

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 14 januari 1998 door de minister-president van de Vlaamse regering en Vlaams minister van Buitenlands Beleid, Europese Aangelegenheden, Wetenschap en Technologie 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 12 juni 1995 houdende organisatie van het Vlaams Commissariaat-Generaal voor Toerisme en de regeling van de rechtspositie van het personeel", heeft op 17 februari 1998 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Zoals wordt gesteld in de aan de Raad van State meegedeelde nota aan de Vlaamse regering, strekt het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit ertoe "een aantal wijzigingen aan te brengen in de rechtspositieregeling van (het personeel van de openbare instelling) Toerisme Vlaanderen, ter uitvoering van de beslissing van de Vlaamse regering van 6 juni 1996 waarbij de Vlaamse regering haar principiële goedkeuring heeft gehecht aan een lijst van gemeenschappelijke principes die de Vlaamse openbare instellingen moeten overnemen bij de aanpassing van hun personeelsstatuut".

De wijzigingen welke het ontwerp daartoe beoogt aan te brengen in het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995 houdende organisatie van het Vlaams Commissariaat-Generaal voor Toerisme en de regeling van de rechtspositie van het personeel hebben in hoofdzaak betrekking op de functioneringsevaluatie en de loopbaanonderbreking.

Het ontwerp strekt er tevens toe het besluit van 12 juni 1995 aan te passen aan de nieuwe benaming "(openbare instelling) Toerisme Vlaanderen" welke aan het Vlaams Commissariaat-Generaal voor Toerisme werd gegeven bij het decreet van 22 december 1995 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 1996.

.../...

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

1. Ter wille van de overeenstemming met artikel 4, 1°, van het voornoemde decreet van 22 december 1995 schrijve men "... worden de woorden «het Vlaams Commissariaat-Generaal voor Toerisme» vervangen door de woorden «de openbare instelling Toerisme Vlaanderen»" in plaats van "... worden de woorden «Vlaams Commissariaat-Generaal voor Toerisme» vervangen door de woorden «Toerisme Vlaanderen»".

2. Artikel 4, 4°, van het voornoemde decreet van 22 december 1995 heeft de benaming van de leidend ambtenaren van de instelling - "Commissaris-generaal" en "Adjunct-Commissaris-generaal" - vervangen door respectievelijk "Administrateur-Generaal" en "Adjunct-Administrateur-Generaal". Het ware wenselijk artikel I 2, 11° en 12°, van het besluit van 12 juni 1995 ook aan die wijziging aan te passen.

Artikel 6

Luidens de eerste volzin van het ontworpen artikel VI 22, eerste lid, behouden de geslaagden van een vergelijkend aanwervingsexamen het voordeel van hun uitslag gedurende vier jaar "tenzij de leidend ambtenaar een andere termijn bepaalt". In de tweede en de derde volzin wordt bepaald dat "een kortere geldigheidsduur wordt vastgesteld in het examenreglement" en dat "de verlenging van de wervingsreserve ... mogelijk (is) om dienstredenen".

.../...

Die bepalingen moeten allicht in die zin worden begrepen dat een beperking van de geldigheidsduur alleen mogelijk is wanneer zulks uitdrukkelijk en vooraf in het examenreglement is bepaald, enerzijds, en dat aan de leidend ambtenaar alleen de bevoegdheid wordt verleend om, op grond van redenen die verband houden met de dienst, die geldigheidsduur te verlengen, anderzijds. Indien zulks inderdaad de bedoeling is, moet de ontworpen bepaling in die zin worden gepreciseerd.

Mocht toch bedoeld zijn dat de leidend ambtenaar de geldigheidsduur zou kunnen beperken, dan zou op zijn minst ook die beslissingsbevoegdheid moeten worden gebonden aan de noden van de dienst en zou de beslissing aan een bijzondere motiveringsplicht moeten worden onderworpen.

Artikel 9

1. Luidens de inleidende zin ervan strekt dit artikel ertoe "in deel VIII, Titel 2. De functioneringsevaluatie" de artikelen VIII 8 tot VIII 11 te vervangen. De stellers van het ontwerp blijken uit het oog te hebben verloren dat die artikelen in drie verschillende hoofdstukken van die titel 2 zijn opgenomen.

Het ontwerp zou duidelijk moeten maken van welk (eventueel nieuw) hoofdstuk de ontworpen bepalingen deel uitmaken.

.../...

2. Het ontworpen artikel VIII 8, § 1, 3°, voorziet in de mogelijkheid om een personeelslid als "hiërarchische meerdere" aan te wijzen voor de evaluatie van personeelsleden met dezelfde rang. Die bepaling miskent het begrip "hiërarchische meerdere". Alleen een ambtenaar met een hogere rang kan immers worden aangemerkt als "hiërarchische meerdere", zowel in de zin van het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes (1), als in die van het besluit van 12 juni 1995 zelf (2).

Artikel 18

Het ontworpen artikel VIII 25 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 artikel 25, eerste lid, 4°, van het algemene-principesbesluit in zoverre de onmiddellijke

-
- (1) Zie inzonderheid artikel 21 van dat besluit, 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 artikel VIII 3, luidens hetwelk de hiërarchie van de graden vijf niveaus en tien rangen omvat.

.../...

hiërarchische meerdere niet zou worden betrokken bij de evaluatie.

