KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 47.361/3
VAN 10 NOVEMBER 2009

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 27 oktober 2009 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Binnenlands Bestuur, Inburgering, Toerisme en Vlaamse Rand 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 Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006, wat betreft de facilitaire ondersteuning van de kabinetten door de Vlaamse administratie", 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. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit strekt tot het aanbrengen van een aantal wijzigingen in het statuut van de personeelsleden van de diensten van de Vlaamse overheid die "facilitaire ondersteunende taken" verrichten ten behoeve van de kabinetten van de leden van de Vlaamse Regering.

De wijzigingen betreffen de dienstaanwijzing van de betrokken statutaire personeelsleden (artikel 1), de invoering van een recht van terugkeer voor de betrokken personeelsleden naar de entiteit, de raad of de instelling van herkomst (artikel 2) en de toelage voor facilitaire kabinetsondersteuning (artikelen 3 en 4).

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit kan worden gevonden in artikel 87, § 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, artikel 67, § 2, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 betreffende het gemeenschapsonderwijs, artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 en in artikel 12, derde lid, van het decreet van 18 juli 2003 tot regeling van strategische adviesraden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. In het eerste lid van de aanhef dient enkel te worden verwezen naar paragraaf 3 van artikel 87 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der

instellingen. Het ontworpen besluit betreft immers niet de organisatie als dusdanig van de diensten van de Vlaamse Regering, maar wel de regeling van het statuut van het personeel van de Vlaamse Gemeenschap en het Vlaamse Gewest.

5. In het derde lid van de aanhef dient enkel te worden verwezen naar artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

6. De datum van 24 juli 2009 blijkt niet de correcte datum van het begrotingsakkoord te zijn. Het zesde lid van de aanhef dient gelet hierop te worden aangepast.

Artikel 2

7. Met het ontworpen artikel I 16*bis* van het Vlaams Personeelsstatuut wordt beoogd een *recht* van terugkeer in te voeren ten gunste van een personeelslid met een facilitaire ondersteunende functie dat vóór de aanvang van deze functie in dienst was bij een entiteit, raad of instelling. Met deze regel wordt afgeweken van artikel I 16 van het Vlaams Personeelsstatuut, dat bepaalt dat een ambtenaar die de uitoefening van zijn functie tijdelijk onderbreekt, behoudens de in dat artikel vermelde uitzonderingen, geen *recht* op terugkeer naar de oorspronkelijke betrekking heeft.

Aldus wordt een verschil in behandeling ingevoerd tussen de personeelsleden met een facilitaire ondersteunende functie voor een Vlaams ministerieel kabinet, waaraan een recht op terugkeer wordt toegekend, en andere personeelsleden, waaraan dat recht niet wordt toegekend. Dat verschil in behandeling moet kunnen worden verantwoord in het licht van het grondwettelijke beginsel van de gelijkheid en de niet-discriminatie. In de nota aan de Vlaamse Regering wordt dit verschil in behandeling verantwoord vanuit het gegeven dat het facilitair ondersteunend personeel hoofdzakelijk bestaat uit personeelsleden van de niveau's C en D, die in de praktijk moeilijk herplaatsbaar zouden zijn. Het is evenwel, in acht genomen de aard van de "facilitaire ondersteunende taken" - luidens artikel 11 van het besluit van de Vlaamse Regering van 24 juli 2009 tot organisatie van de kabinetten van de leden van de Vlaamse Regering gaat

het onder meer om schoonmaak, onthaal, catering, verzending, ICT, economaat en vervoer - zeer de vraag of deze verantwoording pertinent is: die functies komen in nagenoeg elke overheidsdienst voor, zodat een herplaatsing in de regel niet tot grote moeilijkheden aanleiding zou mogen geven.

Tenzij er alsnog een afdoende verantwoording voor het genoemde verschil in behandeling zou kunnen worden gegeven, dient het ontworpen artikel I 16*bis* te vervallen.

Artikel 3

8. In het ontworpen artikel VII 52*bis* van het Vlaams Personeelsstatuut wordt het bepalen van de hoogte van het bedrag van de toelage aan het personeelslid dat is aangewezen voor het vervullen van een ondersteunende functie bij een kabinet, overgelaten aan de lijnmanager, die enkel gebonden is aan het erin vermelde minimum- en maximumbedrag. Teneinde discriminatie te vermijden, zouden in het genoemde artikel minstens de criteria dienen te worden aangegeven waarmee de lijnmanager rekening dient te houden bij het toekennen van de toelage. Zulks klemt des te meer gezien het vrij grote aantal lijnmanagers, waardoor een eenvormige toepassing van de toelagetoekenning haast onmogelijk wordt.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	H. COUSY, J. VELAERS,	assessoren van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	A.-M. GOOSSENS,	griffier.

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

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

A.-M. GOOSSENS P. LEMMENS