

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 30.886/3

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 wijziging van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993, wat betreft de opzeggingstermijn of verbrekingsvergoeding voor ambtenaren die ontslagen worden", heeft op 13 februari 2001 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerp beoogt aan te brengen in het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 (VPS), strekken ertoe de in het VPS opgenomen regelingen inzake de opzeggingstermijnen bij ontslag van stagiairs en ambtenaren in overeenstemming te brengen met het Europees Sociaal Handvest.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In het tweede lid van de aanhef wordt verwezen naar het 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.

2. In het vierde lid van de aanhef dient de correcte datum van het begrotingsakkoord te worden vermeld, nl. "6 juni 2000" in plaats van "26 juni 2000".

3. In het zevende lid van de aanhef schrijve men : "Gelet op advies 30.886/3 van de Raad van State, gegeven op 13 februari 2001, met toepassing ...".

Artikel 1

In de inleidende zin van dit artikel moeten de woorden "Artikel VII 3, laatste lid" duidelijkheidshalve worden vervangen door "Artikel VII 3, derde lid".

Artikel 2

In het ontworpen artikel VII 24, tweede lid, zouden de woorden "het contract van 3 maanden" beter worden vervangen door "de arbeidsovereenkomst voor een bepaalde duur van drie maanden".

Nieuw in te voegen artikel 3

In het ontwerp is geen regeling opgenomen voor het geval dat een stagiair zonder opzegging wordt ontslagen wegens een zware fout. Volgens de gemachtigde ambtenaar

.../...

wordt die hypothese niet geregeld omdat er in het bedoelde geval geen verbrekingsvergoeding of opzegtermijn wordt toegekend. Wel worden, in overeenstemming met de wet van 20 juli 1991 houdende sociale en diverse bepalingen, ook in dat geval de nodige werknemers- en werkgeversbijdragen betaald die het mogelijk maken dat de betrokkene wordt opgenomen in de verschillende sociale zekerheidsstelsels.

Het verdient aanbeveling, om redenen van rechtszekerheid, zulks uitdrukkelijk in het ontwerp te bepalen. Daartoe zou een (nieuw) artikel (3) kunnen worden ingevoegd dat kan worden geredigeerd als volgt :

"Art. (3). Aan artikel VII 25 van hetzelfde statuut, gewijzigd bij het besluit van de Vlaamse regering van 14 april 2000, wordt een § 3 toegevoegd, die luidt als volgt :

«§ 3. In het geval van ontslag van de stagiair zonder opzegging voor een zware fout, betaalt het ministerie aan de Rijksdienst voor Sociale Zekerheid de werkgevers- en werknemersbijdragen nodig voor de opname van de betrokken stagiair in de werkloosheidsverzekering, de ziekteverzekering (sector uitkeringen) en de moederschapsverzekering.

De duur van de periode gedekt door deze betaling mag de duur niet overschrijden van de statutaire tewerkstelling van de ontslagen stagiair.»".

.../...

De gemachtigde ambtenaar gaat akkoord met het voorstel om deze bepaling in het ontwerp op te nemen.

Artikel 4 (dat artikel 5 wordt)

1. Het verdient de voorkeur de inleidende zin van het ontworpen artikel XII 2, § 1, op dezelfde wijze te formuleren als de inleidende zin van artikel 23 van het koninklijk besluit van 22 december 2000 tot bepaling van de algemene principes (APKB). Men schrijve derhalve :

"Ambtshalve en zonder opzegging wordt een einde gemaakt aan de hoedanigheid van ambtenaar voor :".

2. Het ontworpen artikel XII 2, § 1, 3°, heeft betrekking op "de ambtenaar die zonder geldige reden zijn post verlaat en meer dan tien dagen afwezig blijft". Die ambtenaar verliest ambtshalve de hoedanigheid van ambtenaar, "onverminderd de toepassing van een tuchtprocedure".

Luidens artikel 23, 3°, van het APKB wordt, wat een ambtenaar betreft die zonder geldige reden zijn post verlaat, de maatregel van het ambtshalve verlies van de hoedanigheid van ambtenaar slechts toegepast "onverminderd artikel 18", welk artikel bepaalt dat deelneming van een ambtenaar aan een georganiseerde werkonderbreking enkel het verlies van zijn wedde tot gevolg mag hebben.

.../...

Ter wille van de overeenstemming met die bepaling van het APKB, dient in het ontworpen artikel XII 2, § 1, 3°, derhalve te worden voorzien in een uitzondering voor de ambtenaar die deelneemt aan een georganiseerde werkonderbreking (1).

3. De bepalingen van het ontworpen artikel XII 2, § 2, en § 3, eerste lid, kunnen duidelijker worden geredigeerd als volgt :

"§ 2. De ambtenaar wiens onregelmatige benoeming, in het in § 1, 1°, bedoelde geval, niet te wijten is aan arglist of bedrog in zijn hoofde, krijgt een verbrekingsvergoeding, die overeenstemt met drie maanden loon voor elke volledige of ingegane schijf van vijf jaar tewerkstelling als ambtenaar bij het ministerie.

§ 3. In de andere in § 1 vermelde gevallen, vindt het ontslag plaats zonder opzeggingstermijn of verbrekingsvergoeding. Het ministerie betaalt evenwel de werkgevers- en werknemersbijdragen ...(verder zoals in het ontwerp)".

(1) Het feit dat een ambtenaar die gedurende meer dan tien dagen deelneemt aan een staking, daardoor niet de hoedanigheid van ambtenaar verliest, belet overigens niet dat tegen die ambtenaar tuchtrechtelijk opgetreden zou worden, indien blijkt dat van het stakingsrecht misbruik gemaakt werd (zie R.v.St., 22 maart 1995, Henry, nr. 52.424). Dit hoeft echter niet met zoveel woorden in het ontworpen artikel XII 2, § 1, 3°, bepaald te worden.

Artikel 5 (dat artikel 6 wordt)

Ter wille van de overeenstemming met de terminologie gehanteerd in het APKB, zouden in het ontworpen artikel XII 7, § 2, eerste lid (artikel 5, 1°, van het ontwerp) de woorden "De afdanking" moeten worden vervangen door "Het ontslag". Deze laatste term wordt trouwens ook gebruikt in het ontworpen artikel XII 7, § 2, tweede, derde en vijfde lid.

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. 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