KONINKRIJK BELGIE

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 14 juli 1998 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging het koninklijk besluit van 17 september 1969 betreffende de vergelijkende examens en examens georganiseerd voor de werving en de loopbaan van het rijkspersoneel", heeft op 27 mei 1999 het volgende advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 14 juillet 1998, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 17 septembre 1969 concernant les concours et examens organisés en vue du recrutement et de la carrière des agents de l'Etat", a donné le 27 mai 1999 l'avis suivant :

Rekening houdend met het ogenblik waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht van de regering op het feit dat de ontstentenis van de controle die de Kamer van volksvertegenwoordigers krachtens de Grondwet moet kunnen uitoefenen, tot gevolg heeft dat de regering niet over de volheid van haar bevoegdheid beschikt. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp strekt tot de invoering van het zogenaamde "wervingsbrevet". Daartoe wordt een opgeheven artikel 19 met een nieuwe inhoud opnieuw opgenomen in het koninklijk besluit van 17 september 1969 betreffende de vergelijkende examens en examens georganiseerd voor de werving en de loopbaan van het rijkspersoneel.

Volgens de ontworpen regeling zijn bepaalde vergelijkende wervingsexamens, voor graden vastgesteld door de Vaste Wervingssecretaris, uitsluitend toegankelijk voor de houders van het voor die graden vereiste wervingsbrevet (de ontworpen §§ 1 en 4). De wervingsbrevetten kunnen

worden behaald in examens die door de Vaste Wervingssecretaris worden bekendgemaakt en georganiseerd (de ontworpen §§ 2 en 3).

2. Met het ontwerp wijzigt de Koning het statuut van het rijkspersoneel. Bijgevolg vindt het ontwerp zijn rechtsgrond in de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet.

OPMERKINGEN BIJ DE TEKST

Aanhef

1. Om de rechtsgrond van het ontwerp op een zeer volledige manier aan te wijzen referere men in de aanhef in het eerste lid tevens aan artikel 37 van de Grondwet.

2. Het koninklijk besluit van 2 oktober 1937, waar in het tweede lid van de aanhef op algemene wijze naar wordt verwezen, vormt geen rechtsgrond voor het ontwerp en wordt er ook niet door gewijzigd. Men schrappe bijgevolg dat tweede lid.

3. In het derde lid van de aanhef worden een aantal besluiten vermeld die het koninklijk besluit van 17 september 1969 hebben gewijzigd. Die lijst is echter niet volledig en het is ook niet duidelijk op grond waarvan deze wijzigende besluiten en geen andere in die opsomming zijn opgenomen.

Omwille van het grote aantal wijzigende besluiten, kan worden gebillijkt dat na het woord "rijkspersoneel," enkel wordt geschreven "zoals tot op heden gewijzigd;", en dat derhalve geen melding wordt gemaakt van alle wijzigende besluiten.

4. Het vierde lid, dat een overweging bevat, kan worden weggelaten. Te dezen is immers geen formele motivering voorgeschreven en de overweging is evenmin noodzakelijk voor een goed begrip van het ontwerp.

Artikel 1

1. In de Nederlandse tekst van de ontworpen paragraaf 2, eerste lid, van artikel 19, is sprake van "om het even welke andere wijze", in de Franse tekst van "par toute autre voie appropriée". Dit gebrek aan overeenstemming moet worden weggewerkt.

2. In de voorliggende redactie bevat de bepaling van de ontworpen paragraaf 5 van artikel 19 een regel omtrent de bevoegdheidsverdeling tussen de federale overheid, de Gemeenschappen en de Gewesten. Het vaststellen van een dergelijke regel kan echter niet in enige bevoegdheid van de Koning worden ingepast.

Paragraaf 5 moet dus uit het ontwerp worden weggelaten (1).

Artikel 2

Er zijn de Raad van State, afdeling wetgeving, geen redenen bekend op grond waarvan het ontwerpbesluit onmiddellijk bij zijn bekendmaking van toepassing zou moeten worden en aldus worden afgeweken van de gebruikelijke regels van de inwerkingtreding van de besluiten. Indien inderdaad geen dergelijke redenen bestaan, wordt het artikel 2 beter uit het ontwerp weggelaten.

---

(1) Overigens is omtrent het wervingsbrevet geen bepaling opgenomen in het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes van het administratief en geldelijk statuut van de rijksambtenaren die van toepassing zijn op het personeel van de diensten van de Gemeenschaps- en Gewestregeringen en van de Colleges van de Gemeenschappelijke Gemeenschapscommissie en van de Franse Gemeenschapscommissie, alsook op de publiekrechtelijke rechtspersonen die ervan afhangen (het "A.P.K.B."). De ontworpen bepaling wekt aldus de onterechte indruk dat de Koning de daarin opgenomen mogelijkheid ook als een verplichting zou kunnen opleggen aan de Gemeenschappen en Gewesten, terwijl de vereiste van het wervingsbrevet nochtans geen regel is die in het A.P.K.B is vervat.

