KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 11e juni 1985 door de Ministers van Onderwijs verzocht hun van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 22 februari 1971 ter uitvoering van de wet van 26 maart 1969 betreffende het pensioen van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel evenals van de studiemeesters-opvoeders van de vrije inrichtingen voor technisch onderwijs", heeft de 27e juni 1985 het volgend advies gegeven :

ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par les Ministres de l'Education nationale, le 11 juin 1985, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 22 février 1971 pris en exécution de la loi du 26 mars 1969 relative à la pension des membres du personnel directeur et enseignant ainsi que des surveillants-éducateurs des établissements libres d'enseignement technique", a donné le 27 juin 1985 l'avis suivant :

AANHEF.

Het ontwerp vindt zijn rechtsgrond in artikel 2 van de wet van 26 maart 1969 betreffende het pensioen van de leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel evenals van de studiemeesters-opvoeders van de vrije inrichtingen voor technisch, zeevaart- of kunstonderwijs, waarvan het opschrift gewijzigd werd door de wet van 15 juni 1970. De verwijzing naar de wet van 29 mei 1959 kan bijgevolg vervallen.

In de verwijzing naar de wet van 26 maart 1969 leze men : "... van de vrije inrichtingen voor technisch, zeevaart- of kunstonderwijs, inzonderheid op artikel 2, gewijzigd bij de wet van 11 juli 1973".

+

Indien het bepaalde in artikel 3 van het ontwerp van aard is de ontvangsten te beïnvloeden of nieuwe uitgaven te doen ontstaan, kan het besluit niet regelmatig worden vastgesteld dan na akkoord van Begroting, in welk geval daarvan melding zal worden gemaakt in de aanhef van het ontwerp.

+

.../...

Aangezien de erkenning van de definitieve benoeming geschiedt met het oog op de latere toekenning van een pensioen, is het een regel van goed bestuur dat het ontwerp mede wordt voorgedragen en ondertekend door de Minister, die voor de pensioenen bevoegd is.

Artikel 1.

Krachtens dit artikel worden in artikel 1, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 22 februari 1971 de woorden "of zijn afgevaardigde" (lees : "of zijn gemachtigde") ingelast na de woorden "de Minister van Nationale Opvoeding".

Worden deze woorden alleen ingevoegd in de inleidende zin van genoemd artikel, dan houdt de wijziging in dat aan de gemachtigde van de Minister de erkenning van de definitieve benoeming van de betrokken personeelsleden kan worden opgedragen onder de voorwaarden vastgelegd in het besluit.

De "Minister van Nationale Opvoeding", wordt evenwel ook vermeld in het 6° van artikel 1, § 1, eerste lid, van hetzelfde koninklijk besluit, dat aan de Minister de bevoegdheid toekend om aan de betrokken personeelsleden, met het oog op hun definitieve benoeming, vrijstelling te verlenen van de geldende leeftijdsgrens.

Volgens de verklaring van de gemachtigde ambtenaar is het niet de bedoeling de uitoefening van dit appreciatierecht aan de gemachtigde van de Minister over te dragen.

.../...

Men beginne artikel 1 dan als volgt :

"In de inleidende zin van artikel 1, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit ...".

Artikel 2.

Artikel 2 wijzigt op twee punten artikel 1, § 2, 2°, van het koninklijk besluit van 22 juli 1971, dat de erkenning regelt van de definitieve benoeming van personeelsleden, in dienst getreden na 31 augustus 1971, "die in het bezit zijn van een bekwaamheidsbewijs dat door de Minister op advies van de daartoe opgerichte commissie beschouwd wordt als voldoende geacht voor groep B".

Het schaft de adviserende commissie af, die volgens de verklaring van de gemachtigde ambtenaar nooit werd ingericht, en maakt het mogelijk dat een door de Minister gemachtigde ambtenaar oordeelt over het voldoende karakter van de voorgelegde bekwaamheidsbewijzen.

Men beginne het artikel als volgt : "In artikel 1, § 2, 2°, van hetzelfde besluit ...".

