

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.843/1/V
VAN 23 AUGUSTUS 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, derde kamer, op 25 juli 2012 door de Vlaamse minister van Bestuurszaken, Binnenlands Bestuur, Inburgering, Toerisme en Vlaamse Rand verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 31 augustus 2012, 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 het aanwerven van kandidaten met competenties, verworven buiten hun diploma’, 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, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

STREKKING VAN HET ONTWERP

2. Het ontworpen besluit strekt ertoe het Vlaams personeelsstatuut van 13 januari 2006 (hierna: VPS) te wijzigen, om te voorzien in een afwijking op het beginsel dat kandidaten voor elke functie bij de diensten van de Vlaamse overheid in het bezit moeten zijn van het gevraagde diploma en om het mogelijk te maken om kandidaten aan te werven die de vereiste competenties voor een functie op het werk, thuis, in een schoolcontext of tijdens vrijetijdsactiviteiten verworven hebben, indien de meerwaarde van deze wijze van selectie is gebleken.

Naast het vereiste van een diploma of getuigschrift voor de betrokken functie wordt voorzien in het alternatief vereiste van een ervaringsbewijs of van een toegangsbewijs (artikel 1 van het ontwerp). Het ontwerp regelt de voorwaarden voor de toegang tot een selectie door middel van een toegangsbewijs en de wijze waarop dit toegangsbewijs wordt uitgereikt door de Vlaamse Dienst voor Arbeidsbemiddeling en Beroepsopleiding (artikel 2). De bepaling over de inhoud van het selectiereglement wordt aangevuld (artikel 3). Bij wijze van overgangsmaatregel wordt over de selectiereglementen waarin voorzien wordt in de mogelijkheid van een toegangsbewijs, onderhandeld in het Sectorcomité XVIII (artikel 6). Voorts bevat het ontwerp nog een aantal wijzigingen van technische aard (artikelen 4, 5, 7, 8 en 9).

Het te nemen besluit treedt in werking op 1 oktober 2012 (artikel 10).

RECHTSGROND

3.1. In zoverre het toepasselijk is op de departementen en de intern verzelfstandigde agentschappen zonder rechtspersoonlijkheid, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 87, §§ 1 en 3, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’ en, bijkomend, in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

In zoverre het toepasselijk is op de intern verzelfstandigde agentschappen met rechtspersoonlijkheid en op de publiekrechtelijk vormgegeven extern verzelfstandigde agentschappen, vindt het ontworpen besluit rechtsgrond in artikel 5 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003.

Het ontworpen besluit vindt voorts rechtsgrond in artikel 12, derde lid, van het decreet van 18 juli 2003 ‘tot regeling van strategische adviesraden’ in de mate dat het van toepassing is op deze adviesraden.

Wat deze agentschappen en adviesraden betreft, moet bovendien de rechtsgrond voor de betreffende bepalingen van het ontworpen besluit worden gesitueerd in het licht van de relevante decreten tot oprichting van die agentschappen, respectievelijk van die adviesraden.

Het ontworpen besluit vindt ten slotte tevens rechtsgrond in artikel 67, § 2, van het bijzonder decreet van 14 juli 1998 ‘betreffende het Gemeenschapsonderwijs’, in zoverre het toepasselijk is op het personeel van de administratieve diensten van de Raad van het Gemeenschapsonderwijs.

3.2. Artikel 9, § 1, 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’ (hierna: APKB) luidt als volgt:

“Art. 9. § 1. Het statuut bepaalt, onverminderd hetgeen is bepaald in artikel 1, § 3, de algemene voorwaarden waaraan moet worden voldaan om als ambtenaar te worden aangeworven. Bijzondere wervingsvoorwaarden kunnen worden opgelegd wanneer de aard van het ambt het vereist.

Als ambtenaar kan enkel worden aangeworven diegene die houder is van het diploma of studiegetuigschrift dat, ingevolge het betrokken statuut, overeenstemt met het niveau van de betrekking waarin wordt aangeworven.

Voorafgaand aan de vergelijkende selectie kan een afwijking van de in het tweede lid bedoelde diplomavereiste worden toegestaan, bij een met redenen omklede beslissing van de in het statuut aangewezen overheid,

1° hetzij voor de kandidaten die houder zijn van een diploma of studiegetuigschrift van een lager niveau, in geval van schaarste op de arbeidsmarkt, na advies van de instantie die instaat voor de selectie;

2° hetzij voor de kandidaten die houder zijn van een getuigschrift van competenties verworven buiten diploma dat toegang geeft tot het niveau waarin zich de betrekking bevindt waartoe de functie waarvoor de selectie wordt georganiseerd, behoort. Dit getuigschrift wordt uitgereikt of erkend door het orgaan dat het statuut aanduidt en voor de geldigheidsduur dat het statuut bepaalt.

In de oproep tot kandidaten wordt elke afwijking vermeld.”

Het ontworpen artikel III 3, § 2, van het VPS (artikel 2 van het ontwerp) is in overeenstemming met de voorwaarden bedoeld in het voormelde artikel 9, § 1, derde lid, 2°, van het APKB.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

4. Aangezien de artikelen 2 en 3 van het kaderdecreet bestuurlijk beleid van 18 juli 2003 geen rechtsgrond bieden voor het ontworpen besluit, dient de verwijzing naar deze artikelen in het derde lid van de aanhef te worden weggelaten.

Artikel 2

5. Bij het ontworpen artikel III 3, § 2, zesde lid, van het VPS wordt de Vlaamse minister, bevoegd voor bestuurszaken, gemachtigd de “nadere voorwaarden” te bepalen. De gemachtigde verklaarde dat hiermee wordt verwezen “naar een omzendbrief die de regelgeving in het VPS en de procedure bij de VDAB verder uitlegt, zonder bijkomende reglementaire tekst”.

Omzendbrieven bevatten richtlijnen voor de interpretatie en toepassing van regelgeving, met het oog op een zo groot mogelijke eenvormigheid. Aangezien ze uit hun aard geen normatieve bepalingen mogen bevatten, behoeft de bevoegde minister geen delegatie in het ontworpen besluit om een dergelijke omzendbrief uit te vaardigen en kan de ontworpen bepaling worden weggelaten. Het handhaven van deze delegatie zou overigens de indruk kunnen wekken dat de inhoud van een dergelijke omzendbrief voor iedereen verbindend zou zijn.¹

Indien het daarentegen toch de bedoeling zou zijn om bij ministerieel besluit bepaalde regels uit te vaardigen met betrekking tot de ontworpen regeling inzake toegangsbewijzen, moet de ontworpen delegatie worden beperkt tot maatregelen van technische, bijkomstige of detailmatige aard.

¹ Zie *Beginselen van de wetgevingstechniek. Handleiding voor het opstellen van wetgevende en reglementaire teksten*, Raad van State, 2008, aanbeveling nr. 7.6, te raadplegen op de internetsite van de Raad van State (www.raadvst-consetat.be).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	W. VAN VAERENBERGH,	staatsraad, voorzitter,
	J. VAN NIEUWENHOVE,	
	S. DE TAEYE,	staatsraden,
	M. TISON,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

W. VAN VAERENBERGH