

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.533/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 7 juli 2004 door de Minister-President van de Duitstalige Gemeenschap verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap "tot wijziging van verschillende statutaire bepalingen betreffende het personeel van het Ministerie en van de paragemeenschappelijke inrichtingen van de Duitstalige Gemeenschap", heeft op 27 juli 2004 het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de te vervullen vormvereisten.

*
* *

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Zoals in het opschrift ervan wordt aangegeven, beoogt het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit wijzigingen aan te brengen in de rechtspositieregelingen van het personeel van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap en van de openbare instellingen die afhangen van de Duitstalige Gemeenschap.

2.1. Hoofdstuk I van het ontwerp bevat wijzigingen van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996 houdende organisatie van het Ministerie van de Duitstalige Gemeenschap en houdende regeling van de aanwerving, de loopbaan en de bezoldiging van de ambtenaren. De beoogde wijzigingen hebben inzonderheid betrekking op de loopbaan in niveau 2 (artikel 1 van het ontwerp) en op het verlofstelsel (artikelen 2 tot 4).

2.2. Hoofdstuk II (artikelen 5 tot 11) bevat wijzigingen van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 10 maart 1999 tot vastlegging van het administratief en het geldelijk statuut van het personeel van het "Belgisches Rundfunk- und Fernsehzentrum der Deutschsprachigen Gemeinschaft". Het betreft wijzigingen van de verlofregeling, welke deels van gelijke strekking zijn als die vervat in de artikelen 2 tot 4 van het ontwerp en welke voorts een verdere harmonisering beogen van de verlofstelsels van toepassing bij de verschillende geledingen van de Duitstalige Gemeenschap.

2.3. Hoofdstuk III (artikelen 12 en 13) strekt ertoe wijzigingen aan te brengen in het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 17 juli 2003 tot

.../...

bepaling van de rechtspositie van het contractueel personeel van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap en van bepaalde organismen van openbaar nut.

Artikel 12 van het ontwerp heeft betrekking op de procedure van aanstelling van contractuele personeelsleden in het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap, enerzijds, en in drie openbare instellingen die ressorteren onder de Duitstalige Gemeenschap, anderzijds, met name het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's, de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap en de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap.

Artikel 13 voorziet in de mogelijkheid om een bevordering in weddeschaal toe te kennen aan contractuele personeelsleden van de bij het ministerie opgerichte diensten met afzonderlijk beheer.

2.4. Hoofdstuk IV (artikel 14) ten slotte bevat een wijziging van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 28 december 1994 houdende reglement van het contractueel personeel van de beroepsopleiding van de gemeenschappelijke en de gewestelijke dienst voor beroepsopleiding en arbeidsbemiddeling (FOREM/GRABA). De beoogde wijziging heeft betrekking op de omzetting in euro van de in Belgische frank uitgedrukte basisbedragen van de weddeschalen toegekend aan de leden van het pedagogisch personeel.

RECHTSGROND

3.1. Voor de bepalingen van het ontwerp die betrekking hebben op het statutaire en contractuele personeel van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap, met name de artikelen 1 tot 4, 12 (partim) en 13, wordt de rechtsgrond geboden door 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.

.../...

3.2. Wat de rechtsgrond betreft van de artikelen 5 tot 11 van het ontwerp, die betrekking hebben op het "Belgisches Rundfunk- und Fernsehzentrum der Deutschsprachigen Gemeinschaft" (hierna : BRF), moet worden opgemerkt wat volgt.

Uit de artikelen 4, § 1, en 5, § 1, van de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap, juncto artikel 9 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, volgt dat het aan de gemeenschapswetgever toekomt om openbare instellingen op te richten welke o.m. belast zijn met de radio-omroep en de televisie en om bepalingen vast te stellen in verband met de rechtspositieregeling van het personeel van die instellingen.

Bij ontstentenis van een eigen decretale regeling voor het BRF, blijft die instelling onderworpen aan o.m. artikel 7, § 5, van de wet van 18 februari 1977 houdende de bepalingen betreffende de openbare radio- en televisiedienst. Uit die bepaling volgt dat het BRF een openbare instelling van categorie B is, als bedoeld in de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut.

Luidens artikel 11, § 1, van die wet van 16 maart 1954 ⁽¹⁾ wordt het administratief en geldelijk statuut van de in de wet bedoelde instellingen vastgesteld door de Koning. Wat het BRF betreft, komt die bevoegdheid thans toe aan de regering van de Duitstalige Gemeenschap.

Het is derhalve het voornoemde artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 dat, in samenhang met het voornoemde artikel 7, § 5, van de wet van 18 februari 1977, de rechtsgrond biedt voor hoofdstuk 2 van het ontwerp.

