

KONINKRIJK BELGIË
-----ADVIEZEN 38.496/1
38.497/1VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 31 mei 2005 door de Minister van Sociale Zaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over:

- 1° een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 23 september 2002 tot uitvoering van artikel 59 van de wet van 2 januari 2001 houdende sociale, budgettaire en andere bepalingen, wat de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties en eindeloopbaan betreft" (38.496/1);
- 2° een ontwerp van ministerieel besluit "tot uitvoering van artikel 8 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 tot uitvoering van artikel 59 van de programmawet van 2 januari 2001 wat de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties en eindeloopbaan betreft" (38.497/1),

heeft op 16 juni 2005 het volgende advies gegeven:

STREKKING EN RECHTSGROND VAN DE ONTWERPEN

1. In de Programmawet van 2 januari 2001 is een regeling opgenomen voor het ten laste nemen door de overheid van de financiële weerslag van sociale akkoorden met betrekking tot de gezondheidssector, die door de federale regering worden gesloten met de betrokken representatieve organisaties van werkgevers en werknemers (zie titel X, hoofdstuk II, van de Programmawet, dat de artikelen 57 tot 59 omvat).

Op 1 maart 2000 (private sector) en 28 november 2000 (openbare sector) zijn dergelijke sociale akkoorden gesloten. In die akkoorden is overeengekomen dat de kostprijs met betrekking tot de eindeloopbaan zou ten laste worden genomen door de federale overheid.

Het koninklijk besluit van 23 september 2002 tot uitvoering van artikel 59 van de programmawet van 2 januari 2001 wat de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties en einde loopbaan betreft, voorziet in de uitvoering van die akkoorden. Zie daarvoor in het bijzonder artikel 2 van dat koninklijk besluit, dat luidt:

"§ 1. De werkgever heeft recht op een jaarlijkse financiële tegemoetkoming ter vergoeding van de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties in het kader van de eindeloopbaanproblematiek, zoals dit is voorzien in het meerjarenplan voor de gezondheidssector van 1 maart 2000 of in het protocol nr. 120/2 van 28 november 2000 van het Gemeenschappelijk Comité voor alle Overheidsdiensten, voor zover hij onder de toepassing valt van een collectieve arbeidsovereenkomst die is gesloten in het bevoegde paritair comité, of van een protocol van akkoord dat is gesloten in het bevoegde onderhandelingscomité dat is voorzien in de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel, uiterlijk op 31 augustus 2001. De financiële tegemoetkoming is enkel mogelijk indien in de collectieve arbeidsovereenkomst of het protocol van akkoord de hierna vermelde voordelen zijn voorzien en indien de betrokken personeelsleden deze voordelen daadwerkelijk genieten:

- 1° vanaf 1 augustus 2001 heeft het voltijds werkend verpleegkundig en verzorgend personeel dat effectief verpleegkundige en verzorgende taken uitoefent, evenals het verpleegkundig en verzorgend personeel dat hen omkadert, dat de leeftijd van 45 jaar heeft bereikt, recht op 96 betaalde uren van vrijstelling van prestaties per jaar of op een premie, gelijk aan 5,26 % berekend op zijn voltijds loon (2 uur per week). Vanaf 1 december 2002 heeft hetzelfde personeel dat de leeftijd van 50 jaar heeft bereikt, recht op 192 betaalde uren van vrijstelling van prestaties per jaar of op een premie, gelijk aan 10,52 % berekend op zijn voltijds loon (4 uur per week). Vanaf 1 december 2003 heeft hetzelfde personeel dat de leeftijd van 55 jaar heeft bereikt, recht op 288 betaalde uren van vrijstelling van prestaties per jaar of een premie van 15,78 % berekend op

.../...

zijn voltijds loon (6 uur per week). In geval van gecombineerde opties vanaf de leeftijd van 50 jaar, wordt de tegemoetkoming toegekend op basis van een verdeling in volledige schijven van 2 uur equivalent voltijdse betrekking;

- 2° het personeelslid dat deeltijds werkt, heeft op dezelfde tijdstippen recht op een bijkomend aantal compensatiedagen of een equivalente premie gelijk aan de proportionele toepassing van de vrijstelling van arbeidsprestaties of de premie;
- 3° voor de toepassing van dit artikel worden de gelijkgestelden gelijkgesteld met het verpleegkundig en verzorgend personeel.

