

ROYAUME DE BELGIQUE

KONINKRIJK BELGIË

AVIS 33.848/2/V

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

ADVIES 33.848/2/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Justice, le 18 juillet 2002, d'une demande d'avis, dans un délai ne dépassant pas un mois, sur un avant-projet de loi "portant création d'un Organe Central pour la Saisie et la Confiscation", a donné le 28 août 2002 l'avis suivant :

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 18 juli 2002 door de Minister van Justitie verzocht hem, binnen een termijn van ten hoogste een maand, van advies te dienen over een voorontwerp van wet "houdende oprichting van een Centraal Orgaan voor de Inbeslagneming en de Verbeurdverklaring", heeft op 28 augustus 2002 het volgende advies gegeven :

OBSERVATION PREALABLE

Dans un avis 32.727/2, donné le 18 mars 2002, la section de législation du Conseil d'Etat a déjà examiné l'avant-projet de loi "portant création d'un Organe central pour la Saisie et la Confiscation". Toutefois, pour certaines dispositions, à savoir les articles 5, alinéa 3, 2°, 6, 2° et 3°, 7, 8, 12, 19 et 20 du projet, l'avis a conclu à l'absence d'une négociation syndicale, que ce soit dans le cadre de la loi du 19 décembre 1974 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités ou dans celui de la loi du 24 mars 1999 organisant les relations entre les autorités publiques et les organisations syndicales du personnel des services de police.

La présente demande d'avis du Ministre de la Justice se limite donc aux articles précités, le Conseil d'Etat ayant épuisé sa compétence d'avis pour les autres dispositions du projet. Il conviendra de publier le présent avis en même temps que le précédent.

OBSERVATIONS PARTICULIERES

Dispositif

Article 5, alinéa 3, 2°

Selon cette disposition, le directeur de l'Organe central pour la saisie et la Confiscation aura notamment pour tâche "en concertation avec le magistrat d'assistance chargé de la délinquance financière, économique et fiscale, de présenter au Ministre de la Justice le personnel à recruter ou à mettre à la disposition de l'Organe Central".

Ainsi libellée, cette disposition pourrait être interprétée comme autorisant un recrutement "au grand choix".

Interrogés sur ce point lors de la première saisine du Conseil d'Etat, les représentants du ministre avaient expliqué que la volonté est de recruter les membres du personnel sur une base objective en opérant une sélection à partir d'un concours.

La disposition en projet devrait mieux traduire cette intention conformément à l'article 10 de la Constitution qui consacre le principe de l'égal accès aux emplois publics.

Article 6, 2°

Cette disposition détermine la composition du personnel de l'Organe central pour la Saisie et la Confiscation. Parmi les membres de ce personnel, il y aura notamment des "universitaires ou du personnel assimilé dont des juristes, des non-universitaires spécialisés et du personnel d'appui administratif. Leur nombre et leur statut sont fixés par le Roi".

Cette disposition doit mieux traduire les spécialités exigées dans le chef de ce personnel universitaire et non-universitaire. Par ailleurs, la notion de "personnel assimilé" à du personnel universitaire est trop imprécise.

La disposition en projet doit être complétée sur ce point.

Articles 6, 3°, et 7

Au regard de ces dispositions, l'Organe central pour la Saisie et la Confiscation comprendra également parmi les membres de son personnel, des fonctionnaires mis à sa disposition par le Ministre des Finances ou des fonctionnaires de police de la police fédérale mis à sa disposition par le Ministre de l'Intérieur. Leur nombre et les modalités de leur mise à disposition ainsi que le montant de l'allocation à laquelle ils auront droit, seront fixés par le Roi.

Une telle habilitation au Roi est critiquable en ce qu'elle concerne des fonctionnaires de police. En effet, selon l'article 184 de la Constitution, les éléments essentiels du statut des membres du service de police intégré, structuré à deux niveaux, sont réglés par la loi.

L'article 7 du projet doit expliciter les conditions dans lesquelles cette mise à disposition va pouvoir intervenir et les conséquences de celle-ci sur le statut administratif et pécuniaire d'origine de ces fonctionnaires de police.

Cette disposition du projet doit être revue sur ce point.