3.3. In zoverre artikel 12 betrekking heeft op het (contractueel) personeel van het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's, de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap en de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap, dient de rechtsgrond te worden gezocht in het oprichtingsdecreet van die instellingen. Rechtsgrond kan dan worden geboden, hetzij door een bepaling van dat decreet waarbij

⁽¹⁾ De bepalingen van de wet van 16 maart 1954 blijven van toepassing krachtens artikel 85 van de wet van 31 december 1983, juncto artikel 96 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980.

aan de regering uitdrukkelijk de opdracht wordt gegeven om de rechtspositie van het personeel te regelen, hetzij door een bepaling ervan waarbij de instelling onder de toepassing wordt gebracht van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, in welk geval de regering in artikel 11, § 1, van die wet de bevoegdheid vindt om het statuut van het personeel van de instelling te regelen.

3.3.1. Wat het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's betreft, wordt de rechtsgrond voor artikel 12 van het ontwerp geboden door 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 vast te stellen.

3.3.2. Wat de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap en de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap betreft, wordt de rechtsgrond voor artikel 12 van het ontwerp geboden door de gecombineerde bepalingen van artikel 11, § 1, van de voornoemde wet van 16 maart 1954 en van respectievelijk artikel 1 van 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) en artikel 1 van het decreet van 17 januari 2000 tot oprichting van een «Arbeitsamt der Deutschsprachigen Gemeinschaft» (Dienst voor arbeidsbemiddeling in de Duitstalige Gemeenschap).

3.4. Wat artikel 14 van het ontwerp betreft, kan de rechtsgrond worden gevonden in de gecombineerde bepalingen van artikel 11, § 1, van de voornoemde wet van 16 maart 1954 en artikel 1 van het decreet van 17 januari 2000 tot oprichting van een «Arbeitsamt der Deutschsprachigen Gemeinschaft» (zie opmerking 3.3.2).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In de aanhef van het ontwerp wordt, wat de rechtsgrond van de ontworpen bepalingen betreft, enkel verwezen naar artikel 54 van de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap (eerste lid van de aanhef).

Gelet op wat hiervóór, sub 3.2 tot 3.4, werd uiteengezet in verband met de rechtsgrond van het ontworpen besluit, dient in de aanhef bovendien te worden verwezen naar de onderscheiden wets- en decreetsbepalingen die daar worden vermeld.

Artikel 13

5. Het ontworpen artikel 12, tweede lid, van het besluit van 17 juli 2003 voorziet in de mogelijkheid om een bevordering in weddeschaal toe te kennen aan de contractuele personeelsleden "van een dienst met afzonderlijk beheer". De gemachtigde van de Regering heeft bevestigd dat de ontworpen regeling bijgevolg alleen toepassing zal vinden op de contractuele personeelsleden van de twee diensten met afzonderlijk beheer vermeld onder 8° en 9° van de bijlage bij het besluit van 17 juli 2003, met name het "Medienzentrum der Deutschsprachigen Gemeinschaft" en het "Sport-, Freizeit- und Touristikzentrum Worriken". Inzonderheid voor de sub 1° tot 7° en 10° van die bijlage vermelde contractuele personeelsleden wordt daarentegen niet in een gelijkaardige mogelijkheid van bevordering in weddeschaal voorzien.

Voor het verschil in behandeling tussen de contractuele personeelsleden die tewerkgesteld zijn in een dienst met afzonderlijk beheer, enerzijds, en de andere contractuele personeelsleden van het ministerie, anderzijds, moet een deugdelijke verantwoording gegeven kunnen worden t.a.v. het grondwettelijk gelijkheidsbeginsel.

De gemachtigde van de Regering heeft terzake aangevoerd wat volgt:

"Puisqu'ils (les agents contractuels des services à gestion séparée) resteront toujours des contractuels, on n'a pas voulu les défavoriser par rapport aux autres membres du Ministère, qui eux peuvent devenir statutaire et alors être promus, c'est pourquoi on a prévu qu'ils peuvent être "promu" une deuxième fois sur le plan financier. C'est la raison qui a poussé le Gouvernement à prévoir cette disposition."

Die verantwoording overtuigt niet : het is de Raad van State vooreerst niet duidelijk waarop de affirmatie steunt dat de personeelsleden tewerkgesteld in een dienst met afzonderlijk beheer altijd contractuelen zullen blijven, en bovendien lijkt de loutere mogelijkheid dat de andere contractuele personeelsleden van het ministerie vast benoemd kunnen worden en dan een bevordering kunnen krijgen, niet in redelijkheid te kunnen verantwoorden dat zij van de ontworpen regeling inzake bevordering in weddeschaal worden uitgesloten.

Het ontworpen artikel 12, tweede lid, moet derhalve ofwel worden aangepast in die zin dat het geldt voor alle contractuele personeelsleden van het ministerie, ofwel uit het ontwerp worden weggelaten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. DEROOVER,	eerste voorzitter,
	J. BAERT, B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. WEEKERS, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

A. BECKERS

W. DEROOVER