

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 23 juni 1999 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 personeelsstatuut van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen van 24 januari 1997, inzake de uitvoering van het sectoraal akkoord 1997-1998", heeft op 26 oktober 1999 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit beoogt aan te brengen 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, kunnen worden omschreven als volgt :

- de kosten die de ambtenaar maakt naar aanleiding van het onderzoek van de lichamelijke geschiktheid worden gedragen door de instelling (artikel 1);
- het gewone ouderschapsverlof wordt ook toegekend naar aanleiding van de adoptie van een kind; dat verlof wordt een recht voor de ambtenaar dat kan worden uitgeoefend tot het kind de leeftijd van 10 jaar bereikt (artikel 2);
- er wordt een dag omstandigheidsverlof toegekend naar aanleiding van het huwelijk van een bloed- of aanverwant in de eerste graad, andere dan een kind, of in de tweede graad (artikel 3);
- de toelage voor nachtprestaties wordt verhoogd van 38,5 frank per uur tot 80 frank per uur en wordt nu ook toegekend aan de ambtenaar of stagiair van rang A1 (artikelen 4 en 5);
- de plafonds voor de haard- en standplaatstoelage worden verhoogd met 22.000 frank vanaf 1 december 1997 (artikelen 6 en 10);
- de werknemersbijdrage in een abonnement op het openbaar vervoer voor woon-werkverkeer wordt volledig terugbetaald vanaf 1 april 1999, voor één jaar (artikelen 7 en 8);

- een fietsvergoeding wordt toegekend voor de personeelsleden die de fiets gebruiken voor het woon-werkverkeer (artikel 9).

VOORAFGAANDE OPMERKING

Luidens artikel 42 van het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes is voor de bepalingen van het statuut die de afwezige ambtenaren in een administratieve stand plaatsen met recht op wedde, bevordering tot een hogere wedde, administratieve anciënniteit of loopbaanaanspraken, vooraf de goedkeuring van de inzake pensioenen bevoegde federale overheid vereist.

Artikel 2 van het ontwerp breidt de regeling in verband met het ouderschapsverlof uit. Die bepaling valt onder de toepassing van het voornoemde artikel 42.

Daarover ondervraagd heeft de gemachtigde ambtenaar verklaard dat de ontworpen regeling een uitvoering is van richtlijn 96/34/EG van de Raad van 3 juni 1996 betreffende de door de UNICE, het CEEP en het EVV gesloten raamovereenkomst inzake ouderschapsverlof. Deze richtlijn werd omgezet in de CAO nr. 64 van de Nationale Arbeidsraad van 29 april 1997. Over die CAO is in het Comité A het protocol nr. 94/4 van 19 juni 1997 gesloten, dat namens de federale regering door de minister bevoegd voor pensioenen is medeondertekend. In dit protocol werd afgesproken dat de regeling vervat in de voornoemde richtlijn en CAO door alle overheden zou worden uitgevoerd.

.../...

Met het koninklijk besluit van 19 november 1998 betreffende de verloven en afwezigheden toegestaan aan de personeelsleden van de rijksbesturen, werd de voornoemde regeling op het federale niveau geïmplementeerd (zie artikel 34 van dit besluit). Artikel 2 van het thans voorliggende ontwerp is identiek aan deze regeling.

Op grond van die gegevens kan worden aangenomen dat in het onderhavige geval voldaan is aan het vereiste van artikel 42 van het voornoemde koninklijk besluit van 26 september 1994.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

In het opschrift dient te worden verwezen naar het juiste opschrift van het besluit van 28 januari 1997. Men schrijve derhalve : "... 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 inzake ...".

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 1 van het ontwerp.

Aanhef

1. Het eerste lid van de aanhef dient als volgt te

.../...

worden geredigeerd :

"Gelet op de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, inzonderheid op artikel 87, § 3, gewijzigd bij de bijzondere wet van 8 augustus 1988;".

2. Men schrijve in het derde lid van de aanhef "... geacht wordt gegeven te zijn met toepassing van artikel I 6, derde lid, van het voornoemd besluit van 28 januari 1997;" in plaats van "... geacht wordt gunstig te zijn in toepassing van artikel I 6 van voormeld statuut;".

3. Artikel 2 van het ontwerp heeft betrekking op een omzetting van de voornoemde richtlijn 96/34/EG van de Raad van 3 juni 1996. Artikel 2, lid 3, van deze richtlijn bepaalt dat de lidstaten naar die richtlijn moeten verwijzen in de bepalingen die zij aannemen ter implementatie ervan.

