

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.053/1/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerst vakantiekamer, op 25 juli 2006 door de Minister-President van de Duitstalige Gemeenschap, Minister van Lokale Besturen verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 15 september 2006, 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 bepaalde paragemeenschappelijke inrichtingen van de Duitstalige Gemeenschap", heeft op 7 september 2006 het volgende advies gegeven:

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 vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

Gelet op het uitzonderlijk hoge aantal adviesaanvragen die met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State aanhangig zijn gemaakt, die dan nog, gelet op het tijdstip dat om advies is verzocht, slechts door een beperkt aantal magistraten kunnen worden behandeld, heeft de afdeling wetgeving zich bovendien, zelfs met betrekking tot de in artikel 84, § 3, eerste lid, van die wetten opgesomde punten, noodgedwongen moeten beperken tot een summier onderzoek van het ontwerp. Uit de vaststelling dat over een bepaling in dit advies niets wordt gezegd, mag niet zonder meer worden afgeleid dat er niets over gezegd kan worden en, indien er wel iets over wordt gezegd, dat er niets meer over te zeggen valt.

*

* *

1. De bepalingen opgenomen in de hoofdstukken I en III van het om advies voorgelegde ontwerp van besluit wijzigen de rechtspositieregeling van de personeelsleden van het Ministerie van de Duitstalige Gemeenschap. Het in de eerste aanhefbepaling vermeld artikel 54 van de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap biedt hiervoor rechtsgrond.

2. In de hoofdstukken II en IV van het ontwerp zijn bepalingen opgenomen die de rechtspositie wijzigen van de personeelsleden van drie openbare instellingen die ressorteren onder de Duitstalige Gemeenschap, met name 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.

.../...

Hiervoor dient de rechtsgrond te worden gezocht in het oprichtingsdecreet van de bedoelde openbare instellingen: hetzij in een bepaling van dat decreet waarbij aan de regering uitdrukkelijk de opdracht wordt gegeven om de rechtspositie van het personeel te regelen, hetzij in 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.

2.1. Wat het Instituut voor de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's betreft, wordt de rechtsgrond voor het ontworpen besluit 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.

2.2. 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 het ontworpen besluit 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 in der Deutschsprachigen Gemeinschaft» (Dienst voor arbeidsbemiddeling in de Duitstalige Gemeenschap).

2.3. Een verwijzing naar de voornoemde rechtsgrondgebiedende bepalingen ontbreekt in de aanhef van het ontwerp, die op dat punt moet worden aangevuld.

3. Ingevolge de bij artikel 11, 1°, van het ontwerp voorgenomen wijziging van artikel 3, § 2, eerste lid, 1°, van het besluit van 27 december 1996 en het bij artikel 11, 3°, van het ontwerp in te voegen derde lid van die paragraaf, zouden welbepaalde gezagsfuncties voorbehouden worden aan Belgen en zijn de overige functies voorbehouden aan Belgen en burgers of familieleden van burgers van de Europese Unie en kan de regering een afwijking van deze voorwaarde toestaan. Nieuw, vergeleken met de huidige tekst, is de toevoeging van de notie "familielid van een burger van de Europese Unie" en de voornoemde afwijkingsmogelijkheid voor de regering.

Wat de uitbreiding betreft van de toegang tot het ambt tot burgers van de Europese Unie of hun familieleden, moet worden opgemerkt dat die toelaatbaarheid, wegens de primauteit van het internationale recht, ook moet gelden voor buitenlanders die onderdaan zijn van een staat behorende tot de Europese Economische Ruimte of van de Zwitserse Bondsstaat ¹.

Voorts is de aan de regering verleende afwijkingsmogelijkheid niet in overeenstemming met artikel 10, tweede lid, van de Grondwet. Krachtens die laatste bepaling kan de decreetgever - en niet de regering - afwijken van het nationaliteitsvereiste voor benoeming in een overheidsbetrekking.

⁽¹⁾ Zie de Overeenkomst betreffende de Europese Economische Ruimte, ondertekend te Porto op 2 mei 1992, en de Overeenkomst tussen de Europese Gemeenschap en haar lidstaten, enerzijds, en de Zwitserse Bondsstaat, anderzijds, over het vrije verkeer van personen, ondertekend te Luxemburg op 21 juni 1999.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	G. VAN HAEGENDOREN,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	A. SPRUYT,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

G. VAN HAEGENDOREN