

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 45.440/3
VAN 18 NOVEMBER 2008

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, derde kamer, op 7 november 2008 door de Vlaamse minister van Cultuur, Jeugd, Sport en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende diverse bepalingen met betrekking tot de Uitleendienst Kampeermateriaal voor de Jeugd", 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 beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond ¹, alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. De vereniging zonder winstoogmerk "Algemene Dienst voor Jeugdtoerisme" (hierna: ADJ) is erkend en wordt gesubsidieerd door de Vlaamse Gemeenschap op grond van artikel 5 van het decreet van 3 maart 2004 houdende erkenning en subsidiëring van jeugdherbergen, jeugdverblijfcentra, ondersteuningsstructuren en de v.z.w. Algemene Dienst voor Jeugdtoerisme, onder meer voor wat betreft het beheer van de uitleendienst voor kampeermateriaal (artikel 5, 3/, van dat decreet).

Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe de mogelijkheid te creëren tot overname van de personeelsleden van de Uitleendienst Kampeermateriaal van de genoemde vzw door het intern verzelfstandigd agentschap Sociaal-Cultureel Werk voor Jeugd en Volwassenen (hierna: het Agentschap), mits ze slagen voor een objectieve selectieproef. De Vlaamse Regering bepaalt de voorwaarden voor de overname en voor de selectieproef. Het ontwerp bevat een overgangsregeling in geval de overgenomen personeelsleden een hogere geldelijke verloning genieten dan die welke geldt voor eenzelfde functie bij het Agentschap en tevens wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om de salarisschalen te bepalen voor de functies die bij het Agentschap niet aanwezig zijn.

Het ontwerp bepaalt daarnaast dat er een dienst met afzonderlijk beheer in de zin van artikel 140 van de wetten op de rijkscomptabiliteit, gecoördineerd op 17 juli 1991, wordt opgericht onder de naam "Uitleendienst Kampeermateriaal voor de Jeugd", waaromtrent de Vlaamse Regering nadere voorwaarden kan bepalen. De wedden en de

⁽¹⁾ Aangezien het om een voorontwerp van decreet gaat, wordt onder rechtsgrond verstaan de overeenstemming met de hogere rechtsnormen.

toelagen van de overgenomen personeelsleden zijn ten laste van deze dienst met afzonderlijk beheer.

VOORAFGAANDE OPMERKING

3. Artikel 36 van het ontwerp van decreet houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2009² strekt er reeds toe een dienst met afzonderlijk beheer met de naam "Uitleendienst Kampeermateriaal voor de Jeugd" op te richten.

Gelet hierop zal artikel 4 volgens de gemachtigde uit het ontwerp worden weggelaten, zodat het dan ook niet door de Raad van State, afdeling wetgeving, wordt onderzocht.

ALGEMENE OPMERKING

4. Artikel 5, 3/, van het decreet van 3 maart 2004 zal worden opgeheven bij artikel 68 van het decreet houdende bepalingen tot begeleiding van de tweede aanpassing van de begroting 2008, dat reeds in de bevoegde commissie van het Vlaams Parlement is goedgekeurd³. Dat artikel 68 treedt in werking op de dag van bekendmaking in het Belgisch Staatsblad van het laatstgenoemde decreet.

De inwerkingtreding van de genoemde bepaling en die van het decreet dat thans in ontwerpvorm voorligt, dienen op elkaar te worden afgestemd.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Artikel 2

5. Volgens de gemachtigde is het de bedoeling dat de over te nemen personeelsleden door het Agentschap als contractueel personeelslid zullen worden tewerkgesteld en kunnen zij worden beschouwd als personeelsleden die bijkomende of

⁽²⁾ *Parl. St.*, Vl. Parl., 2008-2009, nr. 1894/1.

⁽³⁾ *Parl. St.*, Vl. Parl., 2007-2008, nr. 1824/18.

specifieke opdrachten vervullen in de zin van artikel 2, § 1, tweede lid, 3/, 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 ⁴.

In dit verband dient te worden opgemerkt dat nergens wordt verantwoord waarom het zou gaan om bijkomende of specifieke opdrachten in de zin van de zo-even genoemde bepaling. De overweging in de memorie van toelichting dat de uitleendienst een basisfunctie vervult die een fundamentele opdracht van de Vlaamse Gemeenschap is en waarvoor het Agentschap de beste omkadering biedt, zou zelfs op het tegendeel kunnen wijzen ⁵.

In ieder geval dient, zo kan worden aangetoond dat het wel degelijk gaat om bijkomende of specifieke opdrachten, in de terzake geldende rechtspositieregeling nader te worden aangegeven welke die bijkomende of specifieke opdrachten zijn. In dit verband kan worden gewezen op artikel I 4, § 2, 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, naar luid waarvan de lijst van de contractuele functies die ressorteren onder de bijkomende of specifieke opdrachten, per entiteit, raad of instelling wordt vastgesteld door de Vlaamse minister, bevoegd voor de bestuurszaken, in overleg met de functioneel bevoegde minister. De gemachtigde verklaarde dat zulk een aanpassing zal gebeuren.

6. Voor wat betreft de regel dat de overgenomen personeelsleden hun huidige verloning behouden wanneer die hoger is dan die van de personeelsleden met eenzelfde functie die reeds in dienst zijn bij het Agentschap, moet er een verantwoording bestaan die de toets aan het grondwettelijke beginsel van de gelijkheid en de niet-discriminatie doorstaat.

(4) Dit besluit is, op grond van de artikelen 9 en 87, § 4, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, van toepassing op het personeel van de publiekrechtelijke rechtspersonen die afhangen van de gemeenschappen en de gewesten.

(5) Hoewel het de betrokken overheid toekomt de functies aan te wijzen die bijkomende of specifieke opdrachten inhouden, vermag zij daarbij het begrip "bijkomende of specifieke opdracht" niet te miskennen (zie Grondwettelijk Hof, nr. 39/97, 14 juli 1997, B.8.3).

De kamer was samengesteld uit

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

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-M. GOOSSENS

J. SMETS