Personeelsaspecten bij verzelfstandiging en samenwerking in ontwerp Decreet Lokaal Bestuur (DLB)

Overzicht wettelijke bepalingen - Marijke De Lange 16.04.2021

Pro memorie (niet in de tabel hieronder opgenomen):

* Terbeschikkingstelling statutair personeel van gemeente of OCMW naar vzw of stichting waaraan de gemeente **al dan niet deelneemt** en **belast met taken van gemeentelijk belang**, is mogelijk: art. 185 §1, 6° DLB
* Autonoom gemeentelijk Havenbedrijf: geen specifieke personeelsbepalingen in DLB.

|  | **AGB**  **(art. 231)** | **Vzw, stichting of vennootschap**, belast met taken gemeentelijk belang **(art. 245)** | **Vzw, stichting of vennoot-schap**, niet belast met taken gemeentelijk belang **(art. 386)** | **Intergemeentelijk samenwerkings-verband IGS**  **(deel 3 titel 3)** | **Welzijnsver-eniging W.V.**  **(art. 475)**  opdrachten OCMW en delen personeel | **Autonome verzorgingsinstelling A.V-**  **(art. 496)**  exploitatie ziekenhuis | **Zieken-huis-vereni-ging (art. 501)** | **Vereniging/ vennoot-schap sociale dienst-verlening**  **(art. 508)** | **Woonzorg**  **vereniging of –vennoot-schap**  **(art. 513)** |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Bevoegd bestuurs-orgaan** | Art. 235 §1-236.  RVB, beperkte delegatie mogelijk | *(vzw- of vennootschapswetgeving)* | *(vzw- of vennootschaps-wetgeving* | Art. 404 §2.  RvB **projectv**er., beperkte delegatie mogelijk  Art. 458 §1 derde lid. AV en RvB **dienstverl. en opdrachth. ver.,** ruime delegatie mogelijk | Art. 484 §2.  AV en RvB | Art. 498. “verschillende bestuurs- en beheersorganen”; “bevoegde orgaan” | *(vzw-wetgeving)* | *(vzw- of vennootschaps-wetgeving)* | *(vzw- of vennootschapswetgeving)* |
| **Rechts-positie-regeling** | Art. 239.  Gemeentelijke RPR, gemotiveerd afwijken mogelijk | *(private sector)* | *(private sector)* | Art. 458 §1.  RPR en deontologische code | Art. 488 §1.  RPR OCMW v. gemeente met zetel W.V., gemotiveerd afwijken mogelijk | Art. 499.  RPR OCMW v. gemeente met zetel A.V., gemotiveerd afwijken mogelijk | *(private sector)* | *(private sector)* | *(private sector)* |
| **Salaris-norm** | Art. 239 derde lid.  Referentie = jaarsalaris AD gemeente, gemotiveerd afwijken mogelijk | Art. 247 tweede lid.  Referentie = jaarsalaris AD gemeente, gemotiveerd afwijken mogelijk | **Ontbreekt?** | Art. 458 §2.  Referentie = jaarlijkse bezoldiging Vl. minister-president | Art. 488 §1.  Referentie = jaarsalaris AD grootste gemeente | Art. 500.  Referentie = jaarsalaris AD grootste gemeente | **Ont-breekt?** | **Ontbreekt?** | **Ontbreekt?** |
| **databank** | Art. 301.  Leidend ambtenaar AGB | (*niet voorzien)* | *(niet voorzien)* | Art. 400.  Leidend ambtenaar IGS | Art. 481.  Leidend ambtenaar W.V. | Art. 500.  Leidend amb-tenaar A.V. | *(niet voor-zien)* | *(niet voorzien)* | *(niet voorzien)* |

