ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat aux Postes, Télégraphes et Téléphones, le 15 juin 1987, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "relatif à certains recrutements par contrat, pour assurer des tâches incomplètes ou des renforts imprévus à la Régie des Postes", a donné le 7 juillet 1987 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 15 juni 1987 door de Staatssecretaris voor Posterijen, Telegrafie en Telefonie verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende sommige wervingen bij overeenkomst, voor het verzekeren van onvolledige taken of onvoorziene versterkingen bij de Regie der Posterijen", heeft op 7 juli 1987 het volgend advies gegeven :

OBSERVATION GENERALE.

Le préambule du projet vise, entre autres, l'article 2 de l'arrêté royal n° 56 du 16 juillet 1982 relatif au recrutement dans certains services publics. L'article 3 du projet dispose que les recrutements sont effectués après autorisation de l'inspecteur des Finances.

Le fonctionnaire délégué a confirmé que l'intention des auteurs du projet est de déroger à l'article 2 de l'arrêté royal n° 56 en ce que celui-ci subordonne tous les recrutements à une autorisation préalable du comité ministériel du budget.

L'arrêté royal n° 56 est, aux termes de son article ler, applicable à la Régie des postes.

L'article 2, § 3, 2°, de cet arrêté dispose que :

"De l'accord du Ministre qui a la fonction publique dans ses attributions, le Roi peut déroger aux dispositions du présent chapitre pour fixer le mode d'octroi des autorisations de recrutement :

...

2° de catégories de personnel qu'Il désigne dans les administrations, services et organismes visés à l'article ler".

Si l'intention est bien de dispenser l'autorité chargée de procéder aux recrutements visés par le projet, de l'obligation d'obtenir l'autorisation du comité ministériel du budget, il conviendrait de compléter le dispositif

.../...

de l'arrêté en projet par une disposition faisant expressément application de l'article 2, § 3, de l'arrêté royal n° 56, aux conditions que celui-ci fixe (cfr infra l'observation sous l'article 3 du projet).

+

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

Alinéa 1er.

Mieux vaut écrire :

"Vu la loi du 6 juillet 1971 portant création de la Régie des postes, notamment l'article 1er;".

Alinéa 2.

Le préambule du projet invoque, au titre de fondement juridique, à la fois l'article 8 de l'arrêté royal n° 56 du 16 juillet 1982, précité, et l'article 13, § 1er, de l'arrêté royal n° 437 du 5 août 1986 portant des mesures d' assainissement applicables à la Régie des postes.

Ces deux dispositions permettent au Roi d'organiser des modes de recrutement autres que ceux que prévoient les statuts du personnel.

Elles ne définissent cependant pas dans les mêmes termes le pouvoir qui est ainsi attribué au Roi de déterminer des modes de recrutement dérogatoires.

Contrairement à l'article 8 de l'arrêté royal n° 56, l'article 13, § 1er, de l'arrêté n° 437, ne permet d'engager que du personnel d'exécution contractuel des niveaux 3 et 4 aux fins d'accomplir des tâches incomplètes ou des renforts imprévus; ces agents ne peuvent de surcroît être recrutés que pour des prestations à mi-temps.

Il ressort tant de l'intitulé de l'arrêté en projet que de ses articles 1er et 2 que c'est bien dans cette perspective que les auteurs du projet entendent se placer.

L'article 8 de l'arrêté royal n° 56 définit, quant à lui, de façon plus large le pouvoir attribué au Roi puisque Celui-ci pourra non seulement organiser des modes de recrutement dérogeant aux règles statutaires mais aussi déterminer les cas et les conditions dans lesquels il pourra être recouru à ces modes de recrutement. En revanche, l'accord préalable du Ministre qui a la fonction publique dans ses attributions est expressément requis (1).

L'article 13, § 1er, de l'arrêté royal n° 437 permet à lui seul de donner un fondement juridique suffisant aux dispositions contenues dans le projet soumis à l'avis du Conseil d'Etat.

La référence à l'article 8 de l'arrêté royal n° 56 doit dès lors être omise du préambule.

.../...

---

(1) A été pris sur la base de cette disposition, l'arrêté royal du 28 février 1984 relatif à certains recrutements par contrat à la Régie des postes.

La référence à l'article 2 de cet arrêté doit en revanche être maintenue puisque l'intention des auteurs du projet est de supprimer l'obligation de recueillir l'autorisation du comité ministériel du budget, préalable à tout recrutement.

Alinéa 3.

Il convient d'écrire " ... portant des mesures d'assainissement ..." et " ... l'article 13, § 1er;".

Alinéa 4.

Par souci d'uniformité,il est préférable d'écrire :

"Vu le protocole du comité de secteur VII, daté du 23 janvier 1987;".

Dispositif.

Articles 1er et 2.

Il est proposé de fusionner ces deux articles en un seul, rédigé comme suit :

"Article 1er.-

La Régie des postes peut recruter du personnel contractuel des niveaux 3 et 4 pour assurer des tâches incomplètes ou des renforts imprévus. La durée d'utilisation de ces agents est limitée à une occupation à mi-temps".

.../...