§ 2. De werkgever die niet onder de toepassing valt van de bepalingen zoals voorzien in § 1 van onderhavig artikel maar toch gehouden is de bepalingen toe te passen van een protocol van akkoord dat is gesloten in het bevoegde onderhandelingscomité dat is voorzien in de wet van 19 december 1974 tot regeling van de betrekkingen tussen de overheid en de vakbonden van haar personeel en dit ingevolge het protocol nr. 120/2 van 28 november 2000 van het Gemeenschappelijk Comité voor alle Overheidsdiensten en dat betrekking heeft op de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties in het kader van de eindeloopbaanproblematiek, heeft daarvoor recht op een jaarlijkse financiële tegemoetkoming. De financiële tegemoetkoming is enkel mogelijk indien het protocol van akkoord werd gesloten uiterlijk op 31 augustus 2001 en indien de betrokken personeelsleden de voordelen in het kader van de eindeloopbaanproblematiek zoals voorzien in dat protocol van akkoord daadwerkelijk genieten".

Ingevolge artikel 5 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 wordt de in artikel 2 bedoelde tegemoetkoming per personeelslid bepaald door een cel in de Dienst voor Geneeskundige Verzorging van het Riziv, aan de hand van door de werkgevers medegedeelde gegevens, volgens de formule opgenomen in artikel 5, § 1. Eén van de elementen daarbij is de jaarlijkse loonkost voor een personeelslid, die forfaitair wordt vastgesteld (Y1 voor een personeelslid dat volledig of gedeeltelijk opteert voor het behoud van de arbeidsduur; Y2 voor een personeelslid dat de uren vrijstelling compenseert), respectievelijk vanaf 1 augustus 2001 en vanaf 1 oktober 2001. Artikel 5, § 2, van het koninklijk besluit van 23 september 2002 voorziet ook in een voorlopige tegemoetkoming per personeelslid volgens een formule waarin de parameter Y staat voor de jaarlijkse loonkost voor een werknemer die in aanmerking wordt genomen voor de berekening van de voorlopige tegemoetkoming. Ook hiervoor worden de bedragen in het besluit vastgesteld, respectievelijk vanaf 1 augustus 2001, 1 oktober 2001 en 1 januari 2002.

Artikel 8 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 bepaalt dat de jaarlijkse loonkost Y1 en Y2 wordt aangepast op 1 oktober 2002 en op 1 oktober 2003 "in functie van de collectieve arbeidsovereenkomsten die werden afgesloten in het paritair comité voor de gezondheidsdiensten op 7 december 2000" ⁽¹⁾, en dat die aangepaste bedragen worden vastgesteld door de minister die de sociale zaken onder zijn bevoegdheid heeft. Aan die bepaling is tot nog toe geen uitvoering gegeven.

2. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit (38.496/1) strekt ertoe artikel 8 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 te wijzigen, zodat de minister het bedrag van de jaarlijkse loonkost ook kan aanpassen op 1 oktober 2004. Dat geldt eveneens voor de parameter Y, zonder dat wordt bepaald in functie waarvan die aanpassing dient te gebeuren.

Het om advies voorgelegde ontwerp van ministerieel besluit (38.497/1) strekt ertoe de respectieve bedragen Y, Y1 en Y2 vast te stellen.

3. Voor het koninklijk besluit moet de rechtsgrond in beginsel worden gezocht in artikel 59 van de Programmawet van 2 januari 2001, dat luidt:

"De Koning bepaalt bij een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad de maatregelen waarvan de financiële weerslag door de overheid ten laste wordt genomen en de nadere regels met het oog op de vaststelling van de financiële weerslag, het bedrag en de betaling van de financiële tegemoetkoming.

