

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 15 juli 1999 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende bijsturing van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 en andere bepalingen", heeft op 11 januari 2000 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit beoogt een groot aantal wijzigingen van uiteenlopende aard aan te brengen in het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 (hierna VPS).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Rekening houdend met het ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot bijsturing van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, waarover de Raad van State op 14 december 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 29.010/3, redigere men het opschrift van het ontwerp als volgt :

"Besluit van de Vlaamse regering houdende tweede bijsturing van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993".

Aanhef

In het derde lid van de aanhef wordt verwezen naar het (te wijzigen) besluit van de Vlaamse regering van 24 november 1993 houdende organisatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap en de regeling van de rechtspositie van het personeel, "zoals tot op heden gewijzigd".

.../...

Volgens de terzake geldende wetgevingstechnische voorschriften dienen in een dergelijke aanhefverwijzing alle uitdrukkelijke, nog van kracht zijnde wijzigingen te worden vermeld welke het besluit waarnaar wordt verwezen heeft ondergaan, onder opgave van de aard en de datum van de wijzigingsregelingen. Wanneer van dat voorschrift wordt afgeweken omdat de opsomming van de wijzigende besluiten buitenmatig lang zou zijn, verdient het aanbeveling op zijn minst het laatste wijzigende besluit te vermelden.

Artikel 1

In de vervanging van artikel I 3, § 1, van het VPS is ook nog voorzien door artikel 2 van het ontworpen besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, wat het toepassingsgebied en de procedure tot aanwijzing in een mandaatgraad betreft, waarover de Raad van State op 6 juli 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 28.829/3.

In de inleidende zin van artikel 1 schrijve men derhalve : "... vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van ..., ".

Artikel 2

Vanuit wetgevingstechnisch oogpunt voldoet dit artikel niet. Voor elk van de te wijzigen artikelen dient precies te worden aangegeven om welke paragraaf of welk lid

.../...

het gaat; wat "titel 6 van deel XI" betreft, dient gepreciseerd te worden welke artikelen (benevens het opschrift van die titel) beoogd worden.

Het is overigens onjuist om te bepalen dat de woorden "verminderde prestaties" telkens vervangen moeten worden. Zo moeten bijvoorbeeld in artikel XI 35 van het VPS de woorden "vermindering van prestaties" vervangen worden.

Artikel 7

In dit artikel dient vermeld te worden dat artikel II 45 is gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995.

Artikel 8

1. Dit artikel strekt ertoe in deel III van het VPS twee nieuwe artikelen in te voegen met betrekking tot de intellectuele eigendomsrechten. Daartoe hergroepeert het ontwerp de bestaande artikelen III 1 tot III 8 in een hoofdstuk 1, en wordt een hoofdstuk 2 ingevoegd, bestaande uit de nieuwe artikelen III 8bis en III 8ter.

De vraag rijst of het wel een gelukkige keuze is om de bepalingen i.v.m. de intellectuele eigendomsrechten in te voegen in deel III van het VPS, dat handelt over de "rechten en plichten" van de ambtenaren. De ontworpen bepalingen lijken veeleer betrekking te hebben op het

.../...

geldelijk statuut van de ambtenaar; zij zouden ook als een volledig nieuw onderdeel van het statuut beschouwd kunnen worden (1).

2. Indien de invoeging in deel III van het VPS behouden blijft, moet vanuit wetgevingstechnisch oogpunt het volgende worden opgemerkt.

2.1. In de inleidende zin van artikel 8 dienen de woorden "gewijzigd bij" vervangen te worden door "vervangen bij" (zie het ontwerpbesluit L. 29.010/3).

2.2. Voorts moet worden vastgesteld dat de door het ontwerp gehanteerde werkwijze tot gevolg heeft dat het (ongewijzigde) artikel III 9 van het VPS buiten de indeling in hoofdstukken van deel III van het VPS valt. Dat kan worden verholpen door dit artikel in een afzonderlijk hoofdstuk 3 onder te brengen.

3. Bij het ontworpen artikel III 8bis moet ten gronde het volgende worden opgemerkt.

(1) Het is trouwens opvallend dat, wat de contractuele personeelsleden betreft, de ontworpen bepaling i.v.m. de intellectuele eigendomsrechten (ontworpen artikel XIV 27bis van het VPS; zie artikel 58 van het voorliggende ontwerp) wordt ingevoegd in een nieuwe onderafdeling over "intellectuele eigendomsrechten", na de onderafdeling over "onverenigbaarheden - cumulatie van beroepsactiviteiten" (en dus niet vlak na de onderafdelingen over "rechten" en "plichten").

3.1. Volgens de bij de adviesaanvraag gevoegde nota aan de Vlaamse regering omvat de overdracht aan de Vlaamse Gemeenschap het recht om het werk vast te leggen door alle bekende "of nog onbekende middelen".

Artikel 3, § 1, zesde lid, van de wet van 30 juni 1994 betreffende het auteursrecht en de naburige rechten bepaalt dat de overdracht van de rechten betreffende nog onbekende exploitatievormen nietig is, niettegenstaande enige daarmee strijdige bepaling. Dit zesde lid is echter niet van toepassing wanneer, zoals in casu, artikel 3, § 3, van dezelfde wet wordt toegepast.

Met het oog op de rechtszekerheid zou het evenwel aanbeveling verdienen een bepaling i.v.m. nog onbekende exploitatievormen uitdrukkelijk in de tekst zelf van het ontwerp (1) op te nemen (2).