Article 3 (devenant l'article 2).

Conformément à l'observation générale faite ci-dessus, le projet devrait préciser que l'autorisation de recrutement, donnée par l'inspecteur des Finances, remplace celle qui doit être donnée par le comité ministériel du budget en vertu de l'article 2 de l'arrêté royal n° 56 du 16 juillet 1982 relatif au recrutement dans certains services publics.

Le projet devrait également préciser si l'avis de la commission consultative de recrutements sélectifs, créée par l'article 3 de cet arrêté, est ou non requis.

Le texte suivant est proposé :

"Article 2.-

Par dérogation à l'article 2 de l'arrêté royal n° 56 du 16 juillet 1982 relatif au recrutement dans certains services publics, la procédure de recrutement n'est entamée que moyennant une autorisation de l'inspecteur des Finances.

...".

Ce texte devrait être complété par un alinéa 2 si le Gouvernement avait l'intention de déroger à l'article 3 de l'arrêté royal n° 56. Le texte suivant pourrait être adopté :

"Par dérogation à l'article 3 du même arrêté royal, ces recrutements ne doivent pas être soumis à l'avis de la commission consultative de recrutements sélectifs".

.../...

Article 4 (devenant l'article 3).

Il y a lieu de supprimer les mots "aux candidats".

Par ailleurs, le texte néerlandais de cet article devrait être rédigé comme il est suggéré dans la version néerlandaise du présent avis.

Article 6 (devenant l'article 5).

Pour assurer la concordance entre les deux versions, le mot "absolute" doit être supprimé dans le texte néerlandais. Il est, en effet , inutile de préciser qu'une priorité est "absolue".

Au surplus, le texte néerlandais de l'article en projet serait mieux rédigé comme il est proposé dans la version néerlandaise du présent avis.

ALGEMENE OPMERKING.

In de aanhef van het ontwerp wordt onder meer verwezen naar artikel 2 van het koninklijk besluit nr. 56 van 16 juli 1982 betreffende de werving in sommige overheidsdiensten. Artikel 3 van het ontwerp bepaalt dat de wervingen na machtiging van de inspecteur van Financiën geschieden.

De gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd dat het de bedoeling van de stellers van het ontwerp is om af te wijken van artikel 2 van het koninklijk besluit nr. 56 voor zover dit alle wervingen afhankelijk stelt van een voorafgaande machtiging van het ministerieel comité voor begroting.

Het koninklijk besluit nr. 56 is naar luid van artikel 1 ervan toepasselijk op de Regie der Posterijen.

Artikel 2, § 3, 2°, van dat besluit bepaalt :

> "Met instemming van de Minister tot wiens bevoegdheid het openbaar ambt behoort kan de Koning afwijken van de bepalingen van dit hoofdstuk om de wijze van toekenning vast te leggen van de machtigingen tot werving :
>
> ...
>
> 2° de categorieën van personeel die Hij aanwijst in de besturen, diensten en instellingen, bedoeld in artikel 1".

Als het werkelijk de bedoeling is om de overheid die belast is met de in het ontwerp bedoelde aanwervingen vrij te stellen van de verplichting om machtiging van het ministerieel comité voor begroting te krijgen, zou het bepalend gedeelte van het ontworpen besluit aangevuld

moeten worden met een bepaling die aan artikel 2, § 3, van het koninklijk besluit nr. 56 uitdrukkelijk toepassing geeft onder de door het laatste besluit gestelde voorwaarden (cf. infra de opmerking onder artikel 3 van het ontwerp).

+

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

Eerste lid.

Het zou beter zijn te schrijven :

"Gelet op de wet van 6 juli 1971 houdende oprichting van de Regie der Posterijen, inzonderheid op artikel 1;".

Tweede lid.

In de aanhef van het ontwerp wordt als rechtsgrond zowel artikel 8 van het voormelde koninklijk besluit nr. 56 van 16 juli 1982 aangevoerd als artikel 13, § 1, van het koninklijk besluit nr. 437 van 5 augustus 1986 houdende saneringsmaatregelen die toepasselijk zijn op de Regie der Posterijen.

.../...

Die twee bepalingen staan de Koning toe te voorzien in andere wijzen van aanwerving dan die waarin de rechtspositieregelingen van het personeel voorzien.

Zij omschrijven de bevoegdheid die zodoende aan de Koning wordt verleend om afwijkende wijzen van aanwerving vast te stellen evenwel niet in dezelfde bewoordingen.

Anders dan artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 56 maakt artikel 13, § 1, van besluit nr. 437 slechts de indienstneming van uitvoerend contractueel personeel van de niveaus 3 en 4 mogelijk om onvolledige taken te vervullen of met het oog op versterking in onvoorziene omstandigheden; die personeelsleden mogen bovendien slechts voor halftijdse prestaties worden aangeworven.

Zowel uit het opschrift van het ontworpen besluit als uit de artikelen 1 en 2 ervan blijkt dat de stellers hun ontwerp wel degelijk in dat perspectief wensen te plaatsen.

Artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 56 van zijn kant definieert de aan de Koning verleende bevoegdheid ruimer, aangezien de Koning niet alleen wijzen van aanwerving zal kunnen organiseren die afwijken van de statuutbepalingen, maar ook zal kunnen bepalen in welke gevallen en onder welke voorwaarden men op die wijzen van aanwerving een beroep zal kunnen doen. Daarentegen is uitdrukkelijk de voorafgaande instemming vereist van de Minister tot wiens bevoegdheid het openbaar ambt behoort (1).

.../...

---

(1) Op grond van deze bepaling is vastgesteld het koninkliijk besluit van 28 februari 1984 betreffende sommige wervingen bij overeenkomst bij de Regie der Posterijen.

Artikel 13, § 1, van het koninklijk besluit nr. 437 maakt het op zichzelf al mogelijk om een voldoende rechtsgrond te geven aan de bepalingen die vervat zijn in het voor advies aan de Raad van State voorgelegde ontwerp.

De verwijzing naar artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 56 behoort derhalve uit de aanhef te worden weggelaten.

De verwijzing naar artikel 2 van dat besluit dient daarentegen te worden gehandhaafd, aangezien de stellers van het ontwerp de afschaffing beogen van de verplichting om vóór elke aanwerving machtiging van het ministerieel comité voor begroting te krijgen.

Derde lid.

In de Franse tekst behoort men te schrijven : "... portant des mesures d'assainissement ..." et "... l'article 13, § 1er;".

Vierde lid.

Ter wille van de eenvormigheid is het verkieslijk om te schrijven :

"Gelet op het protocol van sectorcomité VII d.d. 23 januari 1987;".

.../...

BEPALEND GEDEELTE.

Artikelen 1 en 2.

Voorgesteld wordt deze twee artikelen samen te voegen tot één, als volgt luidend artikel :

"Artikel 1.-

De Regie der Posterijen kan bij overeenkomst personeelsleden van de niveaus 3 en 4 aanwerven om onvolledige taken te vervullen of om in onvoorziene omstandigheden versterking te leveren. Deze personeelsleden worden ten hoogste voor de halve tijd tewerkgesteld".

Artikel 3 (dat artikel 2 wordt).

Overeenkomstig de hierboven gemaakte algemene opmerking zou in het ontwerp verduidelijkt moeten worden dat de machtiging tot aanwerving die door de inspecteur van Financiën verleend wordt, in de plaats komt van die welke door het ministerieel comité voor begroting verleend moet worden krachtens artikel 2 van het koninklijk besluit nr. 56 van 16 juli 1982 betreffende de werving in sommige overheidsdiensten.

In het ontwerp zou eveneens nader bepaald moeten worden of het advies van de adviescommissie voor selectieve wervingen, ingesteld bij artikel 3 van dat besluit, al of niet vereist is.

De volgende tekst wordt voorgesteld :

.../...

"Artikel 2.-

In afwijking van artikel 2 van het koninklijk besluit nr. 56 van 16 juli 1982 betreffende de werving in sommige overheidsdiensten wordt de aanwervingsprocedure niet begonnen dan met machtiging van de inspecteur van Financiën.

...".

Deze tekst zou aangevuld moeten worden met een tweede lid als de Regering van zins is om af te wijken van artikel 3 van het koninklijk besluit nr. 56. De volgende tekst zou aangenomen kunnen worden :

"In afwijking van artikel 3 van hetzelfde koninklijk besluit behoeft voor die aanwervingen niet het advies te worden gevraagd van de adviescommissie voor selectieve wervingen".

Artikel 4 (dat artikel 3 wordt).

De woorden "aan de kandidaten" behoren te vervallen.

Voorts zou het beter zijn de Nederlandse tekst van het artikel als volgt te redigeren :

"Artikel 4.-

Deze wervingen worden aangekondigd door middel van openbare oproepen die gedurende vijftien dagen worden aangeplakt in de publieke zaal van de kantoren van het postkanton waar de betrekkingen te verlenen zijn".

.../...

Artikel 6 (dat artikel 5 wordt).

Om de overeenstemming tussen de twee versies te verzekeren behoort in de Nederlandse tekst het woord "absolute" te vervallen. Het is immers nutteloos te preciseren dat een voorrang "absoluut" is.

Voorts zou het beter zijn de Nederlandse tekst van het artikel als volgt te redigeren :

"Artikel 6.-

Bij de werving wordt voorrang verleend aan degenen die geslaagd zijn voor vergelijkende examens voor de aanwerving van hulpkracht-onderpostontvangers of hulpkracht-postmannen".

La chambre était composée de

Messieurs : J. LIGOT, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

P. FINCOEUR, conseillers d'Etat,
L. FRANCOIS, staatsraden,

Cl. DESCHAMPS, assesseurs de la section de législation,
F. DELPEREE, assessoren van de afdeling wetgeving,

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

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J.-J. STRYCKMANS, conseiller d'Etat.

Le rapport a été présenté par M. M. QUINTIN, auditeur adjoint.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRYCKMANS, staatsraad.

Het verslag werd uitgebracht door de H. M. QUINTIN, adjunct-auditeur.

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

M. VAN GERREWEY. J. LIGOT.