ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur et de la Fonction publique, le 10 janvier 1964, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "réglant l'octroi de l'allocation pour exercice de fonctions supérieures", a donné le 28 janvier 1964 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 10e januari 1964 door de Minister van Binnenlandse Zaken en van het Openbaar Ambt verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "waarbij de toekenning van de toelage voor de uitoefening van hogere functies wordt geregeld", heeft de 28e januari 1964 het volgend advies gegeven :

A l'alinéa 1er du préambule il n'y a pas lieu de viser l'article 67 de la Constitution.

Il y a lieu de compléter l'alinéa 2 comme suit : "... modifié par l'arrêté royal du ...".

L'alinéa 3 est inutile et doit être omis.

La date de l'accord du Ministre des Finances n'est pas mentionnée au préambule du projet. Le Conseil d'Etat rappelle qu'un projet ne peut être soumis à son avis qu'après l'accomplissement de toutes les autres formalités requises.

+

+ +

Article 1er.

Le texte du projet est le même que celui de l'arrêté du 12 avril 1950, tel qu'il a été modifié par l'arrêté royal du 16 février 1953.

La notion d'"agents définitifs des administrations de l'Etat" a été introduite par l'arrêté royal du 16 février 1953 (Moniteur belge du 19 février).

Ces termes ne sont que la paraphrase de la définition de l'agent de l'Etat donnée à l'article 1er de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 (modifié par le projet L.8594). Il y a donc lieu de remplacer les termes "agents définitif des administrations de l'Etat" par ceux de "agent de l'Etat".

+

.../...

Le texte de l'alinéa 3 précise que le seul fait qu'un emploi soit vacant ou momentanément non occupé par son titulaire n'implique pas la nécessité de conférer l'emploi provisoirement.

Ce texte laisse donc entier le pouvoir d'appréciation du Gouvernement quant à l'opportunité de pourvoir à un emploi par une désignation ad interim.

Des circulaires ministérielles, l'une du 26 juillet 1952 émanant du Premier Ministre, et une seconde du 14 juin 1961 émanant du Ministre de l'Intérieur et de la Fonction publique ont précisé, d'une part, que la désignation pour l'exercice de fonctions supérieures doit être exceptionnelle et ne peut avoir lieu que lorsqu'il est nécessaire de pourvoir à la vacance; d'autre part, qu'une telle désignation est essentiellement temporaire et ne peut avoir lieu qu'en attendant la nomination régulière.

Peut-être serait-il utile de préciser, dans le texte de l'article 1er, le caractère exceptionnel et temporaire de la désignation pour l'exercice de fonctions supérieures.

Article 3.

La référence à l'arrêté royal du 27 janvier 1953 relatif à la réaffectation des agents de l'Etat devrait être revue à la lumière des observations formulées par le Conseil d'Etat dans son avis sur le projet modifiant le susdit arrêté (L. 8597).

.../...

Article 6.

Le texte de cet article est identique à celui de l'arrêté du 12 avril 1950. Il a pour effet de limiter la désignation à une période de six mois. Cette désignation peut toutefois être confirmée "pour une nouvelle période à déterminer suivant les nécessités du service".

Selon la jurisprudence du Conseil d'Etat (arrêt n° 9597, du 28 septembre 1962, en cause MAQUET), cette disposition doit être interprétée comme nécessitant une décision expresse pour toute prorogation de la décision première.

Article 7.

Par souci de clarté le deuxième alinéa de cet article pourrait être rédigé comme suit :

"Les périodes de plus de quinze jours pendant lesquelles l'agent désigné pour l'exercice d'une fonction supérieure n'accomplit pas de prestation en cette qualité ne sont pas prises en considération pour le calcul de cette allocation".

In het eerste lid van de aanhef moet niet worden verwezen naar artikel 67 van de Grondwet.

Het tweede lid moet als volgt worden aangevuld : "... gewijzigd bij het koninklijk besluit van ...".

Het derde lid moet als overbodig vervallen.

De datum van het akkoord van de Minister van Financiën is in de aanhef van het ontwerp niet vermeld. De Raad van State moge eraan herinneren dat een ontwerp hem eerst voor advies mag worden voorgelegd, nadat alle overige voorgeschreven formaliteiten vervuld zijn.

\+

\+ +

Artikel 1.

De Franse tekst van het ontwerp is dezelfde als die van het besluit van 12 april 1950, zoals het is gewijzigd bij het koninklijk besluit van 16 februari 1953.

Het begrip "agents definitifs des administrations de l'Etat" - "vast aangestelde personeelsleden van de Rijksbesturen" (in het ontwerp : "personeelsleden van de Rijksbesturen in vaste dienst") is ingevoerd door het koninklijk besluit van 16 februari 1953 (Belgisch Staatsblad van 19 februari).

Die woorden zijn niets meer dan een parafrase van de definitie van de Rijksambtenaar in artikel 1 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 (gewijzigd door het ontwerp L.8594). In het ontwerp moeten derhalve de woorden "het personeelslid van de Rijksbesturen in vaste dienst" worden vervangen door de woorden "de Rijksambtenaar die ...".

\+

.../...

Het derde lid bepaalt : "Het feit alleen dat een betrekking openstaat of tijdelijk niet door haar titularis waargenomen wordt, brengt niet met zich dat zij noodzakelijk voorlopig moet begeven worden".

Die tekst laat de Regering dus volkomen vrij te beslissen of al dan niet in een betrekking moet worden voorzien door aanwijzing ad interim.

Ministeriële omzendbrieven, één van 26 juli 1952, uitgaande van de Eerste Minister, en één van 14 juni 1961, uitgaande van de Minister van Binnenlandse Zaken en van het Openbaar Ambt, bepalen enerzijds dat de aanwijzing voor het uitoefenen van hogere functies een uitzondering moet zijn en alleen mag plaatshebben wanneer het volstrekt nodig is in de openstaande betrekking te voorzien, en anderzijds dat zulk een aanwijzing in wezen tijdelijk is en slechts mag plaatshebben in afwachting van de regelmatige benoeming.

Misschien ware het nuttig, in de tekst van artikel 1 te wijzen op het uitzonderlijk en tijdelijk karakter van de aanwijzing voor het uitoefenen van hogere functies.

Artikel 3.

De verwijzing naar het koninklijk besluit van 27 januari 1953 betreffende de wedertewerkstelling der Rijksambtenaren zou moeten worden herzien in het licht van de opmerkingen die de Raad van State heeft gemaakt in zijn advies over het ontwerp tot wijziging van genoemd besluit (L.8597).

.../...

Artikel 6.

De tekst van dit artikel is dezelfde als die van het besluit van 12 april 1950. Hij beperkt de aanwijzing tot een periode van zes maand. Die aanwijzing kan echter worden bekrachtigd "voor een nieuwe volgens de dienstnoodwendigheden te bepalen tijdsruimte".

Volgens de rechtspraak van de Raad van State (arrest nr 9597, van 28 september 1962, in zake MAQUET), moet deze bepaling zo worden geïnterpreteerd, dat voor iedere verlenging van de eerste beslissing een uitdrukkelijke beslissing nodig is.

Artikel 7.

Duidelijkheidshalve leze men het tweede lid van dit artikel als volgt :

"De periodes van meer dan vijftien dagen waarin de voor de uitoefening van een hogere functie aangewezen ambtenaar geen prestaties in die hoedanigheid verricht, komen niet in aanmerking voor de berekening van die toelage" .

La chambre était composée de

Messieurs : J.SUETENS, premier président,
de Heren : eerste voorzitter,

G.HOLOYE, conseillers d'Etat,
J.MASQUELIN, raadsheren van State,

J.ROLAND, assesseurs de la section de législation,
J.DE MEYER, bijzitters van de afdeling wetgeving,

G.DE LEUZE, greffier adjoint, greffier.
adjunct-griffier, griffier.

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

Le rapport a été présenté par M.H.VLIEBERGH, substitut.

De kamer was samengesteld uit

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

Het verslag werd uitgebracht door de H.H.VLIEBERGH, substituut.

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

(s.) G.DE LEUZE. (s.) J.SUETENS.