AD.

CONSEIL D'ETAT - RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
- 1 L-

05-01-1984.

Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.

L. 15.765/2.

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 Ministre des Communications, le 4 octobre 1983, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté ministériel "relatif à la publication des vacances d'emplois à conférer par changement de grade ou par promotion à l'Administration de la Marine et de la Navigation intérieure", a donné le 12 décembre 1983 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 4e oktober 1983 door de Minister van Verkeerswezen verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van ministerieel besluit "betreffende de bekendmaking van vacante betrekkingen door verandering van graad of door bevordering te begeven bij het Bestuur van het Zeewezen en van de Binnenvaart", heeft de 12e december 1983 het volgend advies gegeven :

PREAMBULE.

A l'alinéa ler, il y a lieu d'omettre les mots "modifiée par la loi du 11 juillet 1975,".

DISPOSITIF.

Articles ler et 3, alinéa 3.

A l'alinéa ler de l'article ler, il conviendrait de remplacer les mots "le chef de cette administration" par les mots "le fonctionnaire qui dirige cette administration".

L'alinéa 2 de l'article ler du projet dispose :

"Aux agents qui pour un motif quelconque sont temporairement éloignés du service, il est envoyé un exemplaire de l'avis par lettre recommandée à la poste avec accusé de réception ou cet exemplaire leur est délivré contre remise d'un accusé de réception".

Cette disposition doit être examinée en même temps que celle figurant à l'article 3, alinéa 3, qui prévoit :

"Le délai pour l'introduction des candidatures est fixé dans l'avis de notification de la vacance d'emploi. Ce délai ne comportera jamais moins de cinq jours ouvrables ni plus de quinze jours ouvrables et court à partir du premier jour ouvrable qui suit le jour où l'agent a visé l'avis, ou qui suit le jour où la lettre a été présentée par la poste au domicile de l'agent".

En faisant courir le délai pour l'introduction des candidatures à partir du premier jour ouvrable qui suit le jour où

la lettre a été présentée par la poste au domicile de l'agent et non à partir de la date de l'accusé de réception mentionné à l'article ler, alinéa 2, le projet établit une règle nouvelle qui reprend la solution adoptée par la jurisprudence du Conseil d'Etat, selon laquelle l'agent est tenu, pendant ses congés ou absences, de prendre les mesures nécessaires pour que les documents provenant de son administration puissent lui parvenir dans des délais normaux.

L'article ler, alinéa 2, doit dès lors, malgré les mots "avec accusé de réception", être interprété dans le sens de cette jurisprudence.

Le Ministre des Communications appréciera s'il n'y a pas lieu d'allonger, de manière générale, les délais prévus à l'article 3, alinéa 3, et, en outre, de les aménager en raison de circonstances particulières propres à certains agents (par exemple en cas de mission à l'étranger).

Article 2.

L'article dispose :

"Les conditions de nomination ou de promotion doivent être remplies dans le chef du candidat à la date de l'avis de notification de la vacance d'emploi dont question à l'article ler, sauf si l'avis même mentionne une autre date".

Cette disposition n'a pas trait à la publication des vacances d'emploi. Elle devrait figurer dans un arrêté royal qui serait pris en dérogation au statut des agents de l'Etat. L'arrêté royal du 7 août 1939 organisant le signalement et la carrière des agents de l'Etat prévoit en effet que, pour certains

agents, les conditions doivent être remplies au moment où ils posent leur candidature, tandis que pour la plupart des agents, ces conditions doivent être remplies au moment où ils peuvent être promus.

Il y a lieu, dès lors, d'omettre cet article et de le faire figurer, si l'intention est de prendre des dispositions dérogatoires au statut des agents de l'Etat, dans un arrêté royal motivé et délibéré en Conseil des Ministres.

Article 3 (devenant éventuellement l'article 2).

A l'alinéa 4, il y aurait lieu de remplacer :

- à la première ligne, le mot "comporte" par le mot "indique";
- à la septième ligne, les mots "un exposé" par les mots "l'énoncé"

Article 4 (devenant éventuellement l'article 3).

Suivant cette disposition,

"Le présent arrêté entre en vigueur le ...".

S'il entre dans les intentions du Ministre de ne donner aucun effet rétroactif au projet, il s'indique d'omettre cet article; l'arrêté ministériel entrera en vigueur dix jours après sa publication au Moniteur belge.

.../...

Si, par contre, l'intention du Ministre était de donner au projet une portée rétroactive, l'article 4 du projet (devenant éventuellement l'article 3) ne pourrait être admis que si la rétroactivité n'a pas comme résultat de violer les droits acquis des agents.

AANHEF.

In het eerste lid dienen de woorden "gewijzigd bij de wet van 11 juli 1975," te vervallen.

BEPALEND GEDEELTE.

Artikelen 1 en 3, derde lid.

In het eerste lid van artikel 1 zouden de woorden "het hoofd van dit bestuur" vervangen moeten worden door de woorden "de ambtenaar die de leiding heeft van dat bestuur".

