ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS DU CONSEIL D'ETAT

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, deuxième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, le 16 décembre 1998, d'une demande d'avis sur un avant-projet de loi "portant modification de l'article 148 et de l'article 263septies, § 1er, de la nouvelle loi communale", a donné le 10 février 1999 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede kamer, op 16 december 1998 door de Minister van Binnelandse Zaken verzocht hem van advies te dienen over een voorontwerp van wet "tot wijziging van artikel 148 en artikel 263septies, § 1, van de nieuwe gemeentewet", heeft op 10 februari 1999 het volgende advies gegeven :

Examen du projet

Dispositif

Article 2

L’avant-projet de loi modifie l’article 148 de la Nouvelle loi communale afin que les agents des régies communales autonomes puissent bénéficier, comme les agents des communes, dans les mêmes conditions que le personnel des ministères, des allocations de foyer et de résidence, des allocations familiales, du pécule de vacances et du pécule de vacances familial.

Avant de procéder à cette assimilation, il convient cependant de s’interroger sur la nature de la relation juridique qui doit exister entre la régie communale autonome et le personnel qui y travaille.

Or, la Nouvelle loi communale n’apporte aucune précision à ce sujet.

Interrogé à ce propos, le fonctionnaire délégué a répondu qu’à ce jour, aucune régie communale autonome n’a encore été créée mais la volonté est de permettre à ces régies soit d’engager du personnel contractuel, soit de recruter du personnel dans le cadre d’un statut, soit de bénéficier du transfert d’agents communaux. Peu importe le lien juridique qui s’établira entre le personnel et la régie, la volonté est que celui-ci bénéficie au minimum des avantages sociaux visés à l’article 148 de la Nouvelle loi communale.

Une telle façon de faire est cependant critiquable dans la mesure où l'on ne sait quel sera le régime juridique applicable à ces agents.

Certes, une assimilation semblable a déjà été réalisée notamment au profit du personnel contractuel des ministères (1) mais, dans cette hypothèse, il n'y avait aucun doute sur le régime juridique applicable à la relation de travail.

Le Conseil d'Etat croit également devoir attirer l'attention de l'auteur du projet sur l'absence de toute disposition légale prévoyant le transfert éventuel d'agents communaux vers les régies communales autonomes. Or, s'agissant de mettre fin à une relation statutaire réglementée par le conseil communal conformément à l'article 145 de la Nouvelle loi communale, une habilitation légale est nécessaire pour lui permettre de se détacher de son personnel communal.

En conséquence, plutôt que de modifier ponctuellement l'article 148 de la Nouvelle loi communale, il conviendrait que l'auteur du projet s'interroge sur le sort juridique du personnel des régies communales autonomes et qu'il règle cette question dans la Nouvelle loi communale conformément à l'article 162 de la Constitution.

---

(1) voir notamment l'article 61 de l'arrêté royal du 26 septembre 1994 fixant les principes généraux.

Interrogé sur l'organe de concertation auquel l'article 263septies, § 1er, en projet fait référence, le fonctionnaire délégué a indiqué qu'un arrêté royal du 16 septembre 1997 modifiant l'arrêté royal du 28 septembre 1984 portant exécution de la loi du 19 décembre 1974 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités, a étendu cette réglementation aux membres du personnel des régies communales autonomes.

Ainsi, en vertu de l'article 20, § 1er, 6°, de l'arrêté royal du 28 septembre 1984, précité, un comité particulier est créé dans chaque régie communale autonome, le président du conseil d'administration de la régie en assurant la présidence.

Ces dispositions semblent démontrer une volonté de soumettre le personnel des régies autonomes à des règles propres à la fonction publique.

La disposition doit être fondamentalement revue.

Onderzoek van het ontwerp

Dispositief

Artikel 2

Het voorontwerp van wet wijzigt artikel 148 van de nieuwe gemeentewet opdat het personeel van de autonome gemeentebedrijven net zoals het gemeentepersoneel, onder dezelfde voorwaarden als het personeel van de ministeries, haard- en standplaatstoelagen, kinderbijslag, vakantiegeld en gezinsvakantiegeld kunnen krijgen.

