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 29e november 1982 door de Eerste Minister verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit nr "tot wijziging van het koninklijk besluit nr 49 van 2 juli 1982 betreffende de oprichtings, behouds- en splitsingsnormen en de berekening van het urenkrediet van het secundair onderwijs van het type I, en betreffende de fusie van inrichtingen en bepaalde personeelsbetrekkingen van de inrichtingen voor secundair onderwijs met volledig leerplan van type I en type II", heeft de 1ste december 1982 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Premier Ministre, le 29 novembre 1982, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal n° "modifiant l'arrêté royal n° 49 du 2 juillet 1982 relatif aux normes de création, de maintien et de dédoublement et au calcul du crédit d'heures, de l'enseignement secondaire de type I, concernant la fusion d'établissements ainsi que certains emplois du personnel des établissements d'enseignement secondaire de plein exercice de type I et de type II", a donné le 1er décembre 1982 l'avis suivant :

Gelet op de opgelegde korte termijn moet het advies zich beperken tot de opmerkingen die hierna volgen.

1. Het thans geldend artikel 22, § 1, van het koninklijk besluit nr 49 van 2 juli 1982 bepaalt dat de vastbenoemde of tot de stage toegelaten leden van het bestuurs- en onderwijzend personeel en van het opvoedend hulppersoneel van het rijksonderwijs wier betrekking is opgeheven ten gevolge van herstructurerings- of rationalisatiemaatregelen genomen met toepassing van het koninklijk besluit van 30 maart 1982, in dienstactiviteit blijven.

Die maatregel, zo luidt het in het verslag aan de Koning, is niet "in overeenstemming met het statuut van de leerkrachten van de Staat, vastgesteld bij het koninklijk besluit van 22 maart 1969", omdat volgens dat statuut het begrip dienstactiviteit niet gescheiden kan worden van de uitoefening van een betrekking.

In de plaats daarvan stelt het ontwerp dat de betrokken personeelsleden die niet onmiddellijk een betrekking kunnen krijgen in de geherstructureerde inrichting, in de statutaire toestand worden geplaatst van "ter beschikking gestelden wegens ontstentenis van betrekking", met dien verstande evenwel dat zij ter beschikking blijven van de inrichting "waar zij vóór hun terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking geaffecteerd waren" en dat zij in die inrichting "belast worden met pedagogische

.../...

taken, vastgesteld of goedgekeurd" door de Minister van Onderwijs, Nederlandse of Franse sector, naar gelang van het geval.

Dat "ter beschikking-blijven" van de inrichting met de verplichting er een pedagogische taak te vervullen, in afwachting van de reaffectatie, is evenmin in overeenstemming met de regelen ter zake van de terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking, vastgesteld door het statuut.

De term "ter beschikking gesteld wegens ontstentenis van betrekking" beantwoordt derhalve niet aan de rechtstoestand van de niet onmiddellijk gereaffecteerde personeelsleden, voorgesteld in het ontwerp. Volgens de regelen van het statuut houdt de rechtstoestand van "ter beschikking gestelde" inderdaad op zodra het "ter beschikking gestelde" personeelslid een nieuwe taak aanvaardt.

Aldus vervangt het ontwerp een anomalie door een andere.

2. Volgens het ontwerp geschiedt de affectatie in de betrekkingen die beschikbaar blijven, "in de rangorde bepaald door de dienstanciënniteit die de betrokken personeelsleden in het rijksonderwijs op de datum van de fusie of van de splitsing verworven hadden", te beginnen "met de grootste dienstanciënniteit". De reaffectatie in andere betrekkingen, van de personeelsleden die niet onmiddellijk na de fusie of de splitsing geaffecteerd zijn kunnen worden, blijft daarentegen onderworpen aan de algemene statuutregels betreffende de reaffectatie van de ter beschikking gestelde personeelsleden.

Aldus worden al naar het ogenblik van de "affectatie" verschillende regels toegepast.

.../...

3. In het nieuwe artikel 22, § 1, b, derde lid, is bepaald dat de personeelsleden die niet onmiddellijk geaffecteerd kunnen worden "in afwachting van hun reaffectatie ter beschikking blijven van de inrichting waar zij vóór hun terbeschikkingstelling wegens ontstentenis van betrekking geaffecteerd waren en er belast worden met pedagogische taken ...".

In geval van fusie of van splitsing zouden de betrokken personeelsleden ter beschikking moeten blijven van "de inrichting of van één der inrichtingen, ontstaan uit de herstructurering".

Voor het geval van sluiting van de inrichting moet naar een andere formulering worden gezocht, vermits bij hypothese de betrokken inrichting is afgeschaft.

4. Hoewel in het koninklijk besluit van 22 maart 1969 steeds het woord "inrichting" gebruikt wordt en dat woord ook gebruikelijk is, komt in het opschrift van het koninklijk besluit nr 49 van 2 juli 1982 de term "instelling" voor. Waar dat besluit aangehaald wordt, dient dat woordelijk te gebeuren.

5. Het nieuwe artikel 22, § 1, a, tweede lid, verwijst naar het koninklijk besluit van 18 januari 1974 om de dienstanciënniteit te berekenen en op die manier "de personeelsleden te bepalen wier betrekking wordt opgeheven". Genoemd koninklijk besluit bevat evenwel geen algemene regels om die berekening door te voeren. Het behandelt integendeel de gevolgen van de terbeschikkingstelling op pecuniair vlak en op het vlak van de latere loopbaan. Er dient dan ook veeleer verwezen te worden naar het koninklijk besluit van 22 maart 1969 dat het statuut van het personeel van het rijksonderwijs vaststelt.

.../...

6. In het nieuwe artikel 22, § 1, b, laatste lid, wordt gehandeld over de gelijkstelling van de periode van terbeschikkingstelling met een periode van werkelijke diensten. De bescherming van de periode van werkelijke diensten wordt geregeld in het koninklijk besluit van 22 maart 1969. De zinsnede "verschillende statutaire bepalingen" dient dus te worden gelezen als "de verschillende desbetreffende statutaire bepalingen in het koninklijk besluit van 22 maart 1969".

Eu égard au bref délai qui lui a été imparti, le Conseil d'Etat doit limiter son avis aux observations qui suivent :

1. L'article 22, § 1er, de l'arrêté royal n° 49 du 2 juillet 1982 actuellement en vigueur, dispose que les membres du personnel directeur et enseignant et du personnel auxiliaire d'éducation de l'enseignement de l'Etat nommés définitivement ou admis au stage dont l'emploi est supprimé par suite des mesures de restructuration et de rationalisation prises en application de l'arrêté royal du 30 mars 1982 restent en activité de service.

Cette mesure, dit le Rapport au Roi, n'est pas conforme au "statut des enseignants de l'Etat fixé par l'arrêté royal du 22 mars 1969" parce que dans ce statut la notion d'activité de service est indissociable de l'exercice d'un emploi.

Le projet lui substitue une disposition prévoyant que les membres du personnel intéressés qui ne peuvent être réaffectés immédiatement à un emploi dans l'établissement restructuré sont placés dans la position statutaire de membres du personnel "mis en disponibilité par défaut d'emploi", étant entendu toutefois qu'ils restent à la disposition de l'établissement "auquel ils étaient affectés avant d'être mis en disponibilité par défaut d'emploi" et qu'ils "y sont chargés de tâches pédagogiques fixées ou approuvées" par le Ministre de l'Education nationale, secteur français ou néerlandais, selon le cas.

Ce "maintien à la disposition" de l'établissement, assorti de l'obligation d'y accomplir une tâche pédagogique, en attendant la réaffectation, n'est pas davantage conforme aux règles relatives à la mise en disponibilité par défaut d'emploi, établies par le statut.

.../...

L'expression "mis en disponibilité par défaut d'emploi" ne répond donc pas à la situation juridique que le projet entend donner aux membres du personnel non immédiatement réaffectés. En effet, selon les règles du statut, la position de membre du personnel "mis en disponibilité" prend fin lorsque l'intéressé assume une nouvelle tâche.

Le projet remplace donc une anomalie par une autre.

2. Selon le projet, l'affectation aux emplois restés disponibles s'effectue "suivant l'ordre du classement des membres du personnel d'après leur ancienneté de service dans l'enseignement de l'Etat acquise à la date de la fusion ou de la scission", à commencer par "la plus grande ancienneté de service". En revanche, la réaffectation à d'autres emplois des membres du personnel qui n'ont pu être affectés immédiatement après la fusion ou la scission demeure soumise aux règles générales du statut relatives à la réaffectation des membres du personnel mis en disponibilité.

Dès règles différentes sont ainsi appliquées selon l'époque de l'"affectation".

.../...

3. Le nouvel article 22, § 1er, b, alinéa 3, dispose que les membres du personnel qui ne peuvent être immédiatement réaffectés restent, "en attendant cette réaffectation ... à la disposition de l'établissement auquel ils étaient affectés avant d'être mis en disponibilité par défaut d'emploi et y sont chargés de tâches pédagogiques ...".

En cas de fusion ou de scission, les membres du personnel intéressés devraient rester à la disposition de "l'établissement ou (de) l'un des établissements (nés) de la restructuration opérée".

Pour le cas où il y a fermeture d'établissement, il faudrait trouver une formulation différente puisque l'établissement concerné est alors, par hypothèse, supprimé.

4. Bien que le texte néerlandais de l'arrêté royal du 22 mars 1969 utilise partout le terme "inrichting" et que ce mot soit d'usage courant, l'intitulé de l'arrêté royal n° 49 du 2 juillet 1982 porte le terme "instelling". Là où l'intitulé de cet arrêté est cité, il doit l'être textuellement.

5. Le nouvel article 22, § 1er, a, alinéa 2, se réfère à l'arrêté royal du 18 janvier 1974 pour calculer l'ancienneté de service et pour "déterminer" de cette manière "les membres du personnel dont l'emploi est supprimé". Or, cet arrêté royal ne contient toutefois pas de règles générales pour effectuer ce calcul. Au contraire, il règle les conséquences de la mise en disponibilité sur le plan pécuniaire et sur le plan de la carrière ultérieure. On se référera donc plutôt à l'arrêté royal du 22

.../...

mars 1969, qui fixe le statut du personnel de l'enseignement de l'Etat.

6. Le nouvel article 22, § 1er, b, dernier alinéa, prévoit que la période de mise en disponibilité est assimilée à une période de services effectifs. La protection de la période de services effectifs est réglée par l'arrêté royal du 22 mars 1969. Le membre de phrase "diverses dispositions statutaires" doit donc se lire comme suit : "... les diverses dispositions statutaires y relatives de l'arrêté royal du 22 mars 1969".

De kamer was samengesteld uit			La chambre était composée de
de Heren Messieurs :	:	H. ADRIAENS,	voorzitter, président,
		H. COREMANS, Gh. TACQ,	staatsraden, conseillers d'Etat,
		G. SCHRANS, J. GIJSSELS,	assessoren van de afdeling wetgeving, assesseurs de la section de législation,
Mevrouw Madame :	:	M. BENARD,	griffier. greffier.

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

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. Gh. TACQ.

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

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

M. BENARD.

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

H. ADRIAENS.