

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 31.551/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 20 april 2001 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 "houdende eerste bijsturing van het stambesluit VOI van 30 juni 2000", heeft op 10 juli 2001 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

De wijzigingen welke het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit van de Vlaamse regering beoogt aan te brengen in het besluit van de Vlaamse regering van 30 juni 2000 houdende de regeling van de rechtspositie van het personeel van sommige Vlaamse openbare instellingen (hierna : het stambesluit VOI) zijn van zeer uiteenlopende aard. Die wijzigingen hebben in essentie betrekking op de interne arbeidsmarkt, de expertenloopbaan, de invoering van nieuwe graden en rangen voor de leidinggevende functies en van nieuwe salarisschalen ⁽¹⁾, het verlof voor loopbaanonderbreking, de kastoelage en het gecontingenteerd verlof.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. In de aanhef dient, in een nieuw achttiende lid, een verwijzing te worden opgenomen naar het te wijzigen besluit van de Vlaamse regering van 30 juni 2000 houdende de regeling van de rechtspositie van het personeel van sommige Vlaamse openbare instellingen, gewijzigd bij de besluiten van de Vlaamse regering van 2 februari 2001 en 1 juni 2001 ⁽²⁾.

⁽¹⁾ Volgens een constante rechtspraak van zowel de afdeling administratie als de afdeling wetgeving van de Raad van State missen bepalingen waarbij salarisschalen worden vastgesteld, het algemeen karakter dat vereist is opdat ze zouden kunnen worden aangemerkt als reglementaire bepalingen in de zin van artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State. Over die bepalingen (meer bepaald over de artikelen 26, 27, 40 en 44 van het ontwerp) wordt derhalve geen advies gegeven.

⁽²⁾ Volgens de toelichting verstrekt door de gemachtigde ambtenaar heeft de Vlaamse regering op 1 juni 2001 het besluit vastgesteld "houdende creatie van een globale arbeidsmarkt tussen het ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, sommige Vlaamse openbare instellingen en de Vlaamse wetenschappelijke instellingen". Dat besluit, over het ontwerp waarvan de Raad van State op 13 maart 2001 advies heeft gegeven onder nr. 31.112/3, brengt in zijn hoofd-

2. In het tweeënvijftigste lid van de aanhef dienen de woorden "en 8 februari 2000" te worden geschrapt.

3. In het zesenvijftigste lid van de aanhef schrijve men : "Gelet op advies 31.551/3 van de Raad van State, gegeven op 10 juli 2001, met toepassing ...".

Artikel 2

Dit artikel strekt ertoe in het stambesluit VOI de termen "verminderde prestaties" en "vermindering van prestaties" te vervangen door "deeltijdse prestaties".

De bepaling luidens welke de bedoelde aanpassing moet gebeuren "in titel VI van deel XI" is onvoldoende precies. Die bepaling moet worden vervangen door een opsomming van de artikelen van die titel waarop de beoogde wijziging betrekking heeft.

In de opsomming van de artikelen die moeten worden gewijzigd, dient de vermelding van artikel "XI 42, § 2" te worden weggelaten : dat artikel XI 42 wordt immers vervangen bij artikel 17 van het ontwerp ⁽³⁾.

Aan de opsomming van de aan te passen artikelen moet allicht ook artikel XI 75 van het stambesluit VOI worden toegevoegd : in de bepaling sub 1° van dat artikel is immers ook sprake van "verminderde prestaties" en "verminderd presteren".

stuk III een aantal wijzigingen aan in het stambesluit VOI.

⁽³⁾ De bedoelde bepaling van artikel XI 42, § 2, is opgenomen in het ontworpen artikel XI 45, tweede lid (artikel 17 van het ontwerp). In dat ontworpen artikel XI 45, tweede lid, worden de woorden "deeltijdse prestaties" gebruikt.

Rekening houdend met de voorgaande opmerkingen, zou artikel 2 van het ontwerp beter worden geredigeerd als volgt :

"Art. 2. § 1. In de artikelen ... van hetzelfde besluit worden de woorden "verminderde prestaties" vervangen door "deeltijdse prestaties".

§ 2. In artikel XI 34, eerste lid, van hetzelfde besluit worden de woorden "vermindering van prestaties" vervangen door "deeltijdse prestaties".

§ 3. In artikel XI 75, 1°, worden de woorden "verminderde prestaties" en "verminderd presteren" vervangen door respectievelijk "deeltijdse prestaties" en "deeltijds presteren".

Artikel 3

1. Dit artikel strekt ertoe in deel III van het stambesluit VOI 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 I, en wordt een hoofdstuk II 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".

Wat die regeling betreft verwijst de Raad van State naar de opmerking die hij heeft gemaakt in zijn advies 30.885/3 van 30 januari 2001 over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot tweede bijsturing van het personeelsstatuut van de Vlaamse wetenschappelijke instellingen van 28 januari 1997", en die luidde als volgt :

"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 ⁽⁴⁾ op te nemen ⁽⁵⁾.

(4) 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".

(5) 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 arbeidsovereen-

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 evenredigheidsbeginsel 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.

Met betrekking tot die bepaling wordt eveneens verwezen naar de opmerking welke in het voornoemde advies 30.885/3 werd gemaakt en die luidde als volgt :

"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.

komst of statuut", in F. Gotzen (ed.), Belgisch auteursrecht van oud naar nieuw, Brussel, Bruylant, 1996, (287), 339.

.../...

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 ⁽⁶⁾.

Artikel 5

In het ontworpen artikel V 12 dient de verwijzing naar "artikel V 6" kennelijk te worden vervangen door een verwijzing naar het ontworpen "artikel V 7" : in dat laatste artikel, en niet in het ontworpen artikel V 6, is immers sprake van de toegang tot de interne arbeidsmarkt "na aanmelding".

