

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 7 december 1999 door de Vlaamse minister van Welzijn, Gezondheid en Gelijke Kansen verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "houdende toekenning van een verlof voorafgaand aan pensionering bij Kind en Gezin", heeft op 11 januari 2000 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe aan sommige ambtenaren van de Vlaamse openbare instelling Kind en Gezin de mogelijkheid te bieden een verlof voorafgaand aan hun pensionering op de leeftijd van 60 jaar te vragen. De ontworpen regeling is bedoeld voor de personeelsleden van de niveaus D en E die, op het ogenblik van de verlofaanvraag, minimum 56 jaar en maximum 59 jaar oud zijn en bij het bereiken van de leeftijd van 60 jaar minstens 20 pensioengerechtigde dienstjaren zullen hebben (artikel 1 van het ontwerp).

Het verlof is geen gunst, maar een recht (artikel 2).

Het ontwerp bepaalt de procedure voor het aanvragen van het verlof (artikelen 3 en 4) en regelt de gevolgen ervan op administratief en geldelijk vlak (artikelen 5 tot 8).

De ontworpen regeling houdt in beginsel op uitwerking te hebben op 1 januari 2002, doch kan verlengd worden "tot het overtal in niveau D en E is weggewerkt" (artikel 10).

2. Volgens het eerste lid van de aanhef dient de rechtsgrond van het ontwerp te worden gezocht in artikel 5, § 1, van het decreet van 29 mei 1984 houdende oprichting van de instelling Kind en Gezin. Die bepaling brengt de instelling Kind en Gezin onder de toepassing van de wet van

.../...

16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, inzonderheid van artikel 11, § 1, van die wet. Die laatste wetsbepaling machtigt de Koning (lees : de gemeenschapsregering) om het statuut te regelen van het personeel van de instellingen die onder de toepassing van die wet vallen.

Artikel 11, § 1, van het voornoemde decreet van 29 mei 1984, gewijzigd bij het decreet van 7 juli 1998, draagt evenwel rechtstreeks aan de Vlaamse regering de bevoegdheid op om de regeling van de rechtspositie van het personeel van de instelling vast te stellen. Die laatste bepaling volstaat als rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Het opschrift zou duidelijker de draagwijdte van de ontworpen regeling weergeven indien de woorden "houdende toekenning" zouden worden vervangen door "betreffende de toekenning".

Aanhef

Rekening houdend met wat hiervóór werd opgemerkt met betrekking tot de rechtsgrond van het ontwerp, dient het eerste lid van de aanhef te worden geredigeerd als volgt :

.../...

"Gelet op het decreet van 29 mei 1984 houdende oprichting van de instelling Kind en Gezin, inzonderheid op artikel 11, § 1, gewijzigd bij het decreet van 7 juli 1998;".

Artikel 1

In fine van dit artikel zouden de woorden "minstens 20 pensioengerechtigde dienstjaren heeft" beter worden vervangen door "minstens 20 pensioengerechtigde dienstjaren zal hebben".

Artikel 3

Luidens de tweede volzin van dit artikel wordt tussen de ambtenaar en zijn afdelingshoofd overleg gepleegd over de datum waarop het verlof "eventueel" ingaat. Aangezien uit artikel 2 van het ontwerp volgt dat het verlof een recht is, en niet een gunst, dient het woord "eventueel" in de tweede volzin te worden geschrapt.

Artikel 4

Luidens dit artikel wordt de beslissing (over de datum waarop het verlof ingaat) ter kennis van de ambtenaar gebracht binnen zestig kalenderdagen na de datum van de aanvraag en wordt, indien de ambtenaar binnen die termijn geen schriftelijke kennisgeving heeft ontvangen, "het verlof geacht toegestaan te zijn".

.../...

