

KONINKRIJK BELGIË

ROYAUME DE BELGIQUE

ADVIES 38.055/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

Avis 38.055/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 18 januari 2005 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "houdende wijziging van het koninklijk besluit van 1 februari 1993 tot bepaling van de bijkomende of specifieke opdrachten in de besturen en andere diensten van de ministeries en in sommige instellingen van openbaar nut", heeft op 10 februari 2005 het volgende advies gegeven:

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 18 janvier 2005, d'une demande d'avis sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'arrêté royal du 1^{er} février 1993 déterminant les tâches auxiliaires ou spécifiques dans les administrations et autres services des ministères ainsi que dans certains organismes d'intérêt public", a donné le 10 février 2005 l'avis suivant:

1. Het om advies voorgelegde ontwerpbesluit beoogt artikel 1, eerste lid, van het koninklijk besluit van 1 februari 1993 tot bepaling van de bijkomende of specifieke opdrachten in de federale overheidsdiensten, de programmatorische overheidsdiensten en de diensten die ervan afhangen, alsook in sommige instellingen van openbaar nut ¹, aan te vullen met een onderdeel 10°, waarin gewag wordt gemaakt van de personeelsleden van het voormalige nationaal Onderzoeksinstituut voor Arbeidsomstandigheden, geïntegreerd in de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg.

2. Rechtsgrond daartoe wordt gezocht in artikel 4, § 2, 2°, van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken. Krachtens die bepaling bepaalt de Koning, na onderhandeling met de representatieve vakorganisaties en op de voordracht van de minister tot wiens bevoegdheid de ambtenarenzaken behoren, de in artikel 4, § 1, 3°, van die wet bedoelde "specifieke of bijkomende opdrachten".

De stellers van het ontwerp gaan er hierbij van uit dat, nu de personeelsleden van het voormalige Nationaal Onderzoeksinstituut voor Arbeidsomstandigheden zijn geïntegreerd in een federale overheidsdienst, hun contractuele tewerkstelling moet kunnen worden ingepast in één der gevallen omschreven in artikel 4, § 1, van die wet. In casu komt daartoe alleen 3° van die bepaling in aanmerking.

Er dient dan in die optiek te worden nagegaan of de bedoelde personeelsleden kunnen worden beschouwd als personeelsleden die "bijkomende of specifieke opdrachten" uitvoeren.

Weliswaar wordt het beantwoorden van die vraag bemoeilijkt nu de Koning de nadere regels van de overname van de opdrachten van het genoemde instituut door de Federale Overheidsdienst Werkgelegenheid, Arbeid en Sociaal Overleg nog niet heeft bepaald. Toch kan worden betwijfeld of de in het ontwerp bedoelde personeelsleden "bijkomende of specifieke opdrachten" uitoefenen nu uit de stukken van het aan de Raad van State voorgelegde dossier blijkt dat zij met permanente taken zijn belast en "dit

(1) Het opschrift van het koninklijk besluit van 1 februari 1993 werd gewijzigd bij het koninklijk besluit van 4 augustus 2004, waarmee in het ontworpen besluit geen rekening werd gehouden.

voorstel beperkt is tot het verschaffen van een juridische basis voor de arbeidsovereenkomsten van het geïntegreerde personeel en dat het achteraf niet de indienstneming van nieuwe contractuelen voor dezelfde opdrachten kan verantwoorden"².

Weliswaar staat het aan de bevoegde overheid om de functies aan te wijzen die "bijkomende of specifieke opdrachten" inhouden; bij de uitoefening van die bevoegdheid vermag zij de inhoud van dit begrip evenwel niet te miskennen³. Uit wat voorafgaat blijkt dat eraan kan worden getwijfeld of de beoogde functies kunnen worden beschouwd als inhoudende "bijkomende of specifieke opdrachten" in de zin van artikel 4, § 1, 3°, van de wet van 22 juli 1993.

3. Het is evenwel zeer de vraag of het noodzakelijk is een beroep te doen op artikel 4, § 2, 2°, van de wet van 22 juli 1993 teneinde de rechtspositie van de betrokken personeelsleden veilig te stellen. De overheveling van die personeelsleden, die allen contractuelen zijn, vindt immers plaats krachtens artikel 103 van de Programmawet (1) van 2 augustus 2002, zodat er bij dat laatste artikel een nieuwe categorie van contractuele personeelsleden werd gecreëerd, die bestaat naast de in artikel 4, § 1, van de wet van 22 juli 1993 opgesomde categorieën van contractuele personeelsleden. Het gegeven dat de Koning de nadere regels bepaalt voor de integratie van de betrokken personeelsleden, doet eraan geen afbreuk dat die personeelsleden krachtens de wet in hun hoedanigheid van contractueel personeelslid zijn overgedragen aan de federale Staat.

4. Conclusie is dat dient te worden afgezien van het ontwerp. De bij het ontwerp beoogde personeelsleden lijken immers geen "bijkomende of specifieke opdrachten" te vervullen in de zin van artikel 4, § 1, 3°, van de wet van 22 juli 1993. Gelet op het gegeven dat het contractuele statuut van de betrokken personeelsleden reeds voortvloeit uit artikel 103 van de Programmawet (1) van 2 augustus 2002, is het overigens niet noodzakelijk die personeelsleden te kunnen rangschikken onder één van de bij artikel 4, § 1, van de wet van 22 juli 1993 bedoelde categorieën.

⁽²⁾ Nota aan de Ministerraad, p. 1.

⁽³⁾ Arbitragehof, nr. 39/97, 14 juli 1997, B.8.3.

1. Le projet d'arrêté soumis pour avis entend compléter l'article 1^{er}, alinéa 1^{er}, de l'arrêté royal du 1^{er} février 1993 déterminant les tâches auxiliaires ou spécifiques dans les services publics fédéraux, les services publics de programmation et autres services qui en dépendent ainsi que dans certains organismes d'intérêt public ⁴ par un 10°, faisant état des membres du personnel de l'ancien Institut national de Recherche sur les conditions de travail, intégrés dans le Service public fédéral Emploi, Travail et Concertation sociale.

2. À cet effet, un fondement juridique est recherché dans l'article 4, § 2, 2°, de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique. En vertu de cette disposition, le Roi détermine, après négociation avec les organisations syndicales représentatives et sur proposition du ministre qui a la Fonction publique dans ses attributions, les "tâches auxiliaires ou spécifiques" visées à l'article 4, § 1^{er}, 3° de cette loi.

Les auteurs du projet partent ainsi de l'hypothèse que les membres du personnel de l'ancien Institut national de Recherche sur les conditions de travail étant intégrés dans un service public fédéral, leur occupation contractuelle doit pouvoir s'inscrire dans l'un des cas décrits à l'article 4, § 1°, de cette loi. Seul le 3° de cette disposition est, en l'espèce, approprié.

Dès lors, c'est dans cette optique qu'il y a lieu d'examiner si les membres du personnel concernés peuvent être considérés comme accomplissant "des tâches auxiliaires ou spécifiques".

Il est vrai qu'il est difficile de répondre à cette question étant donné que le Roi n'a pas encore précisé les modalités de la reprise des missions de l'institut précité par le Service public fédéral Emploi, Travail et Concertation sociale. On peut cependant douter du fait que les membres du personnel visés dans le projet accomplissent "des tâches auxiliaires ou spécifiques" vu qu'il résulte des pièces du dossier soumis au Conseil d'État que leurs tâches sont de nature permanente et que "cette proposition se borne à fournir une base juridique aux contrats de travail du personnel intégré et ne peut justifier ultérieurement l'engagement de nouveaux contractuels pour les mêmes tâches" ⁵.

(4) Dans l'arrêté en projet, il n'a pas été tenu compte du fait que l'intitulé de l'arrêté royal du 1^{er} février 1993 a été modifié par l'arrêté royal du 4 août 2004.

(5) Note au Conseil des Ministres, p. 1.

S'il appartient assurément à l'autorité compétente de désigner les fonctions qui comportent "des tâches auxiliaires ou spécifiques", elle ne peut cependant méconnaître le contenu de cette notion dans l'exercice de sa compétence ⁶. Il résulte de ce qui précède qu'on peut douter que les fonctions visées puissent être considérées comme comportant "des tâches auxiliaires ou spécifiques" au sens de l'article 4, § 1^{er}, 3°, de la loi du 22 juillet 1993.

3. Reste à savoir toutefois, s'il est nécessaire de se fonder sur l'article 4, § 2, 2°, de la loi du 22 juillet 1993 pour préserver la position juridique des membres du personnel concernés. Le transfert de ces membres du personnel, tous contractuels, s'opère, en effet, en vertu de l'article 103 de la loi-programme (1) du 2 août 2002, de sorte que ce dernier article crée une nouvelle catégorie de membres du personnel contractuels, parallèle à celles énumérées à l'article 4, § 1^{er}, de la loi du 22 juillet 1993. La circonstance que le Roi détermine les modalités d'intégration des membres du personnel concernés ne change rien au fait que c'est en vertu de la loi que ces membres du personnel sont transférés en leur qualité de membre du personnel contractuel à l'État fédéral.

4. La conclusion est qu'il faut abandonner le projet. Les membres du personnel visés par le projet ne semblent, en effet, pas remplir de "tâches auxiliaires ou spécifiques" au sens de l'article 4, § 1^{er}, 3°, de la loi du 22 juillet 1993. Comme le statut contractuel des membres du personnel concernés découle déjà de l'article 103 de la loi-programme (1) du 2 août 2002, il n'est, en outre, pas nécessaire de pouvoir ranger ces membres du personnel dans l'une des catégories visées à l'article 4, § 1^{er}, de la loi du 22 juillet 1993.

⁽⁶⁾ C.A., n° 39/97, 14 juillet 1997, B.8.3.

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,

G. SCHRANS,
A. SPRUYT,

assessoren van de afdeling wetgeving,
assesseurs de la section de législation,

W. GEURTS,

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 PRÉSIDENT,

W. GEURTS

M. VAN DAMME