

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 33.727/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 21 juni 2002 door de Vlaamse Minister van Binnenlandse Aangelegenheden, Ambtenarenzaken en Buitenlands Beleid verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "betreffende de toekenning en de vaststelling van het vakantiegeld van het gemeentepersoneel en het provinciepersoneel", heeft op 28 juni 2002 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval wordt het verzoek om spoedbehandeling gemotiveerd

"door de omstandigheid dat de uitbetaling van het vakantiegeld krachtens dit ontwerp van besluit moet gebeuren tussen 1 mei en 30 juni van het jaar".

*
* *

Gelet op de korte termijn welke hem voor het geven van zijn advies wordt toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten bepalen tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

*
* *

1. Artikel 148 van de Nieuwe Gemeentewet, gewijzigd bij het decreet van 8 mei 2002 ⁽¹⁾, luidt als volgt :

"Het gemeentepersoneel geniet onder dezelfde voorwaarden als het personeel der ministeries, volgende toelagen : kinderbijslagen en gezinsvakantiegeld.

Het gemeentepersoneel ontvangt een haard- en standplaatstoelage onder dezelfde voorwaarden als het personeel van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

⁽¹⁾ Decreet van 8 mei 2002 houdende wijziging van verschillende bepalingen betreffende de haard- en standplaatstoelage en het vakantiegeld van het gemeente- en provinciepersoneel.

Het gemeentepersoneel ontvangt vakantiegeld onder de voorwaarden die door de Vlaamse regering worden bepaald".

Artikel 71bis van de Provinciewet, ingevoegd bij het voornoemde decreet van 8 mei 2002, luidt als volgt :

"Het provinciepersoneel ontvangt een haard- en standplaatstoelage onder dezelfde voorwaarden als het personeel van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

Het provinciepersoneel ontvangt vakantiegeld onder de voorwaarden die door de Vlaamse regering worden bepaald".

Het voor advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt ertoe uitvoering te geven aan de machtigingen welke bij de aangehaalde artikelen aan de Vlaamse regering worden verleend inzake de vaststelling van het vakantiegeld van het gemeente- en provinciepersoneel.

De ontworpen bepalingen inzake de berekening en de uitbetaling van het vakantiegeld stemmen inhoudelijk volledig overeen met de regeling vervat in het koninklijk besluit van 30 januari 1979 betreffende de toekenning van een vakantiegeld aan het personeel van 's lands algemeen bestuur. Dat koninklijk besluit was tot nog toe van toepassing op het statutair personeel van de gemeenten, op grond van artikel 148 van de Nieuwe Gemeentewet, zoals die bepaling luidde vóór de wijziging bij het voornoemde decreet van 8 mei 2002, en op het statutair personeel van de provincies op grond van artikel 72 van de wet van 14 februari 1961 voor economische expansie, sociale vooruitgang en financieel herstel.

Een nieuwe regeling werd echter noodzakelijk geacht omdat, na de regionalisering van de organieke gemeente- en provinciewetgeving door de bijzondere wet van 13 juli 2001 ⁽²⁾, de vermelde wetsartikelen tot gevolg zouden hebben dat voor het gemeente- en provinciepersoneel het (hogere) vakantiegeld van de ambtenaren van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap zou gelden. Dit werd, omwille van budgettaire redenen, door de decreetgever niet wenselijk geacht.

⁽²⁾ Bijzondere wet houdende overdracht van diverse bevoegdheden aan de gewesten en de gemeenschappen.

2. Luidens artikel 2 van het ontwerp "(ontvangt) het personeelslid van de gemeenten en van de provincies ... jaarlijks een vakantiegeld".

Volgens de gemachtigde van de regering zal het ontworpen besluit, naar de bedoeling van de stellers ervan, uitsluitend toepassing vinden op het statutaire personeel van de gemeenten en provincies, en niet op het contractuele personeel ⁽³⁾. De gemachtigde wijst er in dat verband op dat noch artikel 148, derde lid, van de Nieuwe Gemeentewet, noch artikel 71bis, tweede lid, van de Provinciewet kunnen worden geacht rechtsgrond te bieden voor het vaststellen van een regeling inzake de toekenning van vakantiegeld aan de contractuele personeelsleden van de gemeenten en de provincies.

