

VLAAMSE RAAD

ZITTING 1990-1991

26 JUNI 1991

ONTWERP VAN DECREET

**houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest,
van het administratief toezicht op de handelingen
betreffende tucht- en sommige ordemaatregelen
genomen ten overstaan van het gemeentepersoneel
bedoeld in de nieuwe gemeentewet**

MEMORIE VAN TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

1. Algemene toelichting

De wet van 24 mei 1991 (gepubliceerd in het Belgisch Staatsblad van 6 juni 1991) tot wijziging van de Nieuwe Gemeentewet wat de tuchtregeling betreft heeft het tuchtrecht van toepassing op het gemeentepersoneel grondig hervormd. Er worden zelfs 3 nieuwe tuchtstraffen ingevoerd (de inhouding van wedde, de terugzetting in graad en het ontslag van ambtswege) zodat thans de volgende tuchtstraffen aan de personeelsleden van de gemeente kunnen opgelegd worden :

- | | |
|----------------------|-----------------------------|
| 1° lichte straffen : | — de waarschuwing |
| | — de berisping |
| 2° zware straffen : | — de inhouding van wedde |
| | — de schorsing |
| | — de terugzetting in graad |
| 3° maximumstraffen : | — het ontslag van ambtswege |
| | — de afzetting |

Deze wet treedt in werking op 1 september 1991. Daarom is het nodig om dringend het administratief toezicht zoals bepaald in het thans van toepassing zijnde decreet van 7 juni 1989 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten aan te passen.

Deze aanpassing geschiedt door het opstellen van een afzonderlijk decreet, enkel toepasselijk op handelingen betreffende tuchtmaatregelen en sommige ordemaatregelen genomen ten overstaan van het gemeentepersoneel.

De wijze waarop dit afzonderlijk decreet opgesteld is, verhoogt de leesbaarheid door het vermijden van (technische) verwijzingen naar de Nieuwe Gemeentewet.

Het decreet van 7 juni 1989 verwijst nog naar de achterhaalde bepalingen van de Nieuwe Gemeentewet. Immers, door de wet van 24 mei 1991 wordt in de Nieuwe Gemeentewet een nieuwe titel XIV, met als opschrift „De tuchtregeling”, ingevoegd en worden artikelen naar dewelke verwezen wordt in het decreet van 7 juni 1989 opgeheven.

De wijziging van de Nieuwe Gemeentewet vereist aldus, alleen reeds om technische redenen, een dringend optreden van de decreetgever. Hiervan wordt gebruik gemaakt om het administratief toezicht op de handelingen betreffende tuchtmaatregelen en sommige ordemaatregelen grondig te herzien.

Deze herziening stelt voor het betrokken personeelslid de mogelijkheid in om voor alle tuchtstraffen, er zijn er nu 7 (vanaf de waarschuwing tot en met de afzetting), beroep in te stellen bij een beroepsinstantie.

De tuchtoverheid wordt een mededelingsplicht opgelegd. Die plicht bestaat erin dat de gemeentelijke tuchtoverheid aan de beroepsinstantie, op straffe van nietigheid van het getroffen tuchtstrafbesluit, verplicht is het desbetreffend besluit samen met het volledig tuchtdossier toe te zenden op dezelfde datum als de toezending bij een ter post aangetekende brief of de overhandiging tegen ontvangstbewijs van het besluit aan de betrokkene. De rechtszekerheid heeft voorrang. De mededelingsplicht geldt ook wanneer een preventieve schorsing opgelegd wordt.

Er worden twee beroepsinstanties ingesteld : de provinciegouverneur met betrekking tot door een gemeentelijke overheid opgelegde waarschuwing, berisping en preventieve schorsing, en de Executieve met betrekking tot de andere tuchtstraffen opgelegd door een gemeentelijke overheid.

In het decreet wordt uitdrukkelijk bepaald dat de beroepsinstantie niet meer over het hervormingsrecht beschikt maar enkel over goedkeuringstoezicht. Thans bestaat het hervormingsrecht voor het politiepersoneel.

De beroepsinstantie moet haar besluit bij aangetekende brief versturen naar de betrokken partijen binnen een termijn van 60 dagen vanaf de dag na het inkomen van het beroep. Deze bepaling geeft een afdoend antwoord op de discussies die vandaag nog aan de orde zijn omtrent de begin- en einddatum waarover de beroepsinstanties beschikken voor kennisgeving van de besluiten aan de betrokkenen.

De Executieve eigent zich de bevoegdheid toe zelf tuchtstraffen op te leggen aan de gemeentesecretaris, de adjunct-secretaris en de ontvanger wegens handel drijven. Deze bevoegdheid die tot dusver bestond binnen het raam van het decreet van 7 juni 1989, in hoofde van de gouverneur, ten overstaan van de secretaris en de adjunct-secretaris wordt aan de Executieve opgedragen, ook voor de ontvanger. Het is duidelijk dat de Executieve hier slechts behoedzaam zal optreden in uiterste gevallen.

In het decreet worden procedurewaarborgen ingebouwd waarbij de rechten van de verdediging, ten overstaan van het personeelslid en het betrokken gemeentebestuur, primordiaal staan.

Daardoor en om de objectiviteit en het vertrouwen in de beroepsinstanties maximaal te waarborgen, wordt, en dit is innoverend, een verhoorprocedure georganiseerd in de schoot van de beroepsinstanties. De daartoe gedelegeerde ambtenaren nemen het verhoor van de betrokken partijen af, desgevallend op uitdrukkelijk verzoek van betrokkene in het openbaar. In de praktijk zal het voor de Executieve betekenen dat het een ambtenaar zal zijn van de Administratie Binnenlandse Aangelegenheden.

Worden gedetailleerd in het decreet geregeld : de oproeping van de betrokken partijen en het opstellen van het procesverbaal.

De gemotiveerde eindbeslissing van de bevoegde beroepsinstantie zal uitdrukkelijk naar het proces-verbaal verwijzen.

De Executieve zal overeenkomstig artikel 5, derde lid, van het voorliggend decreet een besluit dienen te treffen in verband met de bevoegdheid van de provinciegouverneur of de vice-gouverneur wat betreft de in de provincie Brabant gelegen gemeenten.

Het is aangewezen dit decreet uitwerking te verlenen met ingang van 1 september 1991 zoals de hierboven vermelde wet van 24 mei 1991.

Indien dit decreet uitwerking zou bekomen op een latere datum dan betekent dit dat het administratief toezicht op de handelingen met betrekking tot de drie nieuwe tuchtstraffen (de inhouding van wedde, de terugzetting in graad en het ontslag van ambtswege) onderworpen zullen zijn aan het algemeen administratief toezicht (schorsing door de gouverneur en/of vernietiging door de gouverneur of de Executieve).

Immers, bij afwezigheid van bijzonder toezicht treedt het algemeen administratief toezicht hoe dan ook in werking. Dezelfde redenering geldt eveneens voor de preventieve schorsing.

Voor de 4 andere tuchtstraffen (de waarschuwing, de berisping, de schorsing en de afzetting) blijven de toezichtsregelen, zoals bepaald in het decreet van 7 juni 1989 van kracht. Inderdaad, de nationale wetgever vermag niet, om door artikelen van de Nieuwe Gemeentewet op te heffen en andere nummers te geven, de door decreetgever vastgestelde toezichtsregelen te wijzigen.