Het is echter de vraag of het salaris kan volstaan als de wettelijk vereiste vergoeding voor deze toekomstige, nog onbekende exploitatievormen. De stellers van het

(1) Vergelijk met artikel 3, eerste lid, van het besluit van de Waalse Regering van 4 juni 1998 "relatif à la cession des droits d'auteur des membres du personnel statutaire des services du Gouvernement et de certains organismes d'intérêt public relevant de la Région".

(2) Zie in dit verband A. Berenboom, Le nouveau droit d'auteur, Larcier, 1997, nrs. 133 en 135 ; zie ook H. Vanhees, "Auteurscontracten en de problematiek inzake werken gemaakt in opdracht of in uitvoering van een arbeidsovereenkomst of statuut", in F. Gotzen (ed.), Belgisch auteursrecht van oud naar nieuw, Brussel, Bruylant, 1996, (287), 339.

ontwerp dienen zich af te vragen of niet voorzien kan worden in een vergoedingsregeling die meer aan het evenredigheidsbeginsel beantwoordt.

3.2. Volgens het ontworpen artikel III 8bis, § 3, heeft de Vlaamse Gemeenschap het recht om de werken van haar ambtenaar gedurende 20 jaar onder de naam van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap bekend te maken en te exploiteren.

Het onvervreemdbaar moreel recht van een auteur, bedoeld in artikel 1, § 2, van de wet van 30 juni 1994 betreffende het auteursrecht en de naburige rechten en in artikel 4 van de wet van 30 juni 1994 houdende omzetting in Belgisch recht van de Europese richtlijn van 14 mei 1991 betreffende de rechtsbescherming van computerprogramma's (juncto artikel 6bis van de Berner Conventie voor de bescherming van werken van letterkunde en kunst), impliceert alleszins het recht van de auteur om zijn naam verbonden te weten met zijn creatie.

Het ontworpen artikel III 8bis, § 3, zou dan ook niet zo kunnen worden gelezen als zou de auteur voor onbepaalde tijd afstand doen van zijn recht op vaderschap : een dergelijke statutaire bepaling zou onverenigbaar zijn met het voornoemde recht (1).

(1) Zie F. Gotzen, "De algemene beginselen van de vermogensrechten en van de morele rechten van de auteur volgens de wet van 30 juni 1994", in F. Gotzen (ed.), Belgisch auteursrecht van oud naar nieuw, Brussel, Bruylant, 1996, (67), 90.

4. Het ontworpen artikel III 8ter heeft betrekking op "uitvindingen die door de ambtenaar ter uitvoering van zijn ambt worden gedaan of die verkregen worden door middelen die door het ministerie ter beschikking van de ambtenaar worden gesteld". Dergelijke uitvindingen zijn de exclusieve eigendom van de Vlaamse Gemeenschap, "zonder dat de ambtenaar een recht op vergoeding kan doen gelden".

4.1. In zoverre de voornoemde bepaling betrekking heeft op "uitvindingen die door de ambtenaar ter uitvoering van zijn ambt worden gedaan", bevestigt ze de regeling die als algemeen geldend wordt beschouwd (1).

In dit opzicht zijn bij het ontworpen artikel III 8ter ook geen verdere opmerkingen te maken.

4.2. In zoverre de voornoemde bepaling betrekking heeft op "uitvindingen ... die verkregen worden door middelen die door het ministerie ter beschikking van de ambtenaar worden gesteld", rijst de vraag of ze wel wettelijk verantwoord kan worden.

De bedoelde uitvindingen kunnen gerekend worden tot de categorie van de zogenaamde "afhankelijke uitvindingen", d.i. "uitvindingen gedaan door een werknemer die geen

(1) Zie, i.v.m. de zogenaamde "dienstuitvindingen", M. Chr. Janssens, *Uitvindingen in dienstverband*, met bijzondere aandacht voor uitvindingen aan universiteiten, Brussel, Bruylant, 1996, p. 225, nr. 246.

specifieke onderzoeksoopdracht had, maar die niettemin een zekere band vertonen met de arbeidsovereenkomst" (1).

Over de vraag wie rechten op dergelijke uitvindingen bezit, en welke die rechten zijn, bestaat in rechtspraak en rechtsleer geen eensgezindheid (2). Het ontwerp kan dus niet geacht worden zonder meer een bestaande regeling te bevestigen; het moet veeleer geacht worden op dit punt een eigen regeling op te leggen. Die regeling dient getoetst te worden aan hogere normen, i.h.b. in verband met de bescherming van het eigendomsrecht.

Er dient immers van uitgegaan te worden dat de uitvinder op zijn uitvinding rechten kan doen gelden, die onder de toepassing vallen van de internationale en de grondwettelijke bepalingen in verband met het eigendomsrecht, met name artikel 1 van het Eerste Protocol bij het Europees Verdrag over de rechten van de mens (3) en artikel 16 van de Grondwet (4).

(1) Zie I. Vanderreken en H. van Hoogenbemt, "Werknemers en intellectuele rechten", in *Intellectuele eigendomsrechten*, (Vlaams Pleitgenootschap bij de balie te Brussel, ed.), Kalmthout, Biblo, 1995, (209), p. 216, nr. 6.

(2) M. Chr. Janssens, o.c., p. 245, nr. 269.

(3) Volgens de Europese Commissie voor de Rechten van de Mens viel de intellectuele eigendom onder de toepassing van artikel 1 van het Eerste Protocol (E.C.R.M., 14 januari 1998, Aral e.a./Turkije, 24.563/94, onuitg.).