Uit de parlementaire voorbereiding van het decreet van 8 mei 2002 waarbij de voornoemde bepalingen werden ingevoegd in (artikel 148 van) de Nieuwe Gemeentewet en in de Provinciewet kan inderdaad worden opgemaakt dat de decreetgever van oordeel was dat het Vlaamse Gewest niet bevoegd is om inzake het vakantiegeld van contractuele personeelsleden van de gemeenten en de provincies regelend op te treden. In de toelichting bij het voorstel dat geleid heeft tot dat decreet van 8 mei 2002 wordt daaromtrent o.m. het volgende gesteld :

"... Artikel 6, VI, 12° van de ... bijzondere wet (van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen) bepaalt dat alleen de federale overheid bevoegd is voor «het arbeidsrecht en de sociale zekerheid».

Voor het bestaande artikel 148 van de Nieuwe Gemeentewet en voor het huidige artikel 72 van de Eenheidswet betekent de bevoegdheidsverdeling tussen de federale overheid en de gewesten zoals die sinds het zogenaamde Lambermontakkoord gestalte kreeg, dat het Vlaamse Gewest bevoegd is om de genoemde artikelen te wijzigen en regelend op te treden in de materie van de hard- en standplaatstoelage en van het vakantiegeld van het statutaire personeel.

(3) Wat de zogenaamde "gesubsidieerde contractuelen" (gesco's) betreft, zal de ontworpen regeling wel van toepassing zijn, op grond namelijk van artikel 8, eerste lid, 2°, van het koninklijk besluit nr. 474 van 28 oktober 1986 tot opzetting van een stelsel van door de Staat gesubsidieerde contractuelen bij sommige plaatselijke besturen, vervangen bij het decreet van 8 mei 2002. Luidens die bepaling betalen de plaatselijke besturen aan de gesco's, naast de normale bezoldiging voor de vakantiedagen, een toeslag die minstens gelijk is aan het vakantiegeld van de vastbenoemde personeelsleden van de betrokken plaatselijke besturen.

De kinderbijslag is echter een federale bevoegdheid. Hetzelfde geldt voor het vakantiegeld van het gewone contractuele personeel (...)"⁽⁴⁾.

Wat het vakantiegeld van het contractuele personeel van de gemeenten betreft, wordt de opvatting dat het Vlaamse Gewest niet bevoegd zou zijn, consequent doorgetrokken in de toelichting bij het voorstel van decreet. Wat de bevoegdheid inzake het vakantiegeld van het contractuele personeel van de provincies betreft, is de toelichting minder eenduidig : er wordt met name herhaaldelijk gesteld dat op het vlak van de bevoegdheidsverdeling een onderscheid moet worden gemaakt tussen "het statutaire personeel van de gemeenten en provincies en het contractuele personeel van de provincies enerzijds en het contractuele personeel van de gemeenten anderzijds" ⁽⁵⁾.

Nu het toepassingsgebied van het ontworpen besluit, naar de bedoeling van de stellers ervan, beperkt is tot het statutaire personeel van de gemeenten en provincies, dient de Raad van State niet nader in te gaan op de vraag of het bij het meergenoemde decreet van 8 mei 2002 ingevoegde artikel 71bis van de Provinciewet al dan niet geldt voor het contractuele personeel van de provincies. A fortiori onthoudt de Raad van State zich ervan om, naar aanleiding van een adviesaanvraag over een uitvoeringsbesluit, in te gaan op de vraag of - en in welke mate - er terzake een reëel bevoegdheidsprobleem rijst.

In ieder geval dient, met het oog op de rechtszekerheid, het toepassingsgebied van het ontworpen besluit duidelijk te worden afgelijnd. Daartoe zouden in artikel 2 van het ontwerp de woorden "Het personeelslid" best worden vervangen door "Het statutaire personeelslid".

⁽⁴⁾ Parl. St., Vl. Parl., 2001- 2002, nr. 1103/1, p. 3.

⁽⁵⁾ Parl. St., Vl. Parl., 2001- 2002, nr. 1103/1, pp. 7 en 8; zie ook reeds p. 3, in fine.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	P. LEMMENS, J. SMETS,	staatsraden,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. W. PAS, 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