

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 de personeelsstatuten van sommige Vlaamse openbare instellingen", heeft op 1 februari 2000 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe in de rechtspositieregeling van het personeel van acht Vlaamse openbare instellingen een aantal wijzigingen aan te brengen ter uitvoering van een beginselbeslissing van de Vlaamse regering van 6 juni 1996 over een lijst van gemeenschappelijke principes die voor de Vlaamse openbare instellingen overgenomen moeten worden bij de aanpassing van hun personeelsstatuut.

Het ontwerp heeft meer bepaald betrekking op de rechtspositieregeling van het personeel van :

- het Commissariaat-generaal voor de Bevordering van de Lichamelijke Ontwikkeling, de Sport en de Openlucht-recreatie (BLOSO) (artikelen A 1 tot A 63 van het ontwerp);
- de Dienst voor de Scheepvaart (artikelen B 1 tot B 65);
- de Intercommunale Maatschappij van de Linker-Schelde-oever (IMALSO) (artikelen C 1 tot C 75);
- de Maatschappij van de Brugse Zeevaartinrichtingen (artikelen D 1 tot D 66);
- de naamloze vennootschap Zeekanaal en Watergebonden Grondbeheer Vlaanderen (artikelen E 1 tot E 68);

.../...

- het Openbaar Psychiatrisch Ziekenhuis Geel (artikelen F 1 tot F 65);
- het Openbaar Psychiatrisch Ziekenhuis Rekem (artikelen G 1 tot G 67);
- de Vlaamse Huisvestingsmaatschappij (artikelen H 1 tot H 64).

De wijzigingen welke het ontwerp beoogt aan te brengen in de onderscheiden personeelsstatuten van die instellingen, hebben onder meer betrekking op de functioneringsevaluatie, op de loopbaanonderbreking en op het geldelijk statuut.

2.1. Wat de rechtsgrond van de ontworpen bepalingen betreft, wordt in het eerste lid van de aanhef verwezen naar artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut.

De genoemde wetsbepaling machtigt de Koning (lees : de gemeenschaps- of gewestregering) om het statuut te regelen van het personeel van de instellingen die onder de toepassing van die wet vallen. Die bepaling kan als rechtsgrond dienen voor het ontworpen besluit, in zoverre het betrekking heeft op instellingen die onder de toepassing van de voornoemde wet vallen en er in de oprichtingswet of het oprichtingsdecreet niet voorzien wordt in een bijzondere opdracht aan de regering om de rechtspositie van het personeel te regelen.

.../...

Die bepaling blijkt aldus rechtsgrond te bieden voor het ontwerp, voorzover het van toepassing is op de Maatschappij der Brugse Zeevaartinrichtingen, eensdeels, en op de Intercommunale Maatschappij van de Linker-Scheldeoever (IMALSO), anderdeels.

2.2. Artikel 24, § 1, en de artikelen 44, § 1, en 45 van het decreet van 12 december 1990 betreffende het bestuurlijk beleid, waarnaar wordt verwezen in het tweede lid van de aanhef, bieden rechtsgrond voor het ontwerp in zoverre het betrekking heeft op de openbare psychiatrische ziekenhuizen te Geel en te Rekem, eensdeels (artikel 24, § 1), en op BLOSO, anderdeels (artikelen 44, § 1, en 45).

2.3. In het derde lid van de aanhef wordt verwezen naar de artikelen 7 en 57 van het decreet van 4 mei 1994 betreffende de naamloze vennootschap Zeekanaal en Watergebonden Grondbeheer Vlaanderen.

Artikel 7 van dat decreet van 4 mei 1994 brengt de genoemde naamloze vennootschap onder de toepassing van de wet van 16 maart 1954; luidens artikel 57 van hetzelfde decreet stelt de Vlaamse regering het administratief en geldelijk statuut van het personeel van de vennootschap vast. Die laatste bepaling volstaat als rechtsgrond voor het ontworpen besluit in zoverre het toepassing vindt op de vennootschap.