Vandaag blijkt nog maar eens dat de Nieuwe Gemeentewet van 26 mei 1989 en het gecodificeerd Decreet van 7 juni 1989 met betrekking tot het toezicht inderdaad geen stenen tafels zijn waarin eens en voorgoed de gemeentelijke regels zijn gegrift.

Niettemin mag nu reeds gesteld dat dit afzonderlijk decreet rechtszekerheid zal brengen, het vertrouwen in de beroepsinstanties nog zal vergroten en, in een leesbare vorm, de toezichtsregelen zal vaststellen op een werkelijk innoverende wijze.

II. Commentaar bij de artikelen

HOOFDSTUK 1

Algemene bepalingen

Artikel 1

Het decreet regelt een gewestaangelegenheid.

Artikel 2

Het decreet regelt de organisatie en de uitoefening van het toezicht op de handelingen inzake tucht zoals geregeld in de Nieuwe Gemeentewet meer bepaald naar aanleiding van de wet van 24 mei 1991 tot wijziging van de Nieuwe Gemeentewet wat de tuchtregeling betreft voor het personeel van de gemeenten gelegen in de provincies Antwerpen, Limburg, Oost- en West-Vlaanderen, alsmede de gemeenten gelegen op het grondgebied van de administratieve arrondissementen Halle-Vilvoorde of Leuven.

Het decreet is evenwel niet van toepassing wat de organisatie van het toezicht betreft, voor de Brusselse randgemeenten (Drogenbos, Kraainem, Linkebeek, Sint-Genesius-Rode, Wemmel en Wezembeek-Oppem) en de gemeente Voeren. Voor deze gemeenten wordt de organisatie van dit toezicht geregeld in de Nieuwe Gemeentewet, maar de uitoefening van dat toezicht gebeurt door de Gewestminister, namens de Vlaamse Executieve. Het decreet is van toepassing op alle personeelsleden van de gemeenten, inclusief politie, uitgezonderd het personeel waarvoor bij andere wetten en decreten een specifiek toezicht is georganiseerd zoals bijvoorbeeld voor het gesubsidieerd gemeentelijk onderwijzend personeel.

HOOFDSTUK II

Mededelingsplicht

Artikel 3

Dit artikel bepaalt dat, op straffe van nietigheid, het besluit waarbij een tuchtstraf of een preventieve schorsing wordt uitgesproken aan de beroepsinstantie moet worden toegestuurd, samen met het volledige tuchtdossier, op dezelfde datum als aan het betrokken personeelslid bij aangetekende brief of bij afgifte tegen ontvangstbewijs kennis wordt gegeven van de uitspraak.

HOOFDSTUK III

Beroep bij de toezichthoudende overheid

Artikel 4

Dit artikel houdt in dat een eventueel beroep van betrokkene de uitvoering van de genomen maatregel niet opschort.

Artikel 5

Dit artikel stoelt bij de bevoegdheidsafbakening op de in de Nieuwe Gemeentewet ingevoerde gradatie naar de zwaarte van de tuchtstraffen zoals bepaald in artikel 283 :

a) Waarschuwingen en berispingen t.a.v. het gemeentepersoneel, met uitsluiting van het politiepersoneel, kunnen opgelegd worden door :

— de gemeenteraad : art. 287 van de Nieuwe Gemeentewet ;

- het college van burgemeester en schepenen : art. 288, uitgezonderd de secretaris, de adjunct-secretaris, de plaatselijke ontvanger en de bijzonder rekenplichtige.

Dezelfde tuchtmaatregelen ten aanzien van de leden van de stedelijke politie kunnen opgelegd worden door :

- de burgemeester ten aanzien van :
 - de commissaris : art. 289 § 5 ;
 - de adjunct-commissaris : art. 290 § 3 ;
 - de hoofdcommissaris : art. 291 ;
 - de andere leden van de stedelijke politie : art. 292 § 1, lid 2 ;
- de gemeenteraad ten aanzien van :
 - de leden van de stedelijke politie, andere dan de commissaris, de adjunct-commissaris en de hoofdcommissaris : art. 292 § 1, lid 1.

Dezelfde tuchtmaatregelen t.a.v. de leden van de landelijke politie kunnen opgelegd worden door :

- de burgemeester ten aanzien van :
 - de hoofdveldwachter en de enige veldwachter : art. 295 § 2 ;
 - de andere leden van de landelijke politie : art. 296 § 1, lid 2 ;
- de gemeenteraad ten aanzien van :
 - de leden van de landelijke politie, andere dan de hoofdveldwachter en de enige veldwachter : art. 296 § 1, lid 1.

b) Inhouding van wedde, schorsing, terugzetting in graad, ontslag van ambtswege en afzetting ten aanzien van het gemeentepersoneel, met uitsluiting van het **politiepersoneel**, kunnen opgelegd worden door :

- de gemeenteraad : art. 287 Nieuwe Gemeentewet ;
- het college van burgemeester en schepenen, wat betreft de inhouding van wedde en schorsing voor de termijn van ten hoogste één maand, uitgezonderd de secretaris, de plaatselijke ontvanger en de bijzonder rekenplichtige : art. 288 Nieuwe Gemeentewet.

Dezelfde tuchtstraffen ten aanzien van de leden van de stedelijke politie kunnen opgelegd worden door :

- de burgemeester, wat betreft de inhouding van wedde en de schorsing voor de termijn van ten hoogste één maand ten aanzien van :
 - de commissaris : art. 289 § 5 ;
 - de adjunct-commissaris : art. 290 § 3 ;
 - de hoofdcommissaris : art. 291 ;
 - de andere leden van de stedelijke politie, wat betreft de inhouding van wedde en schorsing voor de termijn van ten hoogste één maand : art. 292, § 1, lid 2 ;
- de gemeenteraad ten aanzien van :
 - de leden van de stedelijke politie, andere dan de commissaris, de adjunct-commissaris en de hoofdcommissaris : art. 292, § 1 lid 1.

Dezelfde tuchtstraffen ten aanzien van de leden van de landelijke politie kunnen opgelegd worden door :

- de burgemeester ten aanzien van :
 - de hoofdveldwachter en de enige veldwachter, wat betreft de inhouding van wedde en schorsing voor ten hoogste één maand : art. 295 § 2 ;
 - de andere leden van de landelijke politie, wat betreft de inhouding van wedde en schorsing voor ten hoogste één maand : art. 296 § 1, lid 2 ;
- de gemeenteraad ten aanzien van :
 - de leden van de landelijke politie, andere dan de hoofdveldwachter en enige veldwachter : art. 296 § 1, lid 1.

Artikel 6

Dit artikel stelt duidelijk dat het niet een hervormingsrecht betreft, maar een goedkeuring of een niet-goedkeuring door de beroepsinstantie.