(4) M. Chr. Janssens, o.c., pp. 344-345, nr. 382, met verwijzing naar een arrest van het Duitse Bundesverfassungsgericht van 15 januari 1974, BVerfGE, vol. 36, (281), 290-291.

In dat geval kan niet bepaald worden dat de uitvinder geen enkel recht kan doen gelden, zelfs niet een recht op vergoeding. Opdat een inmenging in het eigendomsrecht verantwoord zou zijn, is immers in elk geval vereist dat er een redelijk verband van evenredigheid bestaat tussen het doel van de inmenging (dat overigens een wettig doel moet zijn) en de middelen die daartoe aangewend worden. Dit komt erop neer dat, als patrimoniale rechten ontzegd worden aan degene die zich daarop in beginsel kan beroepen, een vergoeding toegekend moet worden. Het ontzeggen van patrimoniale rechten, zonder enige vorm van vergoeding, moet normaal als een onevenredige inmenging beschouwd worden (1).

Door te dezen te bepalen dat de bedoelde "afhankelijke uitvindingen" de exclusieve eigendom zijn van de Vlaamse Gemeenschap, zonder enige vergoeding voor de betrokken ambtenaar, legt het ontworpen artikel III 8ter aan die ambtenaar een buitensporige last op. Aldus houdt die bepaling een schending in van de voornoemde verdrags- en grondwetsbepalingen.

Het ontworpen artikel III 8ter dient dus, wat betreft de uitvindingen gedaan met middelen die door het ministerie ter beschikking worden gesteld, herzien te worden.

(1) Zie, o.m., E.H.R.M., 9 december 1994, Heilige kloosters, Publ. Cour, reeks A, vol. 301-A, pp. 34-35, §§ 70-71; E.H.R.M., 20 november 1995, Pressos Compania Naviera, Publ. Cour, reeks A, vol. 332, p. 23, § 38; E.H.R.M., 25 maart 1999, Papachelas, § 48.

Artikel 10

1. In het ontworpen artikel V 3, § 1, schrijve men in fine : "... hoe zij de betrekking in het ministerie opvult".

2. Luidens het ontworpen artikel V 3, § 4, eerste lid, kiest de benoemende overheid, voor een vacante betrekking in rang A3, ofwel voor (1°) bevordering en terzelfder tijd de interne arbeidsmarkt, ofwel voor (2°) aanwerving.

Voor het bepalen van de te volgen selectieprocedure maakt het tweede lid van dezelfde paragraaf echter alleen gewag van de selectie via de interne arbeidsmarkt. Het verdient aanbeveling om in dat tweede lid te schrijven : "De selectie bij bevordering en terzelfder tijd via de interne arbeidsmarkt gebeurt overeenkomstig ...". De gemachtigde ambtenaar is het hiermee eens.

Dezelfde opmerking geldt mutatis mutandis voor het ontworpen artikel V 3, § 5, tweede lid.

3. In het derde lid van het ontworpen artikel V 3, § 4, wordt voorzien in de mogelijkheid ook een oproep te richten tot de gegadigden uit het onderwijskorps, wanneer een leidinggevende betrekking van rang A3 wordt vacant verklaard in het departement Onderwijs.

De vraag rijst of deze bepaling in overeenstemming te brengen is met artikel 87, § 2, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en met het algemene principes-besluit van 26 september 1994 (APKB). De

.../...

ontworpen bepaling maakt het immers mogelijk personen tot ambtenaar te benoemen die, nu zij niet onderworpen zijn aan artikel 87, §§ 2 en 4, van de voornoemde bijzondere wet, niet werden aangeworven via het Vast Wervingssecretariaat, noch een loopbaan hebben die in overeenstemming is met het APKB (vergelijkend wervingsexamen, stage, e.d.).

Daarover ondervraagd heeft de gemachtigde ambtenaar het volgende verklaard :

"1° Uit art. 11, § 3, APKB blijkt dat de in § 1 bedoelde voorwaarden (= leeftijd, diploma, vergelijkend wervingsexamen via VWS) niet van toepassing zijn op de categorieën van ambtenaren waarvoor wettelijke of reglementaire bepalingen, toepasselijk op het rijkspersoneel, specifieke benoemingsprocedures toestaan (...).

2° De bijzondere voorwaarden voor het benoemen tot directeur-generaal en directeur in het departement Onderwijs zijn gebaseerd op het KB van 6 mei 1971 houdende bijzondere voorwaarden tot het benoemen in sommige ambten bij het hoofdbestuur van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap - dept onderwijs, gewijzigd bij besluit van de Vlaamse regering van 4 december 1991.

Het betreft de overname van een bestaande regeling die ingevolge de communautarisering van het onderwijs federaal niet meer bestaat. Het gaat om een aanwervingsregeling waarbij ingevolge de toepassing van artikel 11, § 3, APKB de bestaande vrijstelling van een vergelijkend aanwervingsexamen behouden kan worden".

De verwijzing naar artikel 11, § 3, van het APKB kan geen verantwoording bieden voor de ontworpen regeling. Artikel 87, § 2, van de bijzondere wet bepaalt immers dat al het personeel van de diensten van de gemeenschappen en de gewesten aangeworven moet zijn door het Vast Wervingssecretariaat, zonder in een uitzondering te voorzien. In

.../...

zoverre artikel 11, § 3, van het APKB een dergelijke mogelijkheid creëert, is het strijdig met de voornoemde wetsbepaling en kan het niet toegepast worden (1).

