ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 7 février 1989, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 8 août 1983 relatif à l'exercice d'une fonction supérieure dans les administrations de l'Etat", a donné le 13 février 1989 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 7 februari 1989 door de Minister van Openbaar Ambt verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste drie dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 betreffende de uitoefening van een hoger ambt in de rijksbesturen", heeft op 13 februari 1989 het volgend advies gegeven :

OBSERVATIONS GENERALES.

Le protocole de la négociation est daté du 15 septembre 1986 et l'accord du Ministre du Budget, du 30 janvier 1987.

L'arrêté en projet aurait pu être soumis à l'avis de la section de législation du Conseil d'Etat sans recourir à l'article 84 des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat, cet article prévoyant une procédure qui doit rester exceptionnelle.

La section de législation du Conseil d'Etat, en raison du bref délai qui lui est imparti, doit se borner à formuler les observations suivantes.

Quant aux formalités préalables, le Ministre du Budget a, dans une lettre du 30 janvier 1987, marqué son accord sur l'arrêté en projet "dans la mesure toutefois où il sera tenu compte des observations formulées par l'inspection des finances dans son avis du 26 août 1986".

Dans son avis du 26 août 1986, l'inspecteur des finances formulait diverses observations relatives à l'arrêté en projet et, entre autres, que les dérogations en matière de délais d'exercice des fonctions supérieures dans le cas d'un service continu ou extérieur devront rester exceptionnelles et, en tout cas, être soumises à l'avis de l'inspection des finances.

Il semble bien que les auteurs du projet n'aient pas tenu compte de cette observation dans l'établissement du texte définitif soumis à l'avis de la section de législation du Conseil d'Etat.

Les observations formulées ci-dessous le sont sous réserve de la suite à donner à l'avis émis par l'inspecteur des finances.

EXAMEN DU TEXTE.

Préambule.

L'alinéa 8 serait mieux rédigé comme suit :

"Vu le protocole n° 3 du 15 septembre 1986 du Comité des services publics nationaux, communautaires et régionaux;".

Dispositif.

Observation préliminaire.

L'arrêté en projet n'est pas divisé en chapitres. Toutefois, les articles 6 à 8 sont précédés de l'intitulé "Dispositions transitoires et finales". Cet intitulé doit être omis.

Article 1er.

La phrase liminaire serait mieux rédigée comme suit :

"Article 1er.-

L'article 3 de l'arrêté royal du 8 août 1983 relatif à l'exercice d'une fonction supérieure dans les administrations de l'Etat, modifié par l'arrêté royal du 25 février 1985, est remplacé par la disposition suivante : ... (la suite comme au projet)".

L'article 3 en projet est destiné à remplacer l'article 3 de l'arrêté royal du 8 août 1983. Il doit être divisé en paragraphes, l'alinéa 1er formant le paragraphe 1er, les alinéas 2, 3 et 4, le paragraphe 2, et l'alinéa 5, le paragraphe 3.

La possibilité d'user de la dérogation prévue à l'alinéa 2 (devenant l'alinéa 1er du paragraphe 2) ne dispense pas l'autorité de respecter les autres obligations que lui impose l'arrêté en projet. Les mots "Sans préjudice des dispositions du présent arrêté et" sont superflus et doivent, dès lors, être omis.

Pour souligner que les alinéas 3 et 4 du même article ne s'appliquent qu'à défaut d'agent remplissant les conditions statutaires pour être nommé dans les fonctions supérieures, ces deux alinéas doivent former l'alinéa 2 du paragraphe 2, lequel commencerait par les mots "Dans ce cas, ...".

Dans les alinéas 3 et 4 du même article, mieux vaudrait écrire : "au rang 40, 30 ou 20, au lieu de "à 40, 30 ou 20" (alinéa 3) et d'autre part "que le rang 30, 20 ou 10" au lieu de "que 30, 20 ou 10" (alinéa 4).