Het tweede lid van artikel 1 van het ontwerp bepaalt :

> "Aan de ambtenaren die om het even welke reden tijdelijk uit de dienst verwijderd zijn, wordt een exemplaar van het bericht toegezonden bij een ter post aangetekende brief met ontvangstmelding of aan de belanghebbende afgegeven tegen ontvangstbewijs".

Die bepaling moet worden onderzocht samen met die van artikel 3, derde lid, hetwelk als volgt luidt :

> "De termijn voor het indienen van de kandidaturen wordt vastgesteld in het bericht van bekendmaking van de vacature. Deze termijn zal nooit minder dan vijf en niet meer dan vijftien werkdagen bedragen, en vangt aan op de eerste werkdag na de dag waarop de ambtenaar het bericht heeft geviseerd of na de dag waarop de brief door de post aan de woonplaats van de ambtenaar is aangeboden".

Doordat het ontwerp de termijn voor het indienen van de kandidaturen laat ingaan op de eerste werkdag na de dag waarop de brief door de post aan de woonplaats van de ambtenaar is aangeboden en niet op de dag van het in artikel 1, tweede lid, vermelde ontvangstbewijs, voert het een nieuwe regel in die de door

de rechtspraak van de Raad van State aangenomen oplossing overneemt, volgens welke de personeelsleden verplicht zijn om tijdens hun verlof of afwezigheid de nodige maatregelen te nemen opdat de stukken die van hun bestuur afkomstig zijn, hen binnen de normale termijnen kunnen bereiken.

Artikel 1, tweede lid, moet dan ook, ondanks de woorden "met ontvangstmelding" in de zin van die rechtspraak worden uitgelegd.

Het is zaak van de Minister van Verkeerswezen om uit te maken of de in artikel 3, derde lid, gestelde termijnen niet over de hele lijn verlengd moeten worden en of ze niet moeten worden aangepast wegens bepaalde bijzondere omstandigheden waarin sommige ambtenaren verkeren (bijvoorbeeld in geval van een opdracht in het buitenland).

Artikel 2.

Artikel 2 bepaalt :

> "De voorwaarden voor benoeming of bevordering moeten in hoofde van de gegadigde vervuld zijn op de datum van het bericht van bekendmaking van de vacante betrekking, waarvan sprake in artikel 1, behoudens wanneer een andersluidende datum in de bekendmaking zelf is vermeld".

Deze bepaling heeft geen betrekking op de bekendmaking van de vacatures. Zij hoort thuis in een koninklijk besluit dat in afwijking van het statuut van het Rijkspersoneel vastgesteld zou worden. Het koninklijk besluit van 7 augustus 1939 betreffende de beoordeling en de loopbaan van het Rijkspersoneel bepaalt immers dat voor sommige personeelsleden de voorwaarden vervuld dienen te zijn op het ogenblik dat zij solliciteren, terwijl voor de meeste personeelsleden die voorwaarden vervuld dienen te zijn op het ogenblik dat zij kunnen worden bevorderd.

.../...

Dat artikel behoort derhalve te vervallen. Mocht het de bedoeling zijn om bepalingen vast te stellen die van het statuut van het Rijkspersoneel afwijken, dan behoort de bepaling te worden opgenomen in een gemotiveerd en in Ministerraad overlegd koninklijk besluit.

Artikel 3 (dat eventueel artikel 2 wordt).

In het vierde lid zouden de volgende woorden vervangen moeten worden :

- in de Franse tekst het woord "comporte" door het woord "indique";

- op de zevende regel de woorden "een uiteenzetting van de titels" door "formuleert zij de aanspraken".

Artikel 4 (dat eventueel artikel 3 wordt).

Die bepaling luidt aldus :

"Dit besluit treedt in werking op ... ".

Indien de Minister het zo bedoelt dat aan het ontwerp geen terugwerkende kracht wordt verleend, behoort dat artikel achterwege te worden gelaten; het ministerieel besluit zal dan in werking treden tien dagen nadat het in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

Mocht de Minister het ontwerp toch willen doen terugwerken, dan zou er tegen artikel 4 van het ontwerp (dat eventueel artikel 3 wordt) alleen dan geen bezwaar zijn als de terugwerking niet tot gevolg heeft dat de door de personeelsleden verkregen rechten worden geschonden.

La chambre était composée de

Messieurs : F. REMION, premier président,
de Heren : eerste voorzitter,

Ch. HUBERLANT, conseillers d'Etat,
P. FINCOEUR, staatsraden,

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

L. MATRAY, assessoren van de afdeling wetgeving,

Madame : M. VAN GERREWEY, greffier,
Mevrouw : griffier.

De kamer was samengesteld uit

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. TAPIE, président de chambre.

Le rapport a été présenté par M. Ch. MENDIAUX, premier auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. TAPIE, kamervoorzitter.

Het verslag werd uitgebracht door de H. Ch. MENDIAUX, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER, LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. VAN GERREWEY. F. REMION.