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 Ministre de l'Intérieur, le 20 mai 1997, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas un mois, sur un avant-projet de loi "portant modification de la loi du 27 décembre 1973 relative au statut du personnel du corps opérationnel de la gendarmerie et de la loi du 11 juillet 1978 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats du personnel du corps opérationnel de la gendarmerie", a donné le 30 juin 1997 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, negende kamer, op 20 mei 1997 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste een maand, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot wijziging van de wet van 27 december 1973 betreffende het satuut van het personeel van het operationeel korps van de rijkswacht en van de wet van 11 juli 1978 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van het rijkswachtpersoneel van het operationeel korps", heeft op 30 juni 1997 het volgende advies gegeven :

Article 2

1. A l’article 24/12bis, § 1er, en projet, le mot "régulièrement" est trop imprécis pour avoir une valeur normative. Mieux vaudrait prévoir une périodicité minimale obligatoire, ainsi que les hypothèses dans lesquelles le membre du personnel peut être évalué, en dehors de la périodicité normale, d’office ou à sa demande.

En outre, dans le texte néerlandais il vaudrait mieux écrire "beroepsbekwaamheden" au lieu de "professionele bekwaamheden".

2. Au paragraphe 2, la première phrase est dépourvue de caractère normatif. Elle constitue davantage une justification de la disposition envisagée et ne fournit aucune indication quant à la manière dont la mesure devra être mise en oeuvre. Elle sera, dès lors, omise.

Quant à la deuxième phrase, s’agissant d’une matière qui lui est réservée, la loi ne peut se limiter à indiquer que les évaluations seront utilisées pour "d’autres aspects de la gestion du personnel". Plusieurs dispositions prévoient, en effet, une appréciation des aptitudes et des prestations des membres du personnel : les articles 20 et 21 relatifs au retrait du grade et à la rétrogradation, l’article 34 relatif au retrait définitif d’emploi, les articles 46, 48, 50, 51 et 52 relatifs à l’avancement de grade. Il convient, dès lors, de préciser dans quelle mesure et comment l’évaluation instituée par le présent projet sera utilisée pour ces différentes mesures.

3. Au paragraphe 3, 3°, il s’impose de prévoir, comme au 2°, que le membre du personnel aura la possibilité d’être entendu.

Articles 3 et 4

Ces dispositions prévoient que la décision d'acceptation d'une démission ou la décision de démission d'office peut être assortie de l'obligation, pour le membre du personnel qui en est l'objet, de verser à la gendarmerie la totalité ou une partie d'une indemnité calculée conformément aux alinéas 5, 6 et 7 de l'article 31 en projet.

La décision d'obliger le membre du personnel à verser cette indemnité est donc laissée à la totale discrétion de l'autorité qui accepte la démission ou qui démet d'office, autorité qui peut même fixer elle-même le montant de cette indemnité, les alinéas 5 à 7 ne constituant qu'un plafond, et ce sans que des critères soient prévus sur la base desquels l'autorité devrait fonder sa décision.

Si l'on souhaite que le paiement ne soit pas obligatoire, lors de toute démission, pendant la période fixée, il convient de fixer ces critères.

Les dispositions en projet doivent donc être fondamentalement revues.

Article 5

Dans l'article 11, § 3, alinéa 1er, en projet, les mots "alinéa 2," seront omis, l'article 15 ne comportant qu'un seul alinéa.

Mieux vaudrait, par ailleurs, scinder l'alinéa 2 en deux alinéas formulés comme suit :

"La constatation faite par la commission à l'issue de l'examen vaut à compter du jour de sa notification par le ministre à l'organisation syndicale concernée et pour la période de référence en cours prévue au paragraphe 1er, alinéa 7. Toutefois, aux conditions fixées par le Roi, une organisation syndicale peut, chaque année, demander un examen, si elle croit pouvoir prétendre à un nombre de délégués supérieur.

Le paragraphe 1er, alinéas 3 à 6, est applicable aux examens prévus aux alinéas 1er et 2".

Artikel 2

1. In het ontworpen artikel 24/12bis, § 1, is het woord "regelmatig" niet duidelijk genoeg om een normatieve waarde te kunnen hebben. Men zou beter een verplichte minimale frequentie voorschrijven en de gevallen bepalen waarin een personeelslid, los van de normale tijdstippen, ambtshalve of op zijn verzoek kan worden geëvalueerd.

Voorts vervange men de woorden "professionele bekwaamheden" door het woord "beroepsbekwaamheden".