A la fin du texte français de l'alinéa 4 du même article, pour éviter toute confusion, il convient de placer une virgule immédiatement après les mots "du niveau immédiatement inférieur" afin d'indiquer que c'est le grade qui donne accès à la fonction supérieure.

Article 2.

A la fin du nouvel alinéa, il y a lieu d'ajouter "que moyennant le respect des conditions et formalités prévues à l'article 7".

.../...

Article 3.

Au 1° de l'article 7 en projet (dans les alinéas 3 et 4 du paragraphe 3), il se recommande de supprimer les mots "et sans préjudice des recours visés à l'article 15 de l'arrêté royal du 5 octobre 1961 portant organisation du contrôle administratif et budgétaire;", et de prévoir à la fin de chacun des alinéas en question qu'en cas d'avis défavorable de l'inspecteur des finances, le ministre dispose du recours prévu par l'article 15 précité.

Le dernier alinéa du 3° de l'article 7 en projet gagnerait à être rédigé comme suit :

"3° Passé ce délai, le silence du ministre emporte son accord".

Article 6.

Le texte suivant est proposé :

"Le présent arrêté ne s'applique ni aux désignations pour l'exercice d'une fonction supérieure, ni aux prorogations antérieures à son entrée en vigueur.

Toutefois, les prorogations accordées en vertu de l'article 7, § 3, alinéas 1er à 4, ne peuvent excéder six mois.

En outre, les fonctions supérieures exercées à la suite de la prorogation prévue à l'article 7, § 2, ou du maintien de la désignation prévue à l'article 7, § 3, alinéa 5, ne peuvent être poursuivies pendant plus d'un an à partir de l'entrée en vigueur du présent arrêté".

ALGEMENE OPMERKINGEN.

Het onderhandelingsprotocol is gedagtekend 15 september 1986, het akkoord van de Minister van Begroting 30 januari 1987.

Het ontworpen besluit had aan de afdeling wetgeving van de Raad van State ter fine van advies voorgelegd kunnen worden zonder dat een beroep werd gedaan op artikel 84 van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, dat voorziet in een procedure die uitzondering moet blijven.

De afdeling wetgeving van de Raad van State moet zich wegens de korte, haar toegemeten termijn bepalen tot het maken van de hiernavolgende opmerkingen.

Wat de voorafgaande formaliteiten betreft, heeft de Minister van Begroting in een brief van 30 januari 1987 zijn akkoord betuigd met het ontworpen besluit voor zover evenwel rekening zou worden gehouden met de opmerkingen welke de inspectie van financiën had gemaakt in haar advies van 26 augustus 1986.

De inspecteur van financiën had in zijn advies van 26 augustus 1986 verschillende bedenkingen bij het ontworpen besluit geopperd, en onder meer opgemerkt dat de afwijkingen ter zake van de termijnen van uitoefening van een hoger ambt in het geval van een continudienst of van een buitendienst uitzondering behoorden te blijven en in ieder geval aan de inspectie van financiën voor advies voorgelegd dienden te worden.

De stellers van het ontwerp hebben met die opmerking blijkbaar geen rekening gehouden bij het vastleggen van de eindtekst die aan de afdeling wetgeving van de Raad van State ter fine van advies is voorgelegd.

De hiernavolgende opmerkingen worden gemaakt onder voorbehoud van het gevolg dat zal worden gegeven aan het door de inspecteur van financiën uitgebrachte advies.

ONDERZOEK VAN DE TEKST.

Aanhef.

Het achtste lid zou beter als volgt worden geredigeerd :

"Gelet op het protocol nr. 3 van 15 september 1986 van het Comité voor de nationale, de gemeenschaps- en de gewestelijke overheidsdiensten;".

Bepalend gedeelte.

Voorafgaande opmerking.

Het ontworpen besluit is niet ingedeeld in hoofdstukken. Boven de artikelen 6 tot 8 staat echter het opschrift "Overgangs- en slotbepalingen". Dat opschrift moet worden weggelaten.

.../...

Artikel 1.