Even uitdrukkelijk wordt bepaald dat de termijn van 60 dagen binnen dewelke de beroepsinstantie uitspraak dient te doen, begint te lopen de dag nadat het beroepschrift bij de beroepsinstantie is ingekomen. Tevens wordt bepaald dat het door de beroepsinstantie getroffen besluit dient verstuurd aan de betrokkenen binnen dezelfde termijn van zestig dagen zodat niet de in ontvangsneming zelf bepalend is.

HOOFDSTUK IV

Rechten van de verdediging

Artikelen 7 tot 9

Deze artikelen beogen een maximaal respect ten opzichte van de rechten van de verdediging en de objectiviteit in het algemeen voor alle partijen.

Artikel 10

In de context van de commentaar op de artikelen 11, 12 en 13 wordt een gedetailleerde oproepingsprocedure ingesteld.

Artikel 11

Dit artikel garandeert op een gedetailleerde wijze het inzage-recht waarvan sprake in artikel 14, 3°.

Artikel 12

De procedurewaarborgen worden gekristalliseerd in een procesverbaal. Dit artikel beoogt de maximale objectiviteit van dit proces-verbaal. De gemotiveerde eindbeslissing zal uitdrukkelijk rekening houden met dit proces-verbaal.

Artikel 13

Dit artikel kadert in de geest van de algemene economie van het decreet in casu de objectiviteit, de openheid en rechtszekerheid voor alle partijen en de zorgvuldigheidsplicht bij de feitenvinding.

HOOFDSTUK V

Ambtshalve optreden van de Executieve

Artikelen 14 tot 16

Deze artikelen voorzien in het ambtshalve optreden van de Executieve wanneer de gemeenteverheid verzuimt een tuchtstraf op te leggen aan de gemeentesecretaris, de adjunct-gemeentesecretaris of de ontvanger wegens handeldrijven.

De beslissing van de Executieve moet in dat geval aan de betrokkene betekend worden binnen een termijn van 10 werkdagen.

Het is niet meer dan logisch dat dezelfde waarborgen als bij de tuchtprocedure (bvb. horen van betrokkenen, eventueel horen van getuigen,...) ook in dit geval gelden.

HOOFDSTUK VI

Opheffings-, overgangs- en slotbepalingen

Artikel 17 § 1

Ingevolge een opmerking van de Raad van State wordt het decreet van 10 mei 1989 houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen getroffen ten aanzien van de leden van de gemeentepolitie, opgeheven.

Artikel 17 § 2

Door deze opheffingsbepaling worden de corresponderende artikelen uit het decreet van 7 juni 1989 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten, betreffende toezicht op handelingen inzake tuchtmaatregelen, opgeheven, wat niet meer dan normaal is.

Artikel 17 § 3

Paragraaf 3 van dit artikel is bedoeld om discussies te vermijden omtrent de vraag welke toezichtsregeling van toepassing is op handelingen betreffende tucht- en **ordemaatregelen** getroffen voor de datum van inwerkingtreding van dit decreet.

Artikel 18

Teneinde een rechtsvacuüm te vermijden naar aanleiding van het instellen van drie nieuwe tuchtstraffen bij de wet van 24 mei 1991 tot wijziging van de nieuwe gemeentewet wat de tuchtregeling betreft, zijnde de inhouding van wedde, de terugzetting in graad en het ontslag van ambtswege, stelt dit artikel de inwerkingtreding van het decreet vast op dezelfde datum als deze van de inwerkingtreding van bovenvermelde wet.

Indien de inwerkingtreding van dit decreet op een latere datum zou vallen dan 1 september 1991, zijnde de inwerkingtreding van de wet van 24 mei 1991, zou dit betekenen dat met betrekking tot de drie nieuwe tuchtstraffen de regelen van het algemeen administratief toezicht (schorsing en/of vernietiging) dienen toegepast, hetgeen de rechtszekerheid, bij gebrek aan georganiseerd beroep, zeker niet in de hand zou werken.

Brussel,

De Voorzitter van de Vlaamse Executieve,

G. GEENS

***De Gemeenschapsminister van
Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt,***

L. VAN DEN BOSSCHE

VOORONTWERP VAN DECREET

VOORONTWERP VAN DECREET

houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest,
van het administratief toezicht op de handelingen
betreffende tucht- en sommige ordemaatregelen
genomen ten overstaan van het gemeentepersoneel
bedoeld in de nieuwe gemeentewet

DE VLAAMSE EXECUTIEVE,

Op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden
en Openbaar Ambt

Na beraadslaging,

BESLUIT :

De Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt
wordt gelast in naam van de Vlaamse Executieve bij de Vlaamse Raad het ontwerp
van decreet in te dienen waarvan de tekst volgt :

HOOFDSTUK 1

Algemene bepalingen

Artikel 1

Dit decreet regelt een aangelegenheid bedoeld in artikel 107quater van de Grondwet.

Artikel 2

Dit decreet is van toepassing op alle gemeenten van het Vlaamse Gewest, met
uitzondering van de gemeenten opgesomd in artikel 7 van de wetten op het gebruik
van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966, en de gemeente Voeren,
waarvoor het gewest inzake de uitoefening van het toezicht bevoegd is.

HOOFDSTUK II

Mededelingsplicht

Artikel 3

Elke gemeentelijke overheid, die een tuchtstraf oplegt aan een personeelslid, is, op
straffe van nietigheid van het getroffen tuchtstrafbesluit, verplicht het desbetreffend
besluit samen met het volledig tuchtdossier aan de toezichthoudende overheid toe te
zenden op dezelfde datum als de toezending bij een ter post aangetekende brief of de
overhandiging tegen ontvangstbewijs van het tuchtstrafbesluit aan de betrokkene.

Artikel 4

Elke opgelegde tuchtmaatregel kan bij voorraad worden uitgevoerd.

HOOFDSTUK III

Beroepsprocedure

Artikel 5

Tegen de besluiten van de gemeentelijke overheid houdende het opleggen van de tuchtstraf van de waarschuwing en de berisping kan de betrokkene beroep instellen bij de provinciegouverneur.

Artikel 6

Tegen de besluiten van de gemeentelijke overheid houdende het opleggen van de tuchtstraf van de inhouding van wedde, de schorsing, de terugzetting in graad, het ontslag van ambtswege en de afzetting, kan de betrokkene beroep instellen bij de Executieve.

Artikel 7

§ 1. Het beroep bedoeld in de artikelen 5 en 6 wordt door de betrokkene ingesteld binnen een termijn van dertig dagen vanaf de dag na de kennisgeving van het besluit houdende het opleggen van de tuchtstraf.

De instantie die zich over het beroep uitspreekt, beschikt over het hervormingsrecht.

De beroepsinstantie moet zich over het beroep uitspreken en de uitspraak bij aangetekende brief versturen naar de betrokken partijen binnen een termijn van zestig dagen vanaf de dag na het inkomen van het beroep.

§ 2. Bij niet-naleving van deze termijn wordt het besluit van de tuchtoverheid geacht te zijn goedgekeurd.

HOOFDSTUK IV

Ambtshalve optreven van de Executieve

Artikel 8

Indien de gemeenteraad weigert zich uit te spreken over het opleggen van een tuchtstraf aan de secretaris, de adjunct-secretaris en de ontvanger, wordt die bevoegdheid uitgeoefend door de Executieve.

