

DE VICEMINISTER-PRESIDENT VAN DE VLAAMSE REGERING EN  
VLAAMS MINISTER VAN BINNENLANDS BESTUUR, INBURGERING, WONEN,  
GELIJKE KANSEN EN ARMOEDEBESTRIJDING

## **NOTA AAN DE VLAAMSE REGERING**

**Betreft:** - voorontwerp van decreet betreffende de uitzendarbeid in de Vlaamse  
overheidsdiensten en de lokale besturen  
- derde principiële goedkeuring

### **1. RETRO-ACTA**

De Vlaamse Regering heeft op 5 mei 2017 haar tweede principiële goedkeuring verleend aan het voorontwerp van decreet betreffende de uitzendarbeid in de Vlaamse overheidsdiensten en de lokale besturen en heeft de Vlaamse minister, bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie, gelast over voormeld voorontwerp van decreet het advies van de Raad van State in te winnen met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van 30 kalenderdagen. (VR 2017 0505 DOC. 0295 1TER, DOC. 0295/2BIS en DOC 0295/3QUATER.

Op uitdrukkelijke vraag van de Raad van State bij mail van 20 juni 2017 heb ik uitstel verleend tot 3 juli 2017.

De Raad van State verleende zijn advies 61.553/1 op 3 juli 2017, ontvangen op 4 juli 2017.

### **2. ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE**

2.1. Het voorliggende voorontwerp van decreet en de memorie van toelichting werden aangepast aan de technische opmerkingen van de Raad van State. De openbare centra voor maatschappelijk welzijn en erediensbesturen werden in artikel 2 expliciet aan het toepassingsgebied toegevoegd en in artikel 3 werd de definitie van uitzendarbeid conform het advies van de Raad van State aangepast.

2.2. Wat de vormvereisten betreft, formuleerde de Raad van State de volgende opmerkingen:

2.2.1. Over het ontwerpdecreet werd met de vakorganisaties in de daartoe opgerichte onderhandelingscomités niet onderhandeld. Aan de grondslag van het niet – onderhandelen lagen de volgende redenen:

1. het syndicaal statuut, dat bepaalt over welke aangelegenheden moet worden onderhandeld of overlegd met de representatieve vakorganisaties, is enkel van toepassing op het personeel van de Vlaamse overheidsdiensten of van de lokale besturen. Uitzendkrachten zullen geen personeelsleden van de Vlaamse overheidsdiensten of van de lokale besturen zijn. Tussen de uitzendkracht en de tewerkstellende overheid ontstaat immers geen arbeidsrelatie. Deze is er wel tussen de uitzendkracht en het uitzendbureau.

2. het inzetten van uitzendkrachten valt niet onder het begrip “organisatie van het werk” zoals vermeld in artikel 2, §1, 2° van de wet van 19 december 1974 dat betrekking heeft op het eigen personeel. Conform het advies van de bevoegde ambtenaar van de FOD P&O werd het begrip “organisatie van het werk” vooralsnog door de Koning niet nader bepaald, maar wordt een strikte invulling beoogd in de zin van nachtwerk, overurenregeling en dergelijke.

Uit het advies van de Raad van State blijkt dat de Raad, wat deze materie betreft, een andere visie is toegedaan. Volgens de Raad moet over het voorliggend ontwerp van decreet wel worden onderhandeld in de zin van artikel 2 van de wet van 19 december 1974. De Raad motiveert deze stelling als volgt:

1. de Raad bevestigt dat uitzendkrachten geen personeelsleden van de overheidswerkgever in kwestie zijn, maar stelt daarentegen wel dat de regeling van procedures, voorwaarden en regels volgens welke beroep kan worden gedaan op uitzendarbeid niet enkel gevolgen hebben voor de uitzendkrachten in kwestie, maar ook voor de door de overheid reeds aangeworven personeelsleden;
2. het feit dat de Koning het begrip “organisatie van het werk” zoals bedoeld in artikel 2, §1, 2° van de wet van 19 december 1974 nog niet nader heeft bepaald, is in dit dossier niet relevant. Zowel de rechtsleer, als de Raad van State, afdeling Bestuursrechtspraak, bevestigen dat dit artikel, in afwachting van een handeling van de Koning wel degelijk van toepassing is.
3. voorts stelt de raad dat “op zijn minst” het bepalen van de regels inzake de vormen van uitzendarbeid en de gevallen waarin op uitzendarbeid beroep kan worden gedaan, alsook de vaststelling van de duur van de uitzendarbeid, beschouwd kunnen worden als het bepalen van algemene richtlijnen inzake de organisatie van het werk in een bepaalde overheid of overheidsdienst.

Indien de Vlaamse Regering het advies van de Raad niet zou volgen ontstaat het risico, dat in geval een vernietigingsberoep bij het Grondwettelijk Hof wordt ingediend, en op voorwaarde dat het Hof de stelling van de Raad volgt, het voorliggende voorontwerp van decreet voor vernietiging vatbaar is.

