KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.153/3
VAN 17 APRIL 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 27 maart 2012 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 ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot vaststelling van de voorwaarden voor de overname van de personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door het extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Maatschappij voor Sociaal Wonen en het intern verzelfstandigd agentschap Wonen-Vlaanderen’, 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 om advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ertoe de voorwaarden vast te stellen voor de overname van de personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door het extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Maatschappij voor Sociaal Wonen en door het intern verzelfstandigd agentschap Wonen-Vlaanderen.

3. De rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt geboden door artikel 2 van het decreet van 23 maart 2012 ‘tot overname van personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door de VMSW en het Agentschap Wonen Vlaanderen en houdende wijziging van het decreet van 15 juli 1997 houdende de Vlaamse Wooncode wat de huurdiensten betreft’.

ALGEMENE OPMERKING

4. Krachtens artikel 2, § 1, van het ontwerp zullen de overgenomen personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen in contractueel verband worden tewerkgesteld, voor zover ze geslaagd zijn in een objectieve selectieproef.

In de memorie van toelichting bij het ontwerp dat later het voornoemde decreet van 23 maart 2012 is geworden, wordt erop gewezen dat “[e]en volledige overstap en integratie van de betrokken personeelsleden van het Vlaams Overleg Bewonersbelangen (…) van groot belang [is] met het oog op het garanderen van de nodige continuïteit in de volwaardige ondersteuning van de sociale verhuurkantoren en het behoud van de opgebouwde kennis en deskundigheid”[1]. Er wordt evenwel niets vermeld over het in dienst nemen van deze personeelsleden in contractueel verband.

[1] *Parl.St.* Vl.Parl. 2011-12, nr. 1459/1, 4.

Zoals de Raad van State reeds bij dat ontwerp heeft opgemerkt, wordt bij artikel 2, § 1, eerste lid, van het APKB van 22 december 2000[2-3] het beginsel van de statutaire tewerkstelling opgelegd, en worden de gevallen waarin hiervan kan worden afgeweken, limitatief bepaald in artikel 2, § 1, tweede lid, van dat besluit.

Uit het akkoord van de Vlaamse Minister van Bestuurszaken dat bij de adviesaanvraag is gevoegd, blijkt dat het de bedoeling is om de betrekkingen op te nemen in het ministerieel besluit van 14 mei 2008 'houdende vaststelling van de bijkomende of specifieke opdrachten bij de diensten van de Vlaamse Overheid'.[4]

Naar ook door de inspecteur van financiën is opgemerkt, lijken de bij overeenkomst aan te werven personeelsleden echter geen bijkomende of specifieke opdrachten te zullen vervullen in de zin van artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB. Het feit dat de contractuele tewerkstelling volgens de toelichting verstrekt door de gemachtigde gebonden is aan de over te nemen personeelsleden en zal uitdoven naarmate dezen met pensioen gaan, waarna die personeelsleden zullen worden vervangen door ambtenaren, wijst erop dat het niet echt om bijkomende en specifieke opdrachten gaat. Nu die personeelsleden evenmin lijken te voorzien in de uitvoering van taken die een bijzondere kennis of ruime ervaring op hoog niveau vereisen, kan ook geen toepassing worden gemaakt van artikel 2, § 1, tweede lid, 4°, van het APKB.

Zo de stellers van het ontwerp er toch zouden aan houden om de betrokken personeelsleden met toepassing van artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB contractueel in dienst te nemen, dient hoe dan ook eraan te worden herinnerd dat krachtens artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB de bedoelde functies vooraf dienen te worden opgenomen in een door de betrokken uitvoerende macht bekendgemaakte lijst. Aangezien in artikel 2, § 1, tweede lid, 3°, van het APKB wordt vereist dat de bedoelde lijst "vooraf" wordt bekendgemaakt, dient, strikt genomen, de inwerkingtreding van het te nemen besluit te worden uitgesteld tot na de inwerkingtreding van een besluit dat het voornoemde ministerieel besluit van 14 mei 2008 aanvult met de betrokken functies.

---

[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 op de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen'.

[3] Wat het extern verzelfstandigd agentschap Vlaamse Maatschappij voor Sociaal Wonen betreft, dient te worden opgemerkt dat krachtens artikel 9, tweede lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 'tot hervorming der instellingen' die bepaling ook geldt ten aanzien van het personeel van de openbare instellingen van de gemeenschappen en de gewesten.

[4] Op heden is dit nog niet gebeurd. Er is ook nog geen ontwerp tot wijziging van het genoemde ministerieel besluit voor advies ingediend bij de Raad van State.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

5. Aangezien het in het eerste lid van de aanhef vermelde artikel 20 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ en het in het tweede lid van de aanhef vermelde artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit, dienen de genoemde leden te worden weggelaten.

6. Nu volgens de verklaring van de gemachtigde het te nemen besluit ook de inwerkingtreding van het voornoemde decreet van 23 maart 2012 zal bepalen (zie opmerking 8), dient in het huidige derde lid van de aanhef (dat het nieuwe eerste lid wordt) ook te worden verwezen naar artikel 13 van dit decreet.

7. Vóór het huidige vierde lid van de aanhef dient een nieuw lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar het akkoord van de Vlaamse minister van Bestuurszaken van 7 maart 2012.

Artikel 4

8. Luidens artikel 4 van het ontwerp heeft het te nemen besluit uitwerking met ingang van 1 januari 2012.

In dat verband heeft de gemachtigde echter het volgende verklaard:

> “Het is niet de bedoeling om de datum van 1 januari 2012 te blijven behouden. De datum van inwerkingtreding van het decreet zal in voorliggend besluit worden geregeld bij definitieve goedkeuring.
>
> Artikel 4 van het ontwerp zal bij de definitieve goedkeuring als volgt geformuleerd worden:
>
> “Art. 4. De volgende regelgevende teksten treden in werking op de eerste dag van de maand die volgt op de bekendmaking van dit besluit in het Belgisch Staatsblad:
>
> 1° het decreet van 23 maart 2012 tot overname van personeelsleden van de vzw Vlaams Overleg Bewonersbelangen door de VMSW en het agentschap Wonen-Vlaanderen en houdende wijziging van het decreet van 15 juli 1997 houdende de Vlaamse Wooncode wat de huurdiensten betreft;
>
> 2° dit besluit.”

Met die aanpassing van de tekst kan worden ingestemd.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	J. SMETS, B. SEUTIN,	staatsraden,
	J. VELAERS,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES P. LEMMENS