

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.846/3
VAN 4 DECEMBER 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 23 november 2007 door de Minister van de lokale overheid 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 en geldelijke bepalingen betreffende het personeel van het Ministerie en van de paragegemeenschappelijke inrichtingen van de Duitstalige Gemeenschap", 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 voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

Daarnaast bevat dit advies ook een aantal 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 het wijzigen van een aantal besluiten van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap betreffende de rechtspositie van het personeel van het Ministerie van de Duitstalige Gemeenschap en van de openbare instellingen die van de Duitstalige Gemeenschap afhangen. De wijzigingen betreffen de bijkomende verlofdagen, het ziekteverzuim, de evaluatie, de salarisschalen, de voor de berekening van de anciënniteit in aanmerking komende diensten, de toelage voor management- en stafopdrachten en het vakantiegeld.

3.1. In zoverre het ontworpen besluit betrekking heeft op het personeel van het Ministerie van de Duitstalige Gemeenschap, vindt het rechtsgrond in artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, dat bij artikel 54, eerste lid, van de wet van 31 december 1983 tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap van overeenkomstige toepassing is op de Duitstalige Gemeenschap.

3.2. In zoverre het ontworpen besluit betrekking heeft op het personeel van de openbare instellingen die afhangen van de Duitstalige Gemeenschap, heeft het ontworpen besluit een gediversifieerde rechtsgrond.

.../...

3.2.1. Met betrekking tot het personeel van de Dienst voor arbeidsbemiddeling van de Duitstalige Gemeenschap, wordt de rechtsgrond ervoor geboden door artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut. Die bepaling, op grond waarvan de Regering van de Duitstalige Gemeenschap het statuut van het personeel van de betrokken openbare instelling kan bepalen, is krachtens artikel 1, tweede lid, van het decreet van 17 januari 2000 tot oprichting van een dienst voor arbeidsbemiddeling in de Duitstalige Gemeenschap van toepassing op de genoemde dienst.

3.2.2. Met betrekking tot het personeel van het Belgisch Radio- en Televisiecentrum van de Duitstalige Gemeenschap (hierna: BRF) vindt het ontworpen besluit eveneens rechtsgrond in artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954. Dat artikel is op de BRF van toepassing op grond van artikel 7, § 5, van de wet van 18 februari 1977 houdende de bepalingen betreffende de openbare radio- en televisiedienst, waarbij de BRF wordt ingedeeld onder de instellingen van categorie B als bedoeld in artikel 1 van de wet van 16 maart 1954.

Geen beroep dient te worden gedaan op het decreet van 27 juni 1986 betreffende het Belgisch Radio- en Televisiecentrum van de Duitstalige Gemeenschap. Dat decreet bevat immers geen machtiging aan de Regering van de Duitstalige Gemeenschap om het statuut van het personeel van de BRF te regelen, maar laat het reeds genoemde artikel 7, § 5, van de wet van 18 februari 1977 voortbestaan.

3.2.3. Met betrekking tot het personeel van het Instituut voor opleiding en voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 24, § 1, van het decreet van 16 december 1991 betreffende de opleiding en de voortgezette opleiding in de Middenstand en de KMO's. Bij die bepaling wordt de Regering van de Duitstalige Gemeenschap gemachtigd om het statuut van het personeel van die openbare instelling te bepalen.

3.2.4. Met betrekking tot het personeel van de Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen met een handicap, vindt het ontworpen besluit vooreerst rechtsgrond in artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954. Die bepaling is op die dienst van toepassing op grond van artikel 1, eerste lid, van het decreet van 19 juni 1990 houdende oprichting van een Dienst van de Duitstalige Gemeenschap voor de personen

met een handicap, waarbij die dienst wordt ingedeeld onder de instellingen van categorie B als bedoeld in artikel 1 van de wet van 16 maart 1954. Voor zover het ontworpen besluit betrekking heeft op het statuut van de directeur van die dienst (wat het geval is met het ontworpen artikel 3, eerste lid, 3/, *sub* artikel 26 van het ontwerp), dient ervoor ook rechtsgrond te worden gezocht in artikel 13 van het decreet van 19 juni 1990, krachtens hetwelk de Regering van de Duitstalige Gemeenschap het statuut van de genoemde ambtenaar vaststelt.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Aan de aanhef dient een lid te worden toegevoegd (dat het eerste lid wordt) waarin wordt verwezen naar artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, vervangen bij de wet van 8 augustus 1988, alsmede een lid (dat het tweede lid wordt) waarin wordt verwezen naar artikel 7, § 5, van de wet van 18 februari 1977 houdende de bepalingen betreffende de openbare radio- en televisiedienst, gewijzigd bij het decreet van 27 juni 1986.