Omdat dit kan leiden tot rechtsonzekerheid en onduidelijkheid voor de besturen die gebruik zullen maken van uitzendarbeid, de uitzendkantoren die de uitzendkrachten ter beschikking stellen en de uitzendkrachten zelf, stel ik voor om in te gaan op de opmerking van de Raad van State door het voorliggende voorontwerp van decreet voor onderhandeling te agenderen op de bevoegde comités.

2.2.2. De artikelen 5 (Vlaamse overheidsdiensten) en 6 (lokale besturen) van het voorgelegde voorontwerp van decreet regelen het beslissingskader dat moet worden toegepast als een overheidswerkgever beroep wil doen op uitzendkrachten. De Raad van State stelt dat het nemen van een concrete beslissing of in een Vlaamse overheidsdienst uitzendarbeid kan worden toegepast en in welke van de in het decreet toegelaten gevallen uitzendarbeid mogelijk is, moet worden beschouwd als een algemene richtlijn inzake de organisatie van het werk en dat deze beslissingen enkel kunnen genomen worden na onderhandeling met de representatieve vakorganisaties in de daartoe opgerichte comités, waardoor de vraag rijst of het zinvol is om de beslissingskaders zoals deze nu in het ontwerp werden geformuleerd, te behouden of in welke mate deze moeten worden aangepast.

Rekening houdend met de voormelde opmerking van de Raad van State dat er voor de Vlaamse overheidsdiensten moet worden onderhandeld in het Sectorcomité XVIII en daar er niet kan worden onderhandeld op entiteitsniveau wordt de besprekingsprocedure in artikel 5 geschrapt. Er wordt wel bepaald dat het hoofd van een Vlaamse overheidsdienst de beslissing neemt om uitzendkrachten in dienst te nemen.

Rekening houdend met de voormelde opmerking van de Raad van State en daar er voor de lokale besturen wel kan worden onderhandeld in het BOC wordt de besprekingsprocedure in artikel 6 geschrapd.

### **3. WEERSLAG OP DE BEGROTING VAN DE VLAAMSE GEMEENSCHAP**

Voor de budgettaire weerslag verwijs ik naar punt 4 van de nota aan de Vlaamse Regering naar aanleiding van de eerste principiële goedkeuring van dit voorontwerp van decreet (VR 2016 0212 DOC. 1329/1BIS).

### **4. PROCEDURE VAN ADMINISTRatieve EN BEGROTINGSCONTROLE**

Wat het advies van de Inspectie van Financiën en het akkoord van de Vlaamse minister bevoegd voor de begroting betreft, verwijs ik naar punt 5 van de nota aan de Vlaamse Regering naar aanleiding van de eerste principiële goedkeuring van dit voorontwerp van decreet (VR 2016 0212 DOC. 1329/1BIS).

### **5. WEERSLAG OP HET PERSONEELSBESTAND EN DE PERSONEELSBUDGETTEN**

Voorliggend ontwerp van decreet heeft geen weerslag op het personeelsbestand en op de personeelsbudgetten van de Vlaamse overheid.

### **6. KWALITEIT VAN DE REGELGEVING**

Het bijgaande ontwerp van decreet werd aangepast overeenkomstig het wetgevingstechnisch- en taaladvies nr. 2016/354.

Aangezien het ontwerp van decreet autoregulering van de overheid betreft, is geen reguleringsimpactanalyse vereist.

### **7. VOORSTEL VAN BESLISSING**

De Vlaamse Regering beslist:

1° haar derde principiële goedkeuring te hechten aan het bijgaande voorontwerp van decreet betreffende de uitzendarbeid in de Vlaamse overheidsdiensten en de lokale besturen en de bijhorende memorie van toelichting;

2° de Vlaamse minister, bevoegd voor het algemeen beleid inzake personeel en organisatieontwikkeling in de Vlaamse administratie:

2.1. te gelasten de minister-president van de Vlaamse Regering te verzoeken bovengenoemd voorontwerp van decreet op de agenda te plaatsen van een vergadering van het Sectorcomité XVIII Vlaamse Gemeenschap - Vlaams Gewest;

2.2. te gelasten voornoemd voorontwerp van decreet op de agenda te plaatsen van een vergadering van het Comité C1 voor de provinciale en plaatselijke overheidsdiensten, onderafdeling Vlaams Gewest en Vlaamse Gemeenschap;

2.3. te machtigen te beoordelen of de in punt 2.1 en punt 2.2 vermelde onderhandelingen aanleiding kunnen geven tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

2.4. te gelasten over voornoemd voorontwerp van decreet het advies in te winnen van de Raad van State, met verzoek het advies mee te delen binnen een termijn van dertig dagen zoals bepaald in artikel 84, §1, eerste lid, 2° van de gecoördineerde wetten op de Raad van State als de Vlaamse minister oordeelt dat de in punt 2.1 en punt 2.2 vermelde onderhandelingen geen aanleiding geven tot aanpassing van de heden door de Vlaamse Regering principieel goedgekeurde tekst.

Liesbeth Homans  
Viceminister-president van de Vlaamse Regering en  
Vlaams minister van Binnenlands Bestuur, Inburgering, Wonen,  
Gelijke Kansen en Armoedebestrijding