Daartoe kan de Koning :

- 1° de gegevens aanduiden op basis waarvan de tegemoetkoming wordt bepaald;
- 2° de overheidsdiensten aanduiden die deze gegevens moeten inzamelen en verwerken;
- 3° de wijze bepalen waarop de tegemoetkoming moet worden berekend;
- 4° de periode bepalen waarop deze tegemoetkoming van toepassing is;
- 5° de natuurlijke of rechtspersoon bepalen waaraan de tegemoetkoming moet worden betaald en de tijdstippen waarop dit moet gebeuren;

⁽¹⁾ Daarmee wordt verwezen naar de collectieve arbeidsovereenkomsten die naar aanleiding van het sociaal akkoord van 1 maart 2000 werden gesloten in het Paritair Comité van de gezondheidsdiensten, en die algemeen verbindend zijn verklaard bij koninklijke besluiten van 14 januari 2002 (*Belgisch Staatsblad*, 19 januari 2002, 1792-1805).

- 6° de rechthebbende bepalen van de tegemoetkoming;
- 7° de overheidsdiensten aanduiden, belast met de berekeningen en de betaling van deze tegemoetkoming en met het toezicht op de aanwending ervan bepalen;
- 8° het gedeelte aanduiden van de financiële weerslag van de tegemoetkomingen welke door de begroting van het Rijk ten laste zal worden genomen of het gedeelte dat ten laste valt van de begroting inzake de verplichte verzekering voor geneeskundige verzorging en uitkeringen".

Voor de delegatie aan de minister lijkt die bepaling echter geen rechtsgrond te bieden. Volgens artikel 108 van de Grondwet is het maken van de verordeningen die voor de uitvoering van de wetten nodig zijn in beginsel zaak van de Koning. Afwijkingen van die principiële regeling, waarbij de Koning verordenende bevoegdheid delegeert aan een minister, worden slechts bestaanbaar geacht met het voornoemde grondwettelijke voorschrift voorzover de toegestane delegaties betrekking hebben op het vaststellen van uitvoeringsmaatregelen van bijkomstige of detailmatige aard.

Daarover ondervraagd door het bevoegde lid van het auditoraat, heeft de gemachtigde ambtenaar verklaard dat er geen sociaal akkoord bestaat dat de jaarlijkse loonkost bepaalt. Uit die toelichting leidt de Raad van State, afdeling wetgeving, af dat voor het vaststellen van de jaarlijkse loonkost Y, Y 1 en Y2 de minister een zekere ruimte voor appreciatie wordt gelaten. Indien die vaststelling correct is, kan de delegatie niet worden aanvaard. In die hypothese zullen de respectieve bedragen (zie het ontwerp 38.497/1) in een besluit vastgesteld na overleg in de Ministerraad moeten worden opgenomen.

4. Gelet op wat hiervoor over de rechtsgrond is opgemerkt, worden de navolgende opmerkingen in ondergeschikte orde gemaakt.

ONDERZOEK VAN DE TEKSTEN

Ontwerp van koninklijk besluit (38.496/1)

1. In het opschrift van het ontwerp dienen de woorden "de wet van 2 januari 2001 houdende sociale, budgettaire en andere bepalingen, wat de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties en eindeloopbaan betreft" in overeenstemming te worden

.../...

gebracht met het correcte opschrift van het koninklijk besluit van 2 januari 2001, door ze te vervangen door de woorden "de programmawet van 2 januari 2001 wat de maatregelen inzake vrijstelling van arbeidsprestaties en einde loopbaan betreft" ⁽²⁾.

Dezelfde opmerking geldt voor het derde lid van de aanhef (dat het tweede lid wordt, zie hierna) en de inleidende zin van artikel 1.

2. De eerste aanhefverwijzing stelle men als volgt:

"Gelet op de Programmawet van 2 januari 2001, inzonderheid op artikel 59;"

3. Het tweede en het derde lid van de aanhef dienen onderling van plaats te worden verwisseld. In de aanhef van een besluit dienen immers - in die volgorde - te worden vermeld:

- de rechtsgrond;
- de verwijzing naar de regelingen die eventueel door de tekst worden gewijzigd of opgeheven;
- de eventuele beweegredenen voor het besluit;
- de vermelding dat de vereiste vormvoorschriften vervuld zijn;
- de vermelding van de voordragende minister(s).

