



RAAD VAN STATE

afdeling Wetgeving

advies 65.700/3
van 17 april 2019

over

een ontwerp van besluit van de Duitstalige Regering ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 27.Dezember 1996 zur Organisation des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und zur Regelung der Anwerbung, der Laufbahn und der Besoldung der Beamten und zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 17.Juli 2003 zur Bestimmung der Rechtsposition des unter Arbeitsvertrag eingestellten Personals des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und bestimmter Einrichtungen öffentlichen Interesses’

Op 18 maart 2019 is de Raad van State, afdeling Wetgeving, door de Minister-president van de Duitstalige Gemeenschap verzocht binnen een termijn van dertig dagen een advies te verstrekken over een ontwerp van besluit van de Duitstalige Regering ‘zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 27.Dezember 1996 zur Organisation des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und zur Regelung der Anwerbung, der Laufbahn und der Besoldung der Beamten und zur Abänderung des Erlasses der Regierung vom 17.Juli 2003 zur Bestimmung der Rechtsposition des unter Arbeitsvertrag eingestellten Personals des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und bestimmter Einrichtungen öffentlichen Interesses’.

Het ontwerp is door de derde kamer onderzocht op 16 april 2019. De kamer was samengesteld uit Jo BAERT, kamervoorzitter, Wilfried VAN VAERENBERGH en Koen MUYLLE, staatsraden, Bruno PEETERS, assessor, en Annemie GOOSSENS, griffier.

Het verslag is uitgebracht door Wendy DEPESTER, auditeur.

Het advies, waarvan de tekst hierna volgt, is gegeven op 17 april 2019.

*

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 VAN HET ONTWERP

2. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap strekt tot wijziging van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996 ‘zur Organisation des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und zur Regelung der Anwerbung, der Laufbahn und der Besoldung der Beambten’ (artikelen 1 tot 6 van het ontwerp) en van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 17 juli 2003 ‘zur Bestimmung der Rechtsposition des unter Arbeitsvertrag eingestellten Personals des Ministeriums der Deutschsprachigen Gemeinschaft und bestimmter Einrichtungen öffentlichen Interesses’ (artikelen 7 tot 9).

Zo wordt bepaald dat een indienstneming altijd bij arbeidsovereenkomst geschiedt om “taken (...) die uitsluitend door contractuele personeelsleden uitgeoefend worden” te vervullen (artikel 1) en wordt vastgesteld welke deze taken zijn (artikel 8).

Voor de door de Regering van de Duitstalige Gemeenschap als departementshoofd aangewezen personeelsleden die op basis van de weddeschalen I/10, I/10-59, I/10bis of I/10bis-59 worden bezoldigd, wordt de geldelijke anciënniteit om voor de duur van hun aanwijzing de weddeschaal I/10ter of I/10ter-59 te kunnen innemen, van 25 jaar naar 20 jaar verlaagd (artikelen 2 en 9).

Het bedrag van de permanentietoelage die wordt toegekend aan personeelsleden die buiten de voorgeschreven diensttijd thuis ter beschikking staan voor mogelijke interventies op het vlak van veiligheid en logistiek, wordt gekoppeld aan de schommelingen van het indexcijfer van de consumptieprijzen (artikel 3).

Hoofdstuk VI van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996, dat de rechten, plichten, onverenigbaarheden en cumulaties van ambtenaren bevat, wordt ook van toepassing verklaard op de contractuele personeelsleden (artikel 4).

Er wordt bepaald op welke wijze de gemiddelde maximum arbeidsduur van 38 uur per week moet worden berekend, namelijk op basis van een referentieperiode van vier maanden (artikel 5).

De verplichting voor een ambtenaar om de bewijzen van deelname aan een opleiding aan de personeelsdienst over te maken, wordt opgeheven (artikel 6).

Ten slotte wordt in bijkomende uitzonderingen voorzien op de verplichting om voor de indienstneming bij arbeidsovereenkomst een openbare oproep tot de kandidaten bekend te maken (artikel 7).

Het te nemen besluit heeft uitwerking met ingang van 1 januari 2019 (artikel 10).