2.4. Artikel 32, § 1, van het decreet van 15 juli 1997 houdende de Vlaamse Wooncode, naar welke bepaling wordt verwezen in het vierde lid van de aanhef, biedt rechtsgrond voor het ontwerp in zoverre het betrekking heeft op de Vlaamse Huisvestingsmaatschappij.

.../...

2.5. In zoverre het ontworpen besluit beoogt wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende organisatie van de Dienst voor de Scheepvaart, dient de rechtsgrond ervan te worden gezocht in artikel 8 van de wet van 17 mei 1976 tot oprichting van een Dienst voor de Scheepvaart en een "Office de la Navigation", gewijzigd bij het decreet van 7 juli 1998. Luidens die bepaling stelt de Vlaamse regering o.m. de regeling van de rechtspositie van het personeel van de Dienst voor de Scheepvaart vast.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1.1. Rekening houdend met opmerking 2.5 in verband met de rechtsgrond, moet in de aanhef een nieuw tweede lid worden opgenomen, luidend als volgt :

"Gelet op de wet van 17 mei 1976 tot oprichting van een Dienst voor de Scheepvaart en een "Office de la Navigation", inzonderheid op artikel 8, gewijzigd bij het decreet van 7 juli 1998;"

1.2. Rekening houdend met opmerking 2.3 in verband met de rechtsgrond, dient in het derde lid van de aanhef (dat het vierde lid wordt) de verwijzing naar artikel 7 van het decreet van 4 mei 1994 te worden weggelaten.

.../...

2. De artikelen A 33, B 33, C 37, D 33, E 35, F 32, G 34 en H 33 van het ontwerp voorzien in een uitbreiding van de mogelijkheid voor de ambtenaren om verlof voor opdracht te krijgen voor het uitoefenen van een ambt bij een kabinet. Dat verlof wordt gelijkgesteld met een periode van dienstactiviteit. De voornoemde artikelen van het ontwerp zijn m.a.w. bepalingen die de afwezige ambtenaren in een administratieve stand plaatsen met recht op wedde, bevordering tot een hogere wedde, administratieve anciënniteit en loopbaanaanspraken. Overeenkomstig artikel 42 van het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes (APKB) is voor dergelijke regelingen de voorafgaande goedkeuring vereist van de inzake pensioenen bevoegde federale overheid.

Blijkens de inlichtingen verstrekt door de gemachtigde van de regering, heeft de federale Minister van Pensioenen zich op 24 augustus 1998 akkoord verklaard met de ontworpen bepalingen.

In de aanhef van het ontwerp moet naar die akkoordbevinding worden verwezen.

Artikel A 3

Luidens het ontworpen artikel II 31, § 2, van het besluit van 5 april 1995 (1), worden de beroepen ingesteld

(1) Besluit van de Vlaamse regering van 5 april 1995 houdende organisatie van het Commissariaat-generaal voor de Bevordering van de Lichamelijke Ontwikkeling, de Sport en de Openluchtrecreatie en de regeling van de rechtspositie van het personeel.

tegen een beoordeling toegekend vóór 31 december 1995 verder afgehandeld door de raad van beroep volgens de procedure en samenstelling "die gold vóór de datum van inwerkingtreding van het besluit waarbij de Vlaamse regering een raad van beroep voor sommige openbare instellingen die ressorteren onder de Vlaamse Gemeenschap en/of het Vlaams Gewest opricht die bevoegd is inzake de beroepen ingesteld krachtens dit besluit".

Het besluit waarnaar de ontworpen bepaling verwijst, is het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende oprichting en samenstelling van een raad van beroep voor sommige Vlaamse openbare instellingen. Dat besluit vindt, luidens artikel 1 ervan, toepassing "op de openbare instellingen die ressorteren onder de Vlaamse Gemeenschap en/of het Vlaamse Gewest waarvan het personeelsstatuut de aansluiting bij de raad van beroep voor sommige Vlaamse openbare instellingen regelt of toestaat".