Alvorens die gelijkstelling in te voeren, behoort echter te worden nagegaan welke soort rechtsverhouding er moet zijn tussen het autonome gemeentebedrijf en het personeel dat daar werkt.

De nieuwe gemeentewet zegt daarover echter niets.

De gemachtigde ambtenaar heeft, toen hem daarover uitleg werd gevraagd, geantwoord dat er tot op heden nog geen enkel autonoom gemeentebedrijf is opgericht, maar dat het de bedoeling is die bedrijven in staat te stellen om ofwel arbeidscontractanten in dienst te nemen, ofwel personeel in vast verband aan te werven, ofwel gebruik te maken van de overheveling van gemeenteambtenaren. De rechtsverhouding die tot stand zal komen tussen het personeel en het bedrijf is niet zozeer van belang, het is de bedoeling dat het personeel op zijn minst de sociale voordelen geniet die in artikel 148 van de nieuwe gemeentewet worden opgesomd.

Zulk een handelwijze is echter vatbaar voor kritiek voor zover niet bekend is welke rechtsregeling op dat personeel van toepassing zal zijn.

Een soortgelijke gelijkstelling is weliswaar reeds doorgevoerd, meer bepaald ten gunste van de arbeids-contractanten van de ministeries (1), maar in dat geval bestond er geen enkele twijfel over de rechtsregeling die van toepassing was op de arbeidsverhouding.

De Raad van State meent tevens de aandacht van de steller van het ontwerp erop te moeten vestigen dat geen enkele wetsbepaling voorziet in de eventuele overheveling van gemeenteambtenaren naar de autonome gemeentebedrijven. Aangezien het gaat om de beëindiging van een rechts-positioneel verband, dat overeenkomstig artikel 145 van de nieuwe gemeentewet geregeld is door de gemeenteraad, is nochtans een door de wetgever verleende machtiging vereist opdat de raad zich van zijn gemeentepersoneel kan ontdoen.

De steller van het ontwerp zou dan ook beter, in de plaats van specifiek artikel 148 van de nieuwe gemeente-wet te wijzigen, nagaan welke rechtspositie het personeel van de autonome gemeentebedrijven zal hebben en die kwestie regelen in de nieuwe gemeentewet, overeenkomstig het bepaalde van artikel 162 van de Grondwet.

---

(1) Zie onder meer artikel 61 van het koninklijk besluit van 26 september 1994 tot bepaling van de algemene principes.

Om uitleg gevraagd omtrent het overlegcomité waarnaar wordt verwezen in het ontworpen artikel 263septies, § 1, heeft de gemachtigde ambtenaar gesteld dat bij een koninklijk besluit van 16 september 1997 tot wijziging van het koninklijk besluit van 28 september 1984 tot uitvoering van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, die regelgeving is uitgebreid tot de personeelsleden van de autonome gemeentebedrijven.

Zo wordt krachtens artikel 20, § 1, 6˚, van het genoemde koninklijk besluit van 28 september 1984 in ieder autonoom gemeentebedrijf een bijzonder comité opgericht, waarvan de voorzitter van de raad van bestuur van het bedrijf het voorzitterschap waarneemt.

Die bepalingen lijken erop te wijzen dat het de bedoeling is regels die specifiek gelden voor het overheidspersoneel ook te laten gelden voor het personeel van de autonome bedrijven.

De bepaling moet grondig worden herzien.

La chambre était composée de		De kamer was samengesteld uit
Messieurs de Heren	J.-J. STRYCKMANS,	premier président, eerste voorzitter,
	Y. KREINS, P. QUERTAINMONT,	conseillers d'Etat, staatsraden,
	J.-M. FAVRESSE,	assesseurs de la section de législation,
	J. KIRKPATRICK,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Madame Mevrouw	J. GIELISSEN,	greffier assumé, toegevoegd griffier.

Le rapport a été présenté par Mme P. VANDERNACHT, auditeur. La note du Bureau de coordination a été rédigée et exposée par M. C. AMELYNCK, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. P. VANDERNACHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door de H. C. AMELYNCK, adjunct-referendaris.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PREMIER PRESIDENT - DE EERSTE VOORZITTER,

J. GIELISSEN

J.-J. STRYCKMANS