KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.324/3
VAN 10 JULI 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 25 juni 2007 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 wijziging 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, wat betreft de interfederale mobiliteit", heeft 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 toegespitst op 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.

Daarnaast bevat dit advies ook opmerkingen over andere punten. Daaruit mag echter niet worden afgeleid dat de afdeling wetgeving binnen de haar toegemeten termijn een exhaustief onderzoek van het ontwerp heeft kunnen verrichten.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot de wijziging 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 (hierna: Vlaams Personeelsstatuut), door erin bepalingen in te voegen betreffende de interfederale mobiliteit. Te dien einde bepaalt het om advies voorgelegde ontwerpbesluit de voorwaarden waaronder een statutaire ambtenaar van een externe overheid in een vacante betrekking in de diensten van de Vlaamse overheid kan worden benoemd, nadat de ambtenaar zich daarvoor kandidaat had gesteld.

3.1. Voor wat betreft de toepassing van de ontworpen regeling op de departementen en de intern verzelfstandigde agentschappen zonder rechtspersoonlijkheid, vindt het ontworpen besluit in de eerste plaats rechtsgrond in artikel 87, §§ 1 en 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen en, bijkomend, in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 (hierna: kaderdecreet).

3.2. Voor wat de toepassing betreft op de intern verzelfstandigde agentschappen met rechtspersoonlijkheid en de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 5 van het kaderdecreet.

.../...

Voor wat de toepassing betreft op de strategische adviesraden, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 12, derde lid, van het decreet van 18 juli 2003 tot regeling van strategische adviesraden.

Wat deze agentschappen en adviesraden betreft, moet bovendien de rechtsgrond voor de betreffende bepalingen van het ontworpen besluit worden gesitueerd in het licht van de relevante decreten tot oprichting van die agentschappen, respectievelijk van die adviesraden.

3.3. Voor wat de toepassing betreft op het personeel van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 67, § 2, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 betreffende het Gemeenschapsonderwijs.

VORMVEREISTEN

4. De gemachtigde verklaarde dat de vereiste onderhandelingen met de representatieve vakorganisaties zullen plaatsvinden op 16 juli 2007.

Indien uit die onderhandelingen nog wijzigingen aan de voorgelegde tekst zouden voortvloeien, moeten die wijzigingen om advies worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling wetgeving [1].

---

(1) Er moet bovendien andermaal worden opgemerkt dat de Raad van State principieel pas om advies kan worden gevraagd dan nadat het betrokken ontwerp alle achtereenvolgende stadia van de administratieve voorbereiding heeft doorgemaakt en het tot het vaststellen van het ontwerp bevoegde orgaan de mogelijkheid heeft gehad het ontwerp eventueel aan te passen in het licht van de vervulde vormvereisten. De adviesaanvrager wordt verzocht zich in de toekomst aan deze regel te conformeren.

ALGEMENE OPMERKING

5. Het is niet duidelijk welke logica moet worden gehanteerd bij de toepassing van de ontworpen mobiliteitsregeling.

De stellers van het ontwerp dienen zich erover te beraden of niet moet worden bepaald volgens welke criteria al dan niet een beroep zal worden gedaan op de interfederale mobiliteit.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 2

6. Het nieuwe hoofdstuk interfederale mobiliteit dient, gelet op de huidige nummering van het Vlaams Personeelsstatuut, te bestaan uit de artikelen VI 30*bis* tot VI 30*undecies*. Dat hoofdstuk wordt overigens beter genummerd als hoofdstuk 2*bis*, wat als gevolg heeft dat artikel 3 van het ontwerp kan vervallen [2].

7. Het ontworpen artikel VI (30)*quater*, 5/, dient te vervallen. Het bevat immers een regeling betreffende het taalgebruik in bestuurszaken, waarvoor de Vlaamse Regering niet bevoegd is.

8. Bij het ontworpen artikel VI (30)*octies*, § 1, wordt aan de lijnmanager het prerogatief verleend om "de meest geschikte ambtenaar" te kiezen.

De Raad van State vraagt zich af of die keuze niet dient te worden gebonden aan objectieve criteria, eerder dan ze over te laten aan de volledige appreciatievrijheid van de benoemende overheid [3].

---

(2) Het vernummeren van hoofdstukken dient te worden vermeden omdat zulks aanleiding kan geven tot verwarring bij verwijzingen.

(3) Weliswaar wordt in de mogelijkheid tot het organiseren van een selectietest voorzien, doch zulk een test is slechts facultatief en heeft bovendien geen vergelijkend karakter.

9. In het ontworpen artikel VI (30)*decies* wordt voorzien in het vervullen van een stage. Nu het begrip "stage" in het Vlaams Personeelsstatuut nog slechts in een overgangsbepaling voorkomt (artikel III 25), dient te worden verduidelijkt welke het rechtsstatuut is van de betrokkene en welke rechtsgevolgen aan deze stage zijn verbonden [4], zo bijvoorbeeld aan het niet met gunstig gevolg volbrengen ervan.

10. In de laatste volzin van artikel VI (30)*undecies*, § 2, waarvan de indeling in twee leden overigens typografisch beter tot uiting dient te komen, zijn een aantal woorden weggevallen. Die zin dient volgens de gemachtigde te luiden:

"Daarbij mag het salaris waarop de ambtenaar ingeschaald wordt, niet lager zijn dan het salaris die hij genoot in de externe overheid van oorsprong, noch mag het maximum van de nieuwe salarisschaal lager (...) zijn dan dit in zijn salarisschaal in de externe overheid van oorsprong."

11. Krachtens het ontworpen artikel VI (30)*undecies*, § 3, dient de bij de interfederale mobiliteit betrokken ambtenaar de eed af te leggen. De verplichting tot eedaflegging vloeit evenwel reeds voort uit artikel 87, § 2, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, zodat de Vlaamse Regering op dit vlak niet regelend kan optreden.

---

(4) Eventueel kunnen bepalingen van deel III, hoofdstuk 3, van het Vlaams Personeelsstatuut van overeenkomstige toepassing worden verklaard.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	J. SMETS,	staatsraad, voorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS J. SMETS