Wat de inwerkingtreding ervan betreft, bepaalt artikel 15 van het bedoelde besluit van 1 juni 1995 wat volgt :

"Dit besluit treedt voor elke in artikel 1 bedoelde instelling in werking op de datum dat het besluit tot vaststelling van het personeelsstatuut of tot goedkeuring van het personeelsstatuut van die instelling in werking treedt (...)".

Door te verwijzen naar "de datum van inwerkingtreding van het besluit (van 1 juni 1995)" en naar de bevoegdheid "inzake de beroepen ingesteld krachtens dit besluit", doet de ontworpen bepaling derhalve uiteindelijk

.../...

niets anders dan te verwijzen naar de datum van inwerking-treding van het voornoemde besluit van 5 april 1995 waarin het een wijziging beoogt aan te brengen, d.i. 1 januari 1995.

Het kan dus volstaan in de ontworpen bepaling de zinsnede die volgt na de woorden "die gold vóór" eenvoudig te vervangen door "1 januari 1995".

Artikel A 4

Er moet worden gepreciseerd dat de ontworpen wijziging betrekking heeft op artikel V 13, "eerste lid", van het besluit van 5 april 1995.

Artikel A 5

De woorden "artikel VI 8, laatste lid" zouden duidelijkheidshalve moeten worden vervangen door "artikel VI 8, derde lid".

Artikel A 6

Luidens de eerste volzin van het ontworpen artikel VI 22, eerste lid, behouden de geslaagden voor 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 ... uitdrukkelijk en vooraf (wordt) vastgesteld in het examenreglement" en dat "de verlenging van de wervingsreserve ... mogelijk (is) om redenen die verband houden met de noden van de dienst".

Overeenkomstig artikel VI 6, § 1, van het besluit van 5 april 1995, wordt het examenreglement vastgesteld door de vaste wervingssecretaris, in overleg met de leidend ambtenaar. Gelet op die bepaling, moet het ontworpen artikel VI 22, eerste lid, allicht in die zin worden begrepen dat aan de leidend ambtenaar alleen de bevoegdheid wordt verleend om de geldigheidsduur van het examen te verlengen, en niet om een kortere geldigheidsduur te bepalen. Indien zulks inderdaad de bedoeling is, moet de ontworpen bepaling in die zin worden gepreciseerd. De zinsnede "tenzij de leidend ambtenaar een andere termijn bepaalt" zou dan bijvoorbeeld kunnen worden vervangen door "tenzij de leidend ambtenaar een langere termijn bepaalt" of "tenzij de leidend ambtenaar beslist die termijn te verlengen".

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 5, C 6, D 5, E 5, F 5, G 5 en H 7 van het ontwerp.

Artikel A 10

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 "van zijn 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 APKB (1), als in die van het besluit van 5 april 1995 zelf (2).

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 8, C 9, D 8, E 8, F 8, G 11 en H 9 van het ontwerp.

Artikel A 11

Luidens het ontworpen artikel VIII 9 dient de functioneringsevaluatie op een zorgvuldige wijze te gebeuren.

Een dergelijke bepaling, die een evidentie inhoudt, kan beter worden weggelaten.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de

(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.

artikelen B 9, C 10, D 9, E 9, F 9, G 12 en H 10 van het ontwerp.

Artikel A 18

Luidens het ontworpen artikel VIII 19 worden het afdelingshoofd en het staflid van rang A2 geëvalueerd door de leidend ambtenaar en de adjunct-leidend ambtenaar.

De adjunct-leidend ambtenaar bekleedt een graad van rang A2, net zoals het afdelingshoofd en het bedoelde staflid. De ontworpen bepaling strookt bijgevolg niet met artikel 25, eerste lid, 4°, van het APKB luidens welke bepaling de evaluatie ten minste door twee "hiërarchische meerderen" moet gebeuren (1).

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 16, D 15, E 16 en H 17 van het ontwerp.

