DB.

21-12-1975
Coordination

C

L.12.424/2.

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat à la fonction publique, le 4 novembre 1975, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif au recrutement des agents dans les organismes d'intérêt public soumis à l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public", a donné le 24 novembre 1975 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 4e november 1975 door de Staatssecretaris voor Openbaar Ambt verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de werving van personeelsleden in de instellingen van openbaar nut onderworpen aan het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut", heeft de 24e november 1975 het volgend advies gegeven :

22 XII 1975

I. OBJET ET FONDEMENT DU PROJET.

Le projet tend notamment à assurer l'exécution de l'article 51 de la loi du 28 novembre 1973 relative aux propositions budgétaires 1973-1974, dont le Conseil d'Etat a longuement analysé la portée dans son avis L.11.991/2, sur un projet d'arrêté royal devenu l'arrêté royal du 7 mars 1974 relatif au recrutement des agents dans les administrations et les autres services des ministères.

Il trouve également son fondement dans l'article 11 de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'utilité publique, modifié par l'arrêté royal n° 4 du 18 avril 1967 et par la loi du 30 juin 1975.

De manière plus précise, le projet tend :

I. à subordonner toutes les décisions de recrutement à des autorisations préalables, pour lesquelles il établit des règles de compétence et de procédure (article 51, § 4, de la loi et chapitre Ier du projet);

II. à élargir, sous réserve de certaines dérogations, l'intervention du secrétaire permanent au recrutement dans toutes les opérations de recrutement (article 51, § 3, de la loi et chapitre II du projet);

.../...

III. à déterminer pour certains recrutements des modes de constatation ainsi que la mise en oeuvre de la nullité de plein droit dont l'article 51 de la loi frappe "tout recrutement effectué en méconnaissance de cet article ou des arrêtés pris en exécution de cet article" (article 51, § 5, de la loi et chapitre III du projet).

Toutefois sont exclues du champ d'application de l'arrêté royal en projet certaines catégories de personnes dont la loi impose le recrutement. Il s'agit des articles 20 et 21 de la loi du 16 avril 1963 relative au reclassement social des handicapés et de l'article 117, § 5 de la loi du 9 août 1963 instituant et organisant un régime d'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité, modifié par la loi du 24 décembre 1963.

II. EXAMEN DU PROJET.

A. Intitulé.

Le champ d'application de l'arrêté en projet étant déterminé à l'article 1er, l'intitulé pourrait être rédigé comme suit :

"Arrêté royal relatif au recrutement des agents de certains organismes d'intérêt public".

.../...

B. Préambule.

1. L'alinéa 1er du préambule doit être rédigé comme suit :

"Vu la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public, notamment l'article 11 modifié par l'arrêté royal n° 4 du 18 avril 1967 et par la loi du 30 juin 1975".

2. L'alinéa 4 du préambule doit être rédigé comme suit :

"Vu la loi du 9 août 1963 instituant et organisant un régime d'assurance obligatoire contre la maladie et l'invalidité, notamment l'article 117, § 5, modifié par la loi du 24 décembre 1964".

3. Il ressort du préambule ainsi que des explications fournies au Conseil d'Etat que le Gouvernement a sollicité l'avis des organes de gestion de tous les organismes dont les agents devront être recrutés selon les règles établies par le futur arrêté, sans se préoccuper de la question de savoir si cette consultation était requise ou non. L'on ne pourra donc pas tirer argument des consultations non obligatoires auxquelles il a été procédé, pour en déduire qu'elles étaient nécessaires et pour les imposer dans l'avenir en cas de modifications ultérieures apportées à l'arrêté en projet.

.../...

Sous le bénéfice de cette observation, il y a lieu de relever que la Caisse spéciale de compensation pour allocations familiales en faveur des travailleurs de l'industrie diamantaire est administrée par un conseil d'administration et non par un conseil de gestion et que le Fonds national de reclassement social des handicapés est administré par un conseil de gestion et non par un comité de gestion.

C. Dispositif.

Le texte du projet ne soulève pas d'observations.

En ce qui concerne l'article 15, le Ministre attire l'attention du Conseil d'Etat sur la compétence attribuée au Secrétaire permanent au recrutement pour donner congé à des agents en respectant le délai de préavis requis.

Cette compétence ne va pas à l'encontre de la loi du 25 avril 1963 sur la gestion des organismes d'intérêt public, de securité sociale et de prévoyance sociale.

Au surplus, il serait illogique de donner à l'autorité compétente pour nommer, le pouvoir de constater la nullité de ses propres nominations.

I. ONDERWERP EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP.

Het ontwerp strekt onder meer tot uitvoering van artikel 51 van de wet van 28 november 1973 betreffende de budgettaire voorstellen 1973-1974, waarvan de strekking door de Raad van State uitvoerig besproken is in zijn advies L. 11.991/2 over een ontwerp van koninklijk besluit waaruit is voortgekomen het koninklijk besluit van 7 maart 1974 betreffende de werving van personeelsleden in de besturen en andere diensten van de ministeries.

