12 01. 1976

YC. - 1 - L. 12.462/1.

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 17e december 1975 door de Minister van Middenstand verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van het statuut van de algemeen beheerder, de adjunct-algemeen beheerder, de directeur-generaal, de secretaris en de directeurs van het Economisch en Sociaal Instituut voor de Middenstand", heeft de 23e december 1975 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Classes moyennes, le 17 décembre 1975, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "fixant le statut de l'administrateur général, de l'administrateur général adjoint, du directeur général adjoint, du directeur général, du secrétaire et des directeurs de l'Institut économique et social des Classes moyennes", a donné le 23 décembre 1975 l'avis suivant :

12-1-76

Opschrift.

Aangezien enkel in de Franse versie van het opschrift melding gemaakt wordt van "du directeur général adjoint" schrappe men deze woorden in deze versie.

Hoofdstuk I.

In plaats van "Benoemingsvoorwaarden en organieke rang" ware het beter het opschrift van hoofdstuk I te vervangen door "Algemene bepalingen".

Artikel 1.

In artikel 1, § 1, schrijve men in de Franse tekst : "à l'administrateur général adjoint, au directeur général, au secrétaire et aux directeurs ...".

De inleidende volzin van § 2 ware beter gesteld als volgt :

.../...

"Niemand kan benoemd worden tot een der in § 1 vermelde betrekkingen mits aan de volgende vereisten voldaan is : ...".

In § 2, 6°, vervange men "Administratieve Gezondheidsdienst" door "Sociaal-Medische Rijksdienst" overeenkomstig de terminologie van het koninklijk besluit van 1 augustus 1975.

Omdat de Sociaal-Medische Rijksdienst ressorteert onder de Minister van Volksgezondheid, ware het geraden, met het oog op een behoorlijk bestuur, dat deze Minister dit besluit medevoordraagt en medeondertekent.

Volgens het tweede lid van § 2 zijn de bepalingen gesteld onder 5° en 6° van het eerste lid "niet van toepassing op de ambtenaren die deze betrekkingen bekleden op het ogenblik van de inwerkingtreding van dit statuut". Naar luid van artikel 24 van het ontwerp treedt het ontwerp-statuut op 1 januari 1976 in werking.

De geldigheid van benoemingen die op regelmatige wijze vóór 1 januari 1976 zijn geschied kan niet beïnvloed worden door benoemingsvoorwaarden die achteraf worden gesteld. Indien het de bedoeling is met het tweede lid zodanige situatie te "regulariseren", is de bepaling overbodig.

.../...

Mocht evenwel de bedoeling van de Regering zijn alle huidige titularissen van de in het ontwerp bedoelde betrekkingen voor de toekomst en naar aanleiding van een nieuwe benoeming in een hogere betrekking van de toelaatbaarheidsvereisten als bedoeld in genoemd 5° en 6° vrij te stellen, dan dient de tekst duidelijker te worden gesteld en moet hij zijn plaats vinden in fine van het ontwerp, onder een apart hoofdstuk : "Overgangsmaatregelen".

§ 3. Deze bepaling ware beter gesteld als volgt :

"De betrekkingen van directeur-generaal, secretaris en directeur worden bij bevordering verleend, overeenkomstig de regels vastgesteld bij het statuut van het Rijkspersoneel".

Het komt de Raad van State voor dat een eenvoudige verwijzing naar de regels vastgesteld in het statuut van het Rijkspersoneel op moeilijkheden zal stuiten; bedoeld zijn waarschijnlijk de koninklijke besluiten van 2 oktober 1937 en 7 augustus 1939.

Welnu, in die besluiten is voorzien in regels die niet dadelijk toepasselijk zijn in casu; men denke bijvoorbeeld aan de regels betreffende de beoordeling en de tussenkomst van de directieraad.

.../...

Artikelen 3, 4 en 5.

Gelet op het bepaalde in artikel 6 van het ontwerp zijn de bepalingen van de artikelen 3, 4 en 5 overbodig.

Artikel 6.

In artikel 6 mogen de woorden "bij analogie" geschrapt worden.

Artikel 7.

Artikel 7 bevat vijf van de tien in artikel 77 van het statuut van het Rijkspersoneel voorkomende tuchtstraffen. Niet overgenomen worden terechtwijzing en berisping, inhouding van wedde, overplaatsing bij tuchtmaatregel en tuchtschorsing.