5. Het huidige eerste lid van de aanhef dient te worden aangevuld als volgt: ", vervangen bij de wet van 22 juli 1993 en gewijzigd bij de wet van 24 december 2002;".

6. In het huidige tweede lid van de aanhef schrijve men "vervangen bij de wet van 18 juli 1990" in plaats van "gewijzigd bij de wetten van 18 juli 1990 en 16 juli 1993;".

7. In het huidige derde lid van de aanhef dient ook gewag te worden gemaakt van artikel 13 van het decreet van 19 juni 1990 en dient de wetshistoriek correct te worden vermeld. Men schrijve, "inzonderheid op de artikelen 1, gewijzigd bij de decreten van 29 juni 1998 en 16 december 2003, en 13, gewijzigd bij het decreet van 16 december 2003;".

8. In het huidige vierde lid van de aanhef dient het wijzigende decreet van 14 februari 2000 te worden vermeld.

9. Het huidige vijfde lid van de aanhef dient te worden geschrapt nu het erin vermelde decreet van 27 juni 1986 geen rechtsgrond biedt voor het ontworpen besluit (zie opmerking 3.2.2).

10. In het huidige zevende tot elfde lid van de aanhef wordt beter gewag gemaakt van de bepalingen van de erin vermelde besluiten die bij het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, worden vervangen of gewijzigd, in plaats van te verwijzen naar die besluiten als zodanig. In dat geval dient uiteraard enkel de wetshistoriek van die bepalingen te worden vermeld ⁽¹⁾.

11. Het huidige vijftiende lid van de aanhef dient als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op advies 43.846/3 van de Raad van State, gegeven op 4 december 2007, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

Artikel 2

12. In het ontworpen artikel 4 voege men duidelijkheidshalve de woorden "in het formulier" toe tussen de woorden "na afloop van de" en "bepaalde afwezigheidsduur".

⁽¹⁾ Indien niet op deze opmerking wordt ingegaan, dient in ieder geval de in de genoemde leden van de aanhef vermelde wetshistoriek te worden nagekeken.

Artikel 3

13. De gemachtigde verklaarde aan het met het onderzoek belaste lid van het auditoraat dat het ontworpen artikel 41, § 1, geen betrekking heeft op personeelsleden die zijn aangewezen als onmiddellijk hiërarchisch meerdere en zelf een onmiddellijke hiërarchische meerdere hebben die geen afdelingshoofd is, wat logisch is. Zulks blijkt evenwel niet uit de tekst van die bepaling en wordt er, bij een letterlijke lezing, zelfs door tegengesproken ⁽²⁾. Het ontworpen artikel 41, § 1, dient derhalve in het licht van de bedoeling van de stellers van het ontwerp te worden herschreven ⁽³⁾.

Artikel 4

14. In de inleidende zin van artikel 4 schrijve men "26 februari 2003" in plaats van "20 februari 2002".

Artikel 5

15. In de inleidende zin van artikel 5 schrijve men "vervangen bij het besluit van 20 februari 2003 en gewijzigd bij het besluit van 11 december 2003" in plaats van "vervangen bij het besluit van 20 maart 2003".

Artikelen 6 en 7

16. In de inleidende zin van artikel 6 dient gewag te worden gemaakt van het besluit van 11 december 2003 waarbij het te wijzigen artikel 105 (en dus ook het derde lid ervan) werd ingevoegd.

⁽²⁾ Erin wordt immers ook gewag gemaakt van "ambtenaren die onmiddellijke hiërarchische meerderen zijn" (zonder meer).

⁽³⁾ Hierbij mag niet uit het oog worden verloren dat het in artikel 39, § 2, van het besluit van de Duitstalige Regering 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 bedoelde gesprek wel dient plaats te vinden in de bij de ontworpen bepaling beoogde gevallen.

Een gelijkaardige opmerking geldt ten aanzien van artikel 7.

Artikelen 8 tot 11 en 20 tot 22

17. De artikelen 8 tot 11 en 20 tot 22 betreffen de invoering van nieuwe salarisschalen. Dergelijke bepalingen zijn geen reglementaire bepalingen in de zin van artikel 3, § 1, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zodat de afdeling wetgeving niet bevoegd is om erover te adviseren.

Artikel 23

18. De inleidende zin van artikel 23 dient als volgt te worden geredigeerd:

"Artikel 15.3 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 7 juni 2001 houdende organisatie van de organismen van openbaar nut der Duitstalige Gemeenschap en houdende regeling van de aanwerving, de loopbaan en de bezoldiging van de ambtenaren ervan, ingevoegd bij besluit van 11 december 2003, ... (verder zoals in het ontwerp)".

Artikel 24

19. In het ontworpen artikel 87.2, § 1, dienen nadere regels betreffende de hoegrootheid van de erin vermelde toelage te worden opgenomen.

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	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. I. VERHEVEN, adjunct-auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

J. SMETS