KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, de 27e november 1978 door de Minister van Nederlandse Cultuur verzocht haar, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "genomen ter uitvoering van artikel 77, § 2, van de wet van 24 december 1976 betreffende de budgettaire voorstellen 1976-1977", heeft de 29e november 1978 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de la Culture néerlandaise, le 27 novembre 1978, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "pris en exécution de l'article 77, § 2, de la loi du 24 décembre 1976 relative aux propositions budgétaires 1976-1977", a donné le 29 novembre 1978 l'avis suivant :

Gelet op de korte termijn waarin om advies is verzocht, beperkt de Raad van State zich tot de hiernavolgende opmerkingen.

Voor de wettelijke grondslag van het ontwerp wordt in de aanhef verwezen naar artikel 77, § 2, van de wet van 24 december 1976 betreffende de budgettaire voorstellen 1976-1977. Het ontwerp beperkt zich evenwel niet tot de uitvoering van die wetsbepaling. In zijn artikelen 6 en 7 bevat het ook bepalingen strekkende tot het vaststellen van een aantal nieuwe betrekkingen in de rijksinrichtingen voor technisch onderwijs en voor kunstonderwijs met beperkt leerplan. Hieruit volgt dat de wettelijke grondslag van het ontwerp voor een deel ook berust in de bij koninklijk besluit van 30 april 1957 gecoördineerde wetten op het technisch onderwijs en in de wet van 14 mei 1955 tot regeling van het kunstonderwijs. Naar die wettelijke bepalingen dient dan ook te worden verwezen in de aanhef. Ook het opschrift van het besluit moet worden aangepast.

+

Artikel 2, tweede lid, voorziet in een bijzondere regeling voor bijkomende prestaties uitgeoefend in het onderwijs voor sociale promotie of met beperkt leerplan waar het schooljaar minder dan 40 weken telt. Volgens deze regeling kunnen de personeelsleden voor hun bijkomende prestaties een wedde of weddetoelage verkrijgen die meer bedraagt dan wat wettelijk toegelaten is. Een dergelijke bepaling is strijdig met artikel 77, § 2, b, dat bepaalt dat "het aantal (bedoelde) uren niet meer (mag) bedragen dan het dubbel van het in § 1 bepaald maximum". Het tweede lid van artikel 2 dient derhalve als zonder rechtsgrond zijnde te worden geschrapt.

+

.../...

Artikel 4, § 2, bepaalt dat de aanvragen, op straf van nietigheid, te rekenen van het schooljaar 1978-1979, moeten ingediend worden binnen 30 dagen van de gebeurtenis die aanleiding geeft tot de aanvraag.

Gelet op het feit dat het schooljaar reeds ver gevorderd is wanneer dit besluit bekend zal gemaakt zijn, zullen de aanvragen niet binnen de gestelde termijn kunnen ingediend worden. Daarom dient het ontwerp, voor deze aangelegenheid, in een overgangsbepaling te voorzien.

In dezelfde § 2 leze men "bij ter post aangetekend schrijven" in plaats van "aangetekend".

+

Volgens artikel 5, tweede lid, geeft een ongunstige beslissing aanleiding tot een vermindering van de wedde of weddetoelage. Dit is voorzeker niet altijd het geval. Anderzijds bestaat er geen overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst.

Voorgesteld wordt dit tweede lid te stellen als volgt :

"In geval van een ongunstige beslissing gaat, in voorkomend geval, de vermindering van de wedde of van de weddetoelage in vanaf ... (voorts zoals in het ontwerp)".

+

Artikelen 6 en 7 voorzien in bijkomende betrekkingen voor het technisch onderwijs en het kunstonderwijs met beperkt leerplan. Een dergelijke regeling doet nieuwe

uitgaven ontstaan. Hiervoor is echter het voorafgaand akkoord vereist van de Staatssecretaris voor Begroting.
Tot zolang kunnen de desbetreffende bepalingen niet regelmatig vastgesteld worden.

+

In artikel 6, eerste lid, schrijve men "In afwijking" in plaats van "In afwachting" en overeenkomstig de terminologie van het te wijzigen koninklijk besluit "afdelingen van het nijverheidstype" in plaats van "afdelingen van industriële aard".

Het tweede lid van dit artikel 6 kent een bijkomende betrekking toe : hetzij x/20 van het ambt van werkmeester, hetzij x/20 van het ambt van studiemeester-opvoeder. Het ontwerp laat echter na de verhouding van x tot 20 te bepalen, zodat het ontwerp op dit punt moet worden aangevuld.

Deze opmerking geldt ook voor het tweede lid van artikel 7.

+

In het eerste lid van artikel 7 wordt een koninklijk besluit zonder datum vermeld, waarvan de Raad geen kennis heeft. Over een zodanige bepaling kan de Raad van State dan ook geen advies uitbrengen.

+

Volgens artikel 9 heeft - met uitzondering van het bepaalde in artikel 4, § 1, voor de leraars artistieke vakken in het kunstonderwijs - het besluit in ontwerp uitwerking

.../...

op 1 september 1977, dit is de dag van inwerkingtreding van artikel 77 van de wet van 24 december 1976.

Volgens artikel 8 kan, voor de periode tussen 1 september 1977 en de dag van bekendmaking van dit besluit, de toepassing ervan geen aanleiding geven tot terugvordering van wedden of weddetoelagen die zouden uitgekeerd zijn "overeenkomstig de richtlijnen die door de Ministers van Nationale Opvoeding en door de Ministers van Cultuur voor het schooljaar 1977-1978 werden uitgevaardigd met het oog op de toepassing van artikel 77 van de wet van 24 december 1976".

De bepalingen van de artikelen 8 en 9 hebben aldus een dubbele draagwijdte; enerzijds wordt de toepassing van bedoelde cumulatieregels voor een voorbije periode geregulariseerd, wat in rechte aanvaardbaar is voor zover de in dit besluit gestelde voorwaarden in feite vervuld zijn voor de periode waarvoor de retroactiviteit is toegestaan; anderzijds wordt, in de mate als bepaald in het ontwerp, afstand gedaan van een mogelijke terugvordering van wedden of weddetoelagen. Zodanige bepaling is slechts wettig in zover het gaat om wedden of weddetoelagen die zijn uitgekeerd in overeenstemming met de bepalingen van dit ontwerp die met het bepaalde in artikel 77 van meergenoemde wet van 24 december 1976 bestaanbaar zijn. Boven in dit advies is het bepaalde in artikel 2, tweede lid, van dit ontwerp onbestaanbaar geacht met de termen van de wet. Wedden en weddetoelagen die overeenkomstig het bepaalde in artikel 2, tweede lid, zouden zijn uitgekeerd, zouden aldus onrechtmatig zijn toegekend in de mate zij het bij de wet toegelaten bedrag overtreffen. Welnu, het ligt niet in 's Konings bevoegdheid te bepalen dat van terugvordering van onrechtmatig toegekende wedden of weddetoelagen wordt afgezien. De slotbepalingen van het ontwerp dienen met dat voorbehoud te worden gelezen.

.../...

Volledigheidshalve mag de vraag worden gesteld of het volstaat, het schooljaar 1978-1979 reeds gevorderd zijnde, de regularisatie te beperken tot uitkeringen die in de loop van het schooljaar 1977-1978 zijn gedaan.

+

Ten slotte, zij opgemerkt dat volgens de gemachtigde ambtenaar het ontwerp aan de syndicale raadpleging is voorgelegd. De aanhef laat daarvan niet blijken.

Vu le bref délai dans lequel son avis est demandé, le Conseil d'Etat se limite aux observations suivantes.

Le préambule invoque comme fondement légal du projet l'article 77, § 2, de la loi du 24 décembre 1976 relative aux propositions budgétaires 1976-1977. Le projet ne se borne toutefois pas à exécuter cette disposition législative. Il contient aussi, en ses articles 6 et 7, des dispositions qui tendent à créer un certain nombre de fonctions nouvelles dans les établissements d'enseignement technique et d'enseignement artistique de l'Etat à horaire réduit. Il s'en suit que le fondement légal du projet réside également, en partie, dans des lois sur l'enseignement technique coordonnées par arrêté royal du 30 avril 1957 et dans la loi du 14 mai 1955 sur l'enseignement artistique. Référence à ces deux lois devrait dès lors être faite dans le préambule. L'intitulé du projet doit également être adapté en conséquence.

+

L'article 2, alinéa 2, prévoit un régime spécial pour les prestations complémentaires effectuées dans l'enseignement de promotion sociale ou à horaire réduit, où l'année scolaire compte moins de 40 semaines. Dans ce régime, les membres du personnel pourront se voir accorder pour leurs prestations complémentaires une rémunération ou une subvention-traitement qui dépasse le taux autorisé par la loi. Pareille disposition est contraire à l'article 77, § 2, b, précité, aux termes duquel "le nombre d'heures (visées), ne peut dépasser le double du maximum prévu au § 1er". L'alinéa 2 de l'article 2 doit dès lors être supprimé comme dépourvu de fondement légal.

+

.../...

L'article 4, § 2, du projet dispose qu'à partir de l'année scolaire 1978-1979 les requêtes doivent, à peine de nullité, être introduites dans les 30 jours suivant les faits ayant donné lieu à la requête.

Etant donné qu'au moment de la publication du présent arrêté, l'année scolaire en cours sera déjà fort avancée, les requêtes ne pourront être introduites dans le délai fixé. Le projet devrait dès lors prévoir une mesure transitoire.

Dans le même § 2, il vaudrait mieux écrire "par lettre recommandée à la poste".

+

En vertu de l'article 5, alinéa 2, une décision défavorable donne lieu à une réduction de la rémunération ou de la subvention-traitement. Il n'en est certainement pas toujours ainsi. D'autre part, il y a discordance entre les versions française et néerlandaise.

La rédaction suivante est dès lors proposée pour l'alinéa 2 :

"En cas de décision défavorable, la réduction de la rémunération ou de la subvention-traitement prend cours, le cas échéant, le premier jour ... (suite comme au projet)".

+

Les articles 6 et 7 prévoient des fonctions complémentaires dans l'enseignement technique et l'enseignement artistique à horaire réduit. Entraînant de nouvelles dépenses, cette réglementation requiert l'accord préalable du Secrétaire d'Etat au Budget. Aussi longtemps que cet accord n'aura pas été obtenu, les dispositions concernées, ne pourront être régulièrement arrêtées.

+

A l'article 6, alinéa 1er, il convient d'écrire "Par dérogation" au lieu de "En dérogation" et, dans la version néerlandaise, par souci de conformité avec la terminologie de l'arrêté royal modifié:"afdelingen van het nijverheidstype" au lieu de "afdelingen van industriële aard".

L'alinéa 2 du même article 6 attribue une fonction complémentaire égale soit à x/20 de la fonction de chef d'atelier soit à x/20 de la fonction de surveillant-éducateur. Le projet omet toutefois de définir le rapport de x à 20. Il doit être complété sur ce point.

La même observation s'applique à l'alinéa 2 de l'article 7.

+

A l'alinéa 1er de l'article 7, il est fait état, sans indication de sa date, d'un arrêté royal dont le Conseil d'Etat n'a pas connaissance. Le Conseil d'Etat ne saurait donner d'avis sur une telle disposition.

+

En vertu de l'article 9, l'arrêté en projet - à l'exception de ce qui est disposé à l'article 4, § 1er, pour les professeurs de cours artistiques dans l'enseignement artistique - produira ses effets le 1er septembre 1977, soit à la date de l'entrée en vigueur de l'article 77 de la loi du 24 décembre 1976.

Selon l'article 8, l'application de l'arrêté en projet ne pourra, pour la période comprise entre le 1er septembre 1977 et la date de la publication de l'arrêté, donner lieu au recouvrement de rémunérations ou de subventions-traitements qui auraient été attribuées "conformément aux dispositions prises par les Ministres de l'Education nationale et par les Ministres de la Culture pour l'année scolaire 1977-1978 en vue de l'application de l'article 77 de la loi du 24 décembre 1976".

.../...

Les dispositions des articles 8 et 9 ont donc une double portée : d'une part, régulariser pour une période révolue l'application des règles de cumul visées, régularisation qui est admissible en droit pour autant que les conditions fixées par le projet soient effectivement remplies pour la période couverte par l'effet rétroactif; d'autre part, renoncer, dans la mesure définie par le projet, au recouvrement éventuel des rémunérations ou des subventions-traitements, disposition qui n'est légale que pour autant qu'il s'agisse de rémunérations ou de subventions-traitements attribuées conformément à celles des dispositions du projet qui sont compatibles avec l'article 77 de la loi précitée du 24 décembre 1976. Les dispositions de l'article 2, alinéa 2, du projet ayant été jugées inconciliables, au début du présent avis, avec les termes de cette loi, les rémunérations et subventions-traitements attribuées conformément aux dispositions dudit article 2, alinéa 2, l'auraient été illégalement dans la mesure où elles auraient dépassé le taux autorisé par la loi. Or, il n'est pas au pouvoir du Roi de disposer qu'il est renoncé au recouvrement de rémunérations ou de subventions attribuées illégalement. C'est sous cette réserve que doivent se lire les dispositions finales du projet.

En outre, il est permis de se demander si, l'année scolaire 1978-1979 étant déjà assez avancée, il suffit de limiter la régularisation aux liquidations qui ont été faites au cours de l'année scolaire 1977-1978.

+

Enfin, il y a lieu d'observer que, selon le fonctionnaire délégué, le projet a été soumis à la consultation syndicale. Le préambule n'en témoigne pas.

De kamer was samengesteld uit

de Heren : A. MAST, eerste voorzitter,
Messieurs : premier président,

H. COREMANS, staatsraden,
A. VANDER STICHELE, conseillers d'Etat,

E. VAN VYVE, afdelingsgriffier.
greffier de section.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. A. VANDER STICHELE.

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

La chambre était composée de

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. A. VANDER STICHELE.

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

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

E. VAN VYVE. A. MAST.