

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 32.701/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 12 december 2001 door de Minister-President, Minister van Werkgelegenheid, Gehandicaptenbeleid, Media en Sport van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de regering van de Duitstalige Gemeenschap "bezüglich des Urlaubs vor der Pensionierung für das Personal des Ministeriums und der paragemeinschaftlichen Einrichtungen der Deutschsprachigen Gemeinschaft", heeft op 19 maart 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de regering van de Duitstalige Gemeenschap strekt ertoe aan de ambtenaren van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap en van de in artikel 1 van het ontwerp opgesomde openbare instellingen ⁽¹⁾ de mogelijkheid te bieden een verlof te vragen, voorafgaand aan hun pensionering op de leeftijd van 60 jaar.
2. Wat de rechtsgrond van de ontworpen regeling betreft, wordt verwezen naar de opmerkingen die hierna worden gemaakt in verband met het eerste tot het achtste lid van de aanhef.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Opschrift

Zoals werd bevestigd door de gemachtigde van de regering, zal de ontworpen regeling, naar de bedoeling van de stellers ervan, niet van toepassing zijn op alle openbare instellingen die afhangen van de Duitstalige Gemeenschap, en inzonderheid niet op het Belgisch Radio- en Televisiecentrum van de Duitstalige Gemeenschap. Dit zou in het opschrift van het ontwerp duidelijker tot uiting komen indien de woorden "de paragemeenschappelijke instellingen" zouden worden vervangen door "sommige paragemeenschapsinstellingen".

⁽¹⁾ Het gaat meer bepaald om de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap, het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's en de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap.

Aanhef

1 In zoverre de ontworpen regeling bedoeld is om toegepast te worden op de ambtenaren van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap, vindt ze rechtsgrond in het in het eerste lid van de aanhef vermelde artikel 54 van de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap. Luidens die bepaling is o.m. artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen van overeenkomstige toepassing op de Duitstalige Gemeenschap. Die bijzondere-wetsbepaling draagt aan de gewesten en de gemeenschappen de bevoegdheid op om de regeling vast te stellen die betrekking heeft op het administratief en geldelijk statuut van hun vast, tijdelijk en hulppersoneel.

De redactie van het eerste lid van de aanhef kan verbeterd worden als volgt :

"Gelet op de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap, inzonderheid op artikel 54, gewijzigd bij de wetten van 18 juli 1990 en 16 juli 1993;"

2. In het tweede lid van de aanhef wordt verwezen naar artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut.

De genoemde 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. Die bepaling kan als rechtsgrond dienen voor het ontworpen besluit, in zoverre het toepassing moet vinden op instellingen die onder de toepassing van de voornoemde wet vallen en er in het oprichtingsdecreet niet voorzien wordt in een bijzondere opdracht aan de regering om de rechtspositie van het personeel te regelen.

Die bepaling blijkt aldus rechtsgrond te bieden voor het ontwerp, voorzover het van toepassing is op de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap ⁽²⁾ (artikel 1, 2°, van het ontwerp) en op de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap ⁽³⁾ (artikel 1, 4°, van het ontwerp). Terecht is dus naar die bepaling verwezen.

3. Het derde en het vierde lid van de aanhef moeten worden weggelaten : de bepalingen waarnaar in die leden wordt verwezen bieden immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

4. In het vijfde lid van de aanhef moet inzonderheid worden verwezen naar de "artikelen 1 en 13" van het decreet van 19 juni 1990 in plaats van naar de "artikelen 1 tot 13". Artikel 1 van dat decreet brengt de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap onder de toepassing van de voornoemde wet van 16 maart 1954. Artikel 13 machtigt de regering om het statuut van de directeur van die Dienst vast te stellen.

Mede rekening houdend met de wijziging welke in het opschrift van het decreet van 19 juni 1990 is aangebracht bij het decreet van 29 juni 1998, dient het vijfde lid van de aanhef dan te worden geredigeerd als volgt :

"Gelet op het decreet van 19 juni 1990 houdende oprichting van een «Dienststelle der Deutschsprachigen Gemeinschaft für Personen mit einer Behinderung» (Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap), inzonderheid op artikel 1, gewijzigd bij het decreet van 29 juni 1998, en op artikel 13;"

⁽²⁾ Artikel 1 van het oprichtingsdecreet van 19 juni 1990 brengt deze instelling onder de toepassing van de wet van 16 maart 1954; dit decreet bevat voorts geen bijzondere opdracht aan de regering om de rechtspositie van het personeel te regelen, behoudens de bijzondere bepaling van artikel 13 inzake het statuut van de directeur.

⁽³⁾ Artikel 1 van het oprichtingsdecreet van 17 januari 2000 brengt deze instelling onder de toepassing van de wet van 16 maart 1954; dit decreet bevat voorts geen bijzondere opdracht aan de regering om de rechtspositie van het personeel te regelen.

5. In het zesde lid van de aanhef wordt terecht verwezen naar artikel 24, § 1, van het decreet van 16 december 1991 betreffende de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's. Die bepaling machtigt de regering om het statuut van het personeel van het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's vast te stellen en biedt derhalve rechtsgrond voor de ontworpen regeling voorzover ze van toepassing is op dat Instituut (artikel 1, 3°, van het ontwerp).

6. Het achtste lid van de aanhef, waarin wordt verwezen naar het (opgeheven) APKB van 26 september 1994 ⁽⁴⁾, moet worden weggelaten, aangezien het APKB niet de rechtsgrond vormt van de ontworpen regeling.

7. Het dertiende en het veertiende lid van de aanhef, die betrekking hebben op het advies van de Raad van State, kunnen beter worden geredigeerd als volgt :

"Gelet op de beslissing van de regering over het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van een maand;

Gelet op advies 32.701/3 van de Raad van State, gegeven op 19 maart 2002, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

Artikel 7

Luidens dit artikel krijgt de ambtenaar aan wie het verlof voorafgaand aan de pensionering is toegekend, een wachtgeld dat gelijk is aan 70 % van zijn "laatste activiteitswedde".

⁽⁴⁾ Zie thans het koninklijk besluit van 22 december 2000.

Volgens de toelichting welke de gemachtigde van de regering heeft verstrekt, moet onder "laatste activiteitswedde" worden verstaan "de laatst toegekende bruto-jaarwedde, voorafgaand aan de aanvang van het verlof, die aan de ambtenaar zou worden uitgekeerd wanneer hij volledige prestaties zou volbrengen".

Die interpretatie spreekt niet vanzelf. Het is daarom wenselijk om een precisering in die zin in de tekst zelf van artikel 7 op te nemen, bijvoorbeeld door de woorden "zijn laatste activiteitswedde" te vervangen door "zijn laatste activiteitswedde, berekend op voltijdse prestaties".

Artikel 9

Luidens dit artikel beslist "de Regering" of moet worden voorzien in de vervanging van de ambtenaar aan wie verlof voorafgaand aan de pensionering werd toegekend.

Aangezien de ontworpen regeling toepassing zal vinden in openbare instellingen waar niet de regering, maar bijvoorbeeld de raad van bestuur bevoegd is om de ambtenaren te benoemen, zouden de woorden "De Regering" moeten worden vervangen door "De tot benoemen bevoegde overheid". De gemachtigde van de regering is het daarmee eens.

Artikel 12

Luidens dit artikel treedt het ontworpen besluit in werking "op de dag waarop het wordt ondertekend". Die bepaling kan beter worden geredigeerd als volgt :

"Dit besluit treedt heden in werking."

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	D. ALBRECHT, P. LEMMENS,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	toegevoegd 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, eerste referendaris.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

W. DEROOVER