

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 32.643/4

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de l'Intérieur, le 3 décembre 2001, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas un mois, sur un projet d'arrêté royal "fixant les conditions d'ancienneté à prendre en considération pour la rémunération des officiers volontaires désignés comme chefs de service, et nommés à titre définitif comme officier professionnel dans le même grade, en application de l'article 53 de l'arrêté royal du 19 avril 1999 établissant les critères d'aptitude et de capacité, ainsi que les conditions de nomination et de promotion des officiers des services publics d'incendie", a donné le 4 février 2002 l'avis suivant :

KONINKRIJK BELGIE

ADVIES 32.643/4

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 3 december 2001 door de Minister van Binnenlandse Zaken verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste een maand, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot bepaling van de anciënniteitsvoorwaarden die in aanmerking genomen moeten worden voor de bezoldiging van de vrijwillige officieren die als dienstchef werden aangewezen, en vast benoemd werden als beroepsofficier met toepassing van artikel 53 van het koninklijk besluit van 19 april 1999 tot vaststelling van de geschiktheids- en bekwaamheidscriteria alsmede van de benoembaarheids- en bevorderingsvoorwaarden voor de officieren van de openbare brandweerdiensten", heeft op 4 februari 2002 het volgende advies gegeven :

OBSERVATION PREALABLE

Le Comité des services publics provinciaux et locaux a donné son accord dans le protocole n° 2001/09 du 26 septembre 2001. Ce document n'était pas joint à la demande d'avis soumise à la section de législation du Conseil d'Etat. Après plusieurs contacts téléphoniques, une copie de ce document a été communiquée le 17 janvier 2002. C'est à partir de cette date que le dossier soumis pour avis à la section de législation du Conseil d'Etat a pu être considéré comme complet et que le délai d'un mois a pris cours.

OBSERVATIONS GENERALES

1. Le présent projet impose aux communes de prendre en compte les années d'ancienneté prestées par les officiers volontaires désignés comme chef de service qui viennent du secteur privé et qui sont nommés à titre définitif comme officier professionnel dans le même grade, en application de l'article 53 de l'arrêté royal du 19 avril 1999 établissant les critères d'aptitude et de capacité ainsi que les conditions de nomination et de promotion des officiers des services publics d'incendie.

Dans les communes qui organisent un service d'incendie uniquement composé d'agents volontaires, l'officier-chef de service volontaire qui voulait devenir professionnel devait repasser par le grade de sous-lieutenant. L'article 53 de l'arrêté royal du 19 avril 1999 précité, prévoit qu'il peut désormais être nommé à titre définitif comme officier professionnel dans son service, au même grade, moyennant une ancienneté de service de 10 ans et la détention du brevet de technicien en prévention incendie. La commune ne peut appliquer cette mesure qu'une seule fois dans son service d'incendie.

L'arrêté en projet vise dès lors à imposer à la commune, lorsqu'elle nomme cet officier volontaire chef de service comme officier professionnel, de valoriser les années d'ancienneté qu'il a prestées comme agent volontaire et ce même si l'agent n'a pas fait partie d'un service public comme le prévoit l'arrêté royal du 20 juin 1994 fixant les dispositions générales relatives à la valorisation pécuniaire des services antérieurs accomplis dans le secteur public par des agents des services publics d'incendie et de la police communale.

L'arrêté en projet indique qu'en cas de concurrence entre le régime de l'arrêté royal du 20 juin 1994, précité, et le régime qu'il instaure, c'est le régime le plus favorable pour le pompier qui est d'application.

En application des articles 12 et 13 de l'arrêté royal du 8 novembre 1967 portant, en temps de paix, organisation des services communaux et régionaux d'incendie et coordination des secours en cas d'incendie, les services d'incendie des villes de Bruxelles, Anvers, Charleroi, Gand et Liège ne comportent que des services professionnels (classe X). L'arrêté royal en projet ne pourra dès lors s'appliquer dans les services d'Incendie de ces villes et au SIAMU bruxellois, étant donné que l'article 53 de l'arrêté royal du 19 avril 1999 précité ne vise que l'hypothèse d'une nomination dans un service d'incendie mixte (classe Y) ou volontaire (classe Z).

