

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 17 mei 2000 door de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Ambtenarenzaken en Sport verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 en van het besluit van de Vlaamse regering van 13 juni 1996 houdende personeelsformatie van het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, wat betreft de contractuele betrekking van ICT-manager", heeft op 23 mei 2000 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd

"door de omstandigheid dat door de ambtenaar die tijdelijk met de functie van IT-manager is belast, werd gevraagd om ... zo spoedig mogelijk terug te keren naar zijn oorspronkelijke betrekking; dat aan de betrokkene deze terugkeer op grond van artikel VIII 116quater van het Vlaams personeelsstatuut niet kan worden geweigerd; dat het om functionele redenen nodig is dat deze terugkeer vóór 1 september 2000 plaats vindt, rekening houdend met de functie van de betrokken ambtenaar bij het departement Onderwijs; dat derhalve dringend tot de vervanging van de betrokken ambtenaar moet worden overgegaan bij de entiteit Sturing en Controle Informatica; dat het met het oog op de continuïteit van de werking van de entiteit Sturing en Controle Informatica nodig is dat de terugkerende ambtenaar zijn vervanger gedurende 3 maanden op de werkvloer initieert in de verschillende probleemgebieden die het werkterrein uitmaken van voormelde entiteit, zodat de selectieprocedure onverwijld moet kunnen worden opgestart; dat ingevolge het hooggespecialiseerd karakter van de betrokken functie (die nog wordt uitgebreid met het communicatietechnologiebeleid), deze selectieprocedure zich moet kunnen richten op de totaliteit van de arbeidsmarkt, omdat alleen op deze manier de vereiste competenties kunnen worden aangesproken en de garantie kan worden geboden dat de meeste geschikte kandidaat wordt in dienst genomen; dat als gevolg hiervan een contractuele rekruteringswijze van een ICT-manager noodzakelijk is".

*

*

*

.../...

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten bepalen tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit beoogt in essentie de in het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap bestaande statutaire betrekking van "directeur-generaal met de functie van IT-manager" te vervangen door een contractuele betrekking van "ICT-manager".

Daartoe worden, enerzijds, de in het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 (VPS) opgenomen bepalingen in verband met de IT-manager opgeheven (artikelen 3, 4, 5, 6, 16 en 17 van het ontwerp), en worden, anderzijds, aan dat statuut bepalingen toegevoegd waarbij :

- de contractuele betrekking van ICT-manager wordt toegevoegd aan de lijst van de "bijkomende of specifieke opdrachten" (artikel 7 van het ontwerp);
- de Vlaamse minister bevoegd voor ambtenarenzaken wordt gemachtigd om de aanwervingswijze en -voorwaarden voor de betrekking van ICT-manager te bepalen (artikel 8);

.../...

- de proeftijd, de beoordeling, de hiërarchische bevoegdheid, de beëindiging van de arbeidsovereenkomst, de bezoldiging en de functioneringstoelage van de ICT-manager worden geregeld (artikelen 9 tot 15).

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. Het ontwerp strekt ertoe de functie van ICT-manager te kwalificeren als een bijkomende of specifieke opdracht waarvoor de werving bij arbeidsovereenkomst mag gebeuren.

Het ontworpen besluit moet dan ook worden getoetst aan artikel 2, tweede lid, 3°, van het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes (APKB) luidens hetwelk, in afwijking van het beginsel dat aan de personeelsbehoeften uitsluitend wordt voldaan door statutaire ambtenaren, bij arbeidsovereenkomst personeelsleden kunnen worden in dienst genomen om "bijkomende of specifieke opdrachten te vervullen".

Het staat aan de bevoegde overheid om de functies aan te wijzen die specifieke opdrachten inhouden; toch mag zij bij de uitoefening van die bevoegdheid het begrip "specifieke opdracht" niet miskennen (1).