Article 8

1. Selon l'alinéa 1^{er} en projet,

"Parmi les membres du personnel visés à l'article 6, 2° et 3°, deux personnes peuvent être désignées comme conseiller-attaché par le Ministre de la Justice (...) pour un mandat de cinq ans maximum qui est renouvelable deux fois."

Cette disposition n'apporte cependant aucune précision sur les conditions dans lesquelles le mandat va être octroyé aux membres du personnel concernés, ni quant aux règles juridiques qui régiront l'exercice de ce mandat.

Ce mandat pouvant notamment être octroyé à un fonctionnaire de police, le soin d'apporter ces précisions revient au législateur.

La disposition sera complétée sur ces points.

2. L'alinéa 3 en projet habilite le Roi à fixer le nombre de personnes qui auront la qualité de conseiller-attaché. Or, l'alinéa 1^{er} en projet indique déjà qu'elles seront "deux".

La cohérence de cette disposition doit donc être revue.

Articles 19 et 20

Comme il a déjà été souligné dans l'avis 33.150/2, donné le 3 juin 2002, sur un avant-projet de loi "modifiant certaines dispositions de la deuxième Partie du Code judiciaire", eu égard aux dispositions de l'arrêté royal du 19 juillet 2001 relatif à l'installation des organes stratégiques des services publics fédéraux et relatif aux membres du personnel des services publics fédéraux désignés pour faire partie du cabinet d'un membre d'un Gouvernement ou d'un collège d'une Communauté ou d'une Région, il ne peut plus être question, du moins pour ce qui concerne l'organisation de l'Exécutif au niveau fédéral, des cabinets et des départements ministériels. Les articles 330 et 330bis du Code judiciaire seront donc revus sur ce point.

VOORAFGAANDE OPMERKING

In een advies 32.727/2, gegeven op 18 maart 2002, heeft de afdeling wetgeving van de Raad van State het voorontwerp van wet "houdende oprichting van een Centraal Orgaan voor de Inbeslagneming en de Verbeurdverklaring" reeds onderzocht. Voor sommige bepalingen, te weten de artikelen 5, derde lid, 2°, 6, 2° en 3°, 7, 8, 12, 19 en 20 van het ontwerp, was het advies evenwel tot het besluit gekomen dat er geen onderhandeling met de vakorganisaties had plaatsgevonden, noch in het kader van de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, noch in het kader van de wet van 24 maart 1999 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakverenigingen van het personeel van de politiediensten.

De voorliggende adviesaanvraag van de Minister van Justitie beperkt zich dus tot de voormelde artikelen, aangezien de mogelijkheid om de Raad van State te adiëren omtrent de overige bepalingen van het ontwerp is uitgeput. Dit advies zal moeten worden bekendgemaakt terzelfder tijd als het vorige.

BIJZONDERE OPMERKINGEN

Dispositief

Artikel 5, derde lid, 2°

Luidens deze bepaling zal de directeur van het Centraal Orgaan voor de Inbeslagneming en de Verbeurdverklaring onder meer tot taak hebben "in samenspraak met de bijstandsmagistraat die belast is met de financiële, economische en fiscale delinquentie, de voordracht te doen aan de Minister van Justitie van het aan te werven of ter beschikking te stellen personeel van het Centraal Orgaan".

De redactie van deze bepaling zou zo kunnen worden uitgelegd dat zij een werving mogelijk maakt "bij grote keuze".

.../...

Op een vraag dienaangaande bij de eerste adiëring van de Raad van State, hadden de gemachtigden van de minister uitgelegd dat het de bedoeling was personeelsleden aan te werven op een objectieve basis door een selectie te doen op grond van een vergelijkend examen.

De ontworpen bepaling zou die bedoeling beter moeten weergeven overeenkomstig artikel 10 van de Grondwet, waarin het beginsel is neergelegd van de gelijke toegang tot de openbare ambten.

Artikel 6, 2°

Deze bepaling stelt de samenstelling vast van het personeel van het Centraal Orgaan voor de Inbeslagneming en de Verbeurdverklaring. Zo bestaat dat personeel onder meer uit "universitair of gelijkgesteld personeel, waaronder juristen, gespecialiseerd niet-universitair personeel en administratief ondersteunend personeel; hun aantal en statuut wordt bepaald door de Koning".

Deze bepaling moet beter weergeven welke specialiteiten worden vereist van dat universitair en niet-universitair personeel. Bovendien is het begrip "personeel gelijkgesteld" met universitair personeel te vaag.

De ontworpen bepaling moet op dat punt worden aangevuld.

Artikelen 6, 3°, en 7

Op basis van deze bepalingen zal het personeel van het Centraal Orgaan voor de Inbeslagneming en de Verbeurdverklaring eveneens ambtenaren omvatten die ter beschikking zijn gesteld door de Minister van Financiën of politieambtenaren van de federale politie ter beschikking gesteld door de Minister van Binnenlandse Zaken. Het aantal ambtenaren en de nadere regels voor hun terbeschikkingstelling, alsmede het bedrag van de toelage waarop zij recht zullen hebben, worden door de Koning vastgesteld.

Zo een aan de Koning verleende machtiging is laakbaar in zoverre zij politieambtenaren betreft. Luidens artikel 184 van de Grondwet worden de kernpunten van het statuut van de leden van de geïntegreerde politie, gestructureerd op twee niveau's, immers geregeld bij de wet.

Artikel 7 van het ontwerp moet de voorwaarden preciseren waaronder deze terbeschikkingstelling kan plaatsvinden, alsmede de gevolgen ervan voor het oorspronkelijke administratief statuut en de bezoldigingsregeling van die politieambtenaren.

Deze bepaling van het ontwerp moet op dat punt worden herzien.

Artikel 8

1. Het ontworpen eerste lid luidt als volgt :

"Onder de in artikel 6, 2° en 3°, bedoelde personeelsleden kunnen twee personen door de Minister van Justitie (...) aangesteld worden als raadslid-attaché voor een termijn van maximaal vijf jaar die twee maal hernieuwbaar is."

Deze bepaling geeft evenwel geen enkele precisering omtrent de voorwaarden waaronder het mandaat zal worden toegekend aan de betrokken personeelsleden, noch omtrent de rechtsbepalingen die zullen gelden voor de uitoefening van dat mandaat.

Aangezien dit mandaat kan worden toegekend aan een politieambtenaar, is het zaak van de wetgever die preciseringen te geven.

De bepaling dient op die punten te worden aangevuld.

2. Het ontworpen derde lid machtigt de Koning het aantal personen te bepalen dat de hoedanigheid van raadslid-attaché zal hebben. Het ontworpen eerste lid vermeldt evenwel reeds dat zij met "twee" zullen zijn.

De samenhang van deze bepaling moet dus worden herzien.

Artikelen 19 en 20

Zoals er reeds op is gewezen in advies 33.150/2, gegeven op 3 juni 2002, over een voorontwerp van wet "tot wijziging van sommige bepalingen van deel II van het Gerechtelijk Wetboek,"kan er, gelet op de bepalingen van het koninklijk besluit van 19 juli 2001 betreffende de invulling van de beleidsorganen van de federale overheidsdiensten en betreffende de personeelsleden van de federale overheidsdiensten aangewezen om deel uit te maken van een kabinet van een lid van een regering of van een college van een gemeenschap of een gewest, niet meer worden verwezen naar ministeriële kabinetten en departementen, althans niet wat de organisatie van de uitvoerende macht op federaal niveau betreft. De artikelen 330 en 330bis van het Gerechtelijk Wetboek moeten dus op dat punt worden herzien.

La chambre était composée de

De kamer was samengesteld uit

Messieurs
de Heren

R. ANDERSEN,

président du Conseil d'Etat,
voorzitter van de Raad van Staat,

P. HANSE,
P. VANDERNOOT,

conseillers d'Etat,
staatsraden,

F. DELPÉRÉE,

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 par Mme A.-F. BOLLY, référendaire adjoint.

Het verslag werd uitgebracht door Mevr. P. VANDERNACHT, auditeur. De nota van het Coördinatiebureau werd opgesteld door Mevr. A.-F. BOLLY, adjunct-referendaris.

La concordance entre la version française et la version néerlandaise a été vérifiée sous le contrôle de M. J. JAUMOTTE, conseiller d'Etat.

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

LE GREFFIER - DE GRIFFIER,

LE PRÉSIDENT - DE VOORZITTER,

C. GIGOT

R. ANDERSEN