ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, de la Fonction publique et de la Décentralisation, le 20 novembre 1987, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 21 avril 1965 fixant le statut du personnel scientifique des établissements scientifiques de l'Etat", amendé par lettre du Ministre le 30 novembre 1987, a donné le 30 novembre 1987 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 20 november 1987 door de Minister van Binnenlandse Zaken, Openbaar Ambt en Decentralisatie verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 april 1965 tot vaststelling van het statuut van het wetenschappelijk personeel der wetenschappelijke inrichtingen van de Staat", geamendeerd bij brief van de Minister van 30 november 1987, heeft op 30 november 1987 het volgend advies gegeven :

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention du Gouvernement sur le fait que l'absence du contrôle qu'il appartient au Parlement d'exercer en vertu de la Constitution, a pour conséquence que le Gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le Gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

+

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

L'usage recommande d'écrire à l'alinéa 3 :

"Vu le protocole du comité de secteur X, enseignement, établissements scientifiques, culture, daté du 27 novembre 1987;".

.../...

Dispositif.

Articles 1er et 2.

L'arrêté en projet ne supprime pas la limite d'âge prévue dans l'article 7 de l'arrêté royal du 21 avril 1965 fixant le statut du personnel scientifique des établissements scientifiques de l'Etat. Il se borne à y déroger en faveur des candidats qui sont déjà membres du personnel des établissements scientifiques de l'Etat, à condition :

1° qu'ils soient entrés en service avant cinquante ans;

2° qu'ils aient au moins six mois de fonction.

Selon les renseignements donnés au Conseil d'Etat, la nouvelle disposition doit permettre de régulariser la situation de membres du personnel scientifique qui ont été engagés par contrat et dont certains ont plusieurs années de service. Ne sont toutefois pas visés les membres du personnel engagés par contrat sur base de l'article 5bis de l'arrêté royal du 7 mars 1974 relatif au recrutement des agents dans les administrations et les autres services des ministères.

La dérogation que l'article 1er du projet tend à instaurer ne peut être admise que s'il est acquis que les agents qui en bénéficieront n'avaient pas dépassé l'âge de quarante-cinq ans au moment de leur engagement. S'il s'avérait qu'ils ont été engagés alors qu'ils avaient dépassé l'âge de quarante-cinq ans, ces agents avaient ou devaient avoir conscience qu'ils ne pourraient plus bénéficier, en raison de leur âge, d'un recrutement dans le rang A du personnel scientifique des établissements scientifiques de l'Etat.

.../...

Dans cette hypothèse, leur accorder le bénéfice de la dérogation prévue dans l'article 1er en projet constituerait une discrimination par rapport aux agents qui ont été engagés avant l'âge de quarante-cinq ans.

Outre cette observation de fond, l'arrêté en projet appelle une observation de forme. En effet, l'article 1er est une disposition modificative de l'arrêté royal du 21 avril 1965, alors que l'article 2 est présenté comme une disposition autonome qui ne sera donc pas intégrée dans l'arrêté royal du 21 avril 1965.

Cette présentation est à éviter. En effet, l'article 2 en projet vise à tempérer la disposition que l'article 1er en projet tend à insérer dans l'arrêté royal du 21 avril 1965.

Dès lors, sous réserve de l'observation de fond faite ci-dessus, il convient de faire des articles 1er et 2 une seule disposition, ainsi rédigée :

"Article 1er.-

L'article 7 de l'arrêté royal du 21 avril 1965 fixant le statut du personnel scientifique des établissements scientifiques de l'Etat est complété par un alinéa 3 et un alinéa 4, rédigés comme suit :

"Il est dérogé à la limite d'âge en faveur des candidats qui, engagés par contrat, sont membres du personnel scientifique des établissements scientifiques de l'Etat, pour autant qu'ils soient entrés en service avant l'âge de cinquante ans et qu'ils aient au moins six mois de fonction.

.../...

Toutefois, les membres du personnel engagés par contrat conformément à l'article 5bis de l'arrêté royal du 7 mars 1974 relatif au recrutement des agents dans les administrations et les autres services des ministères, ne peuvent bénéficier de la dérogation établie par l'alinéa 3".

+

A la suite de la fusion des articles 1er et 2 du projet en un seul article, les articles 3 et 4 deviennent respectivement les articles 2 et 3.

+

Par lettre du 30 novembre 1987, le Ministre de l'Intérieur et de la Fonction publique a introduit un amendement tendant à insérer, dans l'alinéa 3 qui va compléter l'article 7 de l'arrêté royal du 21 avril 1965, après les mots "auprès des établissements scientifiques de l'Etat" les mots "ou de leur personnalité juridique".

Il est proposé de remplacer les termes "ou de leur personnalité juridique" par les mots "ou de leur patrimoine doté de la personnalité juridique".

Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de Regering op het feit dat de ontstentenis van de controle die het Parlement krachtens de Grondwet moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de Regering niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de Regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

+

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

Zoals gebruikelijk is, schrijve men in het derde lid :

"Gelet op het protocol van het sectorcomité X, onderwijs, wetenschappelijke instellingen en cultuur, d.d. 27 november 1987;".

Bepalend gedeelte.

Artikelen 1 en 2.

Het ontworpen besluit schaft de leeftijdsgrens die bepaald is in artikel 7 van het koninklijk besluit van 21 april 1965 tot vaststelling van het statuut van het wetenschappelijk

.../...

personeel der wetenschappelijke inrichtingen van de Staat niet af. Het wijkt er alleen maar van af ten gunste van gegadigden die reeds personeelslid zijn van de wetenschappelijke inrichtingen van de Staat, mits zij :

1° vóór de leeftijd van vijftig jaar in dienst zijn getreden;

2° ten minste zes maanden dienst tellen.

Volgens de aan de Raad van State verschafte inlichtingen moet de nieuwe bepaling het mogelijk maken de toestand van de bij overeenkomst aangeworven leden van het wetenschappelijk personeel, van wie sommigen verscheidene jaren dienst hebben, te regulariseren. De personeelsleden die bij overeenkomst zijn aangeworven op grond van artikel 5bis van het koninklijk besluit van 7 maart 1974 betreffende de werving van personeelsleden in de besturen en andere diensten van de ministeries blijven echter buiten beschouwing.

De afwijking waarin artikel 1 van het ontwerp beoogt te voorzien, is slechts geoorloofd als vaststaat dat de personeelsleden die er voor in aanmerking zullen komen, de leeftijd van vijfenveertig jaar niet hadden overschreden op het ogenblik van hun indienstneming. Als zou blijken dat zij in dienst genomen zijn ofschoon zij de leeftijd van vijfenveertig jaar hadden overschreden, moet men er van uitgaan dat die personeelsleden wisten of behoorden te weten dat zij wegens hun leeftijd niet meer in aanmerking zouden kunnen komen voor indienstneming in rang A van het wetenschappelijk personeel van de wetenschappelijke inrichtingen van de Staat.

.../...

In dat geval zou men, door hen in aanmerking te laten komen voor de in het ontworpen artikel 1 bedoelde afwijking, de personeelsleden die vóór de leeftijd van vijfenveertig jaar in dienst zijn genomen, discrimineren.

Naast deze opmerking over de grond van de zaak moet bij het ontworpen besluit een opmerking over de vorm worden gemaakt. Artikel 1 is namelijk een bepaling tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 april 1965, terwijl artikel 2 aangediend wordt als een zelfstandige bepaling die dus niet in het koninklijk besluit van 21 april 1965 zal worden opgenomen.

Een dergelijke inkleding van de tekst moet worden vermeden. Met het ontworpen artikel 2 wordt immers bedoeld de bepaling die door het ontworpen artikel 1 zou worden ingevoegd in het koninklijk besluit van 21 april 1965, af te zwakken.

Om die reden behoort, onder voorbehoud van de hierboven gemaakte opmerking over de grond van de zaak, van de artikelen 1 en 2 één bepaling te worden gemaakt, die aldus wordt geredigeerd :

"Artikel 1.-

Artikel 7 van het koninklijk besluit van 21 april 1965 tot vaststelling van het statuut van het wetenschappelijk personeel der wetenschappelijke inrichtingen van de Staat, wordt aangevuld met een derde en een vierde lid, luidend als volgt :

.../...

"Van de leeftijdsgrens wordt afgeweken ten gunste van de gegadigden die, aangeworven bij overeenkomst, lid zijn van het wetenschappelijk personeel bij de wetenschappelijke inrichtingen van de Staat, voor zover zij vóór de leeftijd van vijftig jaar in dienst zijn getreden en ten minste zes maanden dienst tellen.

De personeelsleden die bij overeenkomst zijn aangeworven overeenkomstig artikel 5bis van het koninklijk besluit van 7 maart 1974 betreffende de werving van personeelsleden in de besturen en de andere diensten van de ministeries, kunnen echter geen aanspraak maken op de bij het derde lid vastgestelde afwijking".

+

Als gevolg van de versmelting van de artikelen 1 en 2 van het ontwerp tot één artikel, worden de artikelen 3 en 4 respectievelijk de artikelen 2 en 3.

+

Bij brief van 30 november 1987 heeft de Minister van Binnenlandse Zaken en Openbaar Ambt een amendement ingediend waarmee beoogd wordt in het derde lid, dat een aanvulling zal zijn van artikel 7 van het koninklijk besluit van 21 april 1965, na de woorden "bij de wetenschappelijke inrichtingen van de Staat" de woorden "of hun rechtspersoonlijkheid" in te voegen.

Voorgesteld wordt de woorden "of hun rechtspersoonlijkheid" te vervangen door de woorden "of bij dezer met rechtspersoonlijkheid begiftigd vermogen".

La chambre était composée de

Messieurs : J.-J. STRYCKMANS, président de chambre,
de Heren : kamervoorzitter,

P. FINCOEUR, conseillers d'Etat,
R. ANDERSEN, staatsraden,

Cl. DESCHAMPS, assesseurs de la section de législation,
J. DE GAVRE, 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.
Le rapport a été présenté par M. A. MERCENIER, premier auditeur.

De kamer was samengesteld uit

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J.-J. STRYCKMANS.
Het verslag werd uitgebracht door de H. A. MERCENIER, eerste auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

M. VAN GERREWEY.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J.-J. STRYCKMANS.