ROYAUME DE BELGIQUE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 6 août 1990, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas trois jours, sur un projet d'arrêté royal "instaurant à titre temporaire l'interruption de la carrière professionnelle à mi-temps dans les administrations de l'Etat", a donné le 9 août 1990 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 6 augustus 1990 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 "houdende tijdelijke invoering van de halftijdse loopbaanonderbreking in de rijksbesturen", heeft op 9 augustus 1990 het volgend advies gegeven :

OBSERVATION PRELIMINAIRE.

Conformément à l'article 99 de la loi du 22 janvier 1985 de redressement contenant des dispositions sociales, l'arrêté en projet doit être délibéré en Conseil des Ministres.

Par ailleurs, compte tenu de son objet, il doit faire l'objet d'une négociation syndicale particulière.

Il résulte des termes mêmes de la notification du 30 juillet 1990 que la délibération du Conseil des Ministres en date du 27 juillet 1990 a précédé la négociation du projet au sein du Comité des sercices publics nationaux, communautaires et régionaux (dit comité B), puisqu'on lit dans le procès-verbal de la délibération du Conseil des Ministres :

"a)Na onderhandelingen in het comité B en na advies van de Raad van State mag het ontwerp ter ondertekening aan het Staatshoofd worden voorgelegd".

C'est à juste titre que le Conseil des Ministres reconnaît la nécessité d'une négociation particulière en comité B car le protocole nE 68 qui est joint au projet et visé dans le préambule a un objet différent et plus vaste puisqu'il s'agit d'un accord de programmation sociale pour 1990.

S'il y est question, au point B.1, d'interruption à mi-temps de la carrière professionnelle, il reste qu'il ne dispense pas le Gouvernement de soumettre à la négociation le texte même du projet, c'est-à-dire non plus seulement le principe de l'interruption à mi-temps, mais son organisation pratique et détaillée.

Strictement, le Conseil des Ministres ne pouvait arrêter définitivement le texte du projet sans avoir pris connaissance du résultat de la négociation sur l'avant-projet.

La demande d'avis ne sera donc en état d'être examinée par la section de législation que lorsque, dans l'ordre chronologique, la négociation en comité B aura eu lieu, et lorsque le Conseil des Ministres aura , ensuite, délibéré sur le projet à la lumière non pas seulement de l'accord de programmation sociale mais du résultat de la négociation.

Toutefois, comme l'avant-projet soulève, sur le fond, une difficulté importante, il a semblé indiqué d'en énoncer, dès à présent, les données principales dans l'observation générale qui suit.

OBSERVATION GENERALE.

Les fondements du projet résident dans les articles 99, 100 et 102 de la loi du 22 janvier 1985 de redressement contenant des dispositoins sociales, articles modifiés par la loi du 1er août 1985 et l'arrêté royal nE 424 du 1er août 1985.

Ces articles, ainsi que l'arrêté royal du 3 juillet 1985 ont été modifiés implicitement par l'article 4 de la loi du 20 février 1990 relative aux agents des administrations et de certains organismes d'intérêt public, qui remplace l'article 8 de l'arrêté royal nE 56 du 16 juillet 1982 relatif au recrutement dans certains services publics et dispose :

"Article 8. § 1er. Nonobstant toute autre disposition, les recrutements sont effectués selon les règles prévues dans les statuts du personnel.

§ 2. Par dérogation au paragraphe 1er, dans les administrations et autres services des ministères ainsi que dans les organismes d'intérêt public soumis à l'autorité, au pouvoir de contrôle ou de tutelle de l'Etat et visés à l'article 94, § 2, de la loi-programme du 30 décembre 1988, il peut être procédé à l'engagement de personnes sous le régime du contrat de travail aux fins exclusives :

a)de répondre à des besoins exceptionnels et temporaires en personnel, qu'il s'agisse soit de la mise en oeuvre d'actions limitées dans le temps, soit d'un surcroît extraordinaire de travail;

b)de remplacer des agents qui n'assument pas leur fonction ou ne l'assument qu'à temps partiel, en ce compris les agents qui interrompent leur carrière au sens de l'arrêté royal du 3 juillet 1985 relatif à l'interruption de la carrière professionnelle dans les administrations et les autres services des ministères, et ce sans préjudice de la possibilité de remplacer un agent statutaire par un autre agent statutaire;

c)d'accomplir des tâches auxiliaires ou spécifiques.

