

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 44.268/3
VAN 25 MAART 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 12 maart 2008 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 ministerieel besluit "houdende vaststelling van de bijkomende of specifieke opdrachten bij de diensten van de Vlaamse overheid", 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 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.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit strekt er in hoofdzaak toe, wat betreft de diensten van de Vlaamse overheid, een lijst vast te stellen van de contractuele betrekkingen die ressorteren onder de bijkomende en specifieke opdrachten, alsmede de aan deze bijkomende of specifieke opdrachten verbonden geldelijke regeling, voor zover zij niet door het Vlaams personeelstatuut ⁽¹⁾ of door een andere reglementering is bepaald.

Die betrekkingen betreffen, enerzijds, betrekkingen die reeds als bijkomende of specifieke opdracht waren gedefinieerd in vorige personeelsstatuten en als bijlage 1 zijn opgenomen bij het Vlaams personeelsstatuut en, anderzijds, betrekkingen die voor het eerst als bijkomende of specifieke opdracht worden gekwalificeerd.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel I 4, § 2, 3/, derde lid, van het Vlaams personeelsstatuut. Luidens die bepaling kan de Vlaamse minister, bevoegd voor de bestuurszaken, in overleg met de functioneel bevoegde minister(s) per entiteit, raad of instelling de lijst vaststellen van de contractuele functies die ressorteren onder de bijkomende of specifieke opdrachten, alsmede de aan die bijkomende of specifieke opdrachten verbonden geldelijke regeling voor zover die niet door het Vlaams personeelsstatuut of een andere reglementering wordt geregeld.

⁽¹⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 houdende vaststelling van de rechtspositie van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid.

Die bepaling vindt op haar beurt rechtsgrond in:

- artikel 87, §§ 1 en 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen;
- artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003;
- artikel 12, derde lid, van het decreet van 18 juli 2003 tot regeling van strategische adviesraden, en,
- artikel 67 van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 betreffende het gemeenschapsonderwijs.

VORMVEREISTEN

4. Naar luid van artikel I 4, § 2, 3/, derde lid, van het Vlaams personeelsstatuut kan de Vlaamse minister, bevoegd voor de bestuurszaken, de lijst vaststellen van de contractuele functies die ressorteren onder de bijkomende of specifieke opdrachten, alsmede de aan die bijkomende of specifieke opdrachten verbonden geldelijke regeling, in "overleg" met de functioneel bevoegde minister(s).

Die overlegverplichting geldt voor het ontworpen besluit.

Uit de stukken die de gemachtigde aan de auditeur-verslaggever heeft bezorgd, blijkt dat het ontwerp slechts besproken is geweest op twee vergaderingen van een interkabinettenwerkgroep, maar niet dat er overleg werd gepleegd met de functioneel bevoegde ministers. Hieraan dient te worden verholpen. Indien ten gevolge van dat overleg nog wijzigingen worden aangebracht aan het ontwerp, moeten die wijzigingen om advies worden voorgelegd aan de Raad van State, afdeling wetgeving.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 1

5. Artikel 1 strekt ertoe de in bijlage 1 bij het ontwerp vermelde contractuele betrekkingen aan te merken als "bijkomende of specifieke opdrachten" in de zin van artikel 2, § 1, tweede lid, 3/, van het koninklijk besluit van 22 december 2000 ⁽²⁾.

5.1. Het staat aan de bevoegde overheid om de functies aan te wijzen die bijkomende of specifieke opdrachten inhouden; toch mag zij bij de uitoefening van die bevoegdheid het begrip "bijkomende of specifieke opdracht" niet miskennen ⁽³⁾.

Terzake kan ook worden herinnerd aan de rechtspraak van de Raad van State, afdeling bestuursrechtspraak, naar luid waarvan voor de invulling van het begrip "specifieke opdracht" wordt gekeken naar het takenpakket dat verbonden is aan de contractueel te begeven betrekking ⁽⁴⁾.

In wezen kunnen dan ook alleen als "specifieke opdrachten" in de zin van de voormelde bepaling van het APKB worden aangemerkt, opdrachten waarvan de uitvoering een bijzondere deskundigheid vereist die normaal niet bestaat in de diensten van de betrokken regering of in de openbare instellingen die ervan afhangen ⁽⁵⁾.

⁽²⁾ 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 van de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen (hierna: het APKB).

⁽³⁾ Zie aldus wat specifieke opdrachten betreft: Grondwettelijk Hof, nr. 39/97, 14 juli 1997, B.8.3.

⁽⁴⁾ R.v.St., Moras, nr. 90.162, 11 oktober 2000; R.v.St., Fagard, nr. 90.291, 18 oktober 2000.

⁽⁵⁾ Rdpl. F. LEURQUIN-DE VISSCHER, "Le personnel contractuel dans la fonction publique régionale en Belgique", in *Les agents contractuels dans la fonction publique régionale*, Brussel, 1997, pp. 37 tot 55.

In de stukken die bij de adviesaanvraag zijn gevoegd, wordt een overzicht gegeven van de betrekkingen die niet meer worden weerhouden als bijkomende of specifieke opdrachten (overzicht 1) en een overzicht van de nieuwe betrekkingen die als "bijkomende of specifieke opdrachten" worden aangemerkt (overzicht 2).

Uit dat overzicht blijkt bijvoorbeeld dat het schoonmaakpersoneel bij Toerisme Vlaanderen weerhouden wordt als een betrekking die bijkomend of specifiek is, terwijl bij de Openbare Vlaamse Afvalstoffenmaatschappij diezelfde personeelscategorie uit de lijst van "bijkomende of specifieke opdrachten" wordt gelicht.

Evenmin wordt aangegeven waarom bijvoorbeeld een chauffeur bij Toerisme Vlaanderen contractueel zou moeten worden aangesteld.

Een rechtvaardiging voor elkeen van de in het ontwerp opgesomde betrekkingen is in het licht van de voormelde rechtspraak nochtans vereist.

Bij gebreke van enige nadere toelichting in het administratief dossier kan de Raad van State zich dan ook geen oordeel vormen omtrent het "bijkomende of specifieke" karakter van de in de ontworpen bijlage 1 opgesomde betrekkingen.

5.2. In bijlage 1 bij het ontwerp worden onder meer de betrekkingen van IT manager (5.2 Kind en Gezin) en ICT manager (7.3 Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en beroepsopleiding) als bijkomende of specifieke opdrachten aangemerkt.

De vraag rijst of die betrekkingen niet veeleer taken betreffen die een bijzondere kennis of ruime ervaring op hoog niveau vereisen, zoals bedoeld in artikel 2, § 1, tweede lid, 4/, van het APKB. In het Verslag aan de Koning bij het APKB worden immers ICT-kaderpersoneel, management- en HRM-functies uitdrukkelijk als behorend tot deze categorie van taken vermeld ⁽⁶⁾.

Dezelfde opmerking geldt ook voor onder meer de betrekkingen van PPS-expert (3.3 Toerisme Vlaanderen), en financieel expert en grondspecialist (10.3 Waterwegen en Zeekanaal).

Ook hier kan de Raad van State, bij gebreke van enige toelichting, zich terzake geen oordeel vormen.

⁽⁶⁾ Verslag aan de Koning bij het APKB, B.S. 9 januari 2001, p. 422.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	B. SEUTIN, W. VAN VAERENBERGH,	staatsraden,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

M. VAN DAMME