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'Etat attire l'attention du gouvernement sur le fait que l'absence du contrôle qu'il appartient à la Chambre des représentants d'exercer en vertu de la Constitution, a pour conséquence que le gouvernement ne dispose pas de la plénitude de ses compétences. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien des compétences ainsi limitées, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*

* *

PORTEE ET FONDEMENT LEGAL DU PROJET

1. Le projet soumis pour avis vise à instaurer le "brevet" dit "de recrutement". A cette fin, un article 19 abrogé, est rétabli avec un contenu nouveau dans l'arrêté royal du 17 septembre 1969 concernant les concours et examens organisés en vue du recrutement et de la carrière des agents de l'Etat.

Selon la disposition en projet, certains concours de recrutement aux grades déterminés par le Secrétaire permanent au recrutement, sont accessibles aux seuls détenteurs du brevet de recrutement requis pour ces grades (les §§ 1er et 4 en projet). Les brevets de recrutement

peuvent être obtenus par des examens publiés et organisés par le Secrétaire permanent au recrutement (les §§ 2 et 3 en projet).

2. Par le projet, le Roi modifie le statut des agents de l'Etat. Par conséquent, le projet trouve son fondement légal dans les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution.

OBSERVATIONS SUR LE TEXTE

Préambule

1. Afin d'indiquer le fondement légal du projet d'une manière très complète, le premier alinéa du préambule se référera également à l'article 37 de la Constitution.

2. L'arrêté royal du 2 octobre 1937 auquel le deuxième alinéa du préambule fait référence d'une manière générale, ne constitue pas un fondement légal du projet et n'est pas non plus modifié par celui-ci. On supprimera dès lors ce deuxième alinéa.

3. Le troisième alinéa du préambule mentionne un certain nombre d'arrêtés qui ont modifié l'arrêté royal du 17 septembre 1969. Cette liste n'est cependant pas complète et on ne discerne pas non plus pour quelle raison ces

arrêtés modificatifs, à l'exclusion d'autres, figurent dans cette énumération.

Eu égard au nombre important d'arrêtés modificatifs, il peut se justifier d'écrire seulement après les mots "agents de l'Etat," "tel qu'il a été modifié à ce jour;", et, de ne pas faire état, dès lors, de tous les arrêtés modificatifs.

4. Le quatrième alinéa, qui contient un considérant, peut être omis. En effet, aucune motivation formelle n'est prescrite en l'espèce et le considérant n'est pas non plus nécessaire à la bonne compréhension du projet.

Article 1er

1. Dans le texte français du paragraphe 2, alinéa 1er, en projet, de l'article 19, il est question de, "par toute autre voie appropriée", dans le texte néerlandais de "om het even welke andere wijze". Il y a lieu de remédier à cette discordance.

2. Dans sa rédaction actuelle, la disposition du paragraphe 5 en projet de l'article 19 comporte une règle relative à la répartition de compétences entre l'autorité fédérale, les Communautés et les Régions. La fixation d'une telle règle n'entre cependant dans aucune compétence du Roi.

Il y a donc lieu d’omettre le paragraphe 5 du projet (1).

Article 2

Le Conseil d'Etat, section de législation, n'a connaissance d'aucun motif qui nécessiterait de rendre l’arrêté en projet immédiatement applicable lors de sa publication et de déroger ainsi aux règles usuelles en matière d’entrée en vigueur des arrêtés. Si, en effet, il n’existe pas de tel motif, il serait préférable d’omettre l’article 2 du projet.

---

(1) Aucune disposition relative au brevet de recrutement ne figure au demeurant dans l’arrêté royal du 26 septembre 1994 fixant les principes généraux du statut administratif et pécuniaire des agents de l’Etat applicables au personnel des services des Gouvernements de Communauté et de Région et des Collèges de la Commission communautaire commune et de la Commission communautaire française ainsi qu’aux personnes morales de droit public qui en dépendent (l’A.R.P.G.). La disposition en projet donne ainsi à penser, à tort, que le Roi pourrait également rendre la possibilité qui y figure obligatoire pour les Communautés et les Régions, alors que l’exigence du brevet de recrutement n’est pas, pourtant, une règle contenue dans l’A.R.P.G.

De kamer was samengesteld uit

de Heren D. VERBIEST, kamervoorzitter,
Messieurs président de chambre,

M. VAN DAMME, staatsraden,
J. SMETS, conseillers d'Etat,

G. SCHRANS, assessoren van de
H. COUSY, afdeling wetgeving,
assesseurs de la
section de législation,

W. GEURTS, toegevoegd griffier,
greffier assumé.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. D. VERBIEST.

Het verslag werd uitgebracht door de H. P. DEPUYDT, eerste auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. W. PAS, adjunct-referendaris.

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

Le rapport a été présenté par M. P. DEPUYDT, premier auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. W. PAS, référendaire adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER, DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

W. GEURTS D. VERBIEST