Artikel 8

Dit artikel strekt ertoe in artikel VIII 20, § 1, en in bijlage I van het stambesluit VOI het woord "mutatie" te vervangen door "overplaatsing".

Wat artikel VIII 20 betreft, moet worden opgemerkt dat de beoogde wijziging geen zin heeft : dat artikel is immers opgeheven bij het besluit van de Vlaamse regering van 2 februari 2001.

In bijlage I bij het stambesluit VOI wordt een formulier opgenomen betreffende de "samenstelling (van het) persoonlijk dossier" van de ambtenaren. In dat formulier moeten o. m. de besluiten worden vermeld in verband met de eventuele "mutatie" van de betrokken ambtenaar. De vervanging van de in het stambesluit VOI opgenomen regeling inzake de mutatie door die inzake de overplaatsing heeft allicht niet tot gevolg dat in het persoonlijk dossier van de ambtenaren geen melding meer moet worden gemaakt van de besluiten waarbij zij in het verleden werden gemuteerd. De

⁽⁶⁾ 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.

wijziging welke in bijlage I moet worden aangebracht, zal er veeleer in moeten bestaan dat de bepaling inzake de besluiten welke met betrekking tot een ambtenaar kunnen worden genomen, wordt aangevuld met de vermelding van besluiten inzake de "overplaatsing" van de betrokkene. De bepaling waarbij wordt voorzien in een dergelijke aanvulling van bijlage I dient in het ontwerp te worden opgenomen na artikel 41.

Artikel 8 moet daarentegen uit het ontwerp worden weggelaten.

Artikel 18

Dit artikel strekt ertoe aan artikel 58, § 2, eerste lid, van het stambesluit VOI een bepaling toe te voegen in verband met een "advies" bedoeld in dat eerste lid.

Zoals de gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd, is in artikel 58, § 2, eerste lid - in tegenstelling tot de analoge bepaling van het Vlaams personeelsstatuut van 24 november 1993 (VPS) - evenwel geen sprake van een advies. Artikel 18 moet bijgevolg uit het ontwerp worden weggelaten.

Artikel 21

In het ontworpen artikel XI 78, tweede lid, van het stambesluit VOI moet worden verwezen naar "artikel V 7, § 1" in plaats van naar "artikel V 6, § 1". De gemachtigde ambtenaar is het daarmee eens.

Artikel 23

In het ontworpen artikel XIII 19, § 2 (artikel 23, 1°, van het ontwerp) moet worden verwezen naar "artikel V 7, § 2" in plaats van naar "artikel V 8, § 2".

Artikel 25

Dit artikel strekt ertoe in al de bepalingen van het stambesluit VOI de woorden "indexcijfer van de consumptieprijzen" te vervangen door "gezondheidsindexcijfer".

Er moet met betrekking tot die bepaling vooreerst worden opgemerkt dat het "gezondheidsindexcijfer" geen vaststaand juridisch begrip is : de term verwijst naar het prijsindexcijfer dat berekend wordt voor de toepassing van artikel 2 van het koninklijk besluit van 24 december 1993 ter uitvoering van de wet van 6 januari 1989 tot vrijwaring van het concurrentievermogen, bekrachtigd bij de wet van 30 maart 1994 houdende sociale bepalingen. Wil men die term in het stambesluit VOI hanteren, dan zou duidelijkheidshalve, in artikel 12 van dat besluit, een definitie van dat begrip moeten worden opgenomen.

Vervolgens moet erop worden gewezen dat in de artikelen XIII 78, eerste lid, 2°, en XIII 86, § 2, 2°, van het stambesluit VOI sprake is van "index" van de consumptieprijzen, niet van "indexcijfer" van de consumptieprijzen ⁽⁷⁾.

Ten slotte moet worden opgemerkt dat in artikel XIII 22, eerste lid, de zinsnede "overeenkomstig de bepalingen voorgeschreven door de wet van 1 maart 1977 houdende inrichting van een stelsel waarbij sommige uitgaven in de overheidssector aan het indexcijfer van de consumptieprijzen van het rijk worden gekoppeld" moet worden geschrapt.

(7) In de artikelen XIII 78, eerste lid, 1°, en XIII 86, § 2, 1°, komt overigens de term "gezondheidsindexcijfer" reeds voor.

Artikel 29

1. In het ontworpen artikel XIII 64bis, § 2, moet het woord "personeelsleden" worden vervangen door "ambtenaren".

2. In het ontworpen artikel XIII 64sexies moeten, ter wille van de overeenstemming met artikel 25 van het ontwerp, de woorden "het indexcijfer der consumptieprijzen" allicht worden vervangen door "het gezondheidsindexcijfer".

Artikel 31

In het ontworpen artikel XIII 73, 1°, moet worden verwezen naar "artikel XIII 22" in plaats van naar "artikel XIII 23".

Artikel 38

De vermelding "§ 1" vóór de inleidende zin van dit artikel moet worden weggelaten.

De inleidende zin moet voorts worden geredigeerd als volgt :

"In deel XIV, titel III, hoofdstuk II, van hetzelfde besluit wordt afdeling 5 "Loopbaanonderbreking" vervangen als volgt :".

Artikel 45

In dit artikel moeten de woorden "de datum van goedkeuring door de federale overheid van de betrokken reglementering" worden vervangen door "19 januari 2000".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT, P. LEMMENS,	staatsraden,
	H. COUSY, A. SPRUYT,	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 EERSTE VOORZITTER,

F. LIEVENS

W. DEROOVER