Het besluit van de Executieve wordt binnen de tien werkdagen na de dag van het treffen ervan bij aangetekende brief verzonden aan de betrokken partijen.

Dezelfde waarborgen als in de beroepsprocedure inzake tuchtstraffen zijn op dit artikel van toepassing.

HOOFDSTUK V

Preventieve schorsing

Artikel 9

Elke overheid, die de maatregel van de preventieve schorsing oplegt aan een gemeentelijk personeelslid is, op straffe van nietigheid van het getroffen besluit, verplicht het desbetreffend besluit samen met het volledig dossier aan de toezichthoudende overheid toe te zenden op dezelfde datum als de toezending bij een ter post aangetekende brief of de overhandiging tegen ontvangstbewijs van het besluit aan de betrokkene.

Tegen de besluiten houdende het opleggen van de preventieve schorsing kan de betrokkene beroep instellen bij de provinciegouverneur of de Executieve, naargelang het respectievelijk een gemeentelijke of provinciale overheid is die de preventieve schorsing oplegt.

De beroepsprocedure wordt geregeld overeenkomstig het bepaalde in artikel 7.

Artikel 10

De maatregel van de preventieve schorsing is bij voorraad uitvoerbaar.

HOOFDSTUK VI

Procedurewaarborgen

Artikel 11

Geen uitspraak in beroep, door de provinciegouverneur of de Executieve mag gedaan worden dan nadat aan het personeelslid en aan het gemeentebestuur de gelegenheid werd geboden, gehoord te worden door de toezichthoudende overheid over de ten laste gelegde feiten.

Is die overheid de provinciegouverneur of de vice-gouverneur van Brabant, dan wordt het verhoor afgenomen door een ambtenaar van niveau 1 van de provinciale gouvernements.

Is die overheid de Executieve, dan wordt het verhoor afgenomen door een ambtenaar van niveau 1 van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap, Departement Economie, Werkgelegenheid en Binnenlandse Aangelegenheden, Administratie voor Binnenlandse Aangelegenheden.

Artikel 12

Tijdens het verloop van de procedure mogen de partijen zich laten bijstaan door een verdediger naar hun keuze.

Artikel 13

Voorafgaandelijk aan de hoorzitting wordt een tuchtdossier samengesteld. Het tuchtdossier bevat alle stukken die betrekking hebben op de ten laste gelegde feiten.

Artikel 14

Ten minste twaalf dagen vóór hun verschijning worden de partijen opgeroepen voor de hoorzitting, hetzij bij een ter post aangetekende brief, hetzij door afgifte van de oproepingsbrief tegen ontvangstbewijs.

Bij de oproepingsbrief, gericht aan de instantie die de tuchtstraf heeft opgelegd, wordt een voor eensluidend verklaard afschrift van het beroepschrift toegevoegd.

De oproeping dient melding te maken van :

- 1° plaats, dag en uur van de hoorzitting ;
- 2° het recht van de partijen zich te laten bijstaan door een verdediger van hun keuze ;
- 3° de plaats waar en de termijn waarbinnen het tuchtdossier kan worden ingezien ;
- 4° het recht van het personeelslid de openbaarheid van de hoorzitting te vragen.

Artikel 15

Vanaf de oproeping om gehoord te worden tot en met de dag vóór de dag van verschijning kunnen de partijen en hun verdediger het tuchtdossier raadplegen.

Artikel 16

Van de hoorzitting wordt, op het einde ervan, een proces-verbaal opgemaakt.

Er wordt onmiddellijk voorlezing van gedaan en de betrokkenen worden verzocht het te ondertekenen. De betrokkenen kunnen bij de ondertekening voorbehoud formuleren ; indien een partij weigert te ondertekenen, wordt daarvan melding gemaakt.

Indien een partij schriftelijk afstand heeft gedaan van de hoorzitting of zich niet aangemeld heeft op de hoorzitting, maakt de beroepsinstantie naar gelang het geval een proces-verbaal van afstand of van niet-verschijnen op.

Het proces-verbaal van de hoorzitting, van afstand of van niet-verschijnen bevat de opsomming van alle vereiste procedurehandelingen en vermeldt bij iedere handeling of ze verricht is.

De gemotiveerde eindbeslissing van de bevoegde overheid zal uitdrukkelijk naar het proces-verbaal van de hoorzitting verwijzen.

Artikel 17

De beroepsinstantie zetelt bij het afnemen van het verhoor in de openbaarheid, indien de betrokkene hierom verzoekt.

HOOFDSTUK VII

Vice-gouverneur van Brabant

Artikel 18

Met uitzondering van de in lid twee van artikel 7 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot hervorming der instellingen, gewijzigd bij de wet van 8 augustus 1988, bedoelde gemeenten, worden de in dit decreet aan de provinciegouverneur opgedragen bevoegdheden ten overstaan van de in het Nederlands taalgebied gelegen gemeenten van de provincie Brabant uitgeoefend van Brabant, overeenkomstig de aanwijzing door de Executieve.

HOOFDSTUK VIII

Opheffings- en overgangsbepalingen

Artikel 19

§ 1. In het decreet van 7 juni 1989 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten worden de artikelen 5, 7, 11, 13 en 14 opgeheven.

§ 2. De besluiten genomen voor de inwerkingtreding van dit decreet blijven onderworpen aan de regelen die voor dat tijdstip van kracht waren.

HOOFDSTUK IX

Inwerkingtreding

Artikel 20

Dit decreet treedt in werking op 1 september 1991.

Brussel,

De Voorzitter van de Vlaamse Executieve,

G. GEENS

***De Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden
en Openbaar Ambt,***

L. VAN DEN BOSSCHE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

KONINKRIJK **BELGIE**.
-----ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De **RAAD** VAN STATE, afdeling wetgeving, achtste kamer, op 13 juni 1991 door de Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt verzocht hem, binnen een termijn van ten hooaste drie dagen, van advies te dienen over een voorontwerp van decreet "houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht op de handelingen betreffende tucht- en sommige ordemaatregelen genomen ten overstaan van het gemeentepersoneel bedoeld in de nieuwe **gemeentewet**", heeft op 18 juni 1991 het volgend advies gegeven :

Gelet op de korte termijn die hem voor het geven van zijn advies werd toegemeten, heeft de Raad van State zich moeten bepalen tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

ALGEMENE OPMERKINGEN.

1. Zoals in de algemene toelichting bij het ontwerp wordt gesteld, maken de wijzigingen welke in verband met de tuchtregeling van het gemeentepersoneel in de nieuwe gemeentewet werden aangebracht door de wet van 24 mei 1991 (1), een aanpassing noodzakelijk van de bepalingen die, wat het Vlaamse Gewest betreft, het administratief toezicht regelen op de door de gemeentelijke overheden genomen tuchtmaatregelen. Die bepalingen zijn thans opgenomen in het decreet van 7 juni 1989 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten, inzonderheid in de artikelen 5, 7, 11, 13 en 14 van dat decreet.

