

KONINKRIJK BELGIE

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 6 augustus 1998 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende oprichting van de Hoge Raad van Ambtenarenzaken", en op 18 december 1998 om mededeling van dat advies verzocht binnen een termijn van een maand, heeft op 11 februari 1999 het volgende advies gegeven :

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 6 août 1998, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "portant création du Conseil supérieur de la Fonction publique" et, le 18 décembre 1998, demandé communication de l'avis dans un délai ne dépassant pas un mois, a donné le 11 février 1999 l'avis suivant :

ALGEMENE OPMERKING

Het is niet duidelijk waarom de oprichting van de Hoge Raad van Ambtenarenzaken het voorwerp uitmaakt van een afzonderlijk ontwerp van koninklijk besluit. Gezien de bevoegdheden die in artikel 1 van het ontwerp aan de Raad worden toegekend, kan het aanbeveling verdienen het voorliggende ontwerp te integreren in het ontwerp van koninklijk besluit tot organisatie van de benoeming, de loopbaan en de evaluatie van de ambtenaren die belast worden met het beheer van sommige overheidsdiensten, waarover de Raad van State heden eveneens advies verleent (L. 28.209/1).

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Het eerste lid van de aanhef moet worden aangevuld met een verwijzing naar artikel 107, tweede lid, van de Grondwet.

2. De verwijzing, in het tweede lid van de aanhef, naar "het koninklijk besluit van ... tot organisatie van de benoeming, de loopbaan en de evaluatie van de ambtenaren die belast worden met het beheer van sommige overheidsdiensten", dient te vervallen aangezien dit besluit noch rechtsgrond verleent aan het om advies voorgelegde ontwerp, noch door dit ontwerp wordt gewijzigd en de vermelding ervan evenmin

.../...

noodzakelijk is voor een goed begrip van de ontworpen regeling.

3. In de aanhef dient een nieuw lid te worden opgenomen waarin wordt verwezen naar artikel 11, § 1, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut, zoals vervangen door de wet van 23 juli 1993. De op te richten Hoge Raad van Ambtenarenzaken is immers ook bevoegd ten aanzien van ambtenaren van de in de wet van 16 maart 1954 bedoelde federale openbare instellingen.

4. De voorliggende adviesaanvraag, waarop aanvankelijk geen termijn was gesteld, werd omgevormd tot een adviesaanvraag op grond van artikel 84, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State. Men vervange dienvolgens het zesde lid van de aanhef door twee leden waarin wordt verwezen naar het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van een maand.

Artikel 1

1. Het verdient aanbeveling om in artikel 1, eerste lid, te schrijven "bij het Ministerie van Ambtenarenzaken" in de plaats van "bij de Minister, bevoegd voor Ambtenarenzaken".

.../...

2. In het tweede lid zal het na het tweede streepje bepaalde nader moeten worden gepreciseerd. De Hoge Raad van Ambtenarenzaken is immers enkel bevoegd om advies te geven over bezwaarschriften tegen negatieve evaluatiebeslissingen die worden ingediend door ambtenaren bedoeld in het in die bepaling vermelde koninklijk besluit die houder zijn van een mandaat, en niet door andere in dat besluit bedoelde ambtenaren.

Artikel 2

De vraag rijst of de vice-voorzitter van de Hoge Raad van Ambtenarenzaken één van de drie secretarissen-generaal is bedoeld in artikel 3, eerste lid, 1°, van het ontwerp. Indien zulks de bedoeling van de stellers van het ontwerp is, voege men aan die bepaling, na de woorden "van verschillende taalrol", de woorden "waaronder de voorzitter van het College van Secretarissen-generaal" toe.

Mocht de vice-voorzitter van de Hoge Raad maar optreden wanneer de minister-voorzitter afwezig of verhinderd is, bovenop de drie in artikel 3, eerste lid, 1°, bedoelde secretarissen-generaal, en zonder dat hij stemrecht heeft, dan dient zulks duidelijk in artikel 2 te worden bepaald.