In het onderhavige geval wordt terzake aangevoerd "dat ingevolge het hooggespecialiseerd karakter van de

(1) Zie aldus, i.v.m. de VRT : Arbitragehof, nr. 39/97, 14 juli 1997, overw. B.8.3.

betrokken functie (die nog wordt uitgebreid met het communicatietechnologiebeleid), deze selectieprocedure zich moet kunnen richten op de totaliteit van de arbeidsmarkt, omdat alleen op deze manier de vereiste competenties kunnen worden aangesproken en de garantie kan worden geboden dat de meeste geschikte kandidaat wordt in dienst genomen; dat als gevolg hiervan een contractuele rekruteringswijze van een ICT-manager noodzakelijk is".

Gelet op die motivering lijkt het niet kennelijk onredelijk de functie van ICT-manager aan te merken als een "specifieke opdracht" in de zin van artikel 2, tweede lid, 3°, van het APKB.

2. Overeenkomstig de voorschriften van de formele legistiek :

- dienen, bij wijziging van verscheidene artikelen van een bestaande regeling, 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;
- moeten, in de inleidende zin van een artikel dat ertoe strekt wijzigingen aan te brengen in een bestaande bepaling, de nog geldende wijzigingen worden vermeld welke eerder in de te wijzigen bepaling werden aangebracht;

.../...

- moet nauwkeurig worden aangegeven op welk onderdeel (paragraaf, lid, ...) van het te wijzigen artikel de wijziging betrekking heeft.

Die voorschriften worden in het ontwerp niet steeds in acht genomen.

Zo moet artikel 5 van het ontwerp vernummerd worden tot artikel 2, artikel 2 tot artikel 4 en artikel 4 tot artikel 5.

Voorts moet de vermelding van de wijzigende besluiten worden aangevuld c.q. gecorrigeerd in de inleidende zin van de artikelen 2, 5, 7, 8 en 9.

Bovendien blijkt o.m. uit het ontworpen artikel XIV 5 van het VPS (artikel 7 van het ontwerp) dat de stellers van het ontwerp rekening hebben gehouden met ontwerpbesluiten of nog niet bekendgemaakte besluiten tot wijziging van het VPS : hoewel in het vigerende artikel XIV 5, § 2, slechts 23 bijkomende of specifieke opdrachten zijn opgesomd, blijken de stellers van het ontwerp ervan uit te gaan dat er reeds 26 zijn vermeld, vermits zij er een 27° aan toevoegen. Ook van die wijzigende besluiten moet in voorkomend geval melding gemaakt worden in de betrokken bepalingen van het ontwerp.

Ten slotte moet o.m. in artikel 1 van het ontwerp worden vermeld dat de beoogde wijziging betrekking heeft op paragraaf 2 van artikel V 17quinquies van het VPS. Ook

.../...

artikel 2 van het ontwerp is een bepaling die op dat punt precisering behoeft.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

In het tweede 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 18

Luidens dit artikel treden de artikelen 1 en 2 van het ontworpen besluit in werking "op de dag van de indienst-treding van de contractuele ICT-manager" en de artikelen 3, 4, 5, 6, 16 en 17 "de eerste (lees : op de eerste dag) van

.../...

de vierde maand volgend op de indiensttreding van de ICT-manager".

Overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen zijn de besluiten van de Vlaamse regering verbindend 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 bij voorkeur op een bepaalde datum te worden gesteld of op een datum die in de tekst zelf ondubbelzinnig wordt omschreven. Meer bepaald mag de inwerkingtreding niet worden vastgesteld op een datum waarvan de burgers geen kennis hebben.

Artikel 18 wordt dan ook bij voorkeur herschreven, om tegemoet te komen aan de vereisten die uit het beginsel van de toegankelijkheid van de wet voortvloeien. Indien de tekst ongewijzigd behouden wordt, zal er in elk geval voor gezorgd moeten worden dat de datum van "de indiensttreding van de contractuele ICT-manager", en dus ook de datum van inwerkingtreding van het ontworpen besluit, d.m.v. een bericht in het Belgisch Staatsblad bekendgemaakt worden.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	voorzitter,
	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