2. De eerste zin van paragraaf 2 is niet van normatieve aard. Hij is veeleer een rechtvaardiging van de voorgenomen bepaling en levert geen enkele aanwijzing op over de manier waarop de maatregel moet worden uitgevoerd. Die zin behoort dan ook te vervallen.

Wat de tweede zin betreft, kan de wetgever, aangezien alleen hij deze aangelegenheid kan regelen, zich er niet toe beperken aan te geven dat de evaluaties zullen worden aangewend voor "andere aspecten van het personeelsbeheer". Verscheidene bepalingen schrijven immers een beoordeling voor van de geschiktheid en de prestaties van de personeelsleden : de artikelen 20 en 21 betreffende de ontneming van de graad en de terugzetting in graad, artikel 34 betreffende de definitieve ambtsontheffing, de artikelen 46, 48, 50, 51 en 52 betreffende de bevordering in graad. Er dient dan ook te worden gepreciseerd hoeverre en hoe de bij het onderhavige ontwerp ingestelde evaluatie voor die onderscheiden maatregelen zal worden gebruikt.

3. In paragraaf 3, 3°, dient, net zoals in onderdeel 2°, te worden bepaald dat het personeelslid de mogelijkheid zal hebben gehoord te worden.

De artikelen 3 en 4

Deze bepalingen schrijven voor dat wanneer het ontslag van een personeelslid wordt aangenomen of een personeelslid van ambtswege wordt ontslagen, dat personeelslid kan worden verplicht een vergoeding, berekend overeenkomstig het vijfde, zesde en zevende lid van het ontworpen artikel 31, geheel of gedeeltelijk aan de rijkswacht te storten.

De beslissing om het personeelslid te verplichten die vergoeding te storten, wordt dus volledig overgelaten aan de overheid die het ontslag aanvaardt of van ambtswege ontslaat, welke overheid zelfs het bedrag van die vergoeding zelf kan vaststellen, aangezien het vijfde, zesde en zevende lid slechts een maximum vertegenwoordigen, terwijl geen criteria zijn voorgeschreven waarop de overheid haar beslissing zou kunnen baseren.

Als men verlangt dat de betaling niet bij elk ontslag tijdens de vastgestelde periode verplicht wordt, moet men die criteria bepalen.

De ontworpen bepalingen dienen dan ook grondig te worden herzien.

Artikel 5

In het ontworpen artikel 11, § 3, eerste lid, dienen de woorden ", tweede lid," te vervallen, aangezien artikel 15 uit slechts één lid bestaat. Voorts schrijve men : "... het aantal afgevaardigden die met toepassing van artikel 15 met permanent vakbondsverlof zijn en op wie de vakorganisaties aanspraak kunnen maken.".

De bepalingen van het tweede lid zouden beter in de vorm van de volgende twee leden worden weergegeven :

"Het aantal afgevaardigden dat door de commissie aan het eind van het onderzoek wordt vastgesteld, geldt vanaf de dag waarop de minister het ter kennis van de betrokken vakorganisatie brengt en voor de duur van de lopende referentieperiode bepaald in paragraaf 1, zevende lid. Wanneer een vakorganisatie echter meent aanspraak te kunnen maken op een hoger aantal afgevaardigden kan ze om het jaar, op de voorwaarden bepaald door de Koning, een onderzoek vragen.

Paragraaf 1, derde tot zesde lid, is van toepassing op de onderzoeken bedoeld in het eerste en het tweede lid.".

La chambre était composée de		De kamer was samengesteld uit
Messieurs de Heren	C.-L. CLOSSET,	président de chambre, kamervoorzitter,
	C. WETTINCK, P. LIENARDY,	conseillers d'Etat, staatsraden,
	P. GOTHOT, J. van COMPERNOLLE,	assesseurs de la section de législation, assessoren van de afdeling wetgeving,
Madame Mevrouw	M. PROOST,	greffier, griffier.

Le rapport a été présenté par M. L. DETROUX, auditeur adjoint. La note du Bureau de coordination a été rédigée par Mme F. Carlier et exposée par M. BROUWERS, référendaires adjoints.

Het verslag werd uitgebracht door de H. L. DETROUX, adjunct-auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld door Mevr F. CARLIER en toegelicht door de H. P. BROUWERS, adjunct-referendarissen.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRESIDENT - DE VOORZITTER,

M. PROOST

C.-L. CLOSSET