De conclusie is dan ook dat het ontworpen artikel V 3, § 4, derde lid, moet worden geschrapt.

Artikelen 11 tot 13

Artikel 11 beoogt de vervanging van de artikelen V 4 tot V 17 van het VPS door nieuwe artikelen V 4 tot V 15. Artikel 12 strekt tot de opheffing van de artikelen V 18 tot V 19. Artikel 13 beoogt de vernummering van de artikelen V 17bis tot V 17sexies, ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 16 maart 1999, tot de artikelen V 15 tot V 19 (lees : V 16 tot V 20 ?).

Deze bepalingen sluiten niet meer aan bij de wijzigingen die ondertussen in het VPS zijn aangebracht, of die daarin aangebracht zullen worden.

In het genoemde ontwerp L. 29.010/3 wordt immers in de invoeging van een nieuw artikel V 17bis voorzien. In zijn advies over dat ontwerp heeft de Raad van State opgemerkt dat, ingevolge de invoeging van dat artikel, de bestaande artikelen V 17bis tot V 17sexies vernummerd zullen moeten worden. De stellers van het ontwerp zullen moeten verifiëren of de vervanging bedoeld in artikel 11 van het

(1) Zie R.v.St., 5 november 1996, Orfinger, nr. 62.922.

ontwerp, zich niet moet uitstrekken tot het nieuwe artikel V 17bis. In artikel 13 zal rekening gehouden moeten worden met de vernummering van de artikelen V 17bis (oorspronkelijke bepaling) tot V 17sexies.

Ten slotte is er nog een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 inzake de overplaatsing van personeelsleden belast met de controle op de inning van het kijk- en luistergeld, waarover de Raad van State op 14 december 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 29.177/3. Ook dat ontwerp voorziet in de invoeging van een artikel V 17bis in het VPS. Het is niet duidelijk welk nummer die bepaling in de definitieve tekst zal krijgen.

De gemachtigde ambtenaar heeft verklaard dat hij zich ervan bewust is dat de nummering van de genoemde artikelen van het VPS herbekeken moet worden.

Artikel 11

1. In de inleidende zin van artikel 11 van het ontwerp moet ook het wijzigend besluit van de Vlaamse regering van 14 mei 1996 worden vermeld.

2. In het ontworpen artikel V 4 wordt het begrip "interne arbeidsmarkt" o.m. gedefinieerd als "de overplaatsing van een ambtenaar naar een ander departement, administratie of afdeling binnen het ministerie".

.../...

2.1. De term "overplaatsing" kan voor verwarring zorgen, omdat die term eveneens aangewend wordt in het voornoemde ontwerp L. 29.177/3, maar dan in de zin van overplaatsing van ambtenaren van een federaal bestuur (1). Het verdient dan ook aanbeveling dezelfde term in het voorliggende ontwerp niet te gebruiken in een andere betekenis.

Dezelfde opmerking geldt voor de ontworpen artikelen V 7 tot V 9, V 12 en V 13, alsmede voor de artikelen 20 en 22, 2°, van het ontwerp.

2.2. In de voornoemde definitie van het ontworpen artikel V 4 is alleen sprake van "een ander departement, administratie of afdeling binnen het ministerie". Uit o.m. bijlage 2 bij het ontwerp blijkt dat er binnen de departementen van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap naast "administraties" en "afdelingen", ook nog "diensten" en "cellen" zijn (zie bijvoorbeeld de dienst Investeren in Vlaanderen in het departement Economie, Werkgelegenheid, Binnenlandse Aangelegenheden en Landbouw, en de cel Loodsdienst binnen de administratie Waterwegen en Zeewezen van het departement Leefmilieu en Infrastructuur).

Het is allicht niet de bedoeling om deze "diensten" en "cellen" uit te sluiten uit de toepassing van de ontworpen titel 2 van deel V van het VPS. Indien dat inderdaad niet de bedoeling is, zou het ontworpen artikel V 4 op dit punt gepreciseerd moeten worden.

(1) In dat ontwerp werd geopteerd voor de term "overplaatsing" om het onderscheid te kunnen maken met de termen "mutatie" en "herplaatsing".

3. In het ontworpen artikel V 5 schrijve men "leidinggevende ambtenaar" in plaats van "leidinggevende".

Dezelfde opmerking geldt mutatis mutandis voor het ontworpen artikel V 11, § 1, eerste lid.

4. Uit het ontworpen artikel V 10, § 1, eerste lid, volgt dat, indien de vacature niet onmiddellijk bekendgemaakt wordt, er eerst wordt nagegaan of er zich reeds geschikte kandidaten hebben aangediend, hetzij door een spontane kandidaatstelling, hetzij na aanmelding (door de leidinggevende ambtenaar).

Hierdoor ontstaat het risico dat een spontane kandidaatstelling gebeurt door personen die op de hoogte zijn (geraakt) van de vrijgekomen plaats, terwijl andere kandidaten in het ongewisse blijven omdat de vacature niet formeel is bekendgemaakt.

Daarover ondervraagd, heeft de gemachtigde ambtenaar de volgende toelichting verschaft :

"Er zal hoe dan ook bij het invullen van een vacante betrekking steeds een bekendmaking zijn. Dit belet echter niet dat een ambtenaar spontaan kan solliciteren voor een betrekking die (nog) niet werd vacant verklaard. De gegevens van de ambtenaren die spontaan voor een bepaalde betrekking solliciteerden, worden bijgehouden in een databank".