De ontworpen regeling reikt echter verder dan de loutere aanpassing van de bestaande decretale bepalingen aan de voornoemde wet van 24 mei 1991 : zoals in de algemene toelichting bij het ontwerp wordt gesteld **"wordt"** (van die noodzakelijk geworden aanpassing) gebruik gemaakt om het

(1) Wet tot wijziging van de nieuwe gemeentewet wat de tuchtregeling betreft (Belgisch Staatsblad 6 juni 1991). Luidens haar artikel 5 treedt deze wet in werking op 1 september 1991.

administratief toezicht op de handelingen betreffende tuchtmaatregelen en sommige ordemaatregelen grondig te herzien?

De bedoelde '*grondige herziening" heeft meer bepaald betrekking op volgende punten :

- Er wordt afgestapt van het procédé van het goedkeuringstoezicht dat tot nog toe gold met betrekking tot de tuchtmaatregelen (althans wat de leden van het gemeentepersoneel betreft die geen deel uitmaken van de stedelijke of landelijke politie), en in de plaats daarvan wordt voorzien in een veralgemeende mogelijkheid voor de betrokken personeelsleden om een beroep in te stellen bij de **provinciegouverneur** of bij de Vlaamse Executieve (naargelang van de ernst van de tuchtmaatregel), welke overheden beschikken over een **"hervormingsrecht"** (artikelen 5 tot 7 en 9, tweede lid, van het ontwerp).

- Een tweede belangrijke nieuwigheid welke door het ontwerp wordt ingevoerd is de in hoofdstuk IV (artikel 8) opgenomen regeling betreffende het **"ambtshalve optreden van de Executieve"** in geval van weigering van de gemeenteraad om zich uit te spreken over het opleggen van een tuchtstraf aan de secretaris, de adjunct-secretaris en de ontvanger.

Met betrekking tot die regeling wordt in de toelichting bij het ontwerp gesteld wat volgt :

"De Executieve **eigent** zich de bevoegdheid toe zelf tuchtstraffen op te leggen aan de gemeentesecretaris, de adjunct-secretaris en de ontvanger. Deze bevoegdheid die tot dusver bestond binnen het raam van het decreet van 7 juni 1989, in hoofde van de gouverneur, ten overstaan van de secretaris en de **adjunct-secretaris** in geval van handel drijven, wordt aan de Executieve opgedragen, ook voor de ontvanger, en niet alleen maar wegens miskenning van het verbod om handel te drijven. Het is duidelijk dat de Executieve hier slechts behoedzaam zal optreden in uiterste **gevallen**".

- Luidens artikel 3 van het ontwerp is de gemeentelijke overheid die een tuchtstraf oplegt aan een personeelslid, op straffe van nietigheid van het getroffen tuchtstrafbesluit, verplicht het desbetreffend besluit samen met het volledig tuchtdossier aan de toezichthoudende overheid toe te zenden. Deze toezending dient te gebeuren op dezelfde datum als de toezending bij een ter post aangetekende brief of de overhandiging tegen ontvangstbewijs van het tuchtstrafbesluit aan de betrokkene.

Dezelfde mededelingsplicht wordt door artikel 9, eerste lid, van het ontwerp opgelegd wat de maatregelen van preventieve schorsing betreft.

Noch uit de tekst van het ontwerp, noch uit de toelichting valt op te maken of de toezichthoudende overheid ten aanzien van de haar aldus meegedeelde beslissingen de in het ontwerp bedoelde toezichtsbevoegdheden kan uitoefenen, ook als er door de betrokken personeelsleden geen beroep wordt ingesteld als bedoeld in de artikelen 5 tot 7 en 9.

- In hoofdstuk VI (artikelen 11 tot 17) ten slotte worden de **"procedurewaarborgen"** geregeld, inzonderheid de verplichting voor de toezichthoudende overheid om het betrokken personeelslid en het gemeentebestuur de gelegenheid te bieden gehoord te worden vooraleer uitspraak wordt gedaan over het ingestelde beroep.

2. In de mate dat het ontwerp voorziet in een veralgemeende toepassing van het **procédé** van de **"herziening na beroep"** en, a fortiori, in zoverre het de Vlaamse Executieve machtigt om ambtshalve sommige tuchtstraffen op te leggen bij verzuim van het gemeentebestuur om zulks te doen, doet het de vraag rijzen of aldus niet de grenzen worden overschreden van wat in de regel kan worden begrepen onder "administratief toezicht op autonome gedecentraliseerde besturen" en of de ontworpen regeling, wat die aspecten betreft, derhalve kan worden ingepast in de bevoegdheid om de organisatie en de uitoefening van het gewoon administratief toezicht te regelen, welke bevoegdheid aan de Gewesten werd toegewezen door artikel 7, eerste lid, a), van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 tot **hervorming** der instellingen.

Algemeen wordt immers aangenomen dat de bevoegdheid inzake het administratief toezicht op de gemeenten, waarvan de autonomie verankerd ligt in de artikelen **31** en **108** van de Grondwet, in beginsel niet het recht omvat om de

beslissingen van het onder toezicht staande gedecentraliseerde bestuur te wijzigen (1).

Weliswaar worden afwijkingen van dat principiële verbod aanvaard teneinde de toezichthoudende overheid toe te staan om op te treden in de plaats van een ondergeschikt bestuur dat weigert zijn wettelijke verplichtingen na te komen (het zogenaamde "vervangend **optreden**") of om, na beroep, haar beslissing in de plaats te stellen van die van het gedecentraliseerde bestuur ("herziening na **beroep**"), doch die maatregelen van dwangtoezicht behoren - omwille van het autonomiebeginsel - beperkt te blijven tot de gevallen waarin het ondergeschikte bestuur een gebonden bevoegdheid heeft, met andere woorden tot de gevallen waarin het optreden van de toezichthoudende overheid uitsluitend tot doel heeft de nakoming van een wettelijke verplichting van het ondergeschikte bestuur te waarborgen en waarin dat vervangend optreden of beslissen niet de uitoefening

-
- (1) Zie A. MAST, A. ALEN en J. DUJARDIN, Overzicht van het Belgisch Administratief Recht, 1989, nr. 83, waar in dit verband het volgende wordt gesteld :

"Hierin is het kenmerkend onderscheid gelegen tussen het administratief toezicht en het hiërarchisch gezag. Wijzigt de hiërarchische overheid de rechtshandeling van een ondergeschikte overheid, dan stelt zij haar eigen beslissing in de plaats van die van het ondergeschikt orgaan. Handelingen van lagere gecentraliseerde bestuursorganen kunnen door die van hogere hiërarchische overheden worden vervangen omdat beide overheden - al heeft de ene meer gezag dan de andere - dezelfde administratieve rechtspersoon vertegenwoordigen. De handelingen van gedecentraliseerde plaatselijke overheden daarentegen kan het centraal of regionaal bestuur, principieel niet door eigen beslissingen vervangen omdat zij de uiting zijn van de bevoegdheid van een andere rechtspersoon".

impliceert van een aan het autonome gedecentraliseerde bestuur toekomende discretionaire bevoegdheid.

De door de artikelen 7 en 8 van het ontwerp aan de toezichthoudende overheden verleende - onbegrensde - bevoegdheid om de door de gemeentebesturen getroffen tuchtmaatregelen te wijzigen of zelfs om in de plaats van die besturen disciplinaire maatregelen ten aanzien van hun personeel te nemen, is duidelijk in strijd met de hiervoren weergegeven beginselen aangezien het hier gaat **om** een discretionaire bevoegdheid bij uitstek van de gemeentebesturen (1).