Die regeling, welke een eventueel stilzitten van de overheid beoogt te verhelpen, laat onduidelijkheid bestaan over de datum waarop het stilzwijgend toegekende verlof ingaat. De ontworpen bepaling zou op dat punt moeten worden aangevuld. Er zou bijvoorbeeld kunnen worden bepaald dat het verlof wordt geacht toegestaan te zijn met ingang van de datum vermeld in de aanvraag of in het advies van het afdelingshoofd.

Artikel 5

Luidens de tweede volzin van dit artikel is het verlof "onomkeerbaar". In andere, soortgelijke regelingen (1) wordt bepaald dat het bedoelde verlof "voltijds en onherroepelijk" is. Het verdient de voorkeur voor gelijksoortige regelingen een eenvormige terminologie te hanteren.

Artikel 8

De woorden "Dit verlof wordt gelijkgesteld" zouden duidelijkheidshalve moeten worden vervangen door "Het verlof voorafgaand aan pensionering wordt gelijkgesteld".

-
- (1) Zie o.m. het besluit van de Vlaamse regering van 6 juli 1999 houdende toekenning van een verlof voorafgaand aan de pensionering bij de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding (artikel 4) en het besluit van de Vlaamse regering van 5 oktober 1999 betreffende de toekenning van een verlof dat voorafgaat aan de pensionering voor de ambtenaren van de diensten van de Vlaamse regering (artikel 8).

.../...

Artikel 10

1. Luidens de eerste volzin van dit artikel heeft het ontworpen besluit "uitwerking vanaf de datum van goedkeuring en tot 31 december 2001".

1.1. Wat de regeling van de inwerkingtreding betreft, moet erop worden gewezen dat, overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, de besluiten van de Vlaamse regering verbindend zijn de tiende dag na die van hun bekendmaking in het Belgisch Staatsblad "tenzij zij een andere termijn bepalen".

Wordt gebruik gemaakt van die mogelijkheid om een andere termijn te bepalen, dan dient het tijdstip van inwerkingtreding op een bepaalde datum te worden gesteld of op een datum die in de tekst zelf ondubbelzinnig wordt omschreven. Een bepaling zoals die van het ontworpen artikel 10, luidens welke het ontworpen besluit uitwerking heeft (lees : in werking treedt) op de datum van goedkeuring ervan, voldoet niet aan dat vereiste.

Men kan er derhalve voor opteren, ofwel de bedoelde bepaling weg te laten - in welk geval het besluit in werking zal treden de tiende dag na die van zijn bekendmaking -, ofwel een bepaalde datum van inwerkingtreding vast te stellen die door de burgers gekend is, bijvoorbeeld de dag van de bekendmaking in het Belgisch Staatsblad. Indien met de ontworpen bepaling bedoeld zou zijn dat het besluit in werking treedt op de dag waarop het wordt genomen, schrijve men : "Dit besluit treedt heden in werking ...".

.../...

1.2. Om aan te geven dat de ontworpen regeling slechts een beperkte geldigheidsduur heeft, moet, overeenkomstig de voorschriften van de formele legistiek, de volgende formule worden gebruikt :

"Dit besluit treedt (heden) in werking op (... vaste datum, datum van bekendmaking ...) (1) en treedt buiten werking op (1 januari 2002)".

2. Luidens de tweede volzin van artikel 10 "(kan) deze maatregel verlengd worden tot het overtal in niveau D en E is weggewerkt".

Zoals die bepaling geformuleerd is, heeft ze geen enkele normatieve waarde en kan ze beter uit het ontwerp worden weggelaten. Indien in de toekomst zou worden besloten tot de verlenging van de geldigheidsduur van de regeling, is immers hoe dan ook een nieuw regelend optreden van de regering vereist (2).

(1) Zie opmerking 1.1 hiervóór.

(2) De zaken zouden anders liggen, indien bijvoorbeeld de bevoegde Vlaamse minister zou worden gemachtigd om de geldigheidsduur van de ontworpen regeling te verlengen indien blijkt dat het overtal aan ambtenaren in niveau D en E niet is weggewerkt op 31 december 2001.

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