De inleidende volzin ware bondiger gesteld als volgt : "De tuchtstraffen zijn : ".

Artikel 8.

Artikel 8 leze men als volgt :

"Voor al de leidende ambtenaren, andere dan de algemeen beheerder, wordt de blaam uitgesproken door de algemeen beheerder. De andere tuchtstraffen worden door de raad van beheer voorgesteld op verslag van de algemeen beheerder en door de Koning uitgesproken.

.../...

Ten aanzien van de algemeen beheerder wordt de blaam door de raad van beheer uitgesproken. De andere tuchtstraffen worden door de raad van beheer voorgesteld en door de Koning uitgesproken".

Artikel 9.

In artikel 9, eerste lid, schrappe men de woorden "voorzien bij artikel 7, 2°, van onderhavig besluit".

In het tweede lid schrappe men de woorden "voorzien bij artikel 7, 3°, van onderhavig besluit".

Artikel 13.

Naar luid van artikel 13 vervalt de tuchtvordering zes maanden nadat de ten laste gelegde fout werd vastgesteld. Het is niet duidelijk of hiermede de verjaring van de uitoefening van de tuchtvordering dan wel de verjaring van het ten laste gelegde feit wordt bedoeld.

Artikel 14.

Gelet op het feit dat het personeel van het Economisch en Sociaal Instituut voor de Middenstand niet onder de toepassing valt van het syndicaal statuut

als in het koninklijk besluit van 20 juni 1955 vastgesteld, is het geraden in artikel 14 te schrijven : "... of door een afgevaardigde van een door de Minister van Middenstand erkende vakorganisatie".

Men vervange bovendien de woorden "of ondervraagd" door ", minstens behoorlijk opgeroepen".

Artikel 15.

Voorgesteld wordt :

"Tegen de tuchtstraf door de algemeen beheerder opgelegd met toepassing van artikel 8, eerste lid, kan binnen tien volle dagen vanaf de betekening, beroep ingesteld worden bij de raad van beheer, die beslist binnen de maand na ontvangst van het beroep.

Tegen de tuchtstraf door de raad van beheer opgelegd met toepassing van artikel 8, tweede lid, kan binnen tien volle dagen vanaf de betekening, beroep ingesteld worden bij de Minister, die beslist binnen de maand na ontvangst van het beroep".

Artikel 16.

Voorgesteld wordt :

"De algemeen beheerder stelt bij een ter post aangetekende brief de betrokkene in kennis van de handeling die hem wordt ten laste gelegd en roept hem tevens op om hem dienaangaande te horen.

Met deze betekening wordt de tuchtprocedure ingezet.

.../...

De tuchtprocedure ten opzichte van de algemeen beheerder wordt op dezelfde wijze ingezet door een brief ondertekend door de voorzitter van de raad van beheer".

Artikel 18.

In artikel 18 wordt verwezen naar "de gewijzigde bepalingen van het koninklijk besluit van 8 april 1965 .....".

Die verwijzing is te vaag om in een normatieve tekst te worden opgenomen.

Artikel 20.

De inleidende zin van artikel 20 zou beter luiden als volgt : "Tot definitieve ambtsneerlegging geven aanleiding : ...".

Artikel 22.

Wat het ontslag van ambtswege betreft zij opgemerkt, dat de vier in artikel 22 vermelde omstandigheden letterlijk aan artikel 112 van het statuut voor het Rijkspersoneel werden ontleend. Niet overgenomen werden de volgende omstandigheden :

.../...

a) ambtenaren die niet regelmatig benoemd werden (artikel 112, 1°);

b) zij die artikel 9, eerste lid, van het statuut overtreden (artikel 112, 5°; dit heeft betrekking op staatsgevaarlijke activiteiten);

c) zij die zich, zonder geldige reden, niet naar de bepalingen van artikel 111 gedragen (artikel 112, 6°; dit slaat op disponibiliteit);

d) zij die de standplaatsverplichting niet nakomen;

e) zij die lijden aan een vroegtijdige invaliditeit die onder door de wet bepaalde voorwaarden behoorlijk is vastgesteld en waardoor zij niet meer in staat zijn om hun ambt volledig, geregeld en onafgebroken uit te oefenen.

Ook de definitief vastgestelde beroepsongeschiktheid en de afzetting om tuchtredenen (artikel 114, 2° en 4° van het statuut van het Rijkspersoneel) worden niet vermeld.