4. Het zevende lid van de aanhef dient te vervallen, nu sinds de wijziging van de gecoördineerde wetten op de Raad van State bij de wet van 2 april 2003, geen beslissing van de Ministerraad meer noodzakelijk is omtrent het verzoek aan de Raad van State om advies te geven binnen een termijn van dertig dagen.

⁽²⁾ Volgens een erratum, bekendgemaakt in het Belgisch Staatsblad van 13 januari 2001, tweede uitgave, moet het opschrift van de wet van 2 januari 2001 gelezen worden als "Programmawet".

5. In de Nederlandse tekst van het ontworpen artikel 8 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 (artikel 1 van het ontwerp) dient om taalkundige redenen het woord "afgesloten" te worden vervangen door het woord "gesloten".

Ontwerp van ministerieel besluit (38.497/1)

1. Aan het einde van het tweede lid van de aanhef dient te worden geschreven: "... en einde loopbaan betreft, inzonderheid op artikel 8, vervangen bij het koninklijk besluit van ...".

2. Uit artikel 3 van het ontwerp blijkt dat aan de ontworpen wijzigingen terugwerkende kracht wordt verleend tot respectievelijk 1 oktober 2002, 1 oktober 2003 en 1 oktober 2004. In tegenstelling tot wat de gemachtigde ambtenaar heeft verklaard aan het bevoegde lid van het auditoraat, houden de ontworpen bepalingen een vermindering in van de in aanmerking te nemen loonkost voor verpleegkundigen ten aanzien van de bedragen die gelden sedert 1 oktober 2001 ⁽³⁾. Door het verminderen van de in aanmerking te nemen loonkost, daalt ook de jaarlijkse financiële vergoeding waarop de werkgever recht heeft ingevolge artikel 2 van het koninklijk besluit van 23 september 2002. De retroactiviteit kan derhalve niet worden aanvaard.

⁽³⁾ Op grond van artikel 8 van het koninklijk besluit van 23 september 2002, zoals het vervangen wordt bij het ontwerp van koninklijk besluit, past de minister de bedragen aan op 1 oktober 2002, op 1 oktober 2003 en op 1 oktober 2004. Bij ontstentenis van aanpassing van deze bedragen door de minister, zijn de bedragen vastgesteld bij artikel 5 van het koninklijk besluit van 23 september 2002 vanaf 1 oktober 2001, van toepassing gebleven.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BAERT, J. SMETS,	staatsraden,
	G. SCHRANS, A. SPRUYT,	assessoren van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	toegevoegd griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. L. VAN CALENBERGH, auditeur.

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

Avis 38.496/1
38.497/1DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Affaires sociales, le 31 mai 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur:

- 1° un projet d'arrêté royal "modifiant l'arrêté royal du 23 septembre 2002 portant exécution de l'article 59 de la loi du 2 janvier 2001 portant des dispositions sociales, budgétaires et diverses, en ce qui concerne les mesures de dispense des prestations de travail et de fin de carrière" (38.496/1);
- 2° un projet d'arrêté ministériel "portant exécution de l'article 8 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002 portant exécution de l'article 59 de la loi-programme du 2 janvier 2001 en ce qui concerne les mesures de dispense des prestations de travail et de fin de carrière" (38.497/1),

a donné le 16 juin 2005 l'avis suivant:

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DES PROJETS

1. La loi-programme du 2 janvier 2001 prévoit un règlement pour la prise en charge par l'autorité de l'incidence financière des accords sociaux relatifs au secteur des soins de santé, qui sont conclus par le gouvernement fédéral avec les organisations représentatives concernées des employeurs et des travailleurs salariés (voir titre X, chapitre II, de la loi-programme, qui comprend les articles 57 à 59).

De tels accords sociaux ont été conclus le 1^{er} mars 2000 (secteur privé) et le 28 novembre 2000 (secteur public). Dans ces accords, il est convenu que le coût relatif à la fin de carrière serait pris en charge par l'autorité fédérale.