2. L'arrêté en projet poursuit un objectif comparable à celui que le Conseil d'Etat a examiné ce jour sous le numéro 32.642/4. Il s'agit cette fois de valoriser des services antérieurs accomplis en tant qu'officier volontaire désigné comme chef de service lors d'une nomination en tant qu'officier professionnel.

Eu égard à la proximité de ces deux projets et dans un souci de simplification de l'ordonnancement juridique, il convient de fusionner les deux textes.

OBSERVATIONS PARTICULIERES

Préambule

Alinéa 1^{er}

Il y a lieu de rédiger l'alinéa comme suit :

"Vu la loi du 31 décembre 1963 sur la protection civile, notamment l'article 9, § 1^{er}, remplacé par la loi du 16 juillet 1993;"

.../...

Alinéas 2 et 3

Ces deux alinéas seront supprimés car ils ne constituent pas le fondement légal de l'arrêté en projet.

Alinéas 7 et 8

Il convient de remplacer les alinéas 7 et 8 par les alinéas suivants :

"Vu la délibération du Conseil des ministres sur la demande d'avis à donner par le Conseil d'Etat dans un délai ne dépassant pas un mois;

Vu l'avis 30.643/4 du Conseil d'Etat, donné le 4 février 2002, en application de l'article 84, alinéa 1^{er}, 1^o, des lois coordonnées sur le Conseil d'Etat;"

DispositifArticle 1^{er}

A l'alinéa 3, il y a lieu d'écrire :

"En cas de concurrence entre le régime de valorisation instauré par l'arrêté royal du 20 juin 1994, précité, et le régime de valorisation visé à l'alinéa 2, le régime le plus favorable pour l'officier concerné est d'application."

Article 2

La date du 8 mai 1999 est la date d'entrée en vigueur de l'arrêté royal du 19 avril 1999, précité. La rétroactivité des dispositions en faveur des officiers volontaires peut être admise, étant donné qu'elle permet la valorisation des années d'ancienneté des officiers ayant bénéficié de la procédure de nomination prévue à l'article 53 de l'arrêté royal du 19 avril 1999.

VOORAFGAANDE OPMERKING

Het Comité voor de provinciale en plaatselijke overheidsdiensten heeft zijn akkoordbevinding verleend in protocol nr. 2001/09 van 26 september 2001. Dat stuk bevond zich niet in het dossier dat samen met de adviesaanvraag aan de afdeling wetgeving van de Raad van State is voorgelegd. Na verscheidene telefonische contacten is daarvan op 17 januari 2002 een kopie overgezonden. Pas vanaf die datum kon het dossier dat aan de afdeling wetgeving van de Raad van State was voorgelegd als volledig worden beschouwd en het is pas op die datum dat de termijn van één maand is ingegaan.

ALGEMENE OPMERKINGEN

1. Het onderhavige ontwerp legt aan de gemeenten de verplichting op om de jaren anciënniteit in aanmerking te nemen van de officieren-vrijwilligers die aangewezen zijn als dienstchef en die uit de privé-sector komen en vast benoemd worden tot beroepsofficier, met behoud van dezelfde graad, met toepassing van artikel 53 van het koninklijk besluit van 19 april 1999 tot vaststelling van de geschiktheids- en bekwaamheidscriteria alsmede van de benoembaarheids- en bevorderingsvoorwaarden voor de officieren van de openbare brandweerdiensten.

In de gemeenten die een brandweerdienst organiseren die uitsluitend uit vrijwilligers bestaat, moest de officier-vrijwilliger die hoofd van dienst was en beroepsofficier wenste te worden, eerst opnieuw de lagere graad van onderluitenant bekleden. Artikel 53 van het voormelde koninklijk besluit van 19 april 1999 bepaalt dat hij voortaan vast kan worden benoemd tot beroepsofficier in zijn dienst, met behoud van zijn graad, mits hij 10 jaar dienstanciënniteit telt en houder is van het brevet technicus brandvoorkoming. De gemeente kan deze maatregel slechts eenmaal in haar brandweerdienst toepassen.