.../...

Die toelichting strookt niet met de tekst van het ontworpen artikel V 10, § 1, eerste lid. De tekst moet dan ook worden herwerkt, derwijze dat de ontworpen bepaling er geen twijfel over laat bestaan dat er steeds een bekendmaking van de vacature gebeurt.

5. Luidens het ontworpen artikel V 11, § 1, eerste lid, kiest de leidinggevende ambtenaar "van de ontvangende entiteit" de meest geschikte ambtenaar voor een bepaalde functie.

De term "entiteit" is niet voldoende duidelijk om in alle gevallen de bevoegde leidinggevende ambtenaar met zekerheid te kunnen aanwijzen. Daarom verdient het aanbeveling in de ontworpen bepaling duidelijker aan te geven wat met "ontvangende entiteit" wordt bedoeld. Die entiteit kan, afgaande op bijlage 2 bij het ontwerp, een administratie, een afdeling, een dienst of een cel zijn.

Artikel 12

Deze bepaling beoogt de opheffing van onder meer artikel V 19 van het VPS. Laatstgenoemde bepaling is een opheffingsbepaling. Een dergelijke bepaling komt voor opheffing niet in aanmerking. In artikel 12 van het ontwerp dienen de woorden "en V 19" derhalve te worden geschrapt.

.../...

Artikel 13

Dit artikel dient vóór artikel 12 van het ontwerp te komen.

Artikel 14

Deze bepaling voorziet in de opheffing van artikel VI 2, § 1, 1°, van het VPS. De op te heffen bepaling stelt een maximumleeftijdsgrens in voor de aanwerving als ambtenaar.

Het weglaten van die leeftijdsgrens heeft tot gevolg dat voortaan ook een stagedoend personeelslid de pensioengerechtigde leeftijd kan bereiken. Artikel XII 3, tweede lid, van het VPS zou aan die gewijzigde context aangepast moeten worden, met name door daarin te bepalen dat ook artikel XII 3, eerste lid, 2° (pensionering) van toepassing is op de stagiairs.

Artikel 17

Luidens het vigerende artikel VII 25, § 1, tweede lid, moet een zware fout worden vastgesteld "binnen drie werkdagen" door een hiërarchische meerdere van niveau A.

De bij artikel 17 van het ontwerp in voornoemde bepaling aangebrachte wijziging komt hierop neer dat voortaan de vaststelling van een zware fout door de hiërarchische meerdere zal moeten gebeuren "binnen drie werkdagen na kennisname ervan".

.../...

De gemachtigde ambtenaar heeft in dit verband verklaard dat met de ontworpen toevoeging bedoeld wordt dat de vaststelling moet gebeuren binnen drie werkdagen "nadat de hiërarchische meerdere zelf de fout zag gebeuren of door een derde ervan op de hoogte werd gebracht". Volgens de gemachtigde ambtenaar wil men aldus vermijden dat "de (bestaande) tekst zo zou kunnen geïnterpreteerd worden dat de vaststelling dient te gebeuren binnen de drie (werk)dagen na de feiten, hetgeen niet steeds mogelijk is, vermits de feiten ook pas meer dan drie (werk)dagen later aan het licht kunnen komen".

Die bedoeling zou beter tot uiting komen indien het tweede lid van artikel VII 25, § 1, vervangen zou worden als volgt :

"Van het bestaan van een zware fout moet aan de stagiair kennis gegeven worden door een hiërarchische meerdere van niveau A, binnen drie werkdagen nadat deze hiërarchische meerdere de feiten heeft vastgesteld of door een derde van de feiten op de hoogte is gebracht.".

Artikel 19

Artikel VIII 20 van het VPS is vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995 en daarna gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 11 maart 1997. Van die besluiten dient melding gemaakt te worden in artikel 19 van het ontwerp.

.../...

Artikel 20

Artikel VIII 25 van het VPS is vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995, en paragraaf 1 van dit artikel is later gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 26 juni 1996. Bovendien beoogt artikel 41 van het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 eveneens een wijziging van voornoemd artikel VIII 25.

De artikelen VIII 91ter en VIII 116quater van het VPS zijn ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 28 april 1998.

Al die wijzigende besluiten moeten in artikel 20 vermeld worden.

Artikel 23

1. In de inleidende zin van dit artikel dient vermeld te worden dat titel 8 vervangen is bij het besluit van de Vlaamse regering van 26 juni 1996.

2.1. In overeenstemming met het ontworpen artikel VIII 97, § 1, schrijve men in het ontworpen artikel VIII 98 "getuigschrift voor luchthaveninspectie" in plaats van "getuigschrift van luchthaveninspectie".

2.2. In overeenstemming met artikel I 2 van het VPS, zoals het zal gewijzigd worden bij het voornoemde ontworpen besluit L. 29.010/3, schrijve men in het ontworpen

.../...

artikel VIII 98, in fine, "functioneel bevoegde Vlaamse minister" in plaats van "Vlaamse minister, bevoegd voor het vervoer".

Artikel 26

1. Artikel VIII 111 van het VPS is gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 4 november 1997 en 1 juni 1999. Bovendien voorziet het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 nog in een wijziging van paragraaf 2 van dit artikel. In de inleidende zin van artikel 26 dienen deze wijzigende besluiten vermeld te worden.

