

KONINKRIJK BELGIË

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 36.130/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

Avis 36.130/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 21 november 2003 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht haar van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel en van het koninklijk besluit van 22 december 2000 betreffende de selectie en de loopbaan van het Rijkspersoneel", heeft op 4 december 2003 het volgende advies gegeven:

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 21 novembre 2003, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'Etat et modifiant l'arrêté royal du 22 décembre 2000 concernant la sélection et la carrière des agents de l'Etat", a donné le 4 décembre 2003 l'avis suivant:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit wijzigt, met terugwerkende kracht tot op 1 september 2003, de regeling inzake de geldigheidsduur van de wervingsreserves die worden aangelegd na vergelijkende selecties die leiden tot een rangschikking van de kandidaten. De regeling komt erop neer dat de geldigheidsduur van de wervingsreserves wordt bepaald op twee jaar, mits mogelijkheid voor de minister die bevoegd is voor ambtenarenzaken om, op vraag van de betrokken minister of diens afgevaardigde, die termijn te verlengen.

Rechtsgrond daartoe wordt geboden door de artikelen 37 en 107, tweede lid, van de Grondwet, waaruit de Koning de bevoegdheid put om het statuut van het rijkspersoneel te regelen.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Aanhef

1. Artikel 20bis van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel werd opnieuw opgenomen bij het koninklijk besluit van 22 december 2000, en werd bovendien gewijzigd bij het koninklijk besluit van 5 september 2002.

Gelet hierop dient het tweede lid van de aanhef als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, inzonderheid op artikel 20bis, opnieuw opgenomen bij het koninklijk besluit van 22 december 2000 en gewijzigd bij het koninklijk besluit van 5 september 2002;"

Ook het inleidende zinsdeel van artikel 1 dient in een gelijkaardige zin te worden aangepast.

.../...

2. Gelet op het bepaalde in artikel 116 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 dient de aanhef te worden aangevuld met één of meer consideransen waarin de beweegredenen van de ontworpen wijzigingen worden uiteengezet.

3. Het huidige vijfde lid van de aanhef dient als volgt te worden geredigeerd:

"Gelet op de akkoordbevinding van Onze Minister van Begroting van 24 oktober 2000;"

4. Men redigere het huidige zevende lid van de aanhef als volgt:

"Gelet op advies 36.130/1 van de Raad van State, gegeven op 4 december 2003;"

Artikel 1

1. Het inleidende zinsdeel van 2° dient als volgt te worden geredigeerd:

"2° er wordt een § 3 toegevoegd, luidende:"

2. Krachtens het ontworpen artikel 20bis, § 3, tweede volzin, van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 kan de minister bevoegd voor ambtenarenzaken op vraag van de betrokken minister of diens afgevaardigde de geldigheidsduur van een wervingsreserve, die normaal twee jaar is, verlengen.

Een verlenging van een wervingsreserve leidt tot een verschil in behandeling van de kandidaten voor een overheidsambt. Voor zulk een verlenging moet dan ook steeds een objectieve en redelijke verantwoording voorhanden zijn.

Teneinde een risico op discriminatie bij de toepassing van de verlengingsmogelijkheid zo veel als mogelijk te voorkomen, verdient het aanbeveling om in het ontwerp criteria en grenzen op te nemen waaraan die mogelijkheid wordt gekoppeld. In ieder geval zou moeten worden bepaald op welk ogenblik of binnen welke termijn moet worden besloten tot een verlening van de wervingsreserve en moet die verlenging aan een redelijke maximumduur worden gekoppeld.

3. Men schrijve in het ontworpen artikel 20bis, § 3, "twee jaar" in plaats van "2 jaar" en "de minister bevoegd voor ambtenarenzaken" in plaats van "de Minister van Ambtenarenzaken".

Artikel 2

In artikel 2 vervange men in de Nederlandse tekst het woord "geschrapt" door het woord "opgeheven", en in de Franse tekst het woord "supprimé" door het woord "abrogé".

Artikel 3

Er wordt verwezen naar de bij artikel 1 gemaakte opmerking.

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

Le projet d'arrêté soumis pour avis modifie, avec effet rétroactif au 1^{er} septembre 2003, la réglementation relative à la durée de validité des réserves de recrutement constituées à l'issue de sélections comparatives qui conduisent à un classement des candidats. La modification signifie en fait que la durée de validité des réserves de recrutement est fixée à deux ans, moyennant la possibilité pour le ministre compétent pour la fonction publique de prolonger ce délai à la demande du ministre concerné ou de son délégué.

Le fondement juridique à cet effet est procuré par les articles 37 et 107, alinéa 2, de la Constitution, où le Roi puise le pouvoir de régler le statut des agents de l'État.

EXAMEN DU TEXTE

Préambule

1. L'article 20bis de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État a été rétabli par l'arrêté royal du 22 décembre 2000, et a en outre été modifié par l'arrêté royal du 5 septembre 2002.

En conséquence, il y a lieu de rédiger le deuxième alinéa du préambule comme suit:

"Vu l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État, notamment l'article 20bis, rétabli par l'arrêté royal du 22 décembre 2000 et modifié par l'arrêté royal du 5 septembre 2002;"

La phrase liminaire de l'article 1^{er} doit également être adaptée dans le même sens.

.../...

2. Vu la disposition de l'article 116 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937, il y a lieu de compléter le préambule par un ou plusieurs considérants précisant les motifs des modifications en projet.

3. Il y a lieu de rédiger l'actuel cinquième alinéa du préambule comme suit:

"Vu l'accord de Notre Ministre du Budget, donné le 24 octobre 2000;"

4. On rédigera l'actuel septième alinéa du préambule comme suit:

"Vu l'avis 36.130/1 du Conseil d'État, donné le 4 décembre 2003;"

Article 1^{er}

1. On rédigera la phrase liminaire du 2° comme suit:

"2° il est ajouté un § 3, rédigé comme suit :"

2. En vertu de l'article 20bis, § 3, seconde phrase, en projet, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937, le ministre ayant la fonction publique dans ses attributions peut, à la demande du ministre concerné ou de son délégué, prolonger la durée de validité d'une réserve de recrutement, qui est normalement de deux ans.

La prolongation d'une réserve de recrutement conduit à une différence de traitement entre les candidats à une fonction publique. Pour pareille prolongation, il doit donc toujours exister une justification objective et raisonnable.

Afin d'éviter autant que possible un risque de discrimination lors de l'application de la possibilité de prolongation, il est recommandé d'inscrire dans le projet des critères et des limites régissant cette possibilité. Il faudrait déterminer en tout cas à quel moment ou dans quel délai il y a lieu de décider une prolongation de la réserve de recrutement et cette prolongation doit être assortie d'une durée maximum raisonnable.

3. On écrira dans l'article 20*bis*, § 3, en projet, "deux ans" au lieu de "2 ans" et "le ministre qui a la fonction publique dans ses attributions" au lieu de "le Ministre de la Fonction publique".

Article 2

À l'article 2, on remplacera, dans le texte français, le mot "supprimé" par le mot "abrogé" et dans le texte néerlandais, le mot "geschrapt" par le mot "opgeheven".

Article 3

On se reportera à l'observation faite sous l'article 1^{er}.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren
Messieurs

M. VAN DAMME,

kamervoorzitter,
président de chambre,

J. BAERT,
J. SMETS,

staatsraden,
conseillers d'État,

A. SPRUYT,
M. RIGAUX,

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. B. WEEKERS, auditeur.

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. B. WEEKERS, auditeur.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

A. BECKERS

M. VAN DAMME