Après négociation avec les organisations syndicales représentatives et sur proposition du Ministre qui a la Fonction publique dans ses attributions, le Roi détermine :

1Eles conditions et modalités de l'engagement des personnes sous contrat de travail dont question à l'alinéa 1er et ce, dans le respect des dispositions impératives

de la loi du 3 juillet 1978 relative aux contrats de travail;

2Eles tâches auxiliaires ou spécifiques visées à l'alinéa 1er, c.

Les arrêtés royaux visés à l'alinéa 2 sont applicables de plein droit aux organismes d'intérêt public visés à l'alinéa 1er, sans qu'il faille solliciter, de leur part, les avis ou attendre les propositions, qui sont prescrits par les dispositions légales ou réglementaires.

§ 3. Par dérogation au paragraphe 1er, dans les organismes d'intérêt public auxquels s'appliquent l'article 1er ou l'article 2 du présent arrêté mais qui ne sont pas visés au paragraphe 2, il peut être procédé à l'engagement de personnes sous le régime du contrat de travail dans les cas et aux conditions que le Roi détermine par arrêté délibéré en Conseil des Ministres sur proposition ou de l'accord du Ministre qui a la Fonction publique dans ses attributions, les recrutements d'agents définitifs exceptés".

En ce qui concerne l'objet de l'arrêté en projet, on retiendra tout particulièrement, dans l'article 8 qui vient d'être cité, le paragraphe 2, alinéa 1er, b, et le paragraphe 2, alinéa 2, 1E.

Il ressort de ces dispositions que seules les personnes engagées sous le régime du contrat de travail remplacent les agents qui exercent leur fonction à temps partiel.

Le projet devrait être adapté aux modifications implicites apportées par la loi du 20 février 1990 à la loi du 22 janvier 1985 de redressement contenant des dispositions sociales ainsi que, par voie de conséquence, à l'arrêté royal du 3 juillet 1985.

Cette observation vise principalement l'article 4 du projet.

VOORAFGAANDE OPMERKING.

Overeenkomstig artikel 99 van de herstelwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen dient over het ontworpen besluit overleg te worden gepleegd in de Ministerraad.

Overigens behoren over het besluit, gelet op het doel ervan, bijzondere onderhandelingen te worden gevoerd met de vakbonden.

Uit de bewoordingen zelf van de kennisgeving van 30 juli 1990 blijkt dat het overleg in de Ministerraad d.d. 27 juli 1990 vooraf is gegaan aan de onderhandelingen over het ontwerp in het Comité voor de nationale, de gemeenschaps- en de gewestelijke overheidsdiensten (comité B genoemd), daar in de notulen van het overleg in de Ministerraad te lezen staat :

"a)Na onderhandelingen in het comité B en na advies van de Raad van State mag het ontwerp ter ondertekening aan het Staatshoofd worden voorgelegd".

De Ministerraad erkent terecht de noodzaak van een bijzondere onderhandeling in comité B, want protocol nr. 68, dat bij het ontwerp gevoegd is en waarnaar in de aanhef verwezen wordt, heeft een verschillend en ruimer onderwerp, aangezien het over een akkoord van sociale programmatie voor 1990 gaat.

Hoewel er in punt B.1 sprake is van halftijdse onderbreking van de beroepsloopbaan, ontslaat het protocol de Regering nochtans niet van de verplichting om de tekst zelf van het ontwerp ter fine van onderhandeling voor te leggen, d.w.z. dat niet meer alleen over het beginsel van de halftijdse

onderbreking onderhandeld wordt, maar over de praktische en nadere organisatie ervan.

Strikt genomen kon de Ministerraad de tekst van het ontwerp niet definitief vaststellen zonder kennis genomen te hebben van de uitkomst van de onderhandelingen over het voorontwerp.

De adviesaanvraag zal dus eerst in zoverre gereed zijn om door de afdeling wetgeving te worden onderzocht wanneer, in chronologische volgorde, de onderhandeling in comité B zal hebben plaatsgehad en wanneer de Ministerraad vervolgens over het ontwerp overleg gepleegd zal hebben, niet alleen in het licht van het akkoord van sociale programmatie maar ook afgaande op de uitkomst van de onderhandelingen.

Daar het voorontwerp echter inhoudelijk een aanzienlijke moeilijkheid doet rijzen, leek het aangewezen de voornaamste gegevens ervan nu al te formuleren in de hierna volgende algemene opmerking.

ALGEMENE OPMERKING.

De artikelen 99, 100 en 102 van de herstelwet van 22 januari 1985 houdende sociale bepalingen, welke artikelen gewijzigd zijn bij de wet van 1 augustus 1985 en bij het koninklijk besluit nr. 424 van 1 augustus 1985, vormen de rechtsgrond van het ontwerp.