2. In het ontworpen artikel VIII 111, § 6, schrappe men in fine de woorden "van dit statuut".

Dezelfde opmerking geldt mutatis mutandis voor de ontworpen artikelen VIII 114, § 6 (artikel 27, 2°, van het ontwerp) en VIII 129quater (artikel 31 van het ontwerp), voor de ontworpen wijziging van artikel XIII 13 (artikel 44 van het ontwerp), voor het ontworpen artikel XIII 58, § 5 (artikel 48, 2°, van het ontwerp), en voor de ontworpen toevoeging aan artikel XIII 106quater decies, § 1 (artikel 51 van het ontwerp).

Artikel 27

Artikel VIII 114 van het VPS is gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995. Bovendien

.../...

voorziet het ontwerp L. 29.010/3 nog in een wijziging van paragraaf 4 van dit artikel. In de inleidende zin van artikel 27 dienen die wijzigende besluiten vermeld te worden.

Artikel 30

In verband met dit artikel heeft de gemachtigde ambtenaar verklaard dat deze bepaling uit het ontwerp moet worden weggelaten, omdat het op een later tijdstip in een afzonderlijk ontwerp van besluit zal worden opgenomen.

Artikel 31

Het ontworpen hoofdstuk 6ter beoogt in een overgangsregeling te voorzien ten behoeve van de personeelsleden van de afdeling Personenvervoer en Luchthavens van de administratie Wegen en Verkeer van het departement Leefmilieu en Infrastructuur, waarvan de rechtspositie wordt geregeld in de ontworpen artikelen VIII 97 tot VIII 99ter (artikel 23 van het ontwerp).

In de bij de adviesaanvraag gevoegde nota aan de regering wordt opgemerkt dat deze overgangsregeling enkel geldt indien zij conform de nieuwe toekomstige federale regeling is. Op de vraag of een dergelijk voorbehoud niet uitdrukkelijk in de tekst van het ontwerp moet worden opgenomen, heeft de gemachtigde ambtenaar het volgende geantwoord :

.../...

"De Luchthaveninspectie op de regionale Vlaamse luchthavens is krachtens de bijzondere wet (van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen) een integrale beheersbevoegdheid van het Vlaamse Gewest. Dit heeft (naar analogie met de zeehavens en de bevoegdheden van havenkapiteinsdiensten) zijn implicaties op de politionele bevoegdheden, zodat een samenwerkingsovereenkomst dient te worden afgesloten tussen de federale overheid en de betrokken gewesten. (Er blijkt) op dit ogenblik nog geen samenwerkingsovereenkomst (te zijn) afgesloten. Daarenboven dient ook rekening te worden gehouden met de nog lopende hervorming van de verschillende politiediensten. Hierdoor is het ook niet mogelijk in de tekst van het ontwerp reeds te verwijzen naar de concrete federale reglementering. Deze overgangsmaatregel zal evenwel worden herbekeken voorafgaand aan de definitieve goedkeuring van dit besluit door de Vlaamse regering en zal desgevallend worden aangepast".

Artikel 35

Dit artikel beoogt de vervanging van titel 7 van deel XI van het VPS, welke een regeling bevat in verband met het verlof voor loopbaanonderbreking.

Luidens artikel 3 van het koninklijk besluit van 7 mei 1999 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van het personeel van de besturen, kan iedere rechtshandeling uitgaande van een niet-federale overheid die tot doel heeft bepalingen van dit besluit van toepassing te maken op zijn personeel, slechts uitwerking hebben wanneer zij het voorafgaandelijk akkoord verkregen heeft van de federale Ministerraad.

.../...

Een dergelijk akkoord is er in casu nog niet. De stellers van het ontwerp hebben weliswaar gemeend dat te verhelpen door in artikel 74, 6°, van het ontwerp te bepalen dat artikel 35 pas in werking treedt op "de datum van goedkeuring door de federale overheid van de betrokken reglementering". Toch kan zulks niet verhinderen dat bij ontstentenis van het bedoelde akkoord, de tekst van de ontworpen artikelen XI 43 tot XI 64 niet in zoverre gereed is dat hij kan onderzocht worden door de Raad van State. Wat artikel 35 van het ontwerp betreft, is de adviesaanvraag derhalve onontvankelijk.

Dezelfde opmerking geldt, mutatis mutandis, voor artikel 59 van het ontwerp.

Artikel 36

Dit artikel voorziet in de wijziging van de artikelen XI 68, XI 70, XI 71, XI 74 en XIII 8, 3°, d, van het VPS.

Als zodanig maakt dit artikel gedeeltelijk dubbel gebruik met de artikelen 95 tot 99 en 110 van het ontwerp-besluit L. 29.010/3. De stellers van het ontwerp dienen erop toe te zien dat de tekst van het thans voorliggende ontwerp wordt aangepast aan de definitieve tekst van het ontworpen besluit L. 29.010/3.

.../...

Artikel 37

1. Dit artikel beoogt een wijziging van het 4° en het 6° van artikel XI 86 van het VPS.

Er moet worden opgemerkt dat in de wijziging van dat artikel XI 86 wordt voorzien door artikel 103 van het voornoemde ontwerp L. 29.010/3, alsmede door artikel 3 van het ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 inzake de uitvoering van het sectoraal akkoord 1997-1998, waarover de Raad van State op 26 oktober 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 29.413/3.

In de inleidende zin van artikel 37 van het ontwerp dienen de voornoemde wijzigingsbesluiten vermeld te worden.

2. Volgens artikel 37, 1°, van het ontwerp moeten aan artikel XI 86, 4°, van het VPS de woorden "van de ambtenaar of van de samenwonende partner" worden toegevoegd.

