KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 41.401/3

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 28 september 2006 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Buitenlands Beleid, Media en Toerisme verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot vaststelling van de voorwaarden voor de overname van personeelsleden van de vzw Info-Toerisme door het intern verzelfstandigd agentschap Toerisme Vlaanderen", heeft op 10 oktober 2006 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot het bepalen van de nadere regels betreffende de overname van personeelsleden van de vzw "Info-Toerisme" door het intern verzelfstandigd agentschap (IVA) Toerisme Vlaanderen.

2. Rechtsgrond daartoe wordt geboden door de artikelen 2, § 1, en 3 van het decreet van 31 maart 2006 tot overname van personeelsleden van VZW Info-Toerisme door het Intern Verzelfstandigd Agentschap Toerisme Vlaanderen. Krachtens het genoemde artikel 2, § 1, kunnen de personeelsleden van de genoemde vzw worden overgenomen door de IVA Toerisme Vlaanderen onder de voorwaarden bepaald door de Vlaamse Regering, terwijl krachtens het genoemde artikel 3 die personeelsleden slechts door de IVA Toerisme Vlaanderen worden overgenomen wanneer ze slagen in een objectieve selectieproef, waarvan de nadere regels door de Vlaamse Regering worden vastgelegd.

Voor wat betreft de opdrachten die bij artikel 3, derde en vierde lid, van het ontworpen besluit worden toebedeeld aan de leidend ambtenaar van het IVA Toerisme Vlaanderen, dient bijkomend rechtsgrond te worden gezocht in de artikelen 7, tweede lid, en 10, § 4, van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003, op grond waarvan de Vlaamse Regering specifieke delegaties kan verlenen aan het hoofd van een intern verzelfstandigd agentschap.

ALGEMENE OPMERKING

3. Krachtens artikel 2, § 1, van het ontworpen besluit zullen de overgenomen personeelsleden van de vzw Info-Toerisme, althans in eerste instantie [1], in contractueel verband worden tewerkgesteld.

---

(1) In de parlementaire voorbereiding werd vooropgesteld dat de overgenomen (contractuele) personeelsleden de kans zullen krijgen om op voet van gelijkheid met de andere personeelsleden deel te nemen aan examens voor statutaire betrekkingen bij Toerisme Vlaanderen.

.../...

Te dien aanzien dient eraan te worden herinnerd dat bij artikel 2, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 22 december 2000 tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de diensten van de Gemeenschaps- en Gewestregeringen en van de Colleges van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en van de Franse Gemeenschapscommissie, alsook op de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen (APKB) [2], het beginsel van de statutaire tewerkstelling wordt opgelegd, en dat de gevallen waarin hiervan kan worden afgeweken limitatief worden bepaald in artikel 2, § 1, tweede lid, van dat besluit.

Volgens de gemachtigde van de Regering zou het te dezen gaan om personeelsleden die bijkomende of specifieke opdrachten vervullen in de zin van 3° van de laatstgenoemde bepaling, maar het is allerminst duidelijk of zulks het geval is voor alle betrokken personeelsleden [3].

Hoe dan ook dient eraan te worden herinnerd dat krachtens artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB de bedoelde functies vooraf dienen te worden opgenomen in een door de betrokken uitvoerende macht bekendgemaakte lijst. Volgens de gemachtigde van de Regering is het opmaken van een dergelijke lijst in voorbereiding.

Aangezien in artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB wordt vereist dat de bedoelde lijst "vooraf" wordt bekendgemaakt, dient, strikt genomen, de inwerkingtreding van het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, te worden uitgesteld

---

(2) Krachtens artikel 9, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen geldt die bepaling ook ten aanzien van het personeel van de openbare instellingen van de gemeenschappen en de gewesten.

(3) In advies 39.103/3 van 4 oktober 2005 over het voorontwerp dat heeft geleid tot het decreet van 31 maart 2006 (*Parl. St.*, Vl. Parl., 2005-06, nr. 643/1) werd daaromtrent reeds het volgende opgemerkt (opmerking 4.2.1, vierde alinea):

"Alleszins moet worden vastgesteld dat de verduidelijking in de memorie van toelichting bij het ontwerp, luidens welke het evident lijkt dat Toerisme Vlaanderen het personeel van de VZW Info-Toerisme overneemt omdat het exploiteren van onthaal- en promotiekantoren tot de taken van het Agentschap behoort op grond van artikel 5, § 1, 1°, d), van het decreet van 19 maart 2004 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap met rechtspersoonlijkheid «Toerisme Vlaanderen», geen voldoende verantwoording is om een beroep te doen op voornoemd artikel 2, § 1, 3°, APKB, maar veeleer op het tegendeel lijkt te wijzen".

.../...

totdat de bedoelde lijst is bekendgemaakt, of dient, zo zulks niet mogelijk is, vooraf een ministerieel besluit te worden genomen en bekendgemaakt waarin ter uitvoering van artikel I 4, 3°, van het besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 houdende vaststelling van de rechtspositie van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid, reeds de betrokken functies bij Toerisme Vlaanderen worden opgesomd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Conform hetgeen is opgemerkt betreffende de rechtsgrond van het ontworpen besluit, dient aan de aanhef een lid te worden toegevoegd (dat het eerste lid wordt) waarin wordt verwezen naar de artikelen 7, tweede lid, en 10, § 4, van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

5. Het huidige vierde lid van de aanhef (dat het vijfde lid wordt) late men best aanvangen als volgt:

"Gelet op advies 41.403/3 van de Raad van State, ..."

Artikel 1

6. In artikel 1, 1°, schrijve men "die bij arbeidsovereenkomst zijn aangeworven" in plaats van "die door middel van een arbeidsovereenkomst werken".

Artikel 2

7. In artikel 2, § 2, van het ontwerp, zijn regels opgenomen die reeds zijn vervat in het decreet van 31 maart 2006.

Artikel 2, § 2, van het ontwerp is bijgevolg overbodig. Het overnemen van regels van een hogere normatieve rang in regels van een lagere normatieve rang kan bovendien onduidelijkheid scheppen omtrent de juridische waarde van de overgenomen bepalingen en kan aanleiding geven tot problemen bij latere wijziging van de betrokken bepaling.

Wil men de bepaling toch behouden, dan dient ze te worden voorafgegaan door de zinsnede: "Overeenkomstig artikel 2 van het decreet van 31 maart 2006 tot overname van personeelsleden van de VZW Info-Toerisme door het intern verzelfstandigd agentschap Toerisme Vlaanderen, behouden de personeelsleden ...".

Artikel 4

8. Er wordt verwezen naar opmerking 3, *in fine*.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	D. ALBRECHT,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. R. THIELEMANS, eerste auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES D. ALBRECHT