KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 30.885/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 9 november 2000 door de Vlaamse minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Ambtenarenzaken en Sport verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot tweede bijsturing van het personeelsstatuut van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen van 28 januari 1997", heeft, na de zaak te hebben onderzocht op de zittingen van 23 januari 2001 en 30 januari 2001, op laatstvermelde datum het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe 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 (hierna : het personeelsstatuut VWI) analoge wijzigingen aan te brengen als die welke in het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 (VPS) zijn aangebracht bij het besluit van de Vlaamse regering van 14 april 2000 houdende tweede bijsturing van het VPS.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Voorafgaande opmerkingen

1. Bij de Raad van State zijn verscheidene adviesaanvragen ingediend met betrekking tot ontwerpbesluiten die de wijziging beogen van het personeelsstatuut VWI. Naast het onderhavige ontwerp, werd ook nog een ontwerpbesluit "tot (eerste) bijsturing van het personeelsstatuut van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen van 28 januari 1997" voor advies voorgelegd (adviesaanvraag 30.496/3). Bovendien heeft de Raad van State op 9 januari 2001 advies gegeven over een ontwerpbesluit van de Vlaamse regering "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 de functioneringsevaluatie" (advies 31.111/3).

De Raad van State stelt vast dat een aantal bepalingen welke bij het ontwerp 30.496/3 zouden worden opgenomen in het personeelsstatuut VWI, door het onderhavige ontwerp worden gewijzigd of vervangen (1). Voorts moet erop worden gewezen dat het ontwerp 31.111/3 ertoe strekt deel VIII, titel 2 (artikelen VIII 8 tot VIII 27) van het personeelsstatuut VWI te vervangen, terwijl het ontwerp 30.496/3 (artikelen 38 tot 40) en het onderhavige ontwerp (artikelen 17 tot 20) wijzigingen beogen aan te brengen in een aantal bepalingen van die titel 2.

Het is niet duidelijk in welke volgorde die onderscheiden wijzigende besluiten zullen worden vastgesteld.

In die omstandigheden onthoudt de Raad van State zich ervan wetgevingstechnische opmerkingen te maken met betrekking tot de betrokken artikelen. Het komt de regering toe zorg te dragen voor de samenhang van de ontworpen wijzigingen met al de andere wijzigende teksten, i.h.b. wat betreft de nummering der artikelen van het personeelsstatuut VWI en de opsommingen van wijzigende besluiten.

---

(1) De artikelen 21 tot 23 van het ontwerp 30.496/3 beogen bijvoorbeeld wijzigingen aan te brengen in de artikelen V 13, V 15 en V 16 van het personeelsstatuut VWI, terwijl artikel 6 van het onderhavige ontwerp die artikelen V 13, V 15 en V 16 volledig vervangt. Een analoge opmerking geldt voor de artikelen 91, 112, 3°, 116, 119, 121, 123 en 131 van het ontwerp 30.496/3 (vergelijk met de artikelen 32, 45, 47, 49, 51, 52 en 58 van het onderhavige ontwerp).

2. De ontworpen bepalingen dienden te worden getoetst aan het koninklijk besluit van 22 december 2000 tot bepaling van de algemene principes (APKB), dat in werking is getreden op 9 januari 2001, d.i. na de indiening van de onderhavige adviesaanvraag. Die toetsing heeft geen strijdigheid van de ontworpen bepalingen met het nieuwe APKB aan het licht gebracht.

Aanhef

1. In het tweede lid dient de opsomming van de besluiten welke wijzigingen hebben aangebracht in het besluit van de Vlaamse regering van 28 januari 1997, te worden aangevuld met de vermelding van het besluit van 17 juli 2000.

2. Het verdient aanbeveling in het negende lid van de aanhef, waarin wordt verwezen naar het advies van de Raad van State, het nummer van dat advies te vermelden (30.885/3).

Artikel 4

1. Dit artikel strekt ertoe in deel III van het personeelsstatuut VWI twee nieuwe artikelen in te voegen met betrekking tot de intellectuele eigendomsrechten. Daartoe hergroepeert het ontwerp de bestaande artikelen III 1 tot III 7 in een hoofdstuk 1, en wordt een hoofdstuk 2 ingevoegd, bestaande uit de nieuwe artikelen III 7bis en III 7ter.

