

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.240/3
VAN 21 OKTOBER 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 23 september 2008 door de Vlaamse minister van Binnenlands Bestuur, Stedenbeleid, Wonen en Inburgering verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 10 november 2008, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 tot vaststelling van het statuut van de gewestelijke ontvangers, wat betreft de mogelijkheden tot het nemen van loopbaanonderbreking", heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, 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.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

2. Zoals in het opschrift wordt vermeld, strekt het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit ertoe het besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 tot vaststelling van het statuut van de gewestelijke ontvangers, te wijzigen betreffende de mogelijkheden tot het nemen van loopbaanonderbreking.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 43, § 4, van de organieke wet van 8 juli 1976 houdende de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en door artikel 76, § 2, tweede lid, tweede volzin, van het gemeentedecreet van 15 juli 2005.

VORMVEREISTEN

4. Luidens artikel 19, § 1, van het koninklijk besluit van 22 december 2000 ⁽¹⁾ is voor de bepalingen van het statuut die de afwezige ambtenaren in een administratieve stand plaatsen met recht op wedde, bevordering tot een hogere wedde, administratieve

⁽¹⁾ 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.

anciënniteit of loopbaanafspraken, vooraf de goedkeuring van de inzake pensioenen bevoegde federale overheid vereist ⁽²⁾.

Vooralsnog zou die voorafgaande goedkeuring ontbreken voor de in het ontwerpbesluit vervatte regeling. Uiteraard kan de ontworpen regeling slechts doorgang vinden zo die goedkeuring wordt bekomen ⁽³⁾.

Indien de aan de Raad van State voorgelegde tekst ten gevolge van deze goedkeuring nog wijzigingen zou ondergaan, moeten de gewijzigde bepalingen, ter inachtneming van het voorschrift van artikel 3, § 1, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, voor een nieuw onderzoek aan de afdeling wetgeving worden voorgelegd.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

5. In het eerste lid van de aanhef dient de verwijzing naar de artikelen 6, § 1, VIII, en 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen te worden weggelaten. Deze artikelen bieden immers geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

⁽²⁾ Bovendien kan, overeenkomstig artikel 3 van het koninklijk besluit 7 mei 1999 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan van het personeel van de besturen, iedere rechtshandeling uitgaande van een niet-federale overheid die tot doel heeft bepalingen van dit besluit van toepassing te maken op zijn personeel slechts uitwerking hebben wanneer zij het voorafgaandelijk akkoord heeft verkregen van de federale Ministerraad.

⁽³⁾ Er moet 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.

6. Volgens de nieuwe richtlijnen van de wetgevingstechniek wordt aanbevolen om in de aanhef de verwijzing naar het advies van de Raad van State te redigeren als volgt:

"Gelet op advies 45.240/3 van de Raad van State, gegeven op 21 oktober 2008, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1/, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973;" ⁽⁴⁾.

Artikel 1

7. Volgens het ontworpen artikel 97 van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 zijn de artikelen X 29 tot X 31 van het Vlaams Personeelstatuut ⁽⁵⁾ van overeenkomstige toepassing op de gewestelijke ontvanger. Luidens artikel X 29, § 4, van het Vlaams Personeelsstatuut worden de nadere regelen voor de opname van de deeltijdse loopbaanonderbreking bepaald in overleg met de lijnmanager en de ambtenaar.

Naar luid van het ontworpen artikel 2bis, 4/, van besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004, zoals die bepaling zal worden ingevoegd bij het ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden advies 45.239/3 geeft ⁽⁶⁾, dient voor de toepassing van het Vlaams Personeelsstatuut op de gewestelijk ontvanger onder "lijnmanager", de "provinciegouverneur" te worden verstaan "tenzij anders is bepaald". Uit die bepaling volgt dat het aan de provinciegouverneur toekomt om de nadere regelen voor de opname van de deeltijdse loopbaanonderbreking te bepalen in overleg met de ambtenaar.

⁽⁴⁾ *Beginnelsen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, nr. 36, formule F-3-5-2.

⁽⁵⁾ Besluit van de Vlaamse Regering van 13 januari 2006 houdende vaststelling van de rechtspositie van het personeel van de diensten van de Vlaamse overheid.

⁽⁶⁾ Ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 tot vaststelling van het statuut van de gewestelijke ontvangers, inzake de uitvoering van het sectoraal akkoord 2005-2007, het sectoraal akkoord 2008-2009 en andere bepalingen.

In het ontworpen artikel 95, § 1, van het voornoemde besluit van de Vlaamse Regering van 11 juni 2004 wordt evenwel bepaald dat het verlof wordt toegestaan door de arrondissementscommissaris, die beoordeelt of het geven van de toestemming verenigbaar is met de goede werking van de dienst.

Hierover om toelichting gevraagd, heeft de gemachtigde het volgende geantwoord:

"In artikel 97 van het ontwerpbesluit moeten de volgende woorden worden toegevoegd: «, waarbij in artikel X 29, § 4, het woord 'lijnmanager' gelezen wordt als 'arrondissementscommissaris'»".

Het ontwerp dient in die zin te worden aangepast.

Artikel 4

8. Luidens artikel 4 heeft het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, "uitwerking met ingang van de datum van inwerkingtreding van het akkoord van de federale overheid met de daarin opgenomen regelingen".

Omwille van de vereisten van rechtszekerheid en transparantie van de regelgeving dient die datum zelf te worden vermeld.

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