun laatste activiteitswedde; daarna wordt het wachtgeld jaarlijks verminderd, zonder dat het lager kan liggen dan het pensioenbedrag waarop zij aanspraak zouden kunnen maken. De instantie van wedertewerkstelling en de disponibiliteit nemen van rechtswege een einde op de leeftijd van 60 jaar.

Artikel 2 regelt de situatie van de betrokkenen als zij gedurende de instantie van tewerkstelling of de disponibiliteit opnieuw in dienst worden geroepen, hetzij in

(1) Dienvolgens behouden de betrokkenen gedurende die periode hun activiteitswedde.

statutair dienstverband (paragraaf 1), hetzij met een arbeidsovereenkomst (paragraaf 2).

Artikel 3 bevat bepalingen in verband met de beëindiging van de tewerkstelling van de betrokkenen die, overeenkomstig artikel 2, weer in dienst werden geroepen.

De artikelen 4 en 5 bepalen ten slotte dat een aantal bepalingen van het administratief personeelsstatuut van de BRTN, meer bepaald inzake cumulatie en inzake disponibiliteit, van toepassing zijn op de betrokkenen.

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Artikel 12, § 2, van het decreet van 22 december 1995 tot wijziging van sommige bepalingen van Titel I en Titel II van de decreten betreffende de radio-omroep en de televisie, gecoördineerd op 25 januari 1995, dat de rechtsgrond vormt voor het ontworpen besluit, is nog niet in werking getreden.

Tenzij het de bedoeling zou zijn zulks bij apart besluit te regelen, dient in het ontworpen besluit een eerste artikel te worden opgenomen dat in de inwerkingtreding van de genoemde decreetsbepaling voorziet.

2. Artikel 12, § 2, van het decreet van 22 december 1995 geeft de Vlaamse regering uitdrukkelijk opdracht om de

.../...

administratieve en geldelijke situatie van de in deze ambten benoemde personen te regelen.

De Vlaamse regering kan aldus bepalingen aannemen die afwijken van de regels die thans van toepassing zijn op de in het ontwerp bedoelde personen. Onder voorbehoud van een grondiger onderzoek gaat de Raad van State er voorshands van uit dat die laatste regels terug te vinden zijn in het administratief personeelsstatuut van de BRTN, goedgekeurd door de Raad van Bestuur op 27 februari 1995 (1).

In zijn advies L. 24.772/8 van 4 december 1995 over het ontwerp dat geleid heeft tot het decreet van 22 december 1995, heeft de Raad van State er reeds op gewezen dat, hoe ruim de bevoegdheid van de Vlaamse regering ter uitvoering van artikel 12, § 2, van dat decreet ook moge zijn, de regering ten aanzien van de in het voorliggende ontwerp bedoelde personen "ertoe gehouden (is) de bepaling van

(1) Tijdens de parlementaire voorbereiding van het decreet van 22 december 1995 heeft de Vlaamse regering weliswaar gesteld dat het bedoelde statuut niet van toepassing is op de zgn. "topfuncties" (memorie van toelichting, Parl. St., Vl. Raad, 1995-96, nr. 179-1, p. 8; verslag namens de Commissie voor Mediabeleid, Parl. St., Vl. Raad, 1995-96, nr. 179-4, p. 38). Het is echter niet duidelijk hoe dit standpunt verantwoord kan worden. Alleszins blijkt uit artikel 13, § 3, van de gecoördineerde decreten van 25 januari 1995, vóór de vervanging van dat artikel bij artikel 6 van het decreet van 22 december 1995, dat de administrateur-generaal en de directeurs-generaal behoren tot "het personeel" van de BRTN. Bij gebreke van andersluidende bepaling in het administratief personeelsstatuut zelf, lijken zij bijgevolg onder de toepassing van dat statuut te vallen.

artikel 49, § 1, van het A.P.K.B. (procedure van wedertewerkstelling) na te leven" (1).