2. Bij het ontworpen artikel III 7bis moet het volgende worden opgemerkt.

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

2.2. Volgens het ontworpen artikel III 7bis, § 3, heeft de Vlaamse Gemeenschap het recht om de werken van haar ambtenaar gedurende 20 jaar onder de naam van de instelling 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

---

(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.

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 7bis, § 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).

Artikel 32

Wat de regeling voor palliatief verlof betreft (ontworpen artikelen XI 49 tot XI 52), blijkt uit de artikelsgewijze bespreking dat hiervoor ook halftijdse loopbaanonderbreking kan worden toegestaan. Dat zou duidelijker tot uiting moeten worden gebracht in de tekst van het ontworpen artikel XI 49, naar analogie van wat bijvoorbeeld in de ontworpen artikelen XI 53 en XI 57 wordt bepaald met betrekking tot respectievelijk de loopbaanonderbreking voor bijstand of verzorging van een zwaar ziek gezins- of familielid en de loopbaanonderbreking voor ouderschapsverlof.

---

(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.

Artikel 33

In artikel XI 64 moeten de woorden "of een Europees commissaris" worden ingevoegd, niet de woorden "of van een Europees commissaris" zoals verkeerdelijk in het ontwerp wordt vermeld.

Artikel 36

In het ontworpen artikel XI 87, tweede volzin, zouden de woorden "verminderd presteren" beter worden vervangen door "deeltijds presteren".

Artikel 53

In het ontworpen artikel XIII 64quater dient, wat de betaling betreft van de diensthoofdentoelage die niet voor een volledige maand verschuldigd is, enkel te worden verwezen naar (het ontworpen) artikel XIII 27 (zie artikel 49 van het ontwerp). De verwijzing naar artikel XIII 24 moet worden geschrapt : artikel 48 van het ontwerp strekt immers ertoe de in paragraaf 4 van dat artikel XIII 24 opgenomen regeling inzake de betaling van een niet volledig verschuldigd maandsalaris op te heffen.

Artikel 54

Rekening houdend met de terminologie gehanteerd in het VPS (1) en in de federale regeling inzake de haardtoelage (2), zouden in het ontworpen artikel XIII 69, § 1, 1°, de woorden "het personeelslid dat als koppel samenleeft" beter worden vervangen door "het personeelslid dat samenleeft".

Artikel 60

In het ontworpen artikel XIII 117, § 2, is sprake van personeelsleden die in dienst getreden zijn "vóór de goedkeuring van dit besluit".

Volgens de artikelsgewijze bespreking heeft de ontworpen bepaling betrekking op de "personeelsleden die in dienst waren vóór de goedkeuring van het statuut van de wetenschappelijke instellingen (28 januari 1997)". De woorden "vóór de goedkeuring van dit besluit" zouden duidelijkheidshalve beter worden vervangen door "vóór 28 januari 1997". De gemachtigde ambtenaar is het daarmee eens.

---

(1) Artikel XIII 86, § 1, 1°, gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 14 april 2000.

(2) Koninklijk besluit van 26 november 1997 tot vervanging, voor het personeel van sommige overheidsdiensten, van het koninklijk besluit van 30 januari 1967 houdende toekenning van een haardtoelage of een standplaatstoelage aan het personeel der ministeries.

Artikel 72

Luidens de bepaling sub 7° van dit artikel treden de artikelen 32 en 63 van het ontworpen besluit in werking op "de datum van het akkoord van de federale overheid met deze artikelen".

De gemachtigde ambtenaar heeft in dat verband meegedeeld dat de federale ministerraad zich ermee akkoord heeft verklaard dat de ontworpen regeling inzake de loopbaanonderbreking met ingang van 1 november 2000 wordt toegepast. De woorden "de datum van het akkoord van de federale overheid met deze artikelen" moeten dus worden vervangen door "1 november 2000".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	voorzitter,
	D. ALBRECHT, P. LEMMENS,	staatsraden,
	A. ALEN, H. COUSY,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	F. LIEVENS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. WEEKERS, adjunct-auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. DRIJKONINGEN, referendaris.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

F. LIEVENS W. DEROOVER