

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 31 juli 2000 door de Vlaamse minister van Onderwijs en Vorming verzocht haar, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse regering "tot wijziging van het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1996 houdende vaststelling van de voorwaarden van subsidieverlening aan het Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek-Vlaanderen en tot wijziging van de beheersovereenkomst 1997-2001 tussen de Vlaamse gemeenschap en het Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek Vlaanderen", heeft op 3 augustus 2000 het volgende advies gegeven :

Volgens artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moeten in de adviesaanvraag de redenen worden opgegeven tot staving van het spoedeisend karakter ervan.

In het onderhavige geval luidt die motivering als volgt :

"Gelet op het decreet van 22.12.1999 houdende bepalingen tot begeleiding van de begroting 2000 waarin werd ingeschreven dat de postdoctorale mandaathouders met een contract van onbepaalde duur in dienst bij het FWO-Vlaanderen, éénmalig en zonder dat een vacature vereist is, op 1 oktober kunnen worden ingeschaald in het ZAP-kader van de Vlaamse universiteiten dat mede de rechtsgrond voor deze hoogdringendheid vormt;

Gelet op het feit dat onderhavig besluit bepaalt dat het FWO-Vlaanderen instaat voor de kwaliteitsbewaking van de wetenschappelijke prestaties van de postdoctorale mandaathouders met een contract van onbepaalde duur, die na 1 oktober 2000 in dienst blijven;

Gelet op het feit dat in dit besluit de beheersovereenkomst met het FWO-Vlaanderen wordt aangepast; dat hierin de bedragen worden vastgelegd die in 2000 en 2001 worden overgedragen van het FWO-Vlaanderen naar de universiteiten in het kader van de regeling inzake de overheveling van de FWO-onderzoekers in vast dienstverband naar het ZAP-kader van de universiteiten; dat hierin ingeschreven staat dat het FWO-Vlaanderen geen nieuwe onderzoekers in vast dienstverband meer kan aanstellen;

(Dit besluit houdt) maatregelen in die het financieel kader scheppen voor de overheveling van de onderzoekers in vast dienstverband bij het FWO-Vlaanderen naar de universiteiten; dat hiervoor reeds een aantal voorbereidingen zijn getroffen om een aantal bijkomende ZAP-kaderplaatsen die kunnen gefinancierd worden, in te vullen, dat het geheel van deze

.../...

maatregelen moeten kunnen genomen worden vóór de ingang van het academiejaar".

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het voor advies voorgelegde ontwerp van besluit strekt ertoe het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1996 houdende vaststelling van de voorwaarden van subsidieverlening aan het Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek - Vlaanderen, enerzijds, en de met het Fonds (hierna : FWO-Vlaanderen) gesloten beheersovereenkomst 1997-2001, anderzijds, aan te passen aan de mogelijkheid om de postdoctorale mandaathouders met een contract van onbepaalde duur in dienst bij het FWO-Vlaanderen, op 1 oktober 2000 over te hevelen naar het kader van het zelfstandig academisch personeel van de Vlaamse universiteiten (zie artikel 181bis van het decreet van 12 juni 1991 betreffende de universiteiten in de Vlaamse Gemeenschap).

2. Als rechtsgrond voor het ontworpen besluit wordt in de aanhef verwezen naar de artikelen 167 en 169, 3°, van het decreet van 12 juni 1991 betreffende de universiteiten in de Vlaamse Gemeenschap (hierna : universiteitendecreet). Deze bepalingen luiden als volgt :

"Art. 167. Onder de voorwaarden bepaald in een besluit van de Vlaamse regering, wordt een jaarlijkse toelage toegekend aan het "Nationaal Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek". Deze toelage vertegenwoordigt ten minste 4,55 procent van de som van de

.../...

werkingsuitkeringen die de Vlaamse Gemeenschap in het betrokken begrotingsjaar aan de universiteiten verleent";

"Art. 169. Onder de voorwaarden bepaald in een besluit van de Vlaamse regering draagt de Vlaamse Gemeenschap jaarlijks bij in de financiering van :

(...)

3° de bij het Nationaal Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek geassocieerde onderzoeksfondsen".

Noch het ontworpen besluit, noch het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1996 dat erdoor wordt gewijzigd, hebben betrekking op de bij het Nationaal Fonds voor Wetenschappelijk Onderzoek (hierna : NFWO) geassocieerde onderzoeksfondsen. Luidens de uitleg verstrekt door de gemachtigde van de regering bestaan dergelijke geassocieerde onderzoeksfondsen trouwens niet meer. Artikel 169, 3°, van het universiteitendecreet biedt derhalve geen rechtsgrond voor het ontworpen besluit.

Enkel artikel 167 van het universiteitendecreet biedt rechtsgrond. De gemachtigde van de regering heeft verklaard dat de ontworpen regeling geen afbreuk doet aan het in die bepaling vermelde minimum.

ALGEMENE OPMERKING

Krachtens voormeld artikel 167 bepaalt de Vlaamse regering "in een besluit" de voorwaarden waaronder de toelage aan het NFWO wordt toegekend.

.../...

Die voorwaarden zijn thans vastgesteld in het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1996. Volgens artikel 8 van dat besluit kunnen in een overeenkomst te sluiten tussen de Vlaamse regering en het Fonds, afspraken worden gemaakt over de concrete invulling van de in het besluit vastgestelde voorwaarden van subsidieverlening.

Bij de ontworpen regeling is als bijlage een addendum gevoegd dat de beheersovereenkomst 1997-2001 tussen de Vlaamse Gemeenschap en het NFWO aanvult en wijzigt. De inhoud van dit addendum gaat verder dan het enkele vaststellen van afspraken over de concrete invulling van eenzijdig door de overheid bij besluit vastgestelde voorwaarden, zoals artikel 8 van het besluit van 17 december 1996 nochtans bepaalt.

Overeenkomstig artikel 167 van het universiteiten-decreet dienen de betoelagingsvoorwaarden, vervat in het addendum, in het beschikkend gedeelte van het ontwerp geïncorporeerd te worden. De artikelen 3 en 4 van het ontwerp, alsmede de bijlage, dienen bovendien weggelaten te worden.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Overeenkomstig hetgeen hiervóór is opgemerkt i.v.m. de rechtsgrond van het ontworpen besluit, dient in het

.../...

eerste lid de verwijzing naar artikel 169, 3°, van het universiteitendecreet te worden weggelaten.

2. Overeenkomstig artikel 84, eerste lid, 2°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State moet de motivering van het spoedeisend karakter van de adviesaanvraag, zoals die in de aanvraag is opgegeven, volledig worden overgenomen in de aanhef. Te dezen ontbreekt de overweging, in fine, dat de ontworpen maatregelen "moeten kunnen genomen worden vóór de ingang van het academiejaar".

Artikel 5

Daar de regeling opgenomen in artikel 1 van het ontwerp (ontworpen artikel 6 van het besluit van de Vlaamse regering van 17 december 1996) betrekking heeft op opdrachten te vervullen vanaf 1 oktober 2000, is er geen reden om dat artikel reeds op 1 januari 2000 in werking te laten treden. Bovendien moet, om een leemte te vermijden voor de periode van 1 januari tot 30 september 2000, het thans geldende artikel 6 van toepassing blijven tot 1 oktober 2000.

Ook bij artikel 2 van het ontwerp rijst de vraag waarom aan de wijziging van artikel 7 van het besluit van 17 december 1996 terugwerkende kracht wordt verleend. Behoudens indien deze regeling overeenstemt met de effectief sinds 1 januari 2000 gevolgde en aanvaarde praktijk, moet van de terugwerking van artikel 2 worden afgezien.

De vakantiekamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	staatsraad, voorzitter,
	J. BAERT, J. LUST,	staatsraden,
	E. WYMEERSCH, H. COUSY,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	A. BECKERS,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de
H. W. VAN VAERENBERGH, auditeur. De nota van het Coördinatie-
bureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. M. STERCK, adjunct-
referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A. BECKERS

P. LEMMENS