Gelet op hetgeen in artikel XI 86, 5° tot 7°, bepaald zal worden, na de wijziging en de aanvulling van artikel XI 86 bij de hiervóór genoemde ontworpen besluiten, dienen aan artikel XI 86, 4°, allicht de woorden "van de ambtenaar, van de echtgeno(o)t(e) of van de samenwonende partner" toegevoegd te worden.

.../...

Artikel 38

Men redigere de inleidende zin als volgt :

"Aan artikel XI 87, eerste lid, 2°, van hetzelfde statuut wordt een zin toegevoegd, luidend als volgt :".

Artikel 39

Men precisere dat de wijziging betrekking heeft op het eerste lid van artikel XI 89bis.

Artikel 40

Men redigere dit artikel als volgt :

"Art. In deel XI van hetzelfde statuut wordt in het opschrift van titel 12 het woord «nationale» vervangen door het woord «federale».".

Artikel 41

Er dient vermeld te worden dat artikel XI 97 van het VPS is gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995.

.../...

Artikel 42

Er dient vermeld te worden dat artikel XII 10 van het VPS is vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 juni 1995.

Artikel 43

Dit artikel beoogt de vervanging van het tweede lid van artikel XIII 11, § 3, van het VPS. In dit verband moet worden opgemerkt dat het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 ook een wijziging van artikel XIII 11 beoogt, en meer bepaald voorziet in de toevoeging van een paragraaf 3 aan dit artikel. De inleidende zin van artikel 43 dient melding te maken van dit wijzigend besluit.

Artikel 46

1. Artikel XIII 33, § 2, 1°, van het VPS is gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 8 december 1994, 1 juni 1995, 4 november 1997, 28 april 1998 en 14 juli 1998. Het zijn die wijzigingen die vermeld moeten worden in artikel 46, 1°, van het ontwerp.

2. De wijziging die artikel 46, 1°, van het ontwerp beoogt aan te brengen in artikel XIII 33, § 2, 1°, van het VPS, heeft betrekking op de vervanging van de woorden "ten vroegste na een proefperiode van 2 jaar" door een andere tekst.

.../...

2.1. De te vervangen woorden komen in de bedoelde bepaling tweemaal voor, met name bij "Ingenieur, arts en informaticus" en bij "Adjunct van de directeur".

Het ontwerp zal dan ook moeten preciseren op welke plaats in de tekst van voornoemd artikel XIII 33, § 2, 1°, de bedoelde woorden vervangen moeten worden. Zo de vervanging op de twee plaatsen moet gebeuren, schrijve men dat de bedoelde woorden "telkens" vervangen moeten worden.

2.2. Het is niet duidelijk wat, in de twee hiervoor bedoelde bepalingen, moet gebeuren met het zinsdeel "en op basis van een functioneringsevaluatie waaruit blijkt dat een grote deskundigheid werd verworven". Dat zinsdeel kan in elk geval, omwille van de zinsbouw, niet ongewijzigd behouden blijven.

3. Artikel 46, 2°, voorziet in de toevoeging van een paragraaf 6 aan artikel XIII 33.

Een paragraaf 6 is reeds toegevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 16 maart 1999. De thans ontworpen paragraaf moet dus vernummerd worden.

Artikel 48

Er moet worden opgemerkt dat artikel 125 van het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 ook reeds voorziet in een wijziging van artikel XIII 58. Die wijziging dient vermeld te worden in de inleidende zin van artikel 48.

.../...

Artikel 49

1. In de inleidende zin schrijve men : "In artikel XIII 86 van ...".

2. In het ontworpen artikel XIII 86, § 1, 2°, schrijve men : "... van wie één of meer kinderen die recht geven ...".

Artikel 51

In de toe te voegen tekst van artikel XIII 106quater decies, § 1, schrijve men in fine : "... en operationeel ingezet wordt".

Artikel 53

Er dient vermeld te worden dat artikel XIII 131sexies in het VPS is ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 26 mei 1998.

Voorts precisere men dat in artikel XIII 131sexies, § 1, het woord "ambtenaren" "telkens" vervangen moet worden.

.../...

Artikel 54

Artikel XIII 131septies is in het VPS ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 26 mei 1998. Die invoeging dient in artikel 54 van het ontwerp te worden vermeld.

Artikel 55

Artikel XIV 5, § 2, 8°, van het VPS is vervangen bij het besluit van de Vlaamse regering van 26 juni 1996. Artikel 146 van het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 voorziet eveneens in een wijziging van dit artikel.

Artikel XIV 51, § 5, is in het VPS ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 24 maart 1998 en gewijzigd bij het besluit van 19 december 1998. Artikel 158 van het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 voorziet eveneens in een wijziging van dit artikel.

Al deze besluiten dienen in artikel 55 van het ontwerp te worden vermeld.

Artikel 57

Artikel XIV 12 van het VPS is gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 19 december 1998. Artikel 2 van het ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van

.../...

24 november 1993, wat betreft de contractuele betrekking van procesbewaker inning gewest- en gemeenschapsbelastingen, waarover de Raad van State op 19 oktober 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 29.575/3, voorziet ook in een wijziging van dit artikel.

Al deze besluiten dienen in artikel 57 van het ontwerp te worden vermeld.

Artikel 64

1. Het hiervóór genoemde ontwerp L. 29.010/3 voorziet in een wijziging van artikel XIV 51 van het VPS. Dat ontworpen besluit zal eveneens vermeld moeten worden in de inleidende zin van artikel 64 van het ontwerp.