Artikel 23.

Om mogelijke onzekerheid te voorkomen omtrent de toepassing van bestaande of mogelijke wijzigingen van het koninklijk besluit van 12 mei 1927, gewijzigd bij koninklijk besluit van 16 juni 1971, verdient het aanbeveling artikel 23 te stellen als volgt : "... onder de voorwaarden als voor het Rijkspersoneel bepaald".

Intitulé.

La mention du directeur général adjoint, qui ne figure que dans la version française de l'intitulé, doit être supprimée.

Chapitre Ier

L'intitulé du chapître 1er "Des conditions de nomination et du rang organique" serait mieux remplacé par "Dispositions générales".

Article 1er.

A l'article 1er, § 1er, il convient d'écrire : "à l'administrateur général adjoint, au directeur général, au secrétaire et aux directeurs ...".

La phrase liminaire du § 2 gagnerait à être rédigée comme suit : "Nul ne peut être nommé à l'un des emplois visés au § 1er s'il ne remplit les conditions suivantes : ...".

Au § 2, 6°, il y a lieu, conformément à la terminologie adoptée par l'arrêté royal du 1er août 1975, de remplacer la dénomination "Service de santé administratif" par celle de "Office médico-social de l'Etat".

.../...

Etant donné que l'Office médico-social de l'Etat ressortit au Ministre de la Santé publique, il se recommanderait, par souci d'une bonne administration, d'associer ce Ministre à la proposition et au contreseing de l'arrêté en projet.

Aux termes de l'alinéa 2 du § 2, les dispositions prévues au 5° et au 6° de l'alinéa 1er "ne s'appliquent pas aux fonctionnaires, titulaires desdits emplois, au moment de la mise en vigueur du présent statut". En vertu de l'article 24 du projet, le statut projeté entrera en vigueur à la date du 1er janvier 1976.

La validité des nominations intervenues régulièrement avant le 1er janvier 1976 ne peut être affectée par des conditions de nomination établies par la suite. Si l'alinéa 2 vise à "régulariser" pareille situation, il est superflu.

Si toutefois l'intention du Gouvernement était de faire en sorte que, pour l'avenir et à l'occasion d'une nouvelle nomination à un emploi supérieur, tous les titulaires actuels des emplois mentionnés dans le projet soient dispensés des conditions de nomination visées au 5° et au 6° précités, le texte devrait être précisé et trouverait mieux sa place à la fin du projet, sous un chapitre distinct intitulé "Mesures transitoires".

.../...

§ 3. Cette disposition gagnerait à être rédigée comme suit :

"Les emplois de directeur général, de secrétaire et de directeur sont conférés par voie d'avancement, conformément aux règles établies par le statut des agents de l'Etat".

Le Conseil d'Etat craint toutefois qu'une simple référence aux règles du statut des agents de l'Etat ne soit source de difficultés; la référence doit sans doute s'appliquer aux arrêtés royaux des 2 octobre 1937 et 7 août 1939.

Or, ces arrêtés contiennent des règles qui ne sont pas directement applicables en l'espèce; il n'est qu'à songer, par exemple, aux dispositions relatives au signalement et à l'intervention du Conseil de direction.

Articles 3, 4 et 5.

Eu égard à la disposition de l'article 6 du projet, les articles 3, 4 et 5 sont superflus.

.../...

Article 6.

A l'article 6, les mots "par analogie" peuvent être omis.

Article 7.

L'article 7 retient cinq des dix peines disciplinaires portées par l'article 77 du statut des agents de l'Etat. Ne sont pas repris le rappel à l'ordre, la réprimande, la retenue de traitement, le déplacement disciplinaire et la suspension disciplinaire.

La phrase liminaire serait rédigée plus succinctement comme suit : "les peines disciplinaires sont : "

Article 8.

La rédaction suivante est proposée pour cet article :

"A l'égard de tous les fonctionnaires dirigeants autres que l'administrateur général, le blâme est prononcé par l'administrateur général. Les autres peines disciplinaires sont proposées par le conseil d'administration sur rapport de l'administrateur général et prononcées par le Roi.

A l'égard de l'administrateur général, le blâme est prononcé par le conseil d'administration. Les autres peines disciplinaires sont proposées par le conseil d'administration et prononcées par le Roi".

.../...

Article 9.

A l'article 9, alinéa 1er, il y a lieu de supprimer les mots "prévue à l'article 7, 2°, du présent arrêté".