Artikel A 20

Dit artikel strekt ertoe de artikelen VIII 21 tot VIII 23 van het besluit van 5 april 1995 op te heffen. Die opheffing - en de wijziging van de artikelen VIII 17 en VIII 20 van hetzelfde besluit bij respectievelijk de artikelen A 16 en A 19 van het ontwerp - hebben tot gevolg dat niet langer uitdrukkelijk wordt bepaald dat één van de evaluatoren de onmiddellijke hiërarchische meerdere moet zijn.

(1) Zie de opmerking bij artikel A 10.

Bij het vaststellen van de onderscheiden rechtspositieregelingen van het personeel heeft de Vlaamse regering er steeds voor geopteerd om alle verplichtingen die in het APKB zijn opgenomen - ook al zouden ze geacht kunnen worden rechtstreekse werking te hebben -, niettemin in de eigen rechtspositieregelingen over te nemen. Met het oog op de duidelijkheid en de consistentie van de te wijzigen regeling, zou die principiële optie van de regering consequent aangehouden moeten worden. De in artikel 25, eerste lid, 4°, van het APKB opgenomen verplichting dat één van de evaluatoren de onmiddellijke hiërarchische meerdere moet zijn, zou dan ook met zoveel woorden terug te vinden moeten zijn in het besluit van 5 april 1995.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 18, C 18, D 17, E 18, F 18, G 21 en H 19 van het ontwerp.

Artikel A 22

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 (1). Die bepaling kan aanleiding geven tot toepassingen die strijdig zijn met artikel 25, eerste lid, 4°, van het APKB, in zoverre de onmiddellijke hiërarchische meerdere niet zou worden betrokken bij de evaluatie.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 20, C 20, D 19, E 20, F 20, G 23 en H 21 van het ontwerp.

Artikel A 24

In dit artikel moet worden gepreciseerd dat de ontworpen wijziging betrekking heeft op artikel VIII 27, § 1, "eerste lid", van het besluit van 5 april 1995.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 22, C 22, D 21, E 22, F 22, G 25 en H 23 van het ontwerp.

(1) Zie ook artikel VIII 10, § 1, eerste lid, zoals vervangen bij artikel A 12 van het ontworpen besluit, luidens welke bepaling alleen een functionerings-evaluatie opgesteld door een ambtenaar die de opleiding heeft gevolgd, geldig is.

Artikel A 33

Het ontworpen artikel XI 64 voorziet in de mogelijkheid voor de ambtenaren om verlof voor opdracht te krijgen voor het uitoefenen van een ambt bij het kabinet van o.m. "een minister, staatssecretaris of een lid van de regering van een gemeenschap of gewest".

Er dient met betrekking tot die bepaling te worden opgemerkt dat de gewestelijke staatssecretarissen geen lid zijn van de Brusselse Hoofdstedelijke Regering. Indien, naar de bedoeling van de stellers van het ontwerp, ook een detachering naar hun kabinet onder de ontworpen bepaling moet vallen, zouden zij best uitdrukkelijk vermeld worden.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 33, C 37, D 33, E 35, F 32, G 34 en H 33 van het ontwerp.

Artikel A 39

Luidens het vigerende artikel XI 95, § 1, van het besluit van 5 april 1995 heeft de ambtenaar of de stagiair van de instelling die een politiek mandaat of een ambt dat daarmee kan worden gelijkgesteld uitoefent, recht op politiek verlof onder de voorwaarden bepaald bij het decreet van 30 november 1988 tot instelling van het politiek verlof voor de personeelsleden van de openbare instellingen en publiekrechtelijke verenigingen die van de Vlaamse Gemeenschap afhangen.

.../...

Artikel A 39, 1°, van het ontwerp strekt ertoe aan het voornoemde artikel XI 95, § 1, een tweede lid toe te voegen met betrekking tot het politiek verlof bedoeld in het bijzonder decreet van 26 juni 1995 houdende instelling van een regime van politiek verlof voor de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse regering die een mandaat als lid van de Vlaamse Raad of de Vlaamse regering uitoefenen.