Het ontleent zijn rechtsgrond ook aan artikel 11 van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, gewijzigd bij het koninklijk besluit nr. 4 van 18 april 1967 en bij de wet van 30 juni 1975.

Meer bepaald strekt het ontwerp om :

I. alle wervingsbeslissingen afhankelijk te maken van voorafgaande machtigingen, waarvoor het bevoegdheids- en procedureregelen vaststelt (artikel 51, § 4, van de wet en hoofdstuk I van het ontwerp);

II. onder voorbehoud van bepaalde afwijkingen het optreden van de Vaste Wervingssecretaris voor alle wervingsverrichtingen te verruimen (artikel 51, § 3, van de wet en hoofdstuk II van het ontwerp);

.../...

III. voor sommige aanwervingen te bepalen op welke wijze wordt vastgesteld en toegepast de nietigheid van rechtswege welke artikel 51 van de wet legt op "elke aanwerving welke geschiedt met miskenning van dit artikel of van de ter uitvoering ervan genomen besluiten" (artikel 51, § 5, van de wet en hoofdstuk III van het ontwerp).

Buiten de werkingssfeer van het ontworpen koninklijk besluit vallen echter bepaalde categorieën van personen wier werving door de wet wordt opgelegd. Het gaat om de artikelen 20 en 21 van de wet van 16 april 1963 betreffende de sociale reclassering van de minder-validen en artikel 117, § 5, van de wet van 9 augustus 1963 tot instelling en organisatie van een regeling voor verplichte ziekte- en invaliditeitsverzekering, gewijzigd bij de wet van 24 december 1963.

II. ONDERZOEK VAN HET ONTWERP.

A. Opschrift.

Aangezien de werkingssfeer van het ontwerpbesluit is bepaald in artikel 1, kan het opschrift als volgt worden geredigeerd :

"Koninklijk besluit betreffende de werving van de personeelsleden van sommige instellingen van openbaar nut".

.../...

B. Aanhef.

1. Het eerste lid van de aanhef moet als volgt worden geredigeerd :

"Gelet op de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, inzonderheid op artikel 11, gewijzigd bij het koninklijk besluit nr. 4 van 18 april 1967 en bij de wet van 30 juni 1975".

2. Het vierde lid van de aanhef moet als volgt worden geredigeerd :

"Gelet op de wet van 9 augustus 1963 tot instelling en organisatie van een regeling voor verplichte ziekte- en invaliditeitsverzekering, inzonderheid op artikel 117, § 5, gewijzigd bij de wet van 24 december 1964".

3. Uit de aanhef en uit de aan de Raad van State verstrekte inlichtingen blijkt, dat de Regering het advies gevraagd heeft van de beheersorganen van alle instellingen waarvan de personeelsleden zullen moeten worden aangeworven volgens de regels van het toekomstige besluit, zonder zich af te vragen of die raadpleging al dan niet vereist was. Uit het feit dat die niet verplichte raadplegingen toch hebben plaatsgehad, zal dus niet mogen worden afgeleid dat ze wel noodzakelijk waren en dat ze dus in de toekomst, bij latere wijziging van het ontwerp-besluit, verplicht zouden zijn.

.../...

Onder voorbehoud van deze opmerking dient erop te worden gewezen dat de Bijzondere Verrekenkas voor gezinsvergoedingen ten bate van de arbeiders der diamantnijverheid wordt beheerd door een "beheerraad" en niet door een beheerscomité en dat het Rijksfonds voor sociale reclassering van de minder-validen wordt beheerd door een "raad van beheer" en niet door een beheerscomité.

C. Artikelen.

Bij de tekst van het ontwerp zijn geen opmerkingen te maken.

In verband met artikel 15 vestigt de Minister de aandacht van de Raad van State op de bevoegdheid die aan de Vaste Wervingssecretaris wordt verleend om personeelsleden te ontslaan met inachtneming van de voorgeschreven opzeggingstermijn.

Die bevoegdheid druist niet in tegen de wet van 25 april 1963 op het beheer van de instellingen van openbaar nut voor maatschappelijke zekerheid en sociale voorzorg.

Bovendien zou het onlogisch zijn aan de benoemende overheid de bevoegdheid te verlenen om de nietigheid van haar eigen benoemingen vast te stellen.

La chambre était composée de

Messieurs : J. MASQUELIN, président,

H. ROUSSEAU, conseillers d'Etat,
J. van den BOSSCHE, staatsraden,

P. DE VISSCHER, assesseurs de la section de législation,

C. DESCHAMPS, bijzitters van de afdeling wetgeving,

R. VAN HAECKE, greffier.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J. van den BOSSCHE.

Le rapport a été présenté par M. C. MENDIAUX, auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

R. VAN HAECKE.

De kamer was samengesteld uit

de Heren voorzitter,

griffier.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. van den BOSSCHE.

Het verslag werd uitgebracht door de H. C. MENDIAUX, auditeur.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J. MASQUELIN.