A l'alinéa 2, on omettra de même les mots "prévue à l'article 7, 3°, du présent arrêté".

Article 13.

Aux termes de l'article 13, l'action disciplinaire s'éteint six mois après que l'acte fautif aura été constaté. Il n'apparaît pas clairement si c'est la prescription de l'exercice de l'action disciplinaire ou la prescription de l'acte fautif qui est ainsi visée.

Article 14.

Le personnel de l'Institut économique et social des Classes moyennes n'étant pas soumis au statut syndical établi par l'arrêté royal du 20 juin 1955, il est recommandé d'écrire à l'article 14 : "... ou d'un délégué d'une organisation syndicale reconnue par le Ministre des Classes moyennes".

Il y a lieu de remplacer, au surplus, les mots "ou interpellés" par "au moins dûment convoqués".

.../...

Article 15.

La rédaction suivante est proposée :

"Un recours contre la peine disciplinaire infligée par l'administrateur général en application de l'article 8, alinéa 1er, peut être formé dans un délai de dix jours francs à partir de la notification, auprès du conseil d'administration, qui décide dans le mois de la réception de l'acte de recours.

Un recours contre la peine disciplinaire infligée par le conseil d'administration en application de l'article 8, alinéa 2, peut être formé, dans un délai de dix jours francs à partir de la notification, auprès du Ministre, qui décide dans le mois de la réception de l'acte de recours".

Article 16.

Il est proposé de rédiger cet article comme suit :

"L'administrateur général fait connaître à l'intéressé, par lettre recommandée à la poste, l'acte qui lui est reproché et le convoque, par la même occasion, aux fins de l'entendre sur ce point.

Cette notification ouvre la procédure disciplinaire.

La procédure disciplinaire à l'égard de l'administrateur général est ouverte, de la même manière, par une lettre signée par le président du conseil d'administration".

.../...

Article 18.

L'article 18 se réfère "aux dispositions modifiées de l'arrêté royal du 8 avril 1965 ...".

Cette référence est trop vague pour figurer dans un texte normatif.

Article 20.

La phrase liminaire gagnerait à être rédigée comme suit : "Donnent lieu à cessation définitive des fonctions ...".

Article 22.

En ce qui concerne la démission d'office, il convient d'observer que les quatre cas énoncés à l'article 22 sont repris textuellement de l'article 112 du statut des agents de l'Etat. Ne sont pas repris :

a) le cas des agents dont la nomination n'est pas régulière (article 112, 1°);

b) le cas de ceux qui contreviennent à l'article 9, alinéa 1er, du statut, relatif aux activités constituant un danger pour l'Etat (article 112, 5°);

c) le cas de ceux qui, sans motif valable, ne se conforment pas aux dispositions de l'article 111 relatif à la disponibilité (article 112, 6°);

d) le cas de ceux qui ne se conforment pas à l'obligation de résidence;

e) le cas de ceux qui sont atteints d'une invalidité prématurée dûment constatée, dans les conditions fixées par la loi, et les mettant hors d'état de remplir leurs

.../...

fonctions d'une manière complète, régulière et continue.

De même, ne sont par mentionnées l'inaptitude professionnelle définitivement constatée et la révocation disciplinaire (article 114, 2° et 4° du statut des agents de l'Etat).

Article 23.

Pour écarter toute incertitude quant à l'applicabilité des modifications qui ont été ou viendraient à être apportées à l'arrêté royal du 12 mai 1927, modifié par l'arrêté royal du 16 juin 1971, il est recommandé d'écrire à l'article 23 :"... à la retraite aux conditions prévues pour les agents de l'Etat".

De kamer was samengesteld uit

de Heren : Ch. SMOLDERS, staatsraad, voorzitter,
Messieurs : conseiller d'Etat, président,

A. DEPONDT, staatsraden,
H. COREMANS, conseillers d'Etat,

S. FREDERICQ, bijzitters van de afdeling wetgeving,
F. DE KEMPENEER, assessoren de la section de législation,

E. VAN VYVE, afdelingsgriffier.
greffier de section.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. Ch. SMOLDERS.
Het verslag werd uitgebracht door de H. H. VERHULST, adjunct-auditeur.

La chambre était composée de

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. Ch. SMOLDERS.
Le rapport a été présenté par M. H. VERHULST, auditeur adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

E. VAN VYVE.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

Ch. SMOLDERS.