De Raad van State is zich ervan bewust dat de Vlaamse regering het uitdrukkelijk niet eens is met zijn opvatting dat het A.P.K.B. van toepassing is op de BRTN (2). In het licht van de bepalingen van artikel 87, § 4 (juncto artikel 9) van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, kan de Raad van State er echter niet toe komen zijn standpunt te herzien.

Binnen de korte termijn waarin de Raad van State thans advies moet geven, heeft hij in het ontwerp voorts geen echte waarborg van wedertewerkstelling kunnen vinden, zoals vereist bij artikel 49, § 1, van het A.P.K.B. Een wedertewerkstelling wordt weliswaar niet uitgesloten, maar hangt blijkens de bepalingen van artikel 2 van het ontwerp, volledig af van de bereidheid van de bestuursorganen van de BRTN om de betrokkenen opnieuw in dienst te nemen.

Wellicht is die vaststelling een onvermijdelijk gevolg van het doel van de hervorming waartoe de decreetgever besloten heeft. Dit neemt niet weg dat het ontbreken van een afdwingbare aanspraak op wedertewerkstelling in een gelijkwaardige functie, het ontwerp in zijn geheel op gespannen voet doet staan met het A.P.K.B.

(1) Advies L. 24.772/8 van 4 december 1995, Parl. St., Vl. Raad, 1995-96, nr. 179-1, (29), 49.

(2) Verslag namens de Commissie voor Mediabeleid, geciteerd, pp. 6 en 35.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.Aanhef.

1. Gelet op de algemene opmerking 1 moet de eerste aanhefbepaling ook verwijzen naar artikel 14 van het decreet van 22 december 1995. Dat artikel vormt immers de rechtsgrond voor het inwerkingstellen van artikel 12, § 2, van het decreet.

2. De aanhef moet aangevuld worden met de data van het advies van de Vlaamse Mediaraad en van het akkoord van de Vlaamse minister bevoegd voor begroting.

Het genoemde advies en het genoemde akkoord moeten in chronologische volgorde vermeld worden. Het advies van de Raad van State moet als laatste vermeld worden.

Artikel 1.

1. In de inleidende zin van het eerste lid is sprake van twee onderscheiden situaties, die van de "instantie van wedertewerkstelling" en die van "disponibiliteit wegens ambtsontheffing".

Het is de Raad van State niet duidelijk of aan dat terminologisch onderscheid een reëel inhoudelijk onderscheid beantwoordt. Als het onderscheid geen zin heeft, kan in het ontwerp beter sprake zijn van slechts één situatie.

.../...

2. In het eerste lid, 2°, wordt bepaald dat de instantie van wedertewerkstelling en de disponibiliteit wegens ambtsontheffing van rechtswege een einde nemen op de leeftijd van 60 jaar.

Het komt de Raad van State voor dat ook rekening gehouden moet worden met een vervroegde pensionering, bijvoorbeeld wegens gezondheidsredenen of lichamelijke ongeschiktheid. In dat geval vervange men de woorden "op de leeftijd van 60 jaar" door "wanneer de betrokkene voldoet aan de voorwaarden om op rust gesteld te worden, en in ieder geval op de leeftijd van 60 jaar". De gemachtigde van de regering is het hiermee eens.

3. Uit het eerste lid, 3°, volgt dat de betrokken personen vanaf het tweede jaar van disponibiliteit - d.i. vanaf het derde jaar na de opheffing van hun ambt - een inkomensverlies moeten ondergaan. De maatregel komt er in feite op neer dat zij geleidelijk overgaan naar een toestand van vervroegde pensionering.

Die maatregel houdt essentieel een beleidskeuze in, waarover de Raad van State zich niet heeft uit te spreken. Wel mag de maatregel aan de betrokkenen geen onevenredig zware last opleggen. Het komt de Raad van State voor dat de maatregel, hoewel hij voor de betrokkenen ingrijpend is, de grenzen van de evenredigheid niet te buiten gaat (1).

(1) De maatregel is voor de betrokkenen overigens gunstiger, wat de twee jaren met behoud van de volle activiteitswedde betreft, dan die welke tijdens de

Artikel 2.