RECHTSGROND

3. Het ontworpen besluit vindt rechtsgrond in artikel 54, eerste lid, van de wet van 31 december 1983 ‘tot hervorming der instellingen voor de Duitstalige Gemeenschap’, in samenhang gelezen met artikel 87, §§ 1 en 3, eerste lid, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ en, voor de bepalingen die het statuut van de personeelsleden van instellingen van openbaar nut regelen, in artikel 102, § 1, eerste lid, van het decreet van de Duitstalige Gemeenschap van 25 mei 2009 ‘über die Haushaltordnung der Deutschsprachigen Gemeinschaft’.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Tussen het achtste en het negende lid van de aanhef van het ontwerp dient een nieuw lid te worden ingevoegd waarin wordt verwezen naar het begrotingsakkoord van 12 maart 2019.

Artikel 4

5.1. Het ontworpen artikel 92 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996 strekt ertoe de bepalingen van hoofdstuk VI van dat besluit eveneens van toepassing te verklaren op de contractuele personeelsleden van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap.

Zoals uit het opschrift ervan blijkt, wordt in het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996 evenwel de aanwerving, de loopbaan en de bezoldiging van de ambtenaren van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap geregeld. Naar luid van artikel 2, eerste lid, van het voormelde besluit is een ambtenaar van het ministerie van de Duitstalige Gemeenschap “elkeen die, in vast dienstverband, tewerkgesteld is bij deze dienst van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap en door de bevoegde overheid in deze hoedanigheid vastbenoemd is”.

Hoewel het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996 thans reeds bepalingen bevat die van toepassing zijn op contractuele personeelsleden,¹ lijkt het raadzaam om de ontworpen regeling, samen met alle bepalingen die specifiek contractuele personeelsleden betreffen, onder te brengen in het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 17 juli 2003.

5.2. De ontworpen regeling strekt ertoe de artikelen 88 tot 91 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996, die de rechten, plichten, onverenigbaarheden en cumulaties van ambtenaren regelen, van toepassing te verklaren op de contractuele personeelsleden.

Voor zover in de arbeidsovereenkomst van de betrokken personeelsleden al niet in een gelijkaardige regeling wordt voorzien, kan het van toepassing verklaren van die bepalingen evenwel vergaande gevolgen hebben voor de op het ogenblik van de inwerkingtreding van het te nemen besluit in dienst zijnde contractuele personeelsleden. Zo mogen zij in beginsel geen bijkomende beroepsactiviteit in de privésector waarnemen dan met de schriftelijke machtiging van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap,² en zijn bepaalde bijkomende beroepsactiviteiten sowieso niet aanvaardbaar.³ Het valt evenwel niet uit te sluiten dat er thans contractuele personeelsleden zijn die dergelijke bijkomende beroepsactiviteiten uitoefenen, en die in dat kader zelf gebonden zijn door contractuele verplichtingen, weze het als werknemer of als zelfstandige.

Gelet hierop lijkt het aangewezen om ten aanzien van die personeelsleden in een overgangsregeling te voorzien, waarbij de ontworpen regeling (tijdelijk) niet toepasselijk is op de overeenkomsten die voor de inwerkingtreding van het te nemen besluit gesloten worden,⁴ of waarbij de betrokken personeelsleden een bepaalde tijdspanne wordt gegeven om aan de vereisten van hoofdstuk VI van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996, en inzonderheid aan de cumulatiebeperking, te voldoen.

Artikel 10

6. De ontworpen regeling werkt terug tot 1 januari 2019.

In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor continuïteit of de goede werking van het bestuur en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast. Enkel indien de retroactiviteit van de

¹ Zie bijvoorbeeld de artikelen 87.1, 99, § 2, 101, tweede lid, 103, tweede lid, 182, tweede lid, en 183, § 2, van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996.

² Artikel 89, § 3, derde lid, van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996.

³ Artikel 90 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 27 december 1996.

⁴ Vgl. artikel 16 van het besluit van de Regering van de Duitstalige Gemeenschap van 17 juli 2003.

ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen kan deze worden gebillijkt.

Onverminderd opmerking 5.2, moet erop worden gewezen dat artikel 4 van het te nemen besluit in ieder geval niet met terugwerkende kracht in werking kan treden, vermits het nieuwe verboden en verplichtingen voor de contractuele personeelsleden bevat. Een dergelijke bepaling kan enkel voor de toekomst gelden.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

Annemie GOOSSENS

Jo BAERT