KONINKRIJK BELGIË
---

ADVIES 39.647/1

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE
---

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste kamer, op 22 december 2005 door de Minister van Pensioenen verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot wijziging van het koninklijk besluit van 21 december 1967 tot vaststelling van het algemeen reglement betreffende het rust- en overlevingspensioen voor werknemers", heeft op 12 januari 2006 het volgende advies gegeven:

## STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp van koninklijk besluit strekt ertoe, voor de mijnwerkers die een zelfstandige activiteit hebben uitgeoefend, de periode van gelijkstelling voor de berekening van het pensioen uit te breiden van zes tot negen jaar. Met dat oogmerk wordt artikel 35, § 1, eerste lid, A, 3°, van het koninklijk besluit van 21 december 1967 tot vaststelling van het algemeen reglement betreffende het rust- en overlevingspensioen voor werknemers gewijzigd.

De ontworpen wijziging is van toepassing op de pensioenen die daadwerkelijk en voor de eerste maal ten vroegste ingaan op 1 januari 2005.

2. Rechtsgrond voor het ontwerp wordt geboden door artikel 8 van het koninklijk besluit nr. 50 van 24 oktober 1967 betreffende het rust- en overlevingspensioen voor werknemers. Naar luid van dat artikel bepaalt de Koning welke perioden gelijkgesteld worden met arbeidsperioden.

## ONDERZOEK VAN DE TEKST

1. In het tweede lid van de aanhef alsmede in de inleidende zin van artikel 1 schrijve men telkens:

"..., inzonderheid op artikel 35, § 1, eerste lid, A, 3°, vervangen bij het koninklijk besluit van 11 september 1989 en gewijzigd bij het koninklijk besluit van 19 maart 1990".

2. In het vijfde lid van de aanhef moet, wat de akkoordbevinding van de Minister van Begroting betreft, de correcte datum worden vermeld, te weten 1 december 2005.

3. In het zesde lid van de aanhef redigere men de verwijzing naar het advies van de Raad van State op een legistiek meer gebruikelijke wijze als volgt:

"Gelet op advies 39.647/1 van de Raad van State, gegeven op 12 januari 2006, met toepassing van artikel 84, § 1, eerste lid, 1°, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State;".

4. Niettegenstaande het ontwerp geen uitdrukkelijke bepaling van inwerkingtreding bevat, moet uit het ontworpen artikel 2 worden afgeleid dat de wijziging die met het ontwerp wordt beoogd, zal worden toegepast op de pensioenen die daadwerkelijk en voor de eerste maal ten vroegste op 1 januari 2005 zijn ingegaan. Bijgevolg moet aan het ontwerp een retroactief karakter worden toebedeeld.

Het is bekend dat het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar is, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

Enkel indien de retroactiviteit van de ontworpen regeling in één van de opgesomde gevallen valt in te passen, kan deze worden gebillijkt.

In dit geval kan de ontworpen wijziging worden aangemerkt als de toekenning van een voordeel. In dat opzicht zou de terugwerkende kracht kunnen worden gebillijkt, op voorwaarde dat tegelijk het gelijkheidsbeginsel wordt in acht genomen. Voor de beoordeling van dit laatste, beschikt de Raad van State, afdeling wetgeving, echter niet over de daartoe vereiste gegevens.

---

De kamer was samengesteld uit

| | | |
|---|---|---|
| de Heren | J. BAERT, | staatsraad, voorzitter, |
| | B. SEUTIN,<br>W. VAN VAERENBERGH, | staatsraden, |
| | M. RIGAUX,<br>M. TISON, | assessoren van de<br>afdeling wetgeving, |
| Mevrouw | G. VERBERCKMOES, | griffier. |

Het verslag werd uitgebracht door de H. B. STEEN, auditeur.

DE GRIFFIER, DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES J. BAERT

ROYAUME DE BELGIQUE
---

AVIS 39.647/1

DE LA SECTION DE LÉGISLATION
DU CONSEIL D'ÉTAT
---

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre, saisi par le Ministre des Pensions, le 22 décembre 2005, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "portant modification de l'arrêté royal du 21 décembre 1967 portant règlement général du régime de pension de retraite et de survie des travailleurs salariés", a donné le 12 janvier 2006 l'avis suivant:

## PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet d'arrêté royal soumis pour avis entend étendre, pour les ouvriers mineurs qui ont exercé une activité indépendante, la période d'assimilation pour le calcul de la pension de six à neuf ans. Dans cette perspective, l'article 35, § 1er, alinéa 1er, A, 3°, de l'arrêté royal du 21 décembre 1967 portant règlement général du régime de pension de retraite et de survie des travailleurs salariés est modifié.

La modification en projet s'applique aux pensions qui prennent cours effectivement et pour la première fois au plus tôt le 1er janvier 2005.

2. Le projet trouve son fondement juridique dans l'article 8 de l'arrêté royal n° 50 du 24 octobre 1967 relatif à la pension de retraite et de survie des travailleurs salariés. Selon cet article, le Roi détermine les périodes assimilées aux périodes d'activité.

## EXAMEN DU TEXTE

1. Dans le deuxième alinéa du préambule ainsi que dans la phrase liminaire de l'article 1er, on écrira chaque fois:

"..., notamment l'article 35, § 1er, alinéa 1er, A, 3°, remplacé par l'arrêté royal du 11 septembre 1989 et modifié par l'arrêté royal du 19 mars 1990".

2. Au cinquième alinéa du préambule, il y a lieu, en ce qui concerne l'accord du Ministre du Budget, de mentionner la date exacte, à savoir le 1er décembre 2005.

3. Conformément à l'usage en légistique, on rédigera la référence à l'avis du Conseil d'État au sixième alinéa du préambule comme suit:

"Vu l'avis 39.647/1 du Conseil d'État, donné le 12 janvier 2006, en application de l'article 84, § 1er, alinéa 1er, 1°, des lois coordonnées sur le Conseil d'État;".

.../...

4. Bien que le projet ne comprenne pas de disposition expresse fixant l'entrée en vigueur, il convient de déduire de l'article 2 en projet que la modification visée par le projet sera appliquée aux pensions qui ont pris cours effectivement et pour la première fois au plus tôt le 1er janvier 2005. Le projet aura par conséquent un effet rétroactif.

Il est un fait que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés n'est permise que sous certaines conditions, à savoir lorsqu'elle est autorisée par la loi, lorsqu'elle se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe d'égalité, ou dans la mesure où elle s'impose pour assurer le bon fonctionnement des services et ne porte pas atteinte, en principe, à des situations acquises.

La rétroactivité de la réglementation en projet ne peut se justifier que si elle s'inscrit dans une des hypothèses énumérées.

En l'espèce, la modification en projet peut être regardée comme l'octroi d'un avantage. Dès lors, l'effet rétroactif pourrait être admis à la condition que le principe d'égalité soit également respecté. Le Conseil d'État, section de législation, ne dispose toutefois pas des éléments requis pour apprécier ce dernier aspect.

---

La chambre était composée de

| | | |
|---|---|---|
| Messieurs | J. BAERT, | conseiller d'État, président, |
| | B. SEUTIN,<br>W. VAN VAERENBERGH, | conseillers d'État, |
| | M. RIGAUX,<br>M. TISON, | assesseurs de la<br>section de législation, |
| Madame | G. VERBERCKMOES, | greffier. |

Le rapport a été présenté par M. B. STEEN, auditeur.

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. W. VAN VAERENBERGH.

LE GREFFIER, LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES J. BAERT