

ROYAUME DE BELGIQUE.

KONINKRIJK BELGIE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, neuvième chambre, saisi par le Secrétaire d'Etat à la Coopération au développement, adjoint au Ministre des Affaires étrangères, le 26 octobre 1994, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 4 janvier 1978 relatif au personnel engagé pour les besoins de la coopération avec les pays en voie de développement dans le domaine de l'enseignement universitaire", a donné le 28 juin 1995 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, negende kamer, op 26 oktober 1994 door de Staatssecretaris voor Ontwikkelingssamenwerking, toegevoegd aan de Minister van Buitenlandse zaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 4 januari 1978 betreffende het personeel aangeworven ten behoeve van de samenwerking met de ontwikkelingslanden op het gebied van het universitair onderwijs", heeft op 28 juni 1995 het volgende advies gegeven :

L'arrêté en projet vise à remettre en vigueur, au 1er octobre 1980, l'arrêté royal du 4 janvier 1978 relatif au personnel engagé pour les besoins de la coopération avec les pays en voie de développement dans le domaine de l'enseignement universitaire, qui autorisait le Ministre ou le Secrétaire d'Etat à la Coopération à "engager par contrat d'emploi dont le modèle-type est joint en annexe, les experts nécessaires à la réalisation de la coopération au développement dans le domaine de l'enseignement universitaire".

Cet arrêté a été applicable entre le 1er août 1977 et le 30 septembre 1980. Au-delà de cette date, il avait épuisé tous ses effets et n'a donc pas été formellement abrogé par un autre texte.

Le procédé consistant à remettre en vigueur avec effet rétroactif, un arrêté royal qui a cessé d'appartenir depuis quinze ans à l'ordonnancement juridique, est éminemment critiquable. Il ne sert pas la sécurité juridique.

Si des experts ont été engagés sous contrat de travail depuis le 1er octobre 1980, il est parfaitement inutile de recourir à la fiction qu'ils ont été engagés "sur la base de" ou "sous le régime de l'arrêté royal du 4 janvier 1978" précité, alors que ce texte n'appartient plus à l'ordonnancement juridique depuis 1980.

En outre, l'arrêté royal en projet est incompatible avec l'article 4 de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique, entré en

.../...

vigueur le 14 août 1993, qui n'exclut pas de son champ d'application le personnel de la coopération au développement et qui, de manière stricte, limite le recours au régime du contrat de travail dans les administrations et autres services des ministères fédéraux.

Cet article 4 dispose en son paragraphe 2 :

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

- 1° les conditions et les 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;
- 2° les tâches auxiliaires ou spécifiques visées au § 1er, 3°".

En l'espèce, les conditions fixées par cette disposition légale ne sont pas toutes réunies.

L'arrêté en projet doit être fondamentalement revu pour s'y conformer (1).

(1) Cette révision est d'autant plus importante qu'en vertu de l'article 6 de la loi précitée "toute décision ou acte de recrutement ou de mise au travail effectué en méconnaissance des dispositions des articles 1er à 5 (...), est nul de plein droit".

Het ontworpen besluit strekt ertoe het koninklijk besluit van 4 januari 1978 betreffende het personeel aangeworven ten behoeve van de samenwerking met de ontwikkelingslanden op het gebied van het universitair onderwijs, waardoor de Minister van of de Staatssecretaris voor Ontwikkelingssamenwerking gemachtigd werd "bij bediendencontract waarvan het model hierbijgevoegd is, de deskundige aan (te) werven, nodig voor de verwezenlijking van de ontwikkelingssamenwerking op het gebied van het universitair onderwijs", met ingang van 1 oktober 1980 opnieuw in werking te stellen.

Dat besluit is van toepassing geweest tussen 1 augustus 1977 en 30 september 1980. Na die datum had het geen rechtsgevolgen meer en het is dan ook niet uitdrukkelijk door een andere tekst opgeheven.

Het met terugwerkende kracht opnieuw in werking stellen van een koninklijk besluit dat sedert vijftien jaar niet meer tot de rechtsordening behoort, is ten zeerste af te keuren. Het komt de rechtszekerheid niet ten goede.

Als deskundigen sedert 1 oktober 1980 bij een arbeidsovereenkomst in dienst zijn genomen, is het volstrekt niet dienstig te werken met de fictie dat zij in dienst zijn genomen "op basis van" of "volgens het stelsel van" het voormelde koninklijk besluit van 4 januari 1978, terwijl die tekst reeds sedert 1980 niet meer tot de rechtsordening behoort.

.../...

Bovendien gaat het ontworpen koninklijk besluit niet samen met het op 14 augustus 1993 in werking getreden artikel 4 van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken, dat het personeel van de ontwikkelingssamenwerking niet uit zijn werkingssfeer sluit en dat het gebruik van het stelsel van de arbeidsovereenkomst in de besturen en andere diensten van de federale ministeries strikt beperkt.

Paragraaf 2 van dat artikel 4 bepaalt :

"§ 2. Na onderhandeling met de representatieve vakorganisaties en op de voordracht van de Minister tot wiens bevoegdheid de Ambtenarenzaken behoren, bepaalt de Koning :

- 1^o de 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;
- 2^o de in § 1, 3^o, bedoelde specifieke of bijkomende opdrachten".

In casu zijn niet alle door die wetsbepaling gestelde voorwaarden vervuld.

Het ontworpen besluit behoort grondig te worden herzien ten einde daarmee rekening te houden (1).

(1) Die herziening is des te belangrijker daar krachtens artikel 6 van de voormelde wet "elke beslissing of akte van werving of tewerkstelling die wordt uitgevoerd met miskenning van het bepaalde in de artikelen 1 tot 5 (...) van rechtswege nietig is".

La chambre était composée de :

De kamer was samengesteld uit :

Messieurs R. ANDERSEN,
de Heren

président de chambre,
kamervoorzitter,

C. WETTINCK,
P. LIENARDY,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

J. DE GAVRE,

assesseurs de la
section de législation,
assessoren van de
afdeling wetgeving,

F. DELPEREE,

Madame M. PROOST,
Mevrouw

greffier,
griffier.

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

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. R. ANDERSEN.

Le rapport a été présenté par M. B. DEROUAUX, premier auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. M. BAUWENS, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. DEROUAUX, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. M. BAUWENS, adjunct-referendaris.

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST.

R. ANDERSEN.