2. In het ontworpen artikel XIV 51, § 6, is nog sprake van de "kabinetstoelage voor attaché".

Ondertussen is de functie van attaché afgeschaft bij het besluit van de Vlaamse regering van 27 juli 1999 tot organisatie van de kabinetten van de Vlaamse ministers. Voortaan zijn er nog slechts de functies van kabinetschef, adjunct-kabinetschef en raadgever.

De gemachtigde ambtenaar is zich ervan bewust dat het ontwerp aan het besluit van 27 juli 1999 aangepast moet worden, en dat daardoor misschien ook andere bepalingen van titel XIV van het VPS gewijzigd moeten worden.

.../...

Artikel 65

Dit artikel beoogt de invoeging in deel XIV, titel 4, hoofdstuk 1, van het VPS, van een artikel XIV 57quater.

Een artikel XIV 57quater is reeds in het VPS ingevoegd bij het besluit van de Vlaamse regering van 29 juni 1999. Bovendien beoogt het ontwerp L. 29.010/3 de invoeging van een (tweede) artikel XIV 57ter, dat in de definitieve tekst een ander nummer zal moeten krijgen, allicht XIV 57quinquies.

Gelet op die invoegingen, zal het thans ontworpen artikel XIV 57quater vernummerd moeten worden.

Artikel 66

In een wijziging van artikel XV 5, bepaling i.v.m. deel V, wordt ook voorzien door het hiervóór vermelde ontwerp L. 29.010/3. Bovendien wordt in de vervanging van de desbetreffende bepaling voorzien door het ontwerp van besluit van de Vlaamse regering tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, wat het toepassingsgebied en de procedure tot aanwijzing in een mandaatgraad betreft, waarover de Raad van State op 6 juli 1999 advies heeft gegeven onder nr. L. 28.829/3.

.../...

Naargelang de keuze die de Vlaamse regering gemaakt zal hebben voor de ene of de andere wijziging, of opeenvolgend voor beide wijzigingen, zal in de inleidende zin van artikel 66 van het ontwerp het ontworpen besluit L. 29.010/3 (naast de in het ontwerp al genoemde besluiten), dan wel (alleen) het ontworpen besluit L. 28.829/3 vermeld moeten worden.

Artikel 68

Bijlage 7 bij het VPS is tot op heden gewijzigd door de besluiten van de Vlaamse regering van 1 juni 1995, 12 juni 1996, 14 mei 1996, 20 juni 1996, 26 juni 1996, 19 december 1996, 11 maart 1997, 28 april 1998, 12 mei 1998, 9 februari 1999 en 16 maart 1999. Bovendien wordt in het voornoemde ontwerp L. 29.010/3 ook nog in een wijziging van deze bijlage voorzien. In de inleidende zin van artikel 68 dienen derhalve al deze wijzigende besluiten vermeld te worden.

Artikel 69

1. Het is de Raad van State niet duidelijk in hoeverre artikel 69 nog in het ontwerp behouden kan blijven, gelet op de weglating van artikel 30 uit het ontwerp (zie de opmerking bij laatstgenoemd artikel).

Deze opmerking geldt eveneens voor artikel 70 van het ontwerp.

.../...

2.1. Er moet worden opgemerkt dat de bijlagen 8.1 tot 8.6 bij het VPS gewijzigd zijn bij het besluit van de Vlaamse regering van 12 mei 1998. Naar dat besluit dient dan ook in de inleidende zin van artikel 69 verwezen te worden.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 70 van het ontwerp.

2.2. Voorts ware het duidelijker in de inleidende zin te schrijven : "... worden het tweede, het derde en het vierde lid van artikel 1 telkens vervangen als volgt :".

Mutatis mutandis geldt deze opmerking ook voor de inleidende zin van artikel 70 van het ontwerp.

Artikel 71

1. Bijlage 10 bij het VPS is reeds gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 12 juni 1995 en 26 juni 1999. Van die besluiten moet in artikel 71 melding worden gemaakt.

2. De bepaling van artikel 71 geeft bovendien niet aan op welke plaats in bijlage 10 bij het VPS de in bijlage I bij het ontwerp opgenomen bepalingen ingevoegd dienen te worden. Op dit punt moet artikel 71 gepreciseerd worden.

.../...

Artikel 74

1. Zoals de inleidende zin is geredigeerd, kan niet uitgesloten worden dat het ontworpen besluit, ook wat de niet in 1° tot 9° genoemde artikelen betreft, in werking zou treden voordat het in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

Het is beter een precieze datum te bepalen waarop het besluit in werking treedt. Eventueel kan ook bepaald worden dat het besluit in werking treedt "op de eerste dag van de maand volgend op de datum van de bekendmaking ervan in het Belgisch Staatsblad".

2. Gelet op de weglating van artikel 30 uit het ontwerp, dient in artikel 74, 5°, de vermelding van artikel 30 weggelaten te worden. Als ook artikel 69 weggelaten wordt (zie opmerking 1 bij dat artikel), moet artikel 74, 5°, helemaal weggelaten worden.

3. Gelet op de opmerking bij artikel 35 van het ontwerp, dient artikel 74, 6°, te worden geschrapt.

4. In artikel 74, 8°, kan, omwille van de rechtszekerheid, beter meteen verwezen worden naar de datum waarop het ontworpen besluit L. 29.010/3 genomen is. Nog beter zou zijn om te verwijzen naar de datum waarop dat besluit in werking getreden zal zijn.

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