L'arrêté royal du 23 septembre 2002 portant exécution de l'article 59 de la loi-programme du 2 janvier 2001 en ce qui concerne les mesures de dispense des prestations de travail et de fin de carrière prévoit la mise en oeuvre de ces accords. Voir à cet effet en particulier l'article 2 de cet arrêté royal, qui s'énonce comme suit :

"§ 1^{er}. L'employeur a droit à une intervention financière annuelle en compensation des mesures de dispense des prestations de travail dans le cadre de la problématique de fin de carrière, telle qu'elle est prévue dans le plan pluriannuel pour le secteur de la santé du 1^{er} mars 2000 ou dans le protocole n° 120/2 du 28 novembre 2000 du Comité commun à l'ensemble des services publics, pour autant qu'il soit soumis à l'application d'une convention collective de travail conclue au sein de la commission paritaire compétente ou de protocoles d'accord conclus au sein des comités de négociation compétents prévus par la loi du 19 décembre 1974 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités, au plus tard le 31 août 2001. L'intervention financière n'est possible que si la convention collective de travail ou le protocole d'accord prévoit les avantages suivants et si les membres du personnel concernés bénéficient effectivement de ces avantages :

- 1° à partir du 1^{er} août 2001, le personnel infirmier et le personnel soignant qui travaille à temps plein et qui exerce effectivement des tâches infirmières et soignantes, ainsi que le personnel infirmier et le personnel soignant qui les encadre, qui a atteint l'âge de 45 ans, a droit à 96 heures de dispense de prestations payées par an ou à une prime égale à 5,26 % calculée sur leur salaire à temps plein (2 heures par semaine). À partir du 1^{er} décembre 2002 le même personnel qui a atteint l'âge de 50 ans, a droit à 192 heures de dispense de prestations payées par an ou à une prime égale à 10,52 % calculée sur son salaire à temps plein (4 heures par semaine). À partir du 1^{er} décembre 2003 le même personnel qui a atteint l'âge de 55 ans, a droit à 288 heures de dispense de prestations payées par an ou à une prime de 15,78 % calculée sur son salaire à temps plein (6 heures par semaine). En cas de combinaison d'options à partir de l'âge de 50 ans, l'intervention sera accordée sur la base d'une répartition en tranches complètes de 2 heures équivalent temps plein;
- 2° le membre du personnel qui travaille à temps partiel, a droit à partir des mêmes dates à un nombre de jours de compensation supplémentaires égal ou à une prime équivalente égale à l'application proportionnelle de la dispense des prestations de travail ou de la prime;

.../...

3° pour l'application de cet article, les personnes assimilées sont assimilées au personnel infirmier et au personnel soignant.

§ 2. L'employeur qui n'est pas soumis à l'application des dispositions prévues dans le § 1^{er} du présent article, mais qui est tenu d'appliquer les dispositions d'un protocole d'accord conclu au sein du Comité de négociation compétent prévu par la loi du 19 décembre 1974 organisant les relations entre les autorités publiques et les syndicats des agents relevant de ces autorités et ce, suite au protocole n° 120/2 du 28 novembre 2000 du Comité commun à l'ensemble des services publics, qui a trait aux mesures en matière de dispense des prestations de travail dans le cadre de la problématique de fin de carrière, a droit à une intervention financière annuelle. L'intervention financière n'est possible que si le protocole d'accord a été conclu au plus tard le 31 août 2001 et si les membres du personnel concernés bénéficient effectivement des avantages dans le cadre de la problématique de fin de carrière, tels qu'ils ont été prévus dans ce protocole d'accord".