.../...

Artikel 3

1. Krachtens artikel 43, § 2, derde lid, van de op 18 juli 1966 gecoördineerde wetten op het gebruik der talen in bestuurszaken worden alle ambtenaren ingeschreven hetzij op de Nederlandse, hetzij op de Franse taalrol. Het komt daarom als bevreemdend voor dat in artikel 3, eerste lid, 1°, wordt bepaald dat de drie erin bedoelde ambtenaren "van verschillende taalrol" moeten zijn. Wellicht wordt bedoeld dat één van de drie in het eerste lid, 1°, bedoelde leden van een andere taalrol moet zijn dan de twee andere leden. Men verduidelijke zulks dan in de tekst.

2. Taalrollen bestaan rechtens enkel met betrekking tot overheidsambten, zodat aangaande de leden van de Hoge Raad van Ambtenarenzaken die geen ambtenaar zijn, geen gewag kan worden gemaakt van het behoren tot een taalrol. Men zal om de taalaanhorigheid van die leden te bepalen een beroep moeten doen op andere criteria, zoals de taal waarin hun diploma is gesteld of, wat de in het eerste lid, 4°, bedoelde universiteitsprofessoren betreft, de Gemeenschap waartoe de universiteit waarvan ze deel uitmaken, behoort.

3. In het eerste lid, 3°, van artikel 3 wordt met "bekwaamheid inzake beheer" wellicht verwezen naar bekwaamheid inzake het beheer van overheidsdiensten. Men verduidelijke dit in de tekst van die bepaling.

.../...

Artikel 7

Het staat niet dat in een koninklijk besluit wordt bepaald wat in een ander koninklijk besluit moet worden opgenomen. Een bepaling van die aard bevat niet meer dan een intentieverklaring, die niet thuishoort in een reglementair besluit. De tweede volzin van artikel 7, § 1, van het ontwerp en de daarin vervatte opsomming dienen derhalve te vervallen.

Artikel 8

Het is de Raad van State niet duidelijk waarom wordt afgeweken van de gebruikelijke regels inzake de inwerkingtreding van besluiten.

OBSERVATION GENERALE

Le Conseil d'Etat n'aperçoit pas pourquoi la création du Conseil supérieur de la fonction publique fait l'objet d'un projet d'arrêté royal distinct. Vu les compétences que l'article 1er du projet confère au Conseil, il peut être recommandé d'intégrer le présent projet dans le projet d'arrêté royal organisant la nomination, la carrière et l'évaluation des agents chargés de la gestion de certains services publics, sur lequel le Conseil d'Etat émet, ce jour également, un avis (L. 28.209/1).

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. Il y a lieu de compléter le premier alinéa du préambule par une référence à l'article 107, alinéa 2, de la Constitution.

2. La référence que le deuxième alinéa du préambule fait à l'arrêté royal du ... organisant la nomination, la carrière et l'évaluation des agents chargés de la gestion de certains services publics doit être omise dès lors que cet arrêté ne procure pas de fondement légal au projet soumis pour avis, ni n'est modifié par celui-ci et que la mention de cet arrêté royal ne s'impose pas davantage pour bien comprendre la réglementation en projet.

.../...

3. Il y a lieu d'insérer, dans le préambule, un nouvel alinéa faisant référence à l'article 11, § 1er, de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public, remplacée par la loi du 23 juillet 1993. En effet, le Conseil supérieur de la fonction publique dont la création est envisagée, est également compétent à l'égard des agents des organismes publics fédéraux visés par la loi du 16 mars 1954.

4. La présente demande d'avis, qui à l'origine n'était soumise à aucun délai, est devenue une demande d'avis sur la base de l'article 84, alinéa 1er, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat. Il y aurait lieu dès lors de remplacer le sixième alinéa du préambule par deux alinéas dans lesquels il est fait mention de la demande d'avis à donner par le Conseil d'Etat dans un délai ne dépassant pas un mois.

