

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 50.612/3
VAN 13 DECEMBER 2011

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 22 november 2011 door de Vlaamse minister van Energie, Wonen, Steden en Sociale Economie verzocht haar, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet ‘tot overname van personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door de VMSW en het Agentschap Wonen Vlaanderen en houdende wijziging van artikel 29*bis*, 33, 57, 58, 91 en 102 van het decreet van 15 juli 1997 houdende de Vlaamse Wooncode’, 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 rechtsgrond¹, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING VAN HET VOORONTWERP

2. Het om advies voorgelegde voorontwerp van decreet strekt ertoe, in de eerste plaats, de mogelijkheid te creëren tot overname van de personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door de Vlaamse Maatschappij voor Sociaal Wonen (hierna: VMSW)² en het Agentschap Wonen Vlaanderen³, mits ze slagen voor een objectieve selectieproef. De Vlaamse Regering bepaalt de voorwaarden voor de overname en voor de selectieproef. Het ontwerp bevat ook een overgangsregeling in geval de overgenomen personeelsleden een hogere geldelijke verloning genieten dan die welke geldt voor eenzelfde functie bij de Vlaamse overheid. Tevens wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om de salarisschalen te bepalen voor de functies die bij de Vlaamse overheid niet bestaan (artikel 2).

Daarnaast strekt het ontwerp ertoe de ondersteuningsfunctie van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen te ontdebellen ten voordele van de sociale verhuurkantoren en de erkende huurdersorganisaties. De ondersteuning van de sociale verhuurkantoren wordt decretaal opgedragen aan de VMSW (artikel 4). De ondersteuning van de huurdersorganisaties wordt ondergebracht in een afzonderlijke ondersteuningsstructuur (artikel 5). Ook worden in de Vlaamse Wooncode nog een aantal kleine wijzigingen aangebracht ten gevolge van deze wijzigingen

Ten slotte wordt de Vlaamse Regering gemachtigd om de datum van inwerkingtreding van het aan te nemen decreet te bepalen.

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

² De VMSW is opgericht bij artikel 30, § 1, eerste lid, van het decreet van 15 juli 1997 ‘houdende de Vlaamse Wooncode’ als een publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigd agentschap.

³ Het Agentschap Wonen Vlaanderen is opgericht bij artikel 1, eerste lid, van het besluit van de Vlaamse Regering van 16 december 2005 tot oprichting van het intern verzelfstandigd agentschap zonder rechtspersoonlijkheid Wonen-Vlaanderen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 2

3. Volgens de gemachtigde is het de bedoeling dat de over te nemen personeelsleden door de VMSW en het Agentschap als contractueel personeelslid zullen worden tewerkgesteld.

In dat verband dient eraan te worden herinnerd dat bij artikel 2, § 1, eerste lid, van het APKB van 22 december 2000^{4 5} het beginsel van de statutaire tewerkstelling wordt opgelegd, en dat de gevallen waarin hiervan kan worden afgeweken, limitatief worden bepaald in artikel 2, § 1, tweede lid, van dat besluit.

Luidens dat artikel 2, § 1, tweede lid, kunnen personen bij arbeidsovereenkomst in dienst worden genomen, uitsluitend om:

- “1° aan uitzonderlijke en tijdelijke personeelsbehoeften te voldoen, hetzij voor in de tijd beperkte acties hetzij voor een buitengewone toename van het werk;
- 2° ambtenaren te vervangen bij gehele of gedeeltelijke afwezigheid, ongeacht of ze in dienstactiviteit zijn of niet, wanneer de duur van die afwezigheid tot vervanging noopt en waarvan de modaliteiten worden bepaald in het statuut;
- 3° bijkomende of specifieke opdrachten te vervullen, waarvan de lijst vooraf wordt bekendgemaakt door elke uitvoerende macht;
- 4° te voorzien in de uitvoering van taken die een bijzondere kennis of ruime ervaring op hoog niveau vereisen, beide relevant voor de uit te voeren taken.”

Volgens de memorie van toelichting bij het ontwerp wordt de overname van personeelsleden verantwoord als volgt:

“De kennis en ervaring m.b.t. de organisatie en werking van de sociale verhuurkantoren, die over de jaren werd opgebouwd in de schoot van het Vlaams Overleg Bewonersbelangen (VOB), zal worden overgedragen aan de Vlaamse overheid Dit is essentieel om enerzijds een deskundige ondersteuning te kunnen garanderen, anderzijds om de continuïteit van de ondersteuning te kunnen waarborgen. Om dit te realiseren moeten de personeelsleden van het VOB de overstap kunnen maken naar de

⁴ 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’.

⁵ Krachtens artikel 9, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ geldt die bepaling ook ten aanzien van het personeel van de openbare instellingen van de gemeenschappen en de gewesten.

ondersteuningscel binnen de VMSW en het agentschap Wonen-Vlaanderen In het voorliggende ontwerp van decreet wordt een decretale grondslag gecreëerd, waardoor de VMSW en het agentschap Wonen-Vlaanderen de betreffende personeelsleden kunnen overnemen. De specifieke voorwaarden voor de overname zullen bepaald worden door de Vlaamse Regering via een uitvoeringsbesluit.”

Uit deze toelichting kan onvoldoende worden afgeleid of de ontworpen regeling, in zoverre deze betrekking heeft op het behoud van een eventueel contractueel statuut bij de overname van personeelsleden, in één van de in artikel 2, § 1, tweede lid, 3° of 4°, van het APKB bedoelde gevallen kan worden ingepast.⁶

Zo de stellers van het ontwerp kunnen aantonen dat bij overeenkomst aangeworven personeelsleden bijkomende of specifieke opdrachten vervullen in de zin van artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB, dient in de ter zake geldende rechtspositieregeling nader te worden aangegeven welke die bijkomende of specifieke opdrachten zijn. In dit verband kan worden gewezen op artikel I 4, § 5, tweede lid, 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(s).

Zo de stellers van het ontwerp daarentegen van oordeel zijn dat de bedoelde personeelsleden voorzien in de uitvoering van taken die een bijzondere kennis of ruime ervaring op hoog niveau vereisen, in de zin van artikel 2, § 1, tweede lid, 4°, van het APKB, zullen zij moeten aantonen dat het hier hooggekwalificeerd personeel betreft.

⁶ De in artikel 2, § 1, tweede lid, 1° en 2°, van het APKB bedoelde gevallen kunnen te dezen buiten beschouwing worden gelaten.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS,	
	B. SEUTIN,	staatsraden,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer F. VANNESTE, auditeur.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS