



Besluit van de gouverneur tot vernietiging van de beslissingen van 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van [REDACTED] en toekennen van een wachtwedge, en de beslissing van 29 september 2022 van de raad voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van [REDACTED] en toekennen van een wachtwedge.

DE GOUVERNEUR VAN DE PROVINCIE VLAAMS-BRABANT,

Bevoegdheid

Artikel 332 van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur.

Feitelijke context

Via het digitaal klachtenformulier ontving de toezichhoudende overheid op 23 september 2022 een klacht tegen de beslissingen van 17 juni 2019, 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van [REDACTED]; en toekennen van een wachtwedge.

Met toepassing van artikel 331 van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur, werden de beslissingen van 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek samen met het volledige dossier over de in beschikbaarheidsstelling wegens ziekte van [REDACTED], en een uitgebreide toelichting over het voorwerp van de klacht, via het digitaal loket opgevraagd bij het bestuur op 29 september 2022.

Via het digitaal klachtenformulier ontving de toezichhoudende overheid op 7 oktober 2022 een klacht tegen de beslissing van 29 september 2022 van de raad voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van [REDACTED] en toekennen van een wachtwedge.

Met toepassing van artikel 331 van het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur, werd de beslissing van 29 september 2022 van de raad voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek samen met het volledige dossier over de in beschikbaarheidsstelling wegens ziekte van [REDACTED], en een uitgebreide toelichting over het voorwerp van de klacht, via het digitaal loket opgevraagd bij het bestuur op 12 oktober 2022.

Het bestuur verzond op 28 oktober 2022 via het digitaal loket een kopie van de beslissing van 18 januari 2021 van het vast bureau en een kopie van de beslissing van 29 september 2022 van de raad

voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek, samen met het betreffende dossier en het antwoord op de klacht. Na een herinnering verzond het bestuur op 3 november 2022 via het digitaal loket een kopie van de beslissing van 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek.

De toezichtstermijn van de gouverneur nam een aanvang op 29 oktober 2022.

Juridisch kader

Het decreet van 22 december 2017 over het lokaal bestuur (DLB).

Het besluit van de Vlaamse Regering van 7 december 2007 houdende de minimale voorwaarden voor de personeelsformatie, de rechtspositieregeling en het mandaatstelsel van het gemeentepersoneel en het provinciepersoneel, en houdende enkele bepalingen betreffende de rechtspositieregeling van de secretaris en de ontvanger van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn (BVR RPR G).

Het besluit van de Vlaamse Regering van 12 november 2010 houdende de minimale voorwaarden voor de personeelsformatie en het mandaatstelsel van het personeel van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn en houdende de minimale voorwaarden voor sommige aspecten van de rechtspositieregeling van bepaalde personeelsgroepen van de openbare centra voor maatschappelijk welzijn.

De rechtspositieregeling voor het voltallig personeel van OCMW Bierbeek (plaatselijke RPR).

Verantwoording

A. Ontvankelijkheid van de klacht

Krachtens artikel 334 van het DLB kan de toezichthoudende overheid de besluiten van het OCMW die genomen zijn in de loop van het jaar waarop de rekeningen betrekking hebben en die niet zijn opgevraagd of vernietigd, niet langer vernietigen vanaf de goedkeuring van de jaarrekeningen overeenkomstig artikel 243 en 262 van het DLB. Omdat de jaarrekening van 2019 van gemeente en OCMW Bierbeek al werd goedgekeurd, kan de beslissing van 17 juni 2019 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in disponibiteit stellen van ~~xxxx~~ en toekennen van een wachtwedde, niet langer worden vernietigd.

B. Gevolgde procedure en bevoegde overheid

Artikel 248, §1 van de plaatselijke RPR bepaalt dat een statutair personeelslid dat geen recht heeft op uitkeringen in het kader van de ziekte en invaliditeitsverzekering, bij afwezigheid wegens ziekte of invaliditeit in disponibiteit kan worden gesteld op het ogenblik dat het personeelslid het totale aantal beschikbare ziektekredietdagen, toegekend volgens de bepalingen van zijn rechtspositieregeling, heeft opgebruikt.

Artikel 248, §2, eerste lid van de plaatselijke RPR bepaalt dat de disponibiteit wegens ziekte of invaliditeit ophoudt telkens als de toestand van ziekte of invaliditeit ophoudt te bestaan, of als het betrokken statutaire personeelslid, al dan niet vervroegd, op pensioen wordt gesteld.

Artikel 249, §1 van de plaatselijke RPR bepaalt dat het statutaire personeelslid dat in disponibiliteit is gesteld wegens ziekte of invaliditeit, een wachtgeld ontvangt, gelijk aan 60% van het laatste activiteitsalaris.

De in disponibiliteitstelling bij uitputting van het ziektekrediet is geen automatisme. Artikel 193 van het BVR RPR G, zoals overgenomen in artikel 245 van de plaatselijke RPR, bepaalt dat de aanstellende overheid van het betrokken statutaire personeelslid de beslissing neemt om het statutaire personeelslid in disponibiliteit te stellen. De aanstellende overheid moet dus expliciet een beslissing nemen om een personeelslid in disponibiliteit te stellen. Zolang die beslissing niet is genomen door de aanstellende overheid, ontvangt het statutaire personeelslid het gewone salaris.

Voor de periodes waarover er geen beslissing over in disponibiliteitstelling werd genomen, diende ~~xxxx~~ haar gewone salaris te ontvangen.

Artikel 193 van het BVR RPR G, zoals overgenomen in artikel 245 van de plaatselijke RPR, bepaalt dat de aanstellende overheid van het betrokken statutaire personeelslid de beslissing neemt om het statutaire personeelslid in disponibiliteit te stellen. De raad voor maatschappelijk welzijn is de aanstellende overheid voor ~~xxxx~~ werd als ~~xxxx~~ ; nog niet in een passende functie aangesteld overeenkomstig artikel 589, §1 van het DLB. De aanstellende overheid van ~~xxxx~~ is daarom nog steeds de raad voor maatschappelijk welzijn. Enkel de raad voor maatschappelijk welzijn is dus bevoegd om ~~xxxx~~ in disponibiliteit te stellen.

De beslissingen van 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in disponibiliteit stellen van ~~xxxx~~, zijn dus onwettig.

C. Terugwerkende kracht

Het vast bureau heeft in zitting van 18 januari 2021 beslist om ~~xxxx~~ met terugwerkende kracht van rechtswege in disponibiliteit te stellen voor alle ziekte-uren tussen 12 mei 2020 en 31 januari 2021.

Het vast bureau heeft in zitting van 8 februari 2021 beslist om ~~xxxx~~ met terugwerkende kracht van rechtswege in disponibiliteit te stellen met ingang van 1 februari 2021 voor alle ziekte-uren tot 30 september 2021.

De raad voor maatschappelijk welzijn heeft in zitting van 29 september 2022 beslist de beslissingen van 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau te bekrachtigen. Tevens wordt beslist om ~~xxxx~~ met terugwerkende kracht in disponibiliteit te stellen voor alle ziekte-uren vanaf 1 juli 2019 tot en met 30 april 2020 en vanaf 1 oktober 2021. Verder wordt beslist dat ~~xxxx~~ vanaf de in disponibiliteitstelling recht heeft op een wachtwedde gelijk aan 60% van de laatste activiteitswedde.

Volgens het Hof van Cassatie kunnen individuele bestuurshandelingen slechts uitzonderlijk terugwerkende kracht hebben:

- 1° wanneer een wetgevende bepaling de terugwerkende kracht toestaat of oplegt;
- 2° wanneer die terugwerkende kracht noodzakelijk is voor de goede werking en de continuïteit van

het optreden van de administratieve overheden en zij, in dat geval, geen afbreuk doet aan verkregen rechten (Cass. 9 oktober 2014, AR F.13.0047.F).

Bij de totstandkoming van het BVR RPR G merkte de Raad van State op dat terugwerkende kracht in principe vermeden moet worden en slechts in een beperkt aantal gevallen te verantwoorden is en er in beginsel geen verkregen situaties mogen worden aangetast. De retroactiviteit is daarom in het BVR RPR G tot een strikt minimum herleid.

Om geen afbreuk te doen aan de verkregen rechten van het personeelslid kan de aanstellende overheid geen beslissing tot in beschikbaarstelling met terugwerkende kracht nemen. Door de terugwerkende kracht wordt een periode van het ziekteverlof met recht op salaris omgezet in beschikbaarheid wegens ziekte met een wachtgeld gelijk aan 60% van het salaris.

Omwille van de bovenvermelde redenen zijn de beslissingen van 18 januari 2021 en 8 februari 2021 van het vast bureau en de beslissing van 29 september 2022 van de raad voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek van aard de wet te schenden en/of het algemeen belang te schaden.

BESLUIT:

Artikel 1. De beslissing 18 januari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van ~~XXX~~ ; en toekennen van een wachtwedge, wordt vernietigd.

Art. 2. De beslissing van 8 februari 2021 van het vast bureau van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van ~~XX~~ ; en toekennen van een wachtwedge, wordt vernietigd.

Art. 3. De beslissing van 29 september 2022 van de raad voor maatschappelijk welzijn van OCMW Bierbeek over het in beschikbaarheid stellen van ~~XXX~~ en toekennen van een wachtwedge, wordt vernietigd.

Tegen dit vernietigingsbesluit kan een beroep tot nietigverklaring of een verzoek tot schorsing van de tenuitvoerlegging worden ingediend bij de afdeling bestuursrechtspraak van de Raad van State. Het verzoekschrift wordt ingediend, hetzij elektronisch via een beveiligde website van de Raad van State (<http://eproadmin.raadvst-consetat.be/>), of met een ter post aangetekende brief die wordt toegezonden aan de Raad van State (Wetenschapsstraat 33 te 1040 Brussel). Het verzoekschrift wordt ingediend binnen een termijn van 60 dagen nadat het besluit werd betekend. Indien het besluit niet betekend diende te worden, gaat de termijn in met de dag waarop de verzoeker er kennis van heeft gehad.

Leuven,

De gouverneur van de provincie Vlaams-Brabant,

Getekend door: Jan Spooren (Signature)
Getekend op: 2022-11-24 08:53:10 +01:0
Reden: Ik keur dit document goed



Jan SPOOREN