Artikel 3.

Artikel 3 voegt in artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 22 februari 1971, onder 9°, een bijkomende voorwaarde in voor de erkenning van de definitieve benoeming van de betrokken personeelsleden.

.../...

Logischerwijze dient artikel 3, dat artikel 1, § 1, van het koninklijk besluit van 22 februari 1971 wijzigt, vóór artikel 2 te komen dat artikel 1, § 2, 2°, van hetzelfde besluit wijzigt.

In ieder geval schrijve men in artikel 3 : "In artikel 1, § 1, van hetzelfde koninklijk besluit...".

Door toevoeging van het 9° in artikel 1, § 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 22 februari 1971 moet ook het tweede lid van het artikel, dat op 8° slaat, worden aangepast.

Artikel 4.

Volgens het bepaalde van dit artikel treden de artikelen 1 en 2 van het besluit met terugwerkende kracht in werking met ingang van het schooljaar 1982-1983; artikel 3 - en niet artikel 2, zoals bij vergissing in de Nederlandse tekst is gesteld - werkt terug tot 1 september 1979.

Indien voor artikel 1 de retroactiviteit mag worden aanvaard op grond van de overweging dat het gaat om de overdracht van een gebonden bevoegdheid, kan eenzelfde redenering niet worden aangenhouden voor het bepaalde in artikel 2. Indien de Regering rechtszekerheid wil bekomen voor de beslissingen die over de bekwaamheidsbewijzen door de Minister of zijn gemachtigde met ingang van het schooljaar 1982-1983 zijn genomen, zal hierin, althans voor de voorbije periode, door een wetsbepaling moeten worden voorzien.

.../...

In zover de bepaling van artikel 3 zou kunnen leiden tot een vermindering van de pensioenen die met ingang van 1 september 1979 en voor de bekendmaking van dit besluit zijn toegekend of zouden moeten zijn toegekend, moet worden opgemerkt dat de Koning aan de in aanhef vermelde wetsbepaling niet de bevoegdheid ontleent om voor een voorbije periode regelen vast te stellen met toepassing waarvan retroactief zou kunnen worden afgeweken van de destijds bestaande regeling.

+

In het ontwerp ontbreekt de gebruikelijke uitvoeringsbepaling waarin de Minister wordt aangewezen die met de uitvoering ervan wordt belast.

PREAMBULE.

Le projet trouve son fondement légal dans l'article 2 de la loi du 26 mars 1969 relative à la pension des membres du personnel directeur et enseignant ainsi que des surveillants-éducateurs des établissements libres d'enseignement technique, maritime ou artistique, dont l'intitulé a été modifié par la loi du 15 juin 1970. La référence à la loi du 29 mai 1959 peut dès lors être supprimée.

La référence à la loi du 26 mars 1969 précitée doit se lire comme suit : "... des établissements libres d'enseignement technique, maritime ou artistique, notamment l'article 2, modifié par la loi du 11 juillet 1973".

+

Si les dispositions de l'article 3 du projet sont de nature à influencer les recettes ou à entraîner de nouvelles dépenses, l'arrêté ne peut intervenir régulièrement qu'avec l'accord du Ministre du Budget, et cet accord doit alors être mentionné dans le préambule du projet.

+

Comme l'agrément de la nomination définitive se fait en vue de l'octroi ultérieur d'une pension, il est de bonne administration d'associer à la proposition et au contreseing de l'arrêté en projet le Ministre qui a les pensions dans ses attributions.

.../...

Article 1er.

Aux termes de cet article, les mots "ou son délégué" sont insérés dans l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, de l'arrêté royal du 22 février 1971 après les mots "le Ministre de l'Education nationale".

Si les mots "ou son délégué" sont appelés à s'insérer uniquement dans la phrase introductive de l'article précité, la modification implique que l'agrément de la nomination définitive des membres du personnel intéressés peut être confié au délégué du Ministre aux conditions prévues par l'arrêté.