|  | **AGB**  **(art. 231)** | **Vzw, stichting of vennoot-schap** belastmet taken gemeentelijk belang  **(art. 245)** | **Vzw, stichting of vennoot-schap met sociaal oog-merk**, niet belast met taken gemeentelijk belang  **Maar waarin gemeente wel participeert**  **(art. 386)** | **Intergemeen-telijk samen-werkings-verband**  **(deel 3 titel 3)** | **Welzijns-vereniging**  **W.V.**  **(art. 475)**  opdrachten OCMW en delen personeel | **Autonome verzor-gingsinstel-ling**  **A.V.**  **(art. 496)**  exploitatie ziekenhuis | **Ziekenhuis-vereniging**  **(art. 501)** | **Vereniging/ vennootschap sociale dienst-verlening**  **(art. 508)** | **Woonzorg-vereniging of–vennootschap**  **(art. 513)** |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| **Terbeschik-kingstelling statutairen v. gemeente resp. OCMW naar andere entiteit** | Ja,  art. 185 §1, 1°.  Zie ook  art. 225 §2. | Ja,  art. 185 §1, 1°.  Zie ook  art. 185 §1, 6°, art. 225 §2 en art. 247, 1°. | **Enkel naar vzw** (art. 185 §1, 4°)  **Niet** naar stichting of vennootschap met sociaal oogmerk  art. 386 §2. | Ja, inclusief naar IGS zonder rechts-persoon-lijkheid:  art. 185 §1, 3° en art. 394. | Ja,  art. 185 §1, 2°.  Zie ook art. 488 §4. (nieuw) | Ja,  art. 185 §1, 2°.  Zie ook art. 488 §4. (nieuw) | Ja  art. 185 §1, 2°.  Zie ook art. 505. | Ja,  art. 185 §1, 2°.  Zie ook art. 511/ 512. | Ja,  art. 185 §1, 2°.  Zie ook art. 515. |
| **Overdracht personeel G/O naar andere entiteit** | Ja  art. 185 §3. (nieuw)  + art. 230. | Ja  art. 230.  Zie ook art. 247, eerste lid, 1°. | **Neen,** verbod!  art. 386 §2.  **Uitzondering**: art. 185 §3.  **(verbod ⬄ Europese richtlijn)** | *(Europese richtlijn)*  Art. 185 §3. (nieuw) | Art. 185 §3. (nieuw) +  art. 488 §2  en 488 §3, tweede lid. (ook overname personeel van private partner) | Art. 185 §3. (nieuw) +  art. 500.  Ook overname personeel van private partner | Art. 505. | Art. 511/512. | Art. 515. |
| **Overdracht van andere entiteit naar G/O of derde** | Art. 185 §3. (nieuw)  Bij ontbinding  art. 244.  **(instem-ming per-soneel ⬄ Europese richtlijn)** | *(Europese richtlijn, anders gewone regels werving en selectie)* | *(Europese richtlijn, anders gewone regels werving en selectie)* | Art. 185 §3.(nieuw)  Bij ontbinding dienstverle-nende en opdrachthoudende vereniging art. 425. (vetorecht personeel ⬄ Europese richtlijn) | Art. 185 §3. (nieuw) +  art. 488 §2. (nieuw) (overdracht naar andere welzijnsver-eniging of autonome vereniging)  en art. 488 §3, eerste lid. (overdracht personeel welzijnsvereniging naar OCMW)  + 608/1. Overdracht personeel tussen publiekrechtelijke OCMW-verenigingen zonder vereiste deelgenootschap (nieuw)  Bij ontbin-ding art. 495 §2.  (vetorecht personeel ⬄ Europe-se richtlijn) | Art. 185 §3.(nieuw) +  art. 500.  (idem als bij welzijns-vereniging:  - overdracht naar andere autonome vereniging of welzijnsver-eniging;  - overdracht personeel autonome vereniging naar OCMW;  - overdracht bij ontbinding)  + art. 608/1.  - overdracht personeel tussen OCMW-ziekenhuisverenigingen (publiek/privaat) (nieuw)  - overdracht personeel tussen publiekrechtelijke OCMW-verenigingen zonder vereiste deelgenoootschap. (nieuw)  (vetorecht personeel ⬄ Europese richtlijn) | Art. 608/1. Overdracht personeel tussen publiekrechtelijke en privaatrechtelijke OCMW-verenigingen met ziekenhuisactiviteit (nieuw)  *+ (Europese richtlijn, anders gewone regels werving en selectie)* | *(Europese richtlijn, anders gewone regels werving en selectie)* | *(Europese richtlijn, anders gewone regels werving en selectie)* |

Analyse artikel 608/1, zoals ingevoegd bij Decreet 25 mei 2018, in werking vanaf 1 juni 2018:

§1: Publiek- en privaatrechtelijke OCMW-verenigingen met een ziekenhuisactiviteit (Titel VIII, hoofdstuk 1 & 2) kunnen lid worden van een OCMW-vereniging of van een andere rechtspersoon zonder winstoogmerk (meestal vzw). Daarbij kan personeel en infrastrctuur worden overgedragen of ter beschikking gesteld worden.

§2. Personeel van een OCMW of van een publiekrechtelijke OCMW-vereniging dat of die lid is van een publiekrechtelijke OCMW-vereniging kan door die laatste worden overgenomen. Overplaatsing gebeurt in gelijk(waardig)e graad, met behoud bezoldiging en geldelijke anciënniteit. Gouverneur doet uitspraak over betwistingen hierover.

§3. Personeel van een publiekrechtelijke OCMW-vereniging kan worden overgenomen door een OCMW dat deelgenoot is. Er kan afgesproken worden dat het personeel de bezoldiging, anciënniteit, sociale zekerheid en verworven rechten behoudt.

§4. Mits bepaling in de RPR van de publiekrechtelijke OCMW-vereniging kan statutair personeel ter beschikking worden gesteld van een andere publiekrechtelijke OCMW-vereniging. Die terbeschikkingstelling is tijdelijk en moet in een overeenkomsmt tussen beide publiekrechtelijke OCMW-verenigingen. De aanstellende overheid beslist over de individuele terbeschikkigstelling.

Anders gezegd:

* Tussen OCMW-verenigingen met ziekenhuisactiviteit kan personeel ter beschikking gesteld of overgenomen worden, of het nu om privaatrechtelijke of publiekrechtelijke OCMW-verenigingen gaat. *(MDL: terbeschikkingstelling zal moeten beperkt worden tot ‘statutair personeel’, aangezien de Vlaamse overheid niet bevoegd is om terbeschikkingstellingen van contractueel personeel te regelen (arbeidsrecht)). (MDL: in zoverre het gaat om de terbeschikkingstelling van statutair personeel gaat het volgens mij om een overbodige bepaling: zie artikel 185 §1, 2° DLB). De overname van personeel tussen publiekrechtelijke en privaatrechtelijke OCMW-verenigingen met een ziekenhuisactiviteit = NIEUW.*
* Overdracht personeel tussen publiekrechtelijke OCMW-verenigingen mogelijk *(MDL: is volgens mij een nuttige bepaling in die zin dat de ene publiekrechtelijke OCMW-vereniging geen deelgenoot van de andere moet zijn – cf. artikel 488 §2 en artikel 500 DLB)*
* Overdracht personeel tussen OCMW en publiekrechtelijke OCMW-vereniging mogelijk wanneer OCMW deelgenoot is. *(MDL: overbodige bepaling want is al vervat in artikel 185 §3 DLB).*
* Terbeschikkingstelling statutair personeel tussen publiekrechtelijke OCMW-verenigingen. *(MDL: overbodige bepaling want is al vervat in artikel 185 §1, 5° DLB).*