Artikel A 39, 2°, van het ontwerp strekt ertoe de in paragraaf 2, tweede lid, van het voornoemde artikel XI 95 vervatte regeling aan te passen om rekening te houden met het politiek verlof bedoeld in het bijzonder decreet van 26 juni 1995.

Zowel het politiek verlof bedoeld in het decreet van 30 november 1988 als dat bedoeld in het bijzonder decreet van 26 juni 1995 (artikel A 39, 1°, van het ontwerp), is een van rechtswege toegekend verlof. Het is dan ook overbodig dat recht op verlof te bevestigen in artikel XI 95 van het besluit van 5 april 1995.

Artikel A 39 van het ontwerp zou beter worden omgewerkt in die zin dat, eensdeels, paragraaf 1 van artikel XI 95 van het besluit van 5 april 1995 wordt opgeheven en dat, anderdeels, paragraaf 2 van dat artikel wordt geredigeerd als volgt :

"Wanneer een ambtenaar of een stagiair van de instelling met toepassing van het decreet van 30 november 1988 ... of met toepassing van het bijzonder decreet van 26 juni 1995 ... verlof krijgt, beslist de tot benoemen bevoegde overheid of de betrekking ... (verder zoals in het vigerende eerste lid van paragraaf 2) ...

.../...

Zij kan die beslissing nemen zodra de ambtenaar vier jaar afwezig is en, wat het in het bijzonder decreet van 26 juni 1995 bedoelde verlof betreft, bij de aanvang ... (verder zoals in het ontworpen tweede lid van paragraaf 2) ...".

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor artikel C 43 van het ontwerp.

Artikel A 41

In de bepaling sub 1° van dit artikel schrijve men "de woorden «Europese Gemeenschap» worden telkens vervangen door" in plaats van "de woorden «Europese Gemeenschap» worden vervangen door".

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de artikelen B 40, 1°, C 45, 1°, D 39, 1°, E 42, 1°, F 39, 1°, G 41, 1°, en H 39, 1°, van het ontwerp.

Artikel A 42

Het opschrift van de wet van 3 juli 1967, vermeld in het ontworpen artikel XIII 9, § 1, 2°, is gewijzigd bij de wet van 19 oktober 1998. Voortaan moet gelezen worden : "wet van 3 juli 1967 betreffende de preventie van of de schadevergoeding voor arbeidsongevallen, ...".

.../...

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de ontworpen bepalingen die het voorwerp zijn van de artikelen B 41, C 46, D 40, E 43, F 40, G 42 en H 40 van het ontwerp.

Artikel A 43

1. In de bepaling sub 1° moet worden gepreciseerd dat de beoogde wijziging betrekking heeft op "§ 1, 1°, a)" van artikel XIII 10 van het besluit van 5 april 1995. Bovendien schrijve men "worden telkens vervangen" in plaats van "worden vervangen".

2. In de bepaling sub 3° dient de vermelding "§ 1, 1°, e)" te worden vervangen door "§ 1, 2°, e)".

3. Dezelfde opmerkingen gelden, mutatis mutandis, voor de artikelen B 42, 1° en 3°, C 47, 1° en 3°, D 41, 1°, E 44, 1°, F 41, 1° en 3°, G 43, 1° en 3°, en H 41, 1° en 3°, van het ontwerp.

Artikel A 45

Bij het besluit van de Vlaamse regering van 5 oktober 1999 tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, wat de betaling van het gedeeltelijk maandloon betreft, zijn de bepalingen van het

.../...

Vlaams personeelsstatuut met betrekking tot de berekening van het salaris bij onvolledige diensten vervangen door de volgende formule (nieuw artikel XIII 25, § 1, van het VPS) :

$$M = (VW/PW) \times n \% \times NM$$

waarbij

M = het te betalen maandloon (100 %);

VW = het aantal werkdagen waarvoor betaling is verschuldigd;

PW = het aantal te presteren werkdagen op basis van het werkrooster van de ambtenaar;

n % = het percentage waaraan de ambtenaar prestaties verricht;

NM = het normaal maandsalaris (100 %) = het jaar-salaris/12 (100 % en voor voltijdse prestaties)".