Bij het onderzoek van de vraag of de in de artikelen 7 en 8 ontworpen regeling kan worden ingepast in de bevoegdheid van de Gewesten inzake het administratief toezicht als bedoeld in artikel 7 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, kan het arrest nr. 73 van 22 december 1988 worden betrokken dat het Arbitragehof heeft gewezen inzake het beroep van de Waalse Gewestexecutieve tot gedeeltelijke

(1) Met betrekking tot de bepalingen van de artikelen 13 en 14 van het voornoemde decreet van 7 juni 1989 die voorzien in de mogelijkheid voor de toezichthoudende overheid om op beroep van leden van de stedelijke of landelijke politie haar beslissing in de plaats te stellen van die van de gemeentebesturen, wordt door **MAST, ALEN en DUJARDIN** (o.c., nr. 93) opgemerkt dat ze "moeilijk overeen te brengen (zijn) met de autonome beslissingsbevoegdheid van de organen van een gedecentraliseerd bestuur" en dat dergelijke regelingen "**een absolute uitzondering (moeten) blijven**".

Er dient overigens te worden opgemerkt dat die bepalingen niet aan de afdeling wetgeving werden voorgelegd.

vernietiging van de wet van 11 februari 1986 op de gemeentepolitie.

Of dat arrest evenwel uitsluitend geeft over de vraag of het ontworpen **toezichtsprocédé** verenigbaar is met het grondwettelijke beginsel van de autonomie van de gemeenten, kan ernstig worden betwijfeld.

In dat arrest heeft het Arbitragehof inzonderheid overwogen :

- dat "**mocht** de nationale wetgever systematisch, ten gunste van publiekrechtelijke en privaatrechtelijke personen, een beroep openstellen bij de nationale administratieve overheid die hij zou aanwijzen, tegen verscheidene toezichthoudende beslissingen van gewestelijke overheden, ... daaruit zou voortvloeien dat de **volheid** van bevoegdheid die bij artikel 7 van de bijzondere wet inzake de uitoefening van het administratief toezicht aan het Gewest wordt toegekend, zou worden herleid tot een eenvoudige controle in eerste **aanleg**" (considerans **6.B.7**, tweede lid):
- dat "**de** voorschriften van artikel 7, uitgelegd in het licht van het autonomiebeginsel, gebieden zulk beroep aan te merken als beroep in het kader van administratief toezicht in de zin van de bijzondere **wet**" (ibidem, derde lid):
- dat "**het** feit dat het beroep ten deze openstaat, niet tegen een maatregel van administratief toezicht **uitgeoe-**

fend op de gemeenteoverheden - zoals dat aanvankelijk was beoogd door de Regering in het voorontwerp van wet dat aan het advies van de Raad van State werd onderworpen - maar tegen beslissingen van gemeenteoverheden zelf, ... niet toestaat een andere oplossing aan te nemen en ... aan dat administratief en niet-jurisdictioneel beroep niet het karakter (ontneemt) van beroep in het kader van **toezicht**" (ibidem, vierde lid):

- dat "het ... trouwens moeilijk denkbaar (is) dat het door de bijzondere wetgever ingestelde regime van toezicht tot gevolg zou hebben dat gemeenteambtenaren voor hun handelingen rekenschap geven aan een administratieve overheid - die geen rechtscollege is - die verschillend is van de overheid die de wettigheid en de overeenstemming met het algemeen belang van diezelfde handelingen moet **beoordelen**" (considerans 6.B.8):
- dat "**het** begrip "administratief toezicht" zich er niet tegen (verzet) dat de overheid haar tuchtrechtelijke beslissing baseert op omstandigheden en belangen eigen aan het personeelslid. Bij het nemen van een tuchtrechtelijke beslissing, het controleren of hervormen ervan, sluiten de wettigheid en het algemeen (belang) niet uit dat die omstandigheden en belangen in aanmerking worden genomen" (considerans 6.B.9);
- dat "**uit** het voorgaande volgt dat het beroep dat ten deze bij een **administratieve** overheid openstaat teneinde een administratieve beslissing te herzien, een toezichthoudend **procédé** is in de zin van artikel 7 van de bijzondere wet.

Aangezien het gaat om een handeling die onder het gewoon administratief toezicht valt, behoren de organisatie van de procedures en de uitoefening van dat toezicht tot de bevoegdheid van het **Gewest**" (considerans 6.B.10).

Hoewel uit de aangehaalde passussen van het arrest duidelijk volgt dat het de nationale wetgever niet langer toekomt, bij het vaststellen van de organieke regelen betreffende de gemeenten, bepalingen aan te nemen die zouden neerkomen op een uitholling van de door artikel 7 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 aan de Gewesten toegewezen bevoegdheden inzake het organiseren en het uitoefenen van het administratief toezicht, heeft het Arbitragehof zich evenwel niet uitgesproken - althans niet expliciet - over de vraag of de Gewesten, bij het organiseren van het administratief toezicht, regelingen kunnen vaststellen die de toezichthoudende overheid toestaan tuchtrechtelijke beslissingen van de gemeentebesturen te hervormen op beroep.

De conclusie uit het vorenstaande blijkt dan ook te moeten zijn dat het ontwerp derwijze zou moeten worden omgewerkt dat aan de toezichthoudende overheden alleen een goedkeuringstoezicht zou worden toegekend (artikel 7) en dat de regeling met betrekking tot het ambtshalve optreden van de Vlaamse Executieve (artikel 8) zou worden beperkt tot het geval waarin de gemeente een wettelijke verplichting weigert na te komen (zie artikel 38 van de nieuwe gemeentewet en artikel 7 van het eerderevermelde decreet van 7 juni 1989).

3. Onverminderd de **hiervoren** gemaakte opmerking met betrekking tot de omwerking van de ontworpen regeling, kan nog worden gesuggereerd de ontworpen bepalingen als volgt logischer in te delen :

- hoofdstuk 1 - Algemene bepalingen : artikelen 1 en 2 (de artikelen 1 en 2 van het ontwerp);
- hoofdstuk II - Mededelingsplicht : artikel 3 (de bepalingen van de artikelen 3 en 9, eerste lid, van het ontwerp);
- hoofdstuk III - Beroep bij de toezichthoudende overheid :
 - artikel 4 (de bepalingen van artikel 7, § 1, eerste lid, en de artikelen 4 en 10 van het ontwerp);
 - artikel 5, § 1 (de bepalingen van de artikelen 5, 6, 9, tweede lid, en 18 van het ontwerp);
 - artikel 5, § 2 (de bepaling van artikel 7, § 1, tweede lid, van het ontwerp),:
 - artikel 6 (de bepalingen van artikel 7, § 1, derde lid, **en § 2**, van het ontwerp);
- hoofdstuk IV - Rechten van de verdediging : artikelen 7 tot 13 (de bepalingen van de artikelen 11 tot 17 van het ontwerp);
- hoofdstuk V - Ambtshalve optreden van de Executieve : artikelen 14 tot 16 (de bepalingen van artikel 8 van het ontwerp, te spreiden over drie artikelen):

- hoofdstuk VI - Opheffings- en overgangsbepalingen : artikelen 17 en 18 (de artikelen 19 en 20 van het ontwerp).

