

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 32.871/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 14 januari 2002 door de Vlaamse minister van Welzijn, Gezondheid en Gelijke Kansen verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 maart 1977 betreffende de aanduiding van gewestelijke ontvangers voor de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en van het koninklijk besluit van 20 juli 1993 tot vaststelling van de algemene bepalingen inzake het administratief en geldelijk statuut van de secretarissen en de ontvangers van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn", heeft op 30 april 2002 het volgende advies gegeven :

STREKKING VAN HET ONTWERP

1. Artikel 43, derde lid, van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, vervangen bij het decreet van 17 december 1997, bepaalt dat, waar het uitoefenen van het ambt van ontvanger geen volledige dagtaak vereist, dit ambt aan een gewestelijk ontvanger of aan een deeltijdse (plaatselijk) ontvanger wordt gegeven.

In gemeenten met minder dan 10.000 inwoners blijft daarnaast ook de mogelijkheid bestaan om de plaatselijk ontvanger van de gemeente tot ontvanger van het openbaar centrum voor maatschappelijk welzijn (hierna : O.C.M.W.) te benoemen.

Aan de Vlaamse regering wordt opdracht gegeven om de voorwaarden en de modaliteiten te bepalen, waaronder het ambt aan een gewestelijk ontvanger of een deeltijdse ontvanger wordt gegeven.

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse regering beoogt hoofdzakelijk uitvoering te geven aan de genoemde bepalingen.

Het ontwerp bepaalt dat het ambt van ontvanger van het O.C.M.W., in een gemeente van minder dan 5000 inwoners, aan een gewestelijk ontvanger wordt gegeven; in een gemeente van 5000 tot 20.000 inwoners kan het ambt gegeven worden aan een gewestelijk of aan een halftijdse plaatselijk ontvanger; in een gemeente van meer dan 20.000 inwoners moet het ambt gegeven worden aan een voltijdse plaatselijk ontvanger (ontworpen artikel 11bis van het koninklijk besluit van 20 juli 1993 tot vaststelling van de algemene bepalingen inzake het administratief en geldelijk statuut van de secretarissen en de ontvangers van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, bij het ontworpen besluit omgevormd tot een besluit van de Vlaamse regering, met een gewijzigd opschrift).

3. Het ontwerp bevat voorts een uitbreiding van de mogelijkheid van vrijstelling van het aanwervingsexamen, thans reeds bestaande voor de kandidaat die de functie uitoefent van secretaris of ontvanger van een O.C.M.W., tot de kandidaat die de functie van gewestelijk ontvanger uitoefent (ontworpen artikelen 4bis en 8 van het koninklijk besluit van 20 juli 1993).

Het ontwerp bevat ten slotte een aantal bepalingen i.v.m. de vervanging van het ambt van gewestelijk ontvanger door het ambt van halftijdse plaatselijk ontvanger (ontworpen artikelen 11ter en 16, § 5, van het koninklijk besluit van 20 juli 1993).

RECHTSGROND

4. De bepalingen van het ontwerp die verband houden met het administratief en geldelijk statuut van de secretaris en de ontvanger van het O.C.M.W. vinden rechtsgrond in artikel 42, zevende lid, van de wet van 8 juli 1976. Naar luid van die bepaling kan de Koning (lees : de Vlaamse regering) algemene bepalingen vaststellen i.v.m. het administratief en geldelijk statuut van het personeel van het O.C.M.W.

De bepalingen van het ontwerp die de voorwaarden vaststellen voor de aanstelling van een gewestelijk ontvanger, dan wel van een halftijdse plaatselijk ontvanger, vinden rechtsgrond in het voornoemde artikel 43, derde lid, van de wet van 8 juli 1976.

Wat het laatste lid betreft van het ontworpen artikel 11bis van het koninklijk besluit van 20 juli 1993 (artikel 6 van het ontwerp), rijst evenwel een bijzonder probleem. Hierop wordt teruggekomen bij de artikelsgewijze bespreking van het ontwerp (zie opmerking 10).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. In het zesde lid van de aanhef kunnen het nummer (32.871/3) en de datum (30 april 2002) van het voorliggende advies vermeld worden.

Artikel 3

6. In de inleidende zin dient geschreven te worden : "In hoofdstuk II van hetzelfde besluit wordt ...".

7. Het komt de Raad van State voor dat de tekst van het ontworpen artikel 4bis aan duidelijkheid zou winnen, indien de woorden "gemeente van minder dan 20.001 inwoners" vervangen zouden worden door "gemeente met ten hoogste 20.000 inwoners".

Deze opmerking geldt eveneens voor het ontworpen artikel 8 (artikel 4 van het ontwerp) en, mutatis mutandis, voor het ontworpen artikel 10 (artikel 5 van het ontwerp).

Artikel 6

8. In de inleidende zin van het eerste lid van het ontworpen artikel 11bis dient de verwijzing naar "artikel 43, derde lid", van de wet van 8 juli 1976 vervangen te worden door een verwijzing naar "artikel 43, vierde lid", van die wet.