Ter inachtneming van dit voorschrift dient in de aanhef van het ontwerp een overweging te worden opgenomen waarin wordt aangegeven dat uitvoering wordt gegeven aan de voornoemde richtlijn.

Artikel 1

De "onkosten" bedoeld in dit artikel zijn alleen de kosten die voor het medisch onderzoek worden aangerekend door de Sociaal-medische Rijksdienst, en niet de andere onkosten zoals bijvoorbeeld verplaatsingskosten. Dit kan duidelijker tot uiting worden gebracht door in de ontworpen

.../...

bepaling te schrijven : "De kosten aangerekend door de Sociaal-medische Rijksdienst aan ...".

Artikel 2

In de inleidende zin schrijve men "van hetzelfde besluit" in plaats van "van hetzelfde statuut".

Deze opmerking geldt eveneens voor de artikelen 3 tot 9 van het ontwerp.

Artikel 6

Men schrijve "... worden de vermeldingen «621.035 fr.» en «710.081 fr.» telkens vervangen door respectievelijk «643.035 fr.» en «732.081 fr.»" in plaats van "... worden de woorden «621.035 frank en 710.081 frank» telkens vervangen door respectievelijk de woorden «643.035 frank en 732.081 frank»".

Artikel 7

1. In de inleidende zin van dit artikel dient melding te worden gemaakt van het besluit van de Vlaamse regering van 23 juli 1998 waarbij titel 5bis werd ingevoegd in het voornoemde koninklijk besluit van 28 januari 1997.

2. Bovendien verdient het, vanuit logistiek oogpunt,

.../...

aanbeveling niet alleen te schrijven dat het opschrift van titel 5bis wordt vervangen, maar ook aan te geven dat de artikelen die de huidige titel 5bis vormen, worden ondergebracht in een hoofdstuk 1 met het nieuwe opschrift zoals bepaald in het ontwerp.

Artikel 8

1. Om de redenen die hierna worden uiteengezet, redigere men het opschrift van het ontworpen hoofdstuk 2 als volgt :

"Hoofdstuk 2 - Tegemoetkoming van de werkgever in het woon-werkverkeer met het gemeenschappelijk openbaar vervoer".

2. De wettelijk verplichte werkgeversbijdrage in een abonnement op het openbaar vervoer vloeit voort, wat het abonnement op de trein betreft, uit de wet van 27 juli 1962 tot vaststelling van een werkgeversbijdrage in het verlies geleden door de Nationale Maatschappij der Belgische Spoorwegen ingevolge de uitgifte van abonnementen voor werklieden en bedienden.

De Raad van State, afdeling wetgeving, en het Hof van Cassatie (1) kwalificeren die bijdrage als een aan de

(1) Cass., 21 april 1997, R.W. 1997-98, 975; voor een kritische commentaar, zie M. de Vos, "De juridische aard van de werkgeversbijdrage in een sociaal abonnement na het cassatiearrest van 21 april 1997 :

werkgevers opgelegde belasting, en niet als een vergoeding aan de werknemers. De bedoelde "werkgeversbijdrage" is dus geen bijdrage in een abonnement, maar een financiële bijdrage van de werkgever aan de voornoemde maatschappij.

Om die redenen verdient het aanbeveling het eerste lid van het ontworpen artikel XIII 110nonies als volgt te redigeren :

"Onverminderd de toepassing van andere wettelijke en reglementaire bepalingen betreffende de financiële bijdrage van de instellingen in de prijs van het vervoer van hun personeelsleden, betaalt de instelling met ingang van 1 april 1999, en dit tot 31 maart 2000, de onkosten van het personeel voor een abonnement op het gemeenschappelijk openbaar vervoer naar en van de plaats van het werk volledig terug.".

Artikel 9

Om in overeenstemming te zijn met het bepaalde in het ontworpen artikel XIII 110decies, § 1, tweede lid, naar luid waarvan de ambtenaar die in een continudienst is tewerkgesteld, een maandelijkse fietsvergoeding ontvangt, dient in de ontworpen paragraaf 4 van dat artikel XIII 110decies te worden gepreciseerd dat de bedoelde vergoeding voor personeelsleden tewerkgesteld in continudienst, eveneens een maandelijks karakter heeft.

res iudicata pro veritate accipitur ?", R.W. 1997-98, 969-974.

.../...

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	J. SMETS,	
	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 Coördinatie-
bureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. DRIJKONINGEN,
referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER