BV.

CONSEIL D'ETAT 1RAAD VAN STATE
LEGISLATION - WETGEVING
1 3 -05- 1987
Transmis à M.
Overgemaakt aan de H.

L. 17.924/2.

ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, de la Fonction publique et de la Décentralisation et par le Secrétaire d'Etat à la Fonction publique, le 10 mars 1987, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'Etat", a donné le 28 avril 1987 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 10 maart 1987 door de Minister van Binnenlandse Zaken, Openbaar Ambt en Decentralisatie, en door de Staatssecretaris voor Openbaar Ambt verzocht hun van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel", heeft op 28 april 1987 het volgend advies gegeven :

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

Conformément à l'article 116 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'Etat, la modification que le projet tend à apporter au statut des agents de l'Etat doit être motivée. Le Conseil d'Etat propose de remplacer le considérant figurant au préambule du projet par les deux considérants suivants :

"Considérant que, selon une pratique administrative, les services effectifs que l'agent avait prestés en qualité de stagiaire avant sa nomination à titre définitif, étaient pris en considération pour le calcul de son ancienneté de grade et de niveau, alors que, selon les articles 28, 64 et 65 du statut des agents de l'Etat, la période de stage ne peut être prise en compte pour le calcul de cette ancienneté (arrêt du Conseil d'Etat, section d'administration, n° 26.576 du 28 mai 1986, en cause DOYEN);

Considérant qu'il est opportun de compter la période de stage parmi les périodes qui sont prises en considération pour déterminer l'ancienneté de grade et de niveau de l'agent; qu'il convient de modifier en conséquence l'article 64 du statut des agents de l'Etat;".

Par souci d'uniformité, il est proposé, à l'alinéa 4, d'écrire :

"Vu le protocole du comité des services publics nationaux, communautaires et régionaux, daté du ...;".

.../...

Dispositif.

Article 1er.

L'usage est de rappeler, dans la phrase liminaire, les modifications antérieures encore en vigueur. Il convient donc d'écrire :

"L'article 64 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'Etat, modifié par l'arrêté royal du 18 novembre 1982, est remplacé par la disposition suivante :".

Article 2.

En vertu de son article 2, l'arrêté en projet entend produire ses effets le 1er juin 1986.

Selon le fonctionnaire délégué, l'intention est d'éviter que la régularité des promotions intervenues quelque temps avant l'entrée en vigueur de l'arrêté en projet ne puisse être remise en cause alors qu'une pratique administrative a assimilé le stage aux services admissibles pour le calcul de l'ancienneté de grade et de niveau.

La rétroactivité aurait ainsi pour fin de consolider des promotions dont auraient bénéficié des agents de l'Etat n'atteignant la durée requise d'ancienneté qu'en comptant dans celle-ci la durée de leur stage. Mais

.../...

en consolidant ces situations, on porterait atteinte au droit de recours que pourraient exercer les candidats évincés, en se fondant sur l'insuffisance d'ancienneté des agents promus. D'autre part, la rétroactivité aurait pour effet de rendre irrégulières des décisions administratives qui, par une exacte application de la règle, auraient écarté la candidature de certains agents parce qu'ils n'avaient pas l'ancienneté requise par l'article 64 du statut.

La rétroactivité envisagée porterait donc atteinte à des droits acquis et ne peut être admise.

L'article 2 doit être omis.

---

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

De wijzing die het ontwerp in het statuut van het Rijkspersoneel beoogt aan te brengen, moet overeenkomstig artikel 116 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel met redenen worden omkleed. De Raad van State stelt voor de in de aanhef van het ontwerp opgenomen considerans door de volgende twee consideransen te vervangen.

"Overwegende dat de werkelijke diensten welke de ambtenaar vóór zijn vaste benoeming, als stagiair heeft verricht, volgens een administratief gebruik in aanmerking werden genomen voor het berekenen van zijn graad- en niveauanciënniteit, terwijl de stageperiode, volgens de artikelen 28, 64 en 65 van het statuut van het Rijkspersoneel, niet in aanmerking kan komen voor het berekenen van die anciënniteit (arrest van de Raad van State, afdeling administratie, nr. 26.576 van 28 mei 1986, in zake DOYEN);

Overwegende dat het wenselijk is de stageperiode te rekenen tot de periodes die in aanmerking komen voor het bepalen van de graad- en niveauanciënniteit van de ambtenaar; dat het geboden is artikel 64 van het statuut van het Rijkspersoneel dienovereenkomstig te wijzigen;".

.../...

Ter wille van de eenvormigheid wordt voorgesteld in het vierde lid te schrijven :

"Gelet op het protocol van het comité voor de nationale, gemeenschaps- en gewestelijke overheidsdiensten van ...;".

BEPALEND GEDEELTE.

Artikel 1.

Het is gebruikelijk in de inleidende volzin te herinneren aan de vroegere wijzigingen die nog steeds gelden. Er moet bijgevolg worden geschreven :

"Artikel 64 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 18 november 1982, wordt door de volgende bepaling vervangen :".

Artikel 2.

Krachtens artikel 2 zou het ontworpen besluit uitwerking hebben met ingang van 1 juni 1986.

Volgens de gemachtigde ambtenaar is het de bedoeling te vermijden dat de regelmatigheid van de bevorderingen die enige tijd vóór de inwerkingtreding van het

.../...

ontworpen besluit werden toegekend, opnieuw in het geding kan worden gebracht ofschoon een administratieve praktijk de stage heeft gelijkgesteld met de diensten die in aanmerking komen voor het berekenen van de graad- en niveauanciënniteit.

De terugwerkende kracht zou aldus strekken tot het bevestigen van bevorderingen die zouden zijn toegekend aan rijksambtenaren die de vereiste anciënniteit slechts bereikten als daarin de duur van hun stage werd meegeteld. Door het bevestigen van die toestanden zou echter afbreuk worden gedaan aan het recht van geweerde gegadigden om eventueel beroep in te stellen op grond van de ontoereikende anciënniteit van de bevorderde ambtenaren. Anderzijds zou de terugwerking tot gevolg hebben dat administratieve beslissingen die, door een juiste toepassing van de regel, de kandidatuur van sommige ambtenaren zouden hebben afgewezen omdat zij niet de door artikel 64 van het statuut vereiste anciënniteit hadden, onregelmatig worden.

De beoogde terugwerking zou dus afbreuk doen aan verkregen rechten en kan derhalve niet worden aanvaard.

Artikel 2 moet vervallen.

---

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.