De inleidende volzin zou beter als volgt worden geredigeerd :

"Artikel 1.-

Artikel 3 van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983 betreffende de uitoefening van een hoger ambt in de rijksbesturen, gewijzigd bij het koninklijk besluit van 25 februari 1985, wordt vervangen door de volgende bepaling : ... (voorts zoals in het ontwerp)".

Het ontworpen artikel 3 is bedoeld om in de plaats te komen van artikel 3 van het koninklijk besluit van 8 augustus 1983. Het moet ingedeeld worden in paragrafen, waarbij het eerste lid paragraaf 1, het tweede, het derde en het vierde lid paragraaf 2 en het vijfde lid paragraaf 3 zouden worden.

De mogelijkheid om gebruik te maken van de afwijking bepaald in het tweede lid (dat het eerste lid van paragraaf 2 wordt) ontslaat de overheid niet van de overige verplichtingen welke het ontworpen besluit haar oplegt. De woorden "Onverminderd de bepalingen van dit besluit en" moeten derhalve als overbodig vervallen.

Om goed te doen uitkomen dat het derde en het vierde lid van hetzelfde artikel slechts gelden voor het geval dat er geen personeelsleden zijn welke voldoen aan de statutaire voorwaarden voor benoeming in het hogere ambt, zouden die twee leden het tweede lid moeten vormen van paragraaf 2, die dan zou beginnen met de woorden : "In dat geval komt voor de uitoefening van ... of 10 alleen ...".

In het derde en het vierde lid van hetzelfde artikel schrijve men liever "... dan rang 40, 30 of 20" in plaats van "dan 40, 30 of 20" (derde lid) en anderdeels "... dan rang 30, 20 of 10" (vierde lid).

Aan het einde van het vierde lid van hetzelfde artikel zou in de Franse tekst, om verwarring te voorkomen, een komma moeten worden geplaatst vlak na de woorden "du niveau immédiatement inférieur", ten einde aan te geven dat het de graad is die toegang tot het hogere ambt verleent.

Artikel 2.

Aan het einde van het nieuwe lid moet worden toegevoegd "mits voldaan is aan de voorwaarden en de formaliteiten bepaald in artikel 7".

Artikel 3.

In de tekst onder 1° van het ontworpen artikel 7 (in leden 3 en 4 van paragraaf 3) verdient het aanbeveling de woorden "en onverminderd de beroepen bedoeld in artikel 15 van het koninklijk besluit van 5 oktober 1961 tot regeling van de administratieve en begrotingscontrole" weg te laten en aan het slot van elk van de bewuste leden te bepalen dat de minister bij ongunstig advies van de inspecteur van financiën beschikt over het beroep bedoeld in het voornoemde artikel 15.

.../...

Het laatste lid van de tekst onder 3° van het ontworpen artikel 7 zou beter als volgt worden geredigeerd :

"3° Na verloop van die termijn geldt het stilzwijgen van de minister als diens akkoord".

Artikel 6.

De volgende tekst wordt voorgesteld :

"Dit besluit is niet van toepassing op de aanstellingen voor de uitoefening van een hoger ambt die gedaan noch op de verlengingen die toegestaan werden vóór de inwerkingtreding ervan.

De krachtens artikel 7, § 3, eerste tot vierde lid, toegestane verlengingen mogen evenwel zes maanden niet overschrijden.

Bovendien mag de uitoefening van een hoger ambt dat vervuld wordt ingevolge de in artikel 7, § 2, bedoelde verlenging of ingevolge de handhaving van de in artikel 7, § 3, vijfde lid, bedoelde aanstelling niet voortgezet worden gedurende meer dan één jaar te rekenen vanaf de datum van inwerkingtreding van dit besluit".

La chambre était composée de

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

C.-L. CLOSSET, conseillers d'Etat,
J.-C. GEUS, staatsraden,

Madame : J. GIELISSEN, greffier assumé,
Mevrouw : toegevoegd 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. Y. KREINS, auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

J. GIELISSEN.

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. Y. KREINS, auditeur.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

J.-J. STRYCKMANS.