Paragraaf 1 bepaalt dat de betrokken personen door de BRTN "weer in dienst (kunnen) worden geroepen". In dat geval behouden zij ten minste de bezoldigingsregeling die verbonden is aan hun opgeheven ambt.

Aan de gemachtigde van de regering is gevraagd of de personen die weder in dienst geroepen worden, beschouwd moeten worden als zijnde in actieve dienst, en of alle bepalingen van het administratief personeelsstatuut van de BRTN dan op hen van toepassing zijn. Hierop is bevestigend geantwoord. De ontworpen regeling strookt aldus met de bedoeling van de decreetgever (1).

Voorts is gevraagd op welke wijze en op wiens initiatief een einde gesteld kan worden aan de nieuwe dienst. Hierop is geantwoord dat, aangezien de betrokkenen zich in een statutair dienstverband zullen bevinden, er geen einde aan die dienst gesteld kan worden en zij op de leeftijd van 60 jaar met pensioen zullen gaan.

Artikel 3.

1. Artikel 3 regelt de toestand van de personen die, na de opheffing van hun ambt, opnieuw in dienst werden

parlementaire voorbereiding van het decreet van 22 december 1995 in het vooruitzicht werd gesteld (verslag namens de Commissie voor Mediabeleid, geciteerd, p. 38).

(1) Zie de verklaring van de minister in het verslag namens de Commissie voor Mediabeleid, geciteerd, p. 38.

.../...

geroepen en aan wier nieuwe tewerkstelling een einde wordt gemaakt.

Gelet op de verklaring van de gemachtigde van de regering dat aan een dienstactiviteit in statutair verband geen einde gesteld kan worden (zie opmerking bij artikel 2), kan artikel 3 enkel betrekking hebben op degenen die met een arbeidsovereenkomst opnieuw in dienst genomen zijn. Zoals de gemachtigde zelf voorstelt, moeten in artikel 3 de verwijzingen naar artikel 2 telkens vervangen worden door een verwijzing naar artikel 2, § 2.

In artikel 3, § 1, vervange men bovendien de woorden "weer in dienst werden geroepen" door "met een arbeidsovereenkomst opnieuw in dienst werden genomen". In paragraaf 3 schrappe men de woorden "die wedertewerkgesteld waren met een arbeidsovereenkomst die beëindigd werd".

2. Paragraaf 1 bepaalt dat de personen aan wier nieuwe tewerkstelling een einde wordt gemaakt, "opnieuw in instantie van wedertewerkstelling (worden) geplaatst".

Uit paragraaf 2 blijkt evenwel dat de duur van de instantie van wedertewerkstelling in het totaal nooit meer dan één jaar kan bedragen. Wie vóór de oproeping in actieve dienst reeds één jaar in instantie van wedertewerkstelling was geplaatst, kan bijgevolg niet meer naar die toestand terugkeren. Voor die persoon kan slechts de terugkeer naar de disponibiliteit gelden.

.../...

Men vervange bijgevolg in paragraaf 1 de woorden "opnieuw in instantie van wedertewerkstelling geplaatst" door "opnieuw in instantie van wedertewerkstelling of in disponibiliteit geplaatst, naar gelang van het geval". De gemachtigde van de regering is het hiermee eens.

Artikelen 4 en 5.

Zoals door de gemachtigde van de regering is bevestigd, steunen deze bepalingen op de opvatting dat het administratief personeelsstatuut van de BRTN niet van toepassing is op de administrateur-generaal en de directeurs-generaal.

De Raad van State heeft reeds te kennen gegeven dat hij er voorshands van uitgaat dat het bedoelde statuut wel van toepassing is (zie algemene opmerking 2). In die optiek dient niet bepaald te worden welke bepalingen van het statuut van toepassing zijn, maar wel welke bepalingen niet van toepassing zijn.

De kamer was samengesteld uit

de Heren :	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS,	staatsraden,
	L. HELLIN,	
de Heer :	A. ALEN,	assessoren van de
Mevrouw :	Y. MERCHIEERS,	afdeling wetgeving,
Mevrouw :	F. LIEVENS,	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. DRIJKONINGEN, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS.

W. DEROOVER.