In geval van verlof voor verminderde prestaties overeenkomstig artikel XI 41, § 1, van het VPS, "wordt het salaris, bekomen volgens de (hiervóór vermelde) berekeningswijze (...) vermenigvuldigd met :

- 1,2 voor halftijdse prestaties;
 - 1,05 voor viervijfde prestaties;
 - 1,022222 voor negentiende prestaties"
- (nieuw artikel XIII 25, § 2, van het VPS).

Het komt de stellers van het voorliggende ontwerp toe te oordelen of dezelfde formules moeten worden gehanteerd voor het BLOSO (artikel XIII 21, § 4, van het besluit van 5 april 1995). In voorkomend geval moet artikel A 45 van het ontwerp worden aangepast.

.../...

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de artikelen B 45, C 50, D 43, E 46, F 44, G 45 en H 43.

Artikel A 47

1. De wijziging beoogd in de bepaling na het tweede streepje van dit artikel blijkt alleen betrekking te hebben op de paragrafen 1 en 2 van artikel XIII 25 van het besluit van 5 april 1995.

Mede om zulks te verduidelijken zou artikel A 47 beter als volgt worden geredigeerd :

"Art. A 47. In artikel XIII 25 van hetzelfde besluit worden de volgende wijzigingen aangebracht :

- 1° in de §§ 1 en 2 worden na de woorden «van navolgende bepalingen» de woorden «vermeld onder dit hoofdstuk» geschrapt;
- 2° § 3 wordt opgeheven."

2. Zoals blijkt uit de toelichting bij het ontwerp, wordt paragraaf 3 van artikel XIII 25 opgeheven, niet omdat in de omschrijving van het begrip "bezoldiging" een wijziging moet worden aangebracht, maar omdat de in die paragraaf vervatte negatieve definitie van dat begrip overbodig is. De opheffing brengt bijgevolg inhoudelijk geen wijziging aan in de toepassing van artikel XIII 25.

.../...

Dezelfde opmerkingen gelden, mutatis mutandis, voor de artikelen B 47, C 52, D 45 (1), E 48, F 47, G 47 en H 45 van het ontwerp.

Artikel A 50

Aangezien in de inleidende zin van dit artikel reeds wordt aangegeven dat de beoogde wijzigingen betrekking hebben op paragraaf 1 van artikel XIII 42, dient in de bepaling sub b) niet meer te worden verwezen naar die paragraaf 1.

Artikel A 50 zou overigens beter worden geredigeerd als volgt :

"Art. A 50. In artikel XIII 42, § 1, worden de volgende wijzigingen aangebracht :

- 1° in het tweede lid, 2°, wordt het woord ... (verder zoals in de bepaling onder a) van het ontwerp) ...;
- 2° in het derde lid worden tussen de woorden ... (verder zoals in de bepaling onder b) van het ontwerp) ...".

Dezelfde opmerkingen gelden, mutatis mutandis, voor de artikelen B 50, C 55, E 52, G 50 en H 48 van het ontwerp.

(1) Wat artikel D 45 betreft, moet in de bepaling sub 1° van het tekstvoorstel alleen paragraaf 1 worden vermeld.

Artikel A 56

Er moet worden gepreciseerd dat de beoogde wijzigingen betrekking hebben op artikel XIII 96, "§ 2", van het besluit van 5 april 1995.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de artikelen B 58, C 61, D 56, E 60, F 58, G 58 en H 56 van het ontwerp.

