Conseil d'Etat - Raad van State
LEGISLATION - WETGEVING
L.
4 MAI 1956
Transmis à M. Bureau
Overgemaakt aan de H. Coordination

B

ML:

L. 5078/2.

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 la Justice, le 30 janvier 1956, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal tendant à l'assimilation du grade d'opérateur-photographe au grade de commis pour la promotion au grade de commis principal, a donné le 7 mars 1956 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, de 30e Januari 1956 door de Minister van Justitie verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit strekkende tot gelijkstelling van de graad van operateur-fotograaf met de graad van klerk voor bevordering tot eerstaanwezend klerk, heeft de 7e Maart 1956 het volgend advies gegeven :

C.E. - R.G.
Entrée - Rôle
- 5.5.56
N° 5078

Le projet vise à réserver aux commis et aux opérateurs-photographes du Ministère de la Justice l'avancement au grade de commis principal. Il ressortit au règlement organique du Ministère.

Pour cette raison et en vertu de l'article 4 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'Etat, il devrait être délibéré en conseil des Ministres.

Il devrait,en outre, selon l'article 7 de l'arrêté royal du 10 juin 1953 portant le statut syndical des agents des services publics,être soumis, puisqu'il requiert l'intervention du conseil des Ministres,non à l'avis du Comité de consultation syndicale mais à l'avis du Comité général de consultation syndicale.

\+

\+ \+

Aux termes de l'article 2, le projet aura effet au 1er mai 1955. Il est donc rétroactif.

Non seulement les emplois de commis principal seront-ils, pour l'avenir, réservés aux commis et aux opérateurs-photographes du Ministère de la Justice à l'exclusion des autres agents appartenant à la troisième catégorie qui peuvent y accéder sous l'empire de la réglementation actuelle, mais ils seront en outre, en vertu d'une fiction juridique, censés l'avoir été dès le 1er mai 1955.

.../...

Ainsi le projet pourra rendre rétroactivement irrégulières, pour non-conformité à des conditions de nomination inexistantes à l'époque, des nominations parfaitement conformes à la réglementation en vigueur au moment où elles intervinrent. Il implique, en effet, dès l'entrée en vigueur de l'arrêté, l'invalidation des nominations au grade de commis principal dont auraient pu faire l'objet, entre le 1er mai 1955 et cette entrée en vigueur, les agents de la troisième catégorie autres que ceux auxquels l'emploi est réservé et, corrélativement, la régularisation des nominations conformes à la réglementation nouvelle mais qui auraient été faites au mépris des droits que puisaient ces agents dans la réglementation en vigueur à l'époque.

Le projet, en tant qu'il prétend disposer pour le passé, est, dès lors, susceptible de porter atteinte à des situations définitivement constituées et aux effets qu'elles ont régulièrement produits; il excède les pouvoirs du Roi.

Sans doute pourrait-on faire valoir que les nominations au grade de commis principal au Ministère de la Justice furent faites dans des circonstances telles, depuis le 1er mai 1955, qu'il ne résultera de l'arrêté projeté aucune atteinte à une situation définitivement constituée ni aux effets qu'elle a produits sous la réglementation antérieure. Cette considération conduirait à la conclusion non que la rétroactivité est fondée, mais qu'elle est dénuée d'objet.

.../...

Si l'effet rétroactif dont le projet est assorti ne devait, dans l'intention du Gouvernement, avoir pour effet que la régularisation de situations acquises entre le 1er mai 1955 et la date d'entrée en vigueur de l'arrêté conformément à la réglementation en vigueur, sans que, pour une cause imputable à l'administration, une nomination en la forme ne soit intervenue, une disposition à cette fin, insérée dans les arrêtés de nomination, pourrait suffire s'il est constant que les services ont effectivement été prestés.

Doel van het ontwerp is, de bevordering tot de graad van eerstaanwezend klerk voor te behouden voor de klerken en operateurs-fotografen van het Ministerie van Justitie. Dit valt onder het organiek reglement van het Ministerie.