Selon l'article 5 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002, l'intervention par membre du personnel visée à l'article 2 est fixée par une cellule du Service des soins de santé de l'INAMI à l'aide de données communiquées par les employeurs, selon la formule figurant à l'article 5, § 1^{er}. L'un des éléments est à cet égard le coût salarial annuel pour un membre du personnel, qui est fixé de manière forfaitaire (Y1 pour un membre du personnel qui choisit totalement ou partiellement le maintien de la durée du travail; Y2 pour un membre du personnel qui compense les heures de dispense) respectivement à partir du 1^{er} août 2001 et à partir du 1^{er} octobre 2001. L'article 5, § 2, de l'arrêté royal du 23 septembre 2002 prévoit également une intervention provisoire par membre du personnel fixée selon une formule dans laquelle le paramètre Y représente le coût salarial annuel pour un membre du personnel pris en considération pour le calcul de l'intervention provisoire. Ici aussi les montants sont fixés dans l'arrêté, respectivement à partir du 1^{er} août 2001, du 1^{er} octobre 2001 et du 1^{er} janvier 2002.

L'article 8 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002 dispose que le salaire annuel Y1 et Y2 est adapté au 1^{er} octobre 2002 et au 1^{er} octobre 2003 "en fonction des conventions collectives de travail conclu au sein de la commission paritaire des services de santé le 7 décembre 2000" ⁽¹⁾ et que ces montants adaptés sont fixés par le Ministre qui a les Affaires sociales dans ses attributions. Jusqu'à présent, cette disposition n'a pas été mise en oeuvre.

2. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis (38.496/1) vise à modifier l'article 8 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002, de manière à permettre au ministre d'adapter également le montant du salaire annuel au 1^{er} octobre 2004. Ceci vaut également pour le paramètre Y sans qu'il soit précisé sur quelle base cette adaptation doit se faire.

Le projet d'arrêté ministériel soumis pour avis (38.497/1) tend à fixer les montants respectifs Y, Y1 et Y2.

3. Il faut rechercher en principe le fondement juridique de l'arrêté royal dans l'article 59 de la loi-programme du 2 janvier 2001 qui s'énonce comme suit :

"Le Roi détermine, par un arrêté délibéré en Conseil des ministres, les mesures dont l'incidence financière est prise en charge par l'autorité et les modalités en vue de fixer l'incidence financière, le montant et le paiement de l'intervention financière.

À cet effet le Roi peut :

- 1° désigner les données sur la base desquelles l'intervention est déterminée;
- 2° désigner les services publics qui doivent rassembler et traiter ces données;
- 3° déterminer la façon dont l'intervention doit être calculée;
- 4° fixer la période à laquelle cette intervention s'applique;
- 5° déterminer la personne physique ou morale à laquelle l'intervention doit être payée et les moments auxquels ce paiement doit avoir lieu;
- 6° déterminer le bénéficiaire de l'intervention;
- 7° désigner les services publics chargés du calcul et du paiement de cette intervention, et du contrôle de son utilisation;
- 8° désigner la partie de l'incidence financière des interventions qui sera prise en charge par le budget de l'État ou la partie à charge du budget de l'assurance obligatoire soins de santé et indemnités".

⁽¹⁾ Il est ainsi fait référence aux conventions collectives de travail qui ont été conclues au sein de la commission paritaire des services de santé à la suite de l'accord social intervenu le 1^{er} mars 2000 et qui ont été rendues obligatoires par les arrêtés royaux du 14 janvier 2002 (*Moniteur belge*, 19 janvier 2002, 1792-1805).

Cette disposition ne paraît cependant pas procurer de fondement juridique à la délégation au ministre. Selon l'article 108 de la Constitution, il appartient en principe au Roi de faire les règlements nécessaires pour l'exécution des lois. Des dérogations à ce principe, lorsque le Roi délègue un pouvoir réglementaire à un ministre, ne sont réputées compatibles avec la prescription précitée de la Constitution que pour autant que les délégations consenties consistent à attribuer le pouvoir de déterminer les mesures d'exécution d'ordre secondaire ou relatives à des points de détail.

Interrogé sur ce point par le membre compétent de l'auditorat, le fonctionnaire délégué a déclaré qu'aucun accord social ne fixe le coût salarial annuel. Le Conseil d'État, section de législation, déduit de cette explication qu'il est laissé au ministre une certaine marge d'appréciation pour déterminer le coût salarial annuel Y, Y1 et Y2. Si cette conclusion est correcte, la délégation n'est pas admissible. Dans ce cas, les montants respectifs (voir le projet 38.497/1) devront figurer dans un arrêté délibéré en conseil des ministres.