9. In de bepalingen sub 1°, 2° en 3° van hetzelfde lid kunnen de woorden "gemeente met meer dan 20.000 inwoners", "gemeente van meer dan 5000 en minder dan 20.001 inwoners" en "gemeente die 5000 inwoners en minder telt" vervangen worden door respectievelijk "gemeente met ten minste 20.001 inwoners", "gemeente met 5001 tot 20.000 inwoners" en "gemeente met ten hoogste 5000 inwoners" (zie opmerking 7).

10. Het laatste lid van het ontworpen artikel 11bis betreft de hypothese waarin toepassing gemaakt wordt van artikel 43, vierde lid, van de wet van 8 juli 1976. Het gaat om de hypothese waarin de plaatselijk ontvanger van de gemeente tot ontvanger van het O.C.M.W. wordt benoemd.

Volgens het ontwerp bedragen de prestaties van de ontvanger voor het O.C.M.W. in dat geval een vierde van die van een voltijdse plaatselijk ontvanger.

Die bepaling is strijdig met de tweede volzin van artikel 43, vierde lid, van de wet van 8 juli 1976. Naar luid van die bepaling oefent de betrokkene zijn functie van ontvanger van het O.C.M.W. immers uit "volgens een tijdsverdeling welke wordt bepaald in overleg tussen het (O.C.M.W.) en de gemeente". Het staat niet aan de Vlaamse regering om een bepaalde tijdsverdeling op te leggen.

Het laatste lid van het ontworpen artikel 11bis dient dan ook weggelaten te worden.

11. Het ontworpen artikel 11ter voorziet in de mogelijkheid voor de gouverneur om, voor een eenmalige periode van één jaar, de beslissing van de raad voor maatschappelijk welzijn te schorsen, waarbij het ambt van gewestelijk ontvanger vervangen wordt door het ambt van halftijdse plaatselijk ontvanger. De beslissing van de gouverneur moet steunen op het feit dat het beschikbare equivalent aan gewestelijk ontvangers hoger is dan het noodzakelijke equivalent.

Het spreekt vanzelf dat de mogelijkheid tot schorsing, op grond van de aangehaalde specifieke regeling, geen afbreuk kan doen aan de mogelijkheden tot schorsing of vernietiging in het kader van het algemeen toezicht op de O.C.M.W.'s, bedoeld in de artikelen 111 tot 112bis van de wet van 8 juli 1976.

Om duidelijk te maken dat de ontworpen bepalingen inderdaad geen afbreuk doen aan de genoemde wetsbepalingen, kan in de tweede volzin van het ontworpen tweede lid best geschreven worden : "Onverminderd de uitoefening van het administratief toezicht als bedoeld in de artikelen 111 tot 112bis van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn, kan de gouverneur die beslissing schorsen, voor een eenmalige periode ...".

12. In het eerste en het vierde lid van het ontworpen artikel 11ter zou het woord "halftijdse" beter vervangen worden door "deeltijdse". Uit het ontworpen artikel 11bis, eerste lid, 2°, volgt immers dat de raad voor maatschappelijk welzijn een andere arbeidstijd dan een halftijdse kan vaststellen.

13. In het laatste lid van het ontworpen artikel 11ter kunnen de woorden "het antwoord van de gouverneur" beter vervangen worden door "de beslissing van de gouverneur".

Artikel 9

14. Gelet op de volgorde van de gewijzigde artikelen, moet artikel 9 verplaatst worden tot vóór artikel 8.

SLOTOPMERKING

15. Zoals hiervóór is uiteengezet, vindt het ontworpen besluit deels rechtsgrond in artikel 43, derde lid, van de wet van 8 juli 1976, zoals die bepaling is vervangen bij het decreet van 17 december 1997.

De vervangen bepaling treedt, overeenkomstig artikel 27 van het decreet van 17 december 1997 en artikel 95 van het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1997, in werking op 1 januari 2003, onverminderd de mogelijkheid om voor bepaalde pilootcentra een vroegere datum van inwerkingtreding vast te stellen.

Het ontworpen besluit kan niet eerder in werking treden dan de bepaling die daarvan de rechtsgrond vormt. Minstens voor wat betreft de bepalingen die geacht moeten worden te zijn genomen ter uitvoering van artikel 43, derde lid, van de wet van 8 juli 1976, dient het ontwerp aangevuld te worden met een bepaling i.v.m. de inwerkingtreding.

Als voor alle bepalingen van het ontwerp eenzelfde datum van inwerkingtreding wordt vastgesteld, kan die bepaling geredigeerd worden als volgt :

"Art. Dit besluit treedt in werking op de dag bedoeld in artikel 27, § 1, inleidende zin, van het decreet van 17 december 1997 houdende wijziging van de organieke wet van 8 juli 1976 betreffende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn."

Een andere mogelijkheid zou erin bestaan om eenvoudig te bepalen dat het ontworpen besluit in werking treedt op 1 januari 2003.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. VAN VAERENBERGH, eerste 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