Article 1er

1. A l'article 1er, alinéa 1er, il est recommandé d'écrire "auprès du Ministère de la Fonction publique" au lieu de "auprès du Ministre qui a la Fonction publique dans ses attributions".

2. A l'alinéa 2, la disposition figurant en regard du second tiret devra être précisée. Le Conseil supérieur de la fonction publique n'est effectivement compétent que pour donner un avis sur les recours introduits contre les

.../...

décisions d'évaluation négatives, par les agents visés par l'arrêté royal mentionné dans cette disposition qui sont mandatés et non par d'autres agents visés par cet arrêté.

Article 2

La question se pose de savoir si le vice-président du Conseil supérieur de la fonction publique est l'un des trois secrétaires généraux visés à l'article 3, alinéa 1er, 1°, du projet. Si telle est l'intention des auteurs du projet, il y aurait lieu d'insérer les mots "dont le président du Collège des secrétaires généraux" à la suite des mots "de rôle linguistique différent".

Si le vice-président du Conseil supérieur ne doit intervenir qu'en cas d'absence ou d'empêchement du ministre-président, en plus des trois secrétaires généraux visés à l'article 3, alinéa 1er, 1°, et sans avoir voix délibérative, il faut l'énoncer clairement à l'article 2.

Article 3

1. En vertu de l'article 43, § 2, alinéa 3, des lois sur l'emploi des langues en matière administrative, coordonnées le 18 juillet 1966, tous les fonctionnaires sont inscrits soit sur le rôle français, soit sur le rôle néerlandais. Il est dès lors surprenant de lire à l'article 3, alinéa 1er, 1°, que les trois fonctionnaires qui y sont visés doivent être "de rôle linguistique différent". Sans doute entend-on disposer que l'un des trois membres

.../...

visés à l'alinéa 1er, 1°, doit être d'un autre rôle linguistique que les deux autres membres. Il y aurait lieu de préciser le texte en ce sens.

2. Les rôles linguistiques n'existent en droit que concernant les fonctions publiques, si bien que l'appartenance à un rôle linguistique ne peut être envisagée pour les membres du Conseil supérieur de la fonction publique qui n'ont pas la qualité de fonctionnaire. Pour déterminer l'appartenance linguistique de ces membres, il faudra recourir à d'autres critères tels que la langue de leur diplôme ou, en ce qui concerne les professeurs d'université visés à l'alinéa 1er, 4°, la Communauté dont relève l'université dont ils font partie.

3. Les mots "capacités en matière de gestion", utilisés à l'alinéa 1er, 3°, de l'article 3, font sans doute référence aux capacités en matière de gestion des services publics. Il y aurait lieu de le préciser dans le texte de cette disposition.

Article 7

Il ne convient pas qu'un arrêté royal dispose ce qu'il y a lieu d'énoncer dans un autre arrêté royal. Une disposition de l'espèce n'est pas plus qu'une déclaration d'intention, qui n'a pas sa place dans un arrêté réglementaire. Il y a lieu par conséquent d'omettre la seconde

.../...

phrase de l'article 7, § 1er, du projet et l'énumération qu'elle contient.

Article 8

Le Conseil d'Etat n'aperçoit pas le motif pour lequel il est dérogé aux règles usuelles fixant l'entrée en vigueur des arrêtés.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren
Messieurs

D. VERBIEST,

kamervoorzitter,
président de chambre,

M. VAN DAMME,
J. SMETS,

staatsraden,
conseillers d'Etat,

G. SCHRANS,
E. WYMEERSCH,

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

Mevrouw
Madame

A. BECKERS,

griffier,
greffier.

De overeenstemming tussen de Nederlandse en de Franse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. J. SMETS.

Het verslag werd uitgebracht door de H. G. VAN HAEGENDOREN, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. J. DRIJKONINGEN, referendaris.

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

Le rapport a été présenté par M. G. VAN HAEGENDOREN, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. J. DRIJKONINGEN, référendaire.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

A. BECKERS

D. VERBIEST