Die artikelen, alsook het koninklijk besluit van

3 juli 1985, zijn impliciet gewijzigd bij artikel 4 van de wet van 20 februari 1990 betreffende het personeel van de overheidsbesturen en van sommige instellingen van openbaar nut, welk artikel in de plaats is gekomen van artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 56 van 16 juli 1982 betreffende de werving in sommige overheidsdiensten en bepaalt :

"Artikel 8. § 1. Niettegenstaande elke andere bepaling geschieden de aanwervingen volgens de in de personeelsstatuten gestelde regels.

§ 2. In afwijking van paragraaf 1 kunnen in de besturen en andere diensten van de ministeries alsook in de instellingen van openbaar nut onder het gezag, de controle of het toezicht van de Staat en bedoeld in artikel 94, § 2, van de programmawet van 30 december 1988, personen onder het stelsel van een arbeidsovereenkomst in dienst worden genomen uitsluitend om :

a)aan uitzonderlijke en tijdelijke personeelsbehoeften te voldoen; het betreft ofwel in de tijd beperkte acties ofwel een buitengewone toename van het werk;

b)ambtenaren te vervangen die hun betrekking niet of slechts deeltijds bekleden, met inbegrip van de ambtenaren die hun loopbaan onderbreken in de zin van het koninklijk besluit van 3 juli 1985 betreffende de onderbreking van de beroepsloopbaan in de besturen en andere diensten van de ministeries, onverminderd de mogelijkheid om een statutair personeelslid door een ander statutair personeelslid te vervangen;

c)bijkomende of specifieke opdrachten te vervullen.

Na onderhandeling met de representatieve vakorganisaties en op de voordracht van de Minister tot wiens bevoegdheid het Openbaar Ambt behoort bepaalt de Koning :

1Ede voorwaarden en de wijze waarop personen met inachtneming van de dwingende bepalingen van de wet van 3 juli 1978 betreffende de arbeidsovereenkomsten in dienst worden genomen met een arbeidsovereenkomst als bedoeld in het eerste lid;

2Ede in het eerste lid, c, bedoelde specifieke of bijkomende opdrachten.

De in het tweede lid bedoelde koninklijke besluiten vinden van rechtswege toepassing op de in het eerste lid bedoelde instellingen van openbaar nut, zonder dat het nodig is om de bij de wets- of verordeningsbepalingen voorgeschreven adviezen of voorstellen van die instellingen te vragen of af te wachten.

§ 3. In afwijking van paragraaf 1 kunnen in de instelling van openbaar nut waarop artikel 1 of 2 van dit besluit van toepassing is maar die niet in paragraaf 2 bedoeld zijn, personen onder het stelsel van een arbeidsovereenkomst in dienst worden genomen in de gevallen en onder de voorwaarden die de Koning bij een in Ministerraad overlegd besluit bepaalt op de voordracht of met het akkoord van de Minister tot wiens bevoegdheid het Openbaar Ambt behoort, behalve voor de aanwervingen van vaste personeelsleden".

Wat het onderwerp van het ontworpen besluit betreft zij er ten aanzien van het zoëven aangehaalde artikel 8 heel in het bijzonder gewezen op paragraaf 2, eerste lid, b, en op paragraaf 2, tweede lid, 1E.

Uit die bepalingen blijkt dat alleen de personen die onder het stelsel van een arbeidsovereenkomst in dienst worden genomen de ambtenaren vervangen die hun betrekking deeltijds bekleden.

Het ontwerp zou aangepast moeten worden aan de impliciete wijzigingen die bij de wet van 20 februari 1990 zijn aangebracht in de herstelwet van 22 januari 1985

houdende sociale bepalingen en dientengevolge in het koninklijk besluit van 3 juli 1985.

Deze opmerking doelt hoofdzakelijk op artikel 4 van het ontwerp.

La chambre était composée de

Messieurs : P. TAPIE, président,
de Heren : voorzitter,

J.-J. STRYCKMANS, président de chambre,
kamervoorzitter,

J.-C. GEUS, conseiller d'Etat,
staatsraad,

Madame : J. GIELISSEN, greffier assumé,
Mevrouw : toegevoegd griffier.

La concordance entre la version française et la version néerlan-daise a été vérifiée sous le contrôle de M. P. TAPIE.

Le rapport a été présenté par M. C. MENDIAUX, premier auditeur.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

J. GIELISSEN.

De kamer was samengesteld uit

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. TAPIE.

Het verslag werd uitgebracht door de H. C. MENDIAUX, eerste auditeur.

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

P. TAPIE.