BIJZONDERE OPMERKINGEN.

Artikel 2.

De in fine van dit artikel opgenomen woorden "waarvoor het gewest inzake de uitoefening van het toezicht bevoegd **is**", die verwijzen naar de beperking van de bevoegdheid van het Vlaamse Gewest wat de zes randgemeenten rond Brussel-Hoofdstad en de gemeente Voeren betreft, zijn een loutere herhaling van artikel 7, tweede lid, 2°, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 en dienen derhalve te worden weggelaten.

Artikel 4.

Overeenkomstig het **hiervoren** geformuleerde voorstel betreffende de inrichting van het ontwerp (algemene opmerking 3), zou dit artikel worden samengevoegd met de artikelen 7, § 1, eerste lid, en 10 van het ontwerp.

De ontworpen bepaling zou dan beter als volgt worden geredigeerd :

"Het beroep schorst de beslissing niet".

Artikel 8.

wat het eerste lid van dit artikel betreft, wordt verwezen naar de algemene opmerking 2.

Luidens het derde lid "**(zijn)** dezelfde waarborgen als in de beroepsprocedure inzake tuchtstraffen . . . op dit artikel (sic) van toepassing?

Bedoeld wordt allicht dat het in dit artikel bedoelde besluit van de Executieve slechts kan worden genomen nadat de betrokkene en het gemeentebestuur de gelegenheid hebben gekregen om te worden gehoord (vergelijk artikel 11) en op voorwaarde dat met betrekking tot die hoorzitting de in de artikelen 12 tot 17 bepaalde **procedure-**regelen werden in acht genomen.

De ter zake aan de betrokkenen verleende waarborgen zouden beter expliciet worden uitgeschreven.

Artikel 9.

Luidens het tweede lid kan de betrokkene tegen besluiten waarbij een preventieve schorsing wordt opgelegd door een "provinciale overheid", beroep instellen bij de Executieve,

Uit de combinatie van artikel 311, eerste lid, van de nieuwe gemeentewet, zoals gewijzigd door de voornoemde

wet van 24 mei 1991, met de artikelen 289, 290, 291, 294 en 295 van diezelfde nieuwe gemeentewet, blijkt dat in de ontworpen bepaling alleen kunnen bedoeld zijn de preventieve schorsingen welke de provinciegouverneur kan opleggen aan de hoofdcommissarissen, commissarissen en adjunct-commissarissen van politie en aan de brigadecommissarissen, de hoofdveldwachters en de "enige veldwachters?

Aangezien de wetgever het opleggen van die maatregelen heeft onttrokken aan de bevoegdheid van de gemeenten (en aan de gemeentelijke autonomie), kan het Gewest, op grond van de bevoegdheid die het ontleent aan artikel 7 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980, op die beslissingen geen administratief toezicht organiseren.

In de betrokken bepaling moet derhalve alleen de mogelijkheid worden behouden om bij de provinciegouverneur beroep in te stellen tegen besluiten waarbij de gemeentelijke overheid preventieve schorsingen oplegt.

Om de redenen uiteengezet met betrekking tot het tweede lid, vervange men in het eerste lid **van artikel 9** de woorden "Elke **overheid**" door "**Elke** gemeentelijke overheid?

Wanneer wordt ingegaan op het voorstel om de ontworpen bepalingen te herschikken (algemene opmerking 3), kan het derde lid van artikel 9 worden weggelaten.

Dezelfde opmerking geldt voor artikel 10.

Artikel 11.

Aangezien overeenkomstig artikel 68 van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 elke Executieve haar werkwijze regelt, komt het de decreetgever niet toe te bepalen dat de in het derde lid bedoelde ambtenaar moet behoren tot het "Departement Economie, Werkgelegenheid en Binnenlandse Aangelegenheden, Administratie voor Binnenlandse Aangelegenheden" van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap. De aangehaalde woorden dienen derhalve te worden geschrapt.

Artikel 16.

Men redigere het eerste lid als volgt :

"Op het einde van de hoorzitting wordt een **proces-verbaal opgesteld**".

Hoofdstuk VII - Artikel 18.

Aangezien artikel 18 ertoe strekt de aanwijzing van de gouverneur of de vice-gouverneur van Brabant aan de Executieve over te laten, kan het opschrift van hoofdstuk VII bezwaarlijk alleen van de vice-gouverneur gewagen.

Wanneer wordt ingegaan op de suggestie om de inrichting van het ontwerp om te werken (algemene opmerking 3), zou dat opschrift overigens worden weggelaten.

De redactie van artikel 18 kan, mede gelet op het bepaalde in artikel 2 van het ontwerp, als volgt worden vereenvoudigd :

"Wat de onder de toepassing van dit decreet vallende gemeenten van de provincie Brabant betreft, worden de aan de provinciegouverneur opgedragen bevoegdheden uitgeoefend door degene van de gouverneur en de vice-gouverneur van Brabant die daartoe door de Executieve wordt aangewezen?

Artikel 19.

Aangezien de ontworpen regeling een algemene strekking heeft en onder meer toepassing zal vinden op de tuchtmaatregelen die door de gemeentelijke overheden worden genomen ten aanzien van leden van de stedelijke of landelijke politie, zou ook moeten worden voorzien in de formele opheffing van het decreet van 10 mei 1989 houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen getroffen ten aanzien van de leden van de gemeentepolitie, welk decreet overigens impliciet blijkt te zijn opgeheven door dat van 7 juni 1989.

Men late paragraaf 2 als volgt aanvangen :

"De beslissingen inzake tucht- en ordemaatregelen welke door de gemeenteoverheden werden genomen voor de inwerkingtreding van dit decreet, blijven . . .".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : Jo NIMMEGEERS,

kamervoorzitter,

W . DEROOVER,
Do VERBIEST,

staatsraden,

Fo DE KEMPENEER,
Jo GIJSSELS,

assessoren van de
afdeling wetgeving,

Mevrouw : F. LIEVENS,

griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de **H. J. BAERT**, auditeur,
De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de
H. K. VERMASSEN, referendaris.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

Fo LIEVENS.

J. NIMMEGEERS.

ONTWERP VAN DECREET

ONTWERP VAN DECREET

DE VLAAMSE EXECUTIEVE,

Op de voordracht van de Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt ;

Na beraadslaging,

BESLUIT :

De Gemeenschapsminister van Binnenlandse Aangelegenheden en Openbaar Ambt wordt gelast in naam van de Vlaamse Executieve bij de Vlaamse Raad het ontwerp van decreet in te dienen waarvan de tekst volgt :

HOOFDSTUK 1

Algemene bepalingen

Artikel 1

Dit decreet regelt een aangelegenheid zoals bedoeld in artikel 107 **quater** van de Grondwet.

Artikel 2

Dit decreet is van toepassing op alle gemeenten van het Vlaamse Gewest, met uitzondering van de gemeenten opgesomd in artikel 7 van de wetten op het gebruik van de talen in bestuurszaken, gecoördineerd op 18 juli 1966, en de gemeente Voeren.