Artikel A 61

De wijziging welke de bepaling sub 2° van dit artikel beoogt aan te brengen in artikel XV 5 van het besluit van 5 april 1995, komt erop neer dat artikel XIII 21, § 4, van dat besluit uitwerking zou hebben met ingang van 1 januari 1996. Het vigerende artikel XV 5 bepaalt evenwel dat het bedoelde artikel XIII 21, § 4, in werking is getreden op 1 januari 1995.

De gemachtigde van de regering heeft verduidelijkt dat het alleen de bedoeling is om de wijziging welke artikel A 45, 1°, van het ontwerp beoogt aan te brengen in artikel XIII 21, § 4, uitwerking te geven op 1 januari 1996. Zoals de gemachtigde heeft verklaard, zou artikel A 61, 2°, dan beter uit het ontwerp worden weggelaten en kan het volstaan in artikel I 1, vierde streepje, van het ontwerp te bepalen dat artikel A 45, 1°, uitwerking heeft op 1 januari 1996.

.../...

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor de artikelen B 62, 2°, C 71, 2°, D 62, 3°, eerste streepje, E 65, 2°, F 62, 2°, G 63, 2°, en H 61, 2°, van het ontwerp.

Artikel B 10

1. Het gebruik van afkortingen die niet elders in het te wijzigen besluit worden gedefinieerd, is af te raden. In het ontworpen artikel VIII 10, § 4, laatste volzin, van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende organisatie van de Dienst voor de Scheepvaart en de regeling van de rechtspositie van het personeel moet derhalve de term "HRM" voluit worden geschreven.

2. Luidens het ontworpen artikel VIII 10, § 5, wordt, voor de ambtenaar van niveau D of E die behoort tot het exploitatiepersoneel of het logistiek personeel, het evaluatiegesprek gevoerd "in aanwezigheid van een waarnemer indien die ambtenaar dit vraagt".

De bedoeling blijkt te zijn dat het de ambtenaar vrijstaat de persoon aan te duiden die hij als waarnemer aanwezig wenst te zien.

Zulks zou duidelijker tot uiting kunnen worden gebracht in de tekst door bijvoorbeeld te schrijven :

"Indien de ambtenaar van niveau D of E die behoort tot het exploitatiepersoneel of het logistiek personeel, hierom vraagt, wordt het evaluatiegesprek tevens gevoerd in aanwezigheid van een waarnemer van zijn keuze.".

.../...

Artikel D 58

In het ontworpen artikel XIII 100bis van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende organisatie van de Maatschappij van de Brugse Zeevaart-inrichtingen en de regeling van de rechtspositie van het personeel moet niet worden verwezen naar "artikel D 26" (dit is de bepaling van het ontwerp waarbij artikel VIII 95 van het besluit van 1 juni 1995 wordt aangevuld met een zevende lid), maar naar dat "artikel VIII 95, zevende lid".

Artikel E 26

Dit artikel dient te worden geredigeerd als volgt :

"Art. E 26. In artikel VIII 88 van hetzelfde besluit wordt de datum «30 juni 1997» vervangen door «31 juli 2002» en worden de woorden «op datum van de inwerkingtreding van dit besluit» geschrapt.".

Artikel E 27

Luidens de inleidende zin strekt dit artikel ertoe een (vol)zin toe te voegen aan artikel VIII 90, § 4, van het besluit van de Vlaamse regering van 1 juni 1995 houdende organisatie van de naamloze vennootschap Zeekanaal en Watergebonden Grondbeheer Vlaanderen en de regeling van de rechtspositie van het personeel. Dat artikel VIII 90 bestaat evenwel maar uit drie paragrafen.

.../...

Volgens de gemachtigde van de regering is het de bedoeling, niet om een volzin toe te voegen aan artikel VIII 90, § 4, van het besluit van 1 juni 1995, maar integendeel om aan dat artikel VIII 90 een paragraaf 4 toe te voegen.

Artikel E 27 moet dan ook worden geredigeerd als volgt :

"Art. E 27. Aan artikel VIII 90 van hetzelfde besluit wordt een § 4 toegevoegd luidend als volgt :

«§ 4. Voor de inschaling ... (verder zoals in het ontwerp) ...»."

Artikel E 28

Met betrekking tot dit artikel heeft de gemachtigde van de regering volgende toelichting verstrekt :

"Dit artikel was vergeten in het personeelsstatuut van nv. Zeekanaal.

Het is de letterlijke overname van het vroegere artikel VIII 112 van het VPS.

In de toelichting bij het VPS vinden we bij dit artikel hierover het volgende :

«De geslaagden voor een examen voor verhoging in graad of een beroepsgeschiktheidsproef, in een graad die opgenomen wordt in een hogere trap van een functionele loopbaan dan de begintrap (de begintrap is immers een hiërarchische graad waarvoor vacatures vereist zijn), worden onmiddellijk ingeschaald op de

.../...

overeenstemmende trap van de functionele loopbaan, bv. geslaagden voor onderbureauchef op C 113, voor directiesecretaris op B 112.

Het examen is de enige voorwaarde; de anciënniteitsvoorwaarde zoals bij directiesecretaris vervalt.

Indien het om bestaande wervingsreserves gaat kan de inschaling ten vroegste gebeuren m.i.v. de inschalingsdatum; bij eventueel nog in uitvoering zijnde procedures na deze datum gebeurt de inschaling m.i.v. de eerste van de maand na datum van het proces-verbaal.»

Het artikel wordt beter als volgt geformuleerd :

«Art. E 28. (lees : art. VIII 91 ter) De ambtenaar die geslaagd is voor een examen voor verhoging in graad of voor een onderzoek naar de beroepsgeschiktheid voor verandering van graad, voor een graad die overeenkomstig dit besluit opgenomen wordt in een hogere salarisschaal dan de beginsalarisschaal van de functionele loopbaan, wordt ten vroegste met ingang van één van de data bedoeld in artikel VIII 89 ingeschakeld in de overeenstemmende salarisschaal van de functionele loopbaan.

Naargelang van het niveau dient dit examen aangevraagd te zijn vóór de data bedoeld in artikel VIII 89.

Indien de datum van het examen later valt dan deze data dan wordt de ambtenaar in de nieuwe salarisschaal ingeschakeld met ingang van de eerste dag van de maand volgend op de datum van het proces-verbaal van het examen of van het onderzoek naar de beroepsgeschiktheid.

Er worden geen anciënniteitsvoorwaarden gesteld.»

.../...

Artikel I 1

Dit artikel strekt ertoe aan de ontworpen bepalingen terugwerkende kracht te verlenen.

Bovendien worden de voorbereidende handelingen inzake evaluatie die gebeurden vóór 1 juli 1996 geacht met de nieuwe regeling in overeenstemming te zijn (zie bijvoorbeeld artikel A 62 van het ontwerp).

Het algemeen rechtsbeginsel van de niet-retroactiviteit van reglementaire bepalingen staat eraan in de weg dat aan dergelijke bepalingen terugwerkende kracht wordt verleend, tenzij er daarvoor een wettig doel bestaat en er een redelijk evenredigheidsverband is tussen dat doel en het middel van de retroactiviteit.

Volgens de aan de Raad van State verstrekte toelichting, zou de verantwoording voor de in casu verleende terugwerkende kracht hierin bestaan dat de ontworpen bepalingen reeds toepassing hebben gevonden in het verleden en dat beoogd wordt de aldus ontstane situaties te regulariseren.

Ondanks die toelichting is het de Raad van State, bij ontstentenis van een volledige kennis van de terzake relevante feitelijke gegevens, niet mogelijk zich met zekerheid uit te spreken over de vraag of de voorgenomen terugwerking van de ontworpen regeling al dan niet nadelen kan inhouden voor bepaalde ambtenaren, noch of daarvoor in voorkomend geval een deugdelijke verantwoording kan worden gegeven.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	kamervoorzitter,
	D. ALBRECHT,	staatsraden,
	P. LEMMENS,	
	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