

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 14 oktober 1997 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 wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 28 januari 1997 houdende statuut en organisatie van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen en de regeling van de rechtspositie van het personeel, wat betreft de loopbaanonderbreking", heeft op 17 oktober 1997 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt die motivering als volgt :

"Ter uitvoering van de CAO 1995-1996 werd beslist dat de halftijdse loopbaanonderbreking wordt doorgevoerd met ingang van 1 april 1997, en dat de reglementaire basis daartoe onmiddellijk moet worden vastgesteld om de Rijksdienst voor Arbeidsvoorziening in staat te stellen om onderbrekingsuitkeringen uit te betalen aan de personeelsleden die vanaf 1 april 1997 hun loopbaan halftijds onderbreken.

Ter uitvoering van de CAO 1995-1996 werd beslist dat met ingang van 1 april 1997 voor bepaalde categorieën van ambtenaren in bepaalde omstandigheden een recht op loopbaanonderbreking wordt ingevoerd en het personeelsstatuut van de wetenschappelijke instellingen als gevolg hiervan onmiddellijk moet worden aangepast, zodat deze ambtenaren rechtsgeldig gebruik kunnen maken van het voordeel van deze loopbaanonderbreking".

*

* *

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

*

* *

.../...

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde ontwerp-besluit strekt er in essentie toe in het besluit van de Vlaamse regering van 28 januari 1997 houdende statuut en organisatie van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen en de regeling van de rechtspositie van het personeel een regeling op te nemen inzake de halftijdse loopbaanonderbreking, eensdeels (artikelen 2 en 3 van het ontwerp), en enkele wijzigingen aan te brengen in de bestaande voorwaarden betreffende de toekenning van de (voltijdse) loopbaanonderbreking, anderdeels (artikel 4).

De bepalingen van het ontwerp vertonen grote gelijkenis met die van een "ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, wat betreft de loopbaanonderbreking", waarover de Raad van State heden advies geeft onder nr. L. 27.004/3.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

De wijziging welke dit artikel beoogt aan te brengen in het besluit van 28 januari 1997 heeft betrekking op artikel VIII 76 van dat besluit, en niet op artikel VIII 77 zoals verkeerdelijk in het ontwerp wordt vermeld.

.../...

Artikel 2

1. Het ontworpen artikel XI 43 van het besluit van 28 januari 1997 verschilt op volgende punten van het ontworpen artikel XI 43 van het Vlaams personeelsstatuut (artikel 2 van het ontwerp L. 27.004/3) :

- 1º in paragraaf 1, eerste lid, wordt niet bepaald dat de ambtenaar de loopbaan "volledig of halftijds" kan onderbreken;
- 2º in paragraaf 1, vijfde lid, ontbreken de woorden "voltijds of halftijds", evenals de bepaling dat de onderbreking van één maand "eventueel verlengbaar (is) met één maand".

De vraag rijst of die verschillende formulering overeenstemt met de bedoeling van de stellers van het ontwerp.

2. Het ontworpen artikel XI 43, § 1, eerste lid, bepaalt, in de eerste volzin, de duur van elk van de opeenvolgende periodes van loopbaanonderbreking (ten minste zes maanden en ten hoogste twaalf maanden) en, in de tweede volzin, de totale duur welke die opeenvolgende periodes van loopbaanonderbreking, gespreid over de hele loopbaan van de ambtenaar, kunnen bereiken (tweeënzeventig maanden voltijds en tweeënzeventig maanden halftijds).

.../...

In het tweede en het vijfde lid van artikel XI 43, § 1, wordt voorzien in de mogelijkheid om een loopbaanonderbreking te nemen "in afwijking van het eerste lid". Zoals werd bevestigd door de gemachtigde ambtenaar, hebben die afwijkingen alleen betrekking op de minimumduur van de loopbaanonderbreking bedoeld in de eerste volzin van het eerste lid, en niet op de totale duur bepaald in de tweede volzin van dat lid. Om iedere dubbelzinnigheid terzake uit te sluiten, zou het dan ook aanbeveling verdienen de tweede volzin als laatste lid in de ontworpen paragraaf 1 op te nemen.

3. Zoals hiervoren al werd aangegeven, heeft de afwijking waarin het ontworpen artikel XI 43, § 1, tweede lid, voorziet, alleen betrekking op de in het eerste lid bepaalde minimumduur van de loopbaanonderbreking (twaalf weken in plaats van zes maanden), niet op de maximumduur van twaalf maanden. Om zulks duidelijk te doen blijken, vervangen in dat tweede lid de woorden "ten minste twaalf weken" door "ten minste twaalf weken en ten hoogste twaalf maanden".

4. De wijziging welke het ontwerp beoogt aan te brengen in artikel XI 43, § 1, zal tot gevolg hebben dat de verwijzing in paragraaf 2 van dat artikel naar "§ 1, eerste lid en tweede lid, 1°" niet meer klopt. Die verwijzing moet derhalve worden aangepast.

.../...

Binnen de hem toegemeten tijd heeft de Raad van State niet kunnen nagaan of ook nog andere bepalingen van het statuut aanpassing behoeven.

Artikel 4

Luidens het ontworpen artikel XI 45, § 1, tweede lid, is, voor de niet-leidinggevende ambtenaar van rang A2 en hoger, het verlof voor loopbaanonderbreking "een gunst".

In de bij de adviesaanvraag L. 27.004/3 gevoegde nota aan de Vlaamse regering wordt evenwel gesteld dat die gunst enkel kan worden geweigerd om redenen die verband houden met de goede werking van de dienst. De vraag rijst of dat ook geldt voor het onderhavige ontwerp. In bevestigend geval moet die precisering in de ontworpen bepaling zelf worden opgenomen (zie in dezelfde zin bijvoorbeeld artikel XI 35, derde lid, van het statuut).

Artikel 6

Luidens dit artikel heeft het ontworpen besluit uitwerking met ingang van 1 april 1997.

In verband met die bepaling dient de aandacht te worden gevestigd op het bepaalde in het ontworpen artikel XI 45, § 1 (artikel 4 van het ontwerp), luidens hetwelk de ambtenaren van rang A1 die een diensthoofdentoelage

.../...

krijgen, in beginsel uitgesloten worden van het recht op loopbaanonderbreking. In de veronderstelling dat vóór de bekendmaking van het ontworpen besluit aan dergelijke ambtenaren een loopbaanonderbreking zou zijn toegekend, kan aan die beperkende bepaling, welke de rechtspositie van de betrokkenen nadelig beïnvloedt, geen terugwerkende kracht worden gegeven. In voorkomend geval zou in het ontwerp overigens best ook een overgangsregeling worden opgenomen.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS,	staatsraden,
	L. HELLIN,	
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