Or, le Ministre de l'Education nationale est également mentionné au 6° de l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, du même arrêté royal, qui habilite le Ministre à dispenser les membres du personnel intéressés, en vue de leur nomination définitive, des limites d'âge applicables en la matière.

Selon les déclarations du fonctionnaire délégué, l'intention n'est pas de confier l'exercice de ce pouvoir d'appréciation au délégué du Ministre.

L'article 1er du projet devrait dès lors débuter comme suit :

"Dans la phrase introductive de l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, de l'arrêté royal ...,".

.../...

Article 2.

L'article 2 apporte une double modification à l'article 1er, § 2, 2°, de l'arrêté royal du 22 juillet 1971, qui règle l'agrément de la nomination définitive des membres du personnel entrés en fonction après le 31 août 1971 "qui sont porteurs d'un titre considéré par le Ministre comme suffisant du groupe B, sur avis d'une Commission créée à cet effet".

Il supprime la commission consultative, dont le fonctionnaire délégué a déclaré qu'elle n'a jamais été organisée, et il permet de confier à un fonctionnaire délégué à cette fin par le Ministre, le soin d'apprécier si les titres de capacité produits sont suffisants ou non.

L'article devrait commencer comme suit : "A l'article 1er, § 2, 2°, du même arrêté ...".

Article 3.

L'article 3 du projet insère dans l'article 1er, § 1er, de l'arrêté royal du 22 février 1971 un 9° qui prévoit une condition supplémentaire pour l'agrément de la nomination définitive des membres du personnel intéressés.

Logiquement, l'article 3 du projet, qui modifie l'article 1er, § 1er, de l'arrêté royal du 22 février 1971, devrait précéder l'article 2 du projet, qui modifie l'article 1er, § 2, 2°, du même arrêté.

.../...

En tout état de cause, il convient d'écrire à l'article 3 : "A l'article 1er, § 1er, du même arrêté royal ...".

L'adjonction d'un 9° à l'article 1er, § 1er, alinéa 1er, de l'arrêté royal du 22 février 1971 requiert une adaptation de l'alinéa 2 du même article, qui se rapporte à la disposition du 8°.

Article 4.

Cet article prévoit que les articles 1er et 2 de l'arrêté en projet entreront en vigueur, avec effet rétroactif, à partir de l'année scolaire 1982-1983; l'article 3 -et non l'article 2, comme le mentionne erronément le texte néerlandais- rétroagit au 1er septembre 1979.

Si l'effet rétroactif attaché à l'article 1er peut être admis sur base de la considération qu'il s'agit de la délégation d'une compétence liée, l'on ne peut appliquer le même raisonnement aux dispositions de l'article 2. Si le Gouvernement entend assurer la sécurité juridique des décisions prises au sujet des titres de capacité par le Ministre ou par son délégué à partir de l'année scolaire 1982-1983, il faudra y pourvoir, du moins pour la période révolue, par une disposition législative.

Dans la mesure où la disposition de l'article 3 pourrait entraîner une réduction des pensions qui ont été accordées ou devraient l'être à partir du 1er septembre 1979 et avant la publication de l'arrêté en projet, il convient d'observer

que le Roi ne puise pas dans la disposition légale visée au préambule le pouvoir d'établir, pour une période révolue, des règles en application desquelles il pourrait être dérogé avec effet rétroactif au régime qui existait à l'époque.

+

Le projet n'est pas pourvu de l'exécutoire habituel par lequel le Roi désigne le ministre chargé de l'exécution du texte.

De kamer was samengesteld uit

de Heer : H. COREMANS,
Monsieur :

de Heer : J. VERMEIRE,
Monsieur :
Mevrouw : S. VANDERHAEGEN,
Madame :

de Heren : S. FREDERICQ,

Messieurs : G. SCHRANS,

Mevrouw : M. BENARD,
Madame :

La chambre était composée de

kamervoorzitter,
président de chambre,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

assessoren van de afdeling wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

griffier,
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. H. COREMANS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. H. VERHULST, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. H. COREMANS.

Le rapport a été présenté par M. H. VERHULST, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. COREMANS.