HOOFDSTUK II

Mededelingsplicht

Artikel 3

Elke gemeentelijke overheid, die een tuchtstraf of een preventieve schorsing oplegt aan een personeelslid is, op straffe van nietigheid van het getroffen tuchtstrafhesluit verplicht het desbetreffend besluit samen met het volledig tuchtdossier aan de beroepsinstantie toe te zenden.

Deze toezending dient te gebeuren op dezelfde datum als de toezending bij een ter post aangetekende brief of de overhandiging tegen ontvangstbewijs van het tuchtstrafhesluit aan de betrokkene.

HOOFDSTUK III

Beroep bij de toezichthoudende overheid

Artikel 4

Het beroep bedoeld in de artikelen 5 en 6 wordt door de betrokkene ingesteld binnen een termijn van dertig dagen

vanaf de dag na de kennisgeving van het besluit houdende het opleggen van de tuchtstraf of de preventieve schorsing. Het beroep schorst de beslissing niet.

Artikel 5

Tegen de besluiten van de gemeentelijke overheid houdende het opleggen van de tuchtstraf van de waarschuwing en de berisping kan de betrokkene beroep instellen bij de provinciegouverneur .

Tegen de besluiten van de gemeentelijke overheid houdende het opleggen van de tuchtstraf van de inhouding van wedde, de schorsing, de terugzetting in graad, het ontslag van ambtswege, de afzetting en de preventieve schorsing, kan de betrokkene beroep instellen bij de Executieve.

Wat de onder de toepassing van dit decreet vallende gemeenten van de provincie Brabant betreft, worden de aan de provinciegouverneur opgedragen bevoegdheden uitgeoefend door degene van de gouverneur en de vicegouverneur van Brabant die daartoe door de Executieve wordt aangewezen.

Artikel 6

De beroepsinstantie moet zich over het beroep uitspreken en de uitspraak, goedkeuring of niet-goedkeuring van het besluit van de tuchtoverheid, bij aangetekende brief versturen naar de betrokken partijen binnen een termijn van zestig dagen vanaf de dag na het inkomen van het beroep.

H O O F D S T U K I V

Rechten van de verdediging

Artikel 7

Geen uitspraak in beroep, door de provinciegouverneur of de Executieve mag gedaan worden dan nadat aan het personeelslid en aan het gemeentebestuur de gelegenheid werd geboden, gehoord te worden door de toezichthoudende overheid over de ten laste gelegde feiten.

Is die overheid de provinciegouverneur of de vice-gouverneur van Brabant, dan wordt de hoorzitting geleid door een ambtenaar van niveau 1 van de provinciale gouvernementen.

Is die overheid de Executieve, dan wordt de hoorzitting geleid door een ambtenaar van niveau 1 van het Ministerie van de Vlaamse Gemeenschap.

Artikel 8

Tijdens het verloop van de procedure mogen de partijen zich laten bijstaan door een verdediger naar hun keuze.

Artikel 9

Voorafgaandelijk aan de hoorzitting wordt een tuchtdossier samengesteld. Het tuchtdossier bevat alle stukken die betrekking hebben op de ten laste gelegde feiten.

Artikel 10

Ten minste twaalf dagen vóór hun verschijning worden de partijen opgeroepen voor de hoorzitting, hetzij bij een ter post aangetekende brief, hetzij door afgifte van de oproepingsbrief tegen ontvangstbewijs.

Bij de oproepingsbrief, gericht aan de instantie die de tuchtstraf heeft opgelegd, wordt een voor eensluidend verklaard afschrift van het beroepschrift toegevoegd.

De oproeping dient melding te maken van :

1° plaats, dag en uur van de hoorzitting ;

2° het recht van de partijen zich te laten bijstaan door een verdediger van hun keuze ;

3° de plaats waar en de termijn waarbinnen het tuchtdossier kan worden ingezien ;

4° het recht van het personeelslid de openbaarheid van de hoorzitting te vragen.

Artikel 11

Vanaf de oproeping om gehoord te worden tot en met de dag vóór de dag van verschijning kunnen de partijen en hun verdediger het tuchtdossier raadplegen.

Artikel 12

Op het einde van de hoorzitting wordt er een procesverbaal opgemaakt.

Er wordt onmiddellijk voorlezing van gedaan en de **betrokkenen** worden verzocht het te ondertekenen. De betrokkenen kunnen bij de ondertekening voorbehoud formuleren ; indien een partij weigert te ondertekenen, wordt daarvan melding gemaakt.

Indien een partij schriftelijk afstand heeft gedaan van de hoorzitting of zich niet aangemeld heeft op de hoorzitting, maakt de beroepsinstantie naar gelang het geval een procesverbaal van afstand of van niet-verschijnen op.

Het proces-verbaal van de hoorzitting, van afstand of van niet-verschijnen bevat de opsomming van alle vereiste **procedurehandelingen** en vermeldt bij iedere handeling of ze verricht is. De gemotiveerde eindbeslissing van de bevoegde overheid zal uitdrukkelijk naar het proces-verbaal van de hoorzitting verwijzen.

Artikel 13

De beroepsinstantie zetelt bij het afnemen van de hoorzitting in de openbaarheid, indien de betrokkene hierom verzoekt.

HOOFDSTUK V

Ambtshalve optreden van de Executieve

Artikel 14

Indien de gemeenteraad weigert zich uit te spreken over het opleggen van een tuchtstraf aan de secretaris, de adjunct-secretaris en de ontvanger, wegens handel drijven, wordt die bevoegdheid uitgeoefend door de Executieve.

Artikel 15

Het besluit van de Executieve wordt binnen de tien werkdagen na de dag van het treffen ervan bij aangetekende brief verzonden aan de betrokken partijen.

Artikel 16

De waarborgen met betrekking tot de rechten van de verdediging zoals bepaald in hoofdstuk IV moeten mutatis mutandis nageleefd worden door de Executieve bij het ambtshalve optreden bedoeld bij artikel 14.

HOOFDSTUK VI

Opheffings-, overgangs- en slotbepalingen

Artikel 17

§ 1. Het decreet van 10 mei 1989 houdende regeling, voor het Vlaamse Gewest, van het administratief toezicht betreffende sommige tuchtmaatregelen getroffen ten aanzien van de leden van de gemeentepolitie wordt opgeheven.

§ 2. In het decreet van 7 juni 1989 houdende vaststelling, voor het Vlaamse Gewest, van regelen betreffende de organisatie alsook de uitoefening van het administratief toezicht op de gemeenten worden de artikelen 5, 7, 11, 13 en 14 opgeheven.

§ 3. De besluiten inzake tucht- en ordemaatregelen welke door de gemeenteoverheden werden genomen vóór de inwerkingtreding van dit decreet blijven onderworpen aan de regelen die voor dat tijdstip van kracht waren.

Artikel 18

Dit decreet treedt in werking op 1 september 1991.

Brussel, 26 juni 1991.

De Voorzitter van de Vlaamse Executieve,

G. GEENS

***De Gemeenschapsminister van
Binnenlandse Aangelegenheden
en Openbaar Ambt,***

L. VAN DEN BOSSCHE