Het ontworpen besluit strekt er derhalve toe de gemeente de verplichting op te leggen, wanneer ze een officier-vrijwilliger aangewezen als dienstchef benoemt tot beroepsofficier, de jaren anciënniteit die hij als vrijwilliger heeft gewerkt in aanmerking te nemen, zelfs indien hij niet ressorteerde onder een openbare dienst, zoals bepaald wordt in het koninklijk besluit van 20 juni 1994 tot vaststelling van de algemene bepalingen

.../...

betreffende de geldelijke valorisatie van vroegere diensten die in de overheidssector door personeelsleden van de openbare brandweerdiensten en van de gemeentepolitie werden verricht.

In het ontworpen besluit wordt aangegeven dat indien de regeling van het voornoemde koninklijk besluit van 20 juni 1994 en die welke bij het ontworpen besluit ingesteld wordt, samenlopen, de regeling van toepassing is die het voordeligst is voor de brandweerman.

Met toepassing van de artikelen 12 en 13 van het koninklijk besluit van 8 november 1967 houdende, voor de vreedstijd, organisatie van de gemeentelijke en gewestelijke brandweerdiensten en coördinatie van de hulpverlening in geval van brand moeten de brandweerdiensten van de steden Brussel, Antwerpen, Charleroi, Gent en Luik beroepsdiensten zijn (categorie X). Het ontworpen koninklijk besluit kan derhalve niet worden toegepast op de brandweerdiensten van deze steden en de BHDBDMH, aangezien artikel 53 van het voormelde koninklijk besluit van 19 april 1999 alleen handelt over het geval van een benoeming in een gemengde (categorie Y) of vrijwillige brandweerdienst (categorie Z).

2. Met het ontworpen besluit wordt een gelijksoortig doel nagestreefd als dat van het besluit dat de Raad van State heden heeft onderzocht onder het nummer 32.642/4. Ditmaal gaat het om het in aanmerking nemen van voorgaande diensten verricht als officier-vrijwilliger die tot dienstchef aangewezen is bij een benoeming tot beroepsofficier.

Wegens de verwantschap tussen de twee ontwerpen en ter wille van de vereenvoudiging van de rechtsordening dienen de twee teksten te worden samengevoegd.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Aanhef

Eerste lid

Dit lid dient als volgt te worden gesteld :

"Gelet op de wet van 31 december 1963 betreffende de civiele bescherming, inzonderheid op artikel 9, § 1, vervangen bij de wet van 16 juli 1993;"

Tweede en derde lid

Deze twee leden moeten worden weggelaten, omdat ze niet de rechtsgrond van het ontworpen besluit vormen.

Zevende en achtste lid

Het zevende en het achtste lid behoren te worden vervangen door de volgende leden :

"Gelet op het besluit van de Ministerraad over het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van een maand;

Gelet op advies 30.643/4 van de Raad van State, gegeven op 4 februari 2002, met toepassing van artikel 84, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;"

DispositiefArtikel 1

In het derde lid behoort te worden geschreven :

"Indien de regeling inzake het in aanmerking nemen van anciënniteit, ingesteld bij het voornoemde koninklijk besluit van 20 juni 1994, en de in het tweede lid genoemde anciënniteitsregeling samenlopen, is de regeling die het voordeligst is voor de betrokken officier van toepassing."

Artikel 2

De datum van 8 mei 1999 is de datum van inwerkingtreding van het voormelde koninklijk besluit van 19 april 1999. De terugwerking van de bepalingen ten gunste van de officieren-vrijwilligers is aanvaardbaar, aangezien daardoor de jaren anciënniteit van de officieren op wie de benoemingsprocedure is toegepast waarin artikel 53 van het koninklijk besluit van 19 april 1999 voorziet, in aanmerking kunnen worden genomen.

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Madame
Mevrouw

M.-L. WILLOT-THOMAS,

président de chambre,
kamervoorzitter,

Messieurs
de Heren

P. LIÉNARDY,
P. VANDERNOOT,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

B. GLANSDORFF,

assesseur de la section de législation,
assessor van de afdeling wetgeving,

Madame
Mevrouw

C. GIGOT,

greffier,
griffier.

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

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. P. VANDERNACHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld en toegelicht door Mevr. G. MARTOU, adjunct-referendaris.

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

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

C. GIGOT

M.-L. WILLOT-THOMAS