Over het ontwerp zou daarom, krachtens artikel 4 van het koninklijk besluit van 2 October 1937 houdende statuut van het Rijkspersoneel, in Ministerraad moeten worden beraadslaagd.

En aangezien deze beraadslaging nodig is, moet, op grond van artikel 7 van het koninklijk besluit van 10 Juni 1953 houdende syndicaal statuut van het personeel der openbare diensten, niet de syndicale raad, maar de algemene syndicale raad van advies worden geraadpleegd.

\+

\+ \+

Volgens artikel 2 zou het ontworpen besluit uitwerking hebben op 1 Mei 1955. Het heeft dus terugwerkende kracht.

Niet alleen zullen de betrekkingen van eerstaanwezend klerk voortaan weggelegd zijn voor de klerken en operateurs-fotografen van het Ministerie van Justitie, met uitsluiting van de overige beambten derde categorie, die volgens de bestaande regeling wel degelijk in aanmerking komen, maar bovendien zullen die betrekkingen op grond van een juridische fictie geacht worden vanaf 1 Mei 1955 te zijn voorbehouden.

.../...

Benoemingen die op het ogenblik dat zij werden gedaan volkomen strookten met de toen geldende regelen, zullen dus retroactief als onregelmatig kunnen worden beschouwd, omdat zij afweken van toentertijd niet bestaande benoemingsvereisten. Het ontwerp impliceert immers dat, zodra het besluit in werking treedt, ongeldig worden verklaard de benoemingen tot eerstaanwezend klerk waarvan andere beambtem derde categorie dan die voor wie de betrekking wordt voorbehouden, tussen 1 Mei 1955 en evenbedoelde inwerkingtreding het voorwerp mochten zijn geweest ; het impliceert tevens een regularisatie van de benoemingen die met de nieuwe regelen stroken, doch gedaan werden in weerwil van de rechten welke de betrokkenen aan de alsdan geldende regelen ontleenden.

In zover het voorzieningen beoogt te treffen voor het verleden, zou het ontwerp dus inbreuk kunnen maken op definitief gevormde toestanden en op de regelmatige gevolgen daarvan ; het gaat 's Konings bevoegdheid te buiten.

Wellicht zal worden aangevoerd, dat de benoemingen tot eerstaanwezend klerk op het Ministerie van Justitie sinds 1 Mei 1955 in zodanige omstandigheden hebben plaats gehad, dat het ontworpen besluit hoegenaamd geen inbreuk zal maken op een definitief gevormde toestand of op de gevolgen welke die toestand onder de vroegere regeling heeft gehad. Deze overweging zou tot de conclusie leiden, niet dat de terugwerking gegrond is, maar dat zij geen voorwerp heeft.

.../...

Heeft de Regering met het verlenen van de terugwerkende kracht niets anders op het oog dan het regulariseren van de toestanden, die tussen 1 Mei 1955 en de dag van inwerkingtreding van het besluit volgens de geldende regelen tot stand zijn gekomen, maar waarbij, door enige aan de administratie te wijten oorzaak, benoeming in de vorm achterwege is gebleven, dan is het voldoende in het benoemingsbesluit zelf een overeenkomstige bepaling in te voegen, voor zover vaststaat dat de diensten werkelijk zijn verricht.

La chambre était composée de

Messieurs : F.LEPAGE, conseiller d'Etat, président
J.COYETTE, conseillers d'Etat,
G.VAN BUNNEN,
P.COART-FRESART, assesseurs de la section de législation,
P.ANSIAUX,
G.PIQUET, greffier adjoint, greffier

De kamer was samengesteld uit

de Heren : F.LEPAGE, raadsheer van State, voorzitter
J.COYETTE, raadsheren van State,
G.VAN BUNNEN,
P.COART-FRESART, bijzitters van de afdeling wetgeving,
P.ANSIAUX,
G.PIQUET, adjunct-griffier, griffier.

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

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H.VAN BUNNEN.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

(s.) G.PIQUET.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

(s.) F.LEPAGE.