4. Vu ce qui a été relevé ci-dessus concernant le fondement juridique, les observations suivantes sont formulées à titre subsidiaire.

EXAMEN DES TEXTES

Projet d'arrêté royal (38.496/1)

1. Dans l'intitulé du projet, les mots "la loi du 2 janvier 2001 portant des dispositions sociales, budgétaires et diverses, en ce qui concerne les mesures de dispense des prestations de travail et de fin de carrière", doivent se rapprocher de l'intitulé correct de l'arrêté royal du 2 janvier 2001 et seront remplacés par les mots "la loi-programme du 2 janvier 2001, en ce qui concerne les mesures de dispense des prestations de travail et de fin de carrière" ⁽²⁾.

⁽²⁾ Selon un erratum, publié au Moniteur belge du 13 janvier 2001, deuxième édition, il faut lire "loi-programme" dans l'intitulé de la loi du 2 janvier 2001.

La même observation vaut pour le troisième alinéa du préambule (qui devient le deuxième alinéa, voir ci-dessous) et la phrase liminaire de l'article 1^{er}.

2. On rédigera le premier alinéa du préambule comme suit:

"Vu la loi-programme du 2 janvier 2001, notamment l'article 59;"

3. Il y a lieu de permuter les deuxième et troisième alinéas du préambule. En effet, le préambule d'un arrêté doit indiquer - dans cet ordre:

- le fondement juridique;
- la référence aux textes éventuellement modifiés ou abrogés par le texte;
- la justification éventuelle de l'opportunité;
- la mention de l'accomplissement des formalités requises;
- la mention du ou des ministres proposant.

4. Il faut omettre le septième alinéa du préambule, dès lors que depuis la modification des lois coordonnées sur le Conseil d'État par la loi du 2 avril 2003, la décision du Conseil des ministres n'est plus nécessaire pour solliciter l'avis du Conseil d'État dans un délai de trente jours.

5. Dans le texte néerlandais de l'article 8 en projet de l'arrêté royal du 23 septembre 2002 (article 1^{er} du projet), il faut remplacer le mot "afgesloten" par le mot "gesloten" par souci de correction de la langue.

Projet d'arrêté ministériel (38.497/1)

1. À la fin du deuxième alinéa du préambule, il faut écrire dans le texte néerlandais: "... en einde loopbaan betreft, inzonderheid op artikel 8, vervangen bij het koninklijk besluit van ...".

.../...

2. Il ressort de l'article 3 du projet que les modifications en projet auront un effet rétroactif respectivement aux 1^{er} octobre 2002, 1^{er} octobre 2003 et 1^{er} octobre 2004. Contrairement à ce que le fonctionnaire délégué a déclaré au membre compétent de l'auditorat, les dispositions en projet impliquent une diminution du coût salarial à prendre en considération pour les infirmiers par rapport aux montants qui s'appliquent depuis le 1^{er} octobre 2001 ⁽³⁾. La réduction du coût salarial à prendre en considération entraîne également une réduction de l'indemnité financière annuelle à laquelle l'employeur a droit en vertu de l'article 2 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002. Par conséquent, l'effet rétroactif n'est pas admissible.

⁽³⁾ Selon l'article 8 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002, remplacé par le projet d'arrêté royal, le ministre adapte les montants au 1^{er} octobre 2002, au 1^{er} octobre 2003 et au 1^{er} octobre 2004. À défaut d'adaptation de ces montants par le ministre, les montants fixés par l'article 5 de l'arrêté royal du 23 septembre 2002 à partir du 1^{er} octobre 2001, sont demeurés d'application.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BAERT,	
	J. SMETS,	conseillers d'État,
	G. SCHRANS,	
	A. SPRUYT,	assesseurs de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier assumé.

Le rapport a été présenté par M. L. VAN CALENBERGH, auditeur.

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

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME