

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 37.598/2/V

DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, deuxième chambre des vacations, saisi par le Vice-Premier Ministre et Ministre des Entreprises publiques, le 2 août 2004, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal concernant les modalités de l'utilisation des membres du personnel des entreprises publiques autonomes La Poste et la SNCB dans les communes dans le cadre de la délivrance des cartes d'identités électroniques", a donné le 25 août 2004 l'avis suivant :

Comme la demande d'avis est introduite sur la base de l'article 84, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, tel qu'il est remplacé par la loi du 2 avril 2003, la section de législation limite son examen au fondement juridique du projet, à la compétence de l'auteur de l'acte ainsi qu'à l'accomplissement des formalités préalables, conformément à l'article 84, § 3, des lois coordonnées précitées

Sur ces trois points, le projet appelle les observations ci-après.

Comme le projet tend à étendre à la société anonyme "Brussels International Airport Company" (BIAC) et à Belgocontrol l'application de l'arrêté royal du 22 juillet 2004 concernant les modalités de l'utilisation des membres du personnel des entreprises publiques autonomes La Poste et la SNCB dans les communes dans le cadre de la délivrance des cartes d'identités électroniques, l'intitulé de cet arrêté devrait également être modifié afin d'y faire apparaître cette extension de son champ d'application à ces deux autres entreprises publiques autonomes.

L'article 4 du projet ¹ a pour objet d'insérer dans cet arrêté royal un article 11*bis*, dont le texte serait le suivant :

"BIAC versera au membre du personnel dans le mois suivant le moment où la commune garantira que le membre du personnel sera employé dans ses services en tant que membre du personnel statutaire au terme de la durée de l'utilisation, la prime unique convenue au sein de sa Commission paritaire."

L'hypothèse ainsi visée est prévue par l'alinéa 4 ajouté par l'article 50 de la loi-programme du 9 juillet 2004 à l'article 475 de la loi-programme du 22 décembre 2003; cet alinéa est ainsi rédigé :

"Si au cours ou au terme de la période d'affectation, tant le membre du personnel que l'autorité publique souhaitent que, sans préjudice du statut du personnel de l'autorité publique concernée, le membre du personnel entre en fonction, après la période d'affectation, auprès de l'autorité publique en tant que membre du personnel statutaire, ce membre du personnel sera transféré à l'autorité publique concernée avec maintien de sa qualité de fonctionnaire statutaire."

⁽¹⁾ Le premier, puisque le projet comporte deux articles 4.

La question se pose de savoir si l'article 11*bis*, précité, trouve un fondement légal suffisant dans l'article 475, alinéa 3, 2°, de la loi programme du 22 décembre 2003, vu que cette disposition législative vise les "interventions financières éventuelles de l'État" et n'en prévoit pas à charge de l'entreprise publique autonome concernée, et que le commentaire, qui en est donné dans l'exposé des motifs du projet de loi, fait de même ². Ce problème de fondement légal a, du reste, été soulevé par l'inspecteur des finances Monsieur Moeyaert dans ses avis datés des 21 et 30 avril 2004.

(2) "Dans un second temps, il reviendra au ministre des entreprises publiques et au ministre compétent pour les entreprises publiques de conclure un accord sur les éventuelles interventions financières de l'État ainsi que, après délibération avec les Commissions Paritaires concernées au moyen de « conventions collectives de travail », sur les conditions liées à l'engagement de ces membres du personnel et leurs modalités de retour, sur les incitants éventuels à offrir au personnel lors d'un transfert à une fonction dans la commune, etc. Une délégation au Roi est demandée pour pouvoir arrêter ces modalités, conformément à la procédure décrite ci-dessus." (Doc. parl., Chambre, 51 473/ - 474/1, p. 216).

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	président du Conseil d'État,
	P. LEWALLE,	conseillers d'État,
	P. QUERTAINMONT,	
Madame	A.-C. VAN GEERSDAELE,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. J.-L. PAQUET, premier auditeur.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 37.598/2/V

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, tweede vakantiekamer, op 2 augustus 2004 door de Vice-Eerste Minister en Minister van Overheidsbedrijven verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende wijziging van het koninklijk besluit betreffende de modaliteiten van het inzetten van personeelsleden van de autonome overheidsbedrijven De Post en de NMBS in de gemeenten in het kader van de uitreiking van de elektronische identiteitskaart", heeft op 25 augustus 2004 het volgende advies gegeven :

Aangezien de adviesaanvraag ingediend is op basis van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, zoals het is vervangen bij de wet van 2 april 2003, beperkt de afdeling wetgeving overeenkomstig artikel 84, § 3, van de voornoemde gecoördineerde wetten haar onderzoek tot de rechtsgrond van het ontwerp, de bevoegdheid van de steller van de handeling en de te vervullen voorafgaande vormvereisten.

Wat deze drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Daar het ontwerp ertoe strekt het toepassingsgebied van het koninklijk besluit van 22 juli 2004 betreffende de modaliteiten van het inzetten van personeelsleden van de autonome overheidsbedrijven De Post en de NMBS in de gemeenten in het kader van de uitreiking van de elektronische identiteitskaart uit te breiden tot de naamloze vennootschap "Brussels International Airport Company" (BIAC) en tot Belgocontrol, dient het opschrift van dat besluit eveneens gewijzigd te worden opdat die uitbreiding van het toepassingsgebied ervan tot die beide andere autonome overheidsbedrijven eruit zal blijken.

Artikel 4 van het ontwerp ¹ heeft tot doel in dat koninklijk besluit een artikel 11*bis* in te voegen, waarvan de tekst als volgt zou luiden :

"De maand volgend op het ogenblik dat de gemeente de garantie geeft dat het personeelslid bij hen als statutair zal worden tewerkgesteld na de periode van het inzetten, zal BIAC aan het personeelslid de in zijn paritair comité overeengekomen éénmalige premie uitbetalen."

In het geval dat hier genoemd wordt, wordt reeds voorzien in het vierde lid dat door artikel 50 van de programmawet van 9 juli 2004 toegevoegd is aan artikel 475 van de programmawet van 22 december 2003; dat lid luidt als volgt:

"Indien tijdens of na de periode van het inzetten, én het personeelslid én de openbare overheid, wensen dat, onverminderd het statuut van het personeel van de betrokken openbare overheid, het personeelslid na de periode van het inzetten bij

⁽¹⁾ Het eerste, daar het ontwerp twee artikelen 4 telt.

de openbare overheid in dienst treedt als statutair personeelslid, wordt dit personeelslid met behoud van zijn hoedanigheid van statutair ambtenaar overgedragen naar de betrokken openbare overheid."

De vraag rijst of het voornoemde artikel 11*bis* voldoende rechtsgrond vindt in artikel 475, derde lid, 2°, van de programmawet van 22 december 2003, aangezien die wetsbepaling "de eventuele financiële tegemoetkoming van de Staat" noemt en niet voorziet in zulk een tegemoetkoming voor rekening van het betrokken autonome overheidsbedrijf, en daar in de bespreking daarvan in de memorie van toelichting van het wetsontwerp hetzelfde wordt gedaan ². Op dat probleem in verband met de rechtsgrond is trouwens reeds gewezen door de heer Moeyaert, inspecteur van financiën, in zijn adviezen van 21 en 30 april 2004.

⁽²⁾ "Verder zullen de minister van Overheidsbedrijven en de bevoegde minister met de betrokken autonome overheidsbedrijven de eventuele financiële tegemoetkomingen van de Staat en eveneens na overleg met de betrokken Paritaire Comités bij wijze van collectieve arbeidsovereenkomst de nodige afspraken dienen te maken betreffende de voorwaarden verbonden aan het inzetten van deze personeelsleden en de wijze van eventuele terugkeer; de mogelijke incentives die aan de personeelsleden kunnen gegeven worden bij overstap naar een functie binnen de gemeente, enz. Dus ook hier vragen wij een delegatie aan de Koning om dit bij besluit vastgesteld na overleg in Ministerraad verder uit te werken." (Gedr. St. Kamer, 51 473/1 - 474/1, blz. 216).

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	voorzitter van de Raad van State,
	P. LEWALLE,	staatsraden,
	P. QUERTAINMONT,	
Mevrouw	A.-C. VAN GEERSDAELE,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. J.-L. PAQUET, eerste auditeur.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

A.-C. VAN GEERSDAELE

R. ANDERSEN