Artikel 21

Luidens de eerste volzin van het ontworpen artikel VIII 59, § 3, behoudt de geslaagde voor een vergelijkende bekwaamheidsproef onbeperkt het voordeel van zijn uitslag "tenzij de leidend ambtenaar de geldigheidsduur ervan beperkt". Luidens de tweede volzin "(wordt) een kortere geldigheidsduur ... bepaald in het examenreglement".

Die bepalingen zijn tegenstrijdig : de beperking van de geldigheidsduur waartoe de leidend ambtenaar volgens de eerste volzin kan beslissen, kan immers alleen maar betekenen dat een kortere geldigheidsduur wordt bepaald, en dat dient volgens de tweede volzin vooraf in het examenreglement te worden geregeld. Men schrijve derhalve : "... behoudt onbeperkt het voordeel van zijn uitslag, tenzij het examenreglement het anders bepaalt.".

Artikel 23

Het ontworpen artikel VIII 88, tweede lid, voorziet in een overgangsregeling met betrekking tot examens die georganiseerd werden "vóór de datum van inwerkingtreding van dit besluit". Aangezien het besluit van 12 juni 1995 op verscheidene data in werking treedt (zie artikel XV 5 van

.../...

dat besluit en artikel 56 van het ontwerp), verdient het de voorkeur naar een vaste datum te verwijzen.

Artikel 28

1. In de bepaling sub 1° van dit artikel moet worden gepreciseerd dat een 4° wordt toegevoegd aan paragraaf 1, "eerste lid," van artikel XI 33.

2. In de bepaling sub 2° schrijve men "§ 1, eerste lid, 1° tot 3°" in plaats van "§ 1, 1° tot en met 3°".

Artikel 30

Het ontworpen artikel XI 43, § 1, tweede en derde lid (artikel 30, 2°, van het ontwerp) bevat een regeling inzake de loopbaanonderbreking naar aanleiding van de geboorte van een kind van de ambtenaar. Het ontwerp voorziet evenwel niet in een analoge regeling met betrekking tot de adoptie van een kind.

In dat verband dient de aandacht van de stellers van het ontwerp te worden gevestigd op de voorschriften van richtlijn 96/34/EG van de Raad van 3 juni 1996 betreffende de door de UNICE, het CEEP en het EVV gesloten raam-overeenkomst inzake ouderschapsverlof.

.../...

Clausule 2.1 van die raamovereenkomst bepaalt dat aan werknemers, zowel mannen als vrouwen, "bij geboorte of adoptie van een kind" een individueel recht op ouderschapsverlof wordt toegekend om hen in staat te stellen gedurende ten minste drie maanden - en niet "twaalf weken", zoals in het ontwerp bepaald - voor hun kind te zorgen.

Luidens artikel 2, lid 1, eerste alinea, van de voornoemde richtlijn 96/34/EG moeten de lidstaten de nodige wettelijke en bestuursrechtelijke bepalingen in werking doen treden om uiterlijk op 3 juni 1998 te voldoen aan de verplichting tot tenuitvoerlegging van de raamovereenkomst.

Artikel 40

In de bepaling sub 3° moeten de woorden "dienst van de" worden vervangen door "diensten van de".

Artikel 41

In het ontworpen artikel XIII 9, § 1, 2°, schrijve men "ongeval op de weg naar en van het werk" in plaats van "ongeval naar of van het werk", en "ongevallen op de weg naar en van het werk" in plaats van "ongevallen naar en van het werk".

.../...

Artikel 42

De bepaling sub 3° heeft blijkbaar, net zoals die sub 1°, betrekking op paragraaf 1, 1°, a), van artikel XIII 10. Beide bepalingen moeten derhalve sub 1° worden opgenomen.

Artikelen 54 en 55

1. Bij wijziging van verscheidene artikelen van een regeling, dienen de wijzigingsbepalingen in de wijzigende regeling te worden opgenomen met inachtneming van de volgorde waarin de te wijzigen artikelen zijn opgenomen in de bestaande tekst. Aangezien artikel 55 van het ontwerp de invoeging beoogt van een artikel XIV 39bis in het besluit van 12 juni 1995 en artikel 54 van het ontwerp artikel XIV 42 van dat besluit beoogt te wijzigen, moeten de artikelen 54 en 55 onderling van plaats wisselen.

2. In artikel 54 (dat artikel 55 wordt) vervange men, rekening houdend met de bestaande tekst van artikel XIV 42, de woorden "het contractuele hulp- en bewakingspersoneel wordt" door "het contractuele hulppersoneel en bewakingspersoneel wordt".

.../...

Artikel 59

Dit artikel strekt ertoe aan al de bepalingen van het ontwerp, op artikel 29 na, terugwerkende kracht te verlenen, hetzij tot 1 januari 1995, hetzij tot 1 januari 1996.

Die terugwerkende kracht is slechts wettig in zoverre de ontworpen bepalingen geen nadelige weerslag hebben op de rechtspositie van de betrokken personeelsleden en tussen hen geen onderscheid invoeren dat niet objectief of in redelijkheid verantwoord zou zijn.

Bijlage I

Bijlage I bij het ontwerp strekt ertoe een wijziging aan te brengen in bijlage 10 bij het besluit van 12 juni 1995. Overeenkomstig de voorschriften van de wetgevingstechniek moet die wijziging het voorwerp uitmaken van een in het ontwerp op te nemen artikel, niet van een bijlage bij het ontwerp.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	P. LEMMENS,	staatsraden,
	L. HELLIN,	
	A. ALEN,	assessoren van de
	H. COUSY,	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