

SV

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 40.106/4

DE LA SECTION DE LÉGISLATION DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, quatrième chambre, saisi par le Ministre de la Fonction publique, le 23 mars 2006, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "organisant l'acquisition par le militaire de la qualité d'agent de l'État par transfert", a donné le 19 avril 2006 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.

Observations générales

1. La section de législation du Conseil d'État observe que l'article 4 de la loi du 16 juillet 2005 instituant le transfert de certains militaires vers un employeur public, suppose, pour sa mise en oeuvre, l'adoption par le Roi d'un arrêté déterminant les groupes-cibles au sens de l'article 2, alinéa 1^{er}, 2°, de la loi précitée ainsi que les conditions et règles à respecter pour que les militaires puissent poser leur candidature à un transfert.

Il n'est pas à la connaissance de la section de législation du Conseil d'État qu'un tel arrêté qui conditionne l'application de l'arrêté en projet ait été adopté.

2. Les articles 24 à 26 du projet visent à modifier les statuts des agents de l'État (arrêté royal du 2 octobre 1937) et des membres du personnel des organismes d'intérêt public entrant dans le champ d'application de l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public, afin d'y insérer la procédure de nomination par transfert d'ex-militaires.

Il convient à l'auteur du texte de vérifier si eu égard à la large définition de l'"employeur" que donne l'article 2, alinéa 1^{er}, 3°, de la loi du 16 juillet 2005 précitée, des mesures similaires ne sont pas nécessaires pour ce qui concerne certaines personnes morales de droit public énumérées à l'article 1^{er}, 3°, de la loi du 22 juillet 1993 portant certains mesures en matière de fonction publique, mais dont le statut des agents n'est pas régi par l'arrêté royal du 8 janvier 1973 précité, comme par exemple les organismes de sécurité sociale.

.../...

Observations particulières

Préambule

La sécurité juridique commande que les dispositions légales ou réglementaires visées au préambule d'un projet le soient avec la mention de leurs modifications encore en vigueur.

Les alinéas 3, relatif aux articles 18 et 19 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État, et 4 du préambule, relatif à l'article 3, § 1^{er}, de l'arrêté royal du 8 janvier 1973 fixant le statut du personnel de certains organismes d'intérêt public, seront complétés sur ce point.

Il en va de même pour la phrase liminaire de l'article 26 du projet.

Dispositif

Article 7

L'article 7 du projet serait mieux rédigé comme suit :

"Le militaire appelé en service dans un grade des niveaux B et C ou dans une classe de métiers du niveau A est mis à disposition du service bénéficiaire pour une durée d'un an.

Le militaire appelé en service dans un grade du niveau D est mis à disposition du service bénéficiaire pour une durée de trois mois au moins et d'un an au plus."

Article 13

L'article 13 du projet prévoit que le militaire mis à disposition bénéficie des dispositions de l'arrêté royal du 19 novembre 1998 relatif aux congés et aux absences accordés aux membres du personnel des administrations de l'État, applicables aux stagiaires.

En vertu de l'article 1^{er}, § 2, de l'arrêté royal du 19 novembre 1998 précité, les stagiaires bénéficient des mêmes congés que les agents statutaires, à l'exception de ceux énumérés aux points 1° à 8° de cette disposition. L'attention de l'auteur du projet doit être attirée sur le fait que cette énumération ne reprend pas certaines catégories de congés visés à l'article 102 de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 précité, article 102 que l'article 25 du projet rend pourtant applicable aux militaires mis à disposition.

Il revient à l'auteur du projet d'assurer une meilleure cohérence entre les articles 13 et 25 du projet.

Article 14

1. À l'article 14, alinéa 1^{er}, du projet, il n'y a pas lieu de prévoir que la décision de transfert ou de non-transfert doit être motivée.

Cette exigence résulte déjà de la loi du 29 juillet 1991 relative à la motivation formelle des actes administratifs.

2. À l'article 14, alinéa 4, du projet, il convient de lire "Par dérogation à l'alinéa 3", au lieu de "Par dérogation à l'alinéa 4".

La chambre était composée de

Messieurs	R. ANDERSEN,	premier président du Conseil d'État,
	P. LIÉNARDY,	conseillers d'État,
	P. VANDERNOOT,	
Madame	C. GIGOT,	greffier.

Le rapport a été présenté par M. Y. CHAUFFOUREAUX, auditeur.

LE GREFFIER,

LE PREMIER PRÉSIDENT,

C. GIGOT

R. ANDERSEN

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 40.106/4

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, vierde kamer, op 23 maart 2006 door de Minister van Ambtenarenzaken verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "tot regeling van het verwerven door de militair van de hoedanigheid van Rijksambtenaar door overplaatsing", heeft op 19 april 2006 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 die drie punten betreft, geeft het ontwerp aanleiding tot de volgende opmerkingen.

Algemene opmerkingen

1. De afdeling wetgeving van de Raad van State merkt op dat de uitvoering van artikel 4 van de wet van 16 juli 2005 houdende de overplaatsing van sommige militairen naar een openbare werkgever vooronderstelt dat de Koning een besluit uitvaardigt waarin de doelgroepen in de zin van artikel 2, eerste lid, 2°, van de voormelde wet worden bepaald, alsook de voorwaarden en regels die moeten worden nageleefd opdat de militairen een overplaatsing kunnen aanvragen.

Voorzover de afdeling wetgeving van de Raad van State weet, is er geen dergelijk besluit uitgevaardigd dat de toepassing van het ontworpen besluit regelt.

2. De artikelen 24 tot 26 van het ontwerp strekken ertoe de rechtspositie te wijzigen van het rijkspersoneel (koninklijk besluit van 2 oktober 1937) en van de personeelsleden van de instellingen van openbaar nut die onder de werkingssfeer vallen van het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut om de procedure van benoeming door overplaatsing van ex-militairen daarin op te nemen.

De steller van het ontwerp moet nagaan of, gelet op de ruime definitie die in artikel 2, eerste lid, 3°, van de voormelde wet van 16 juli 2005 aan het begrip "werkgever" wordt gegeven, geen soortgelijke maatregelen noodzakelijk zijn voor bepaalde publiekrechtelijke rechtspersonen die worden opgesomd in artikel 1, 3°, van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde maatregelen inzake ambtenarenzaken, maar waarvan de rechtspositie van hun personeel, niet onder het voormelde koninklijk besluit van 8 januari 1973 valt, zoals bijvoorbeeld de instellingen voor sociale zekerheid.

Bijzondere opmerkingen

Aanhef

De rechtszekerheid gebiedt dat de wets- of verordeningsbepalingen waarnaar in de aanhef van een ontwerp wordt verwezen, worden vermeld met de nog geldende wijzigingen ervan.

Het derde lid van de aanhef, dat verwijst naar de artikelen 18 en 19 van het koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het Rijkspersoneel, en het vierde lid van de aanhef, dat verwijst naar artikel 3, § 1, van het koninklijk besluit van 8 januari 1973 tot vaststelling van het statuut van het personeel van sommige instellingen van openbaar nut moeten op dat punt worden aangevuld.

Dat geldt ook voor de inleidende zin van artikel 26 van het ontwerp.

Dispositief

Artikel 7

Artikel 7 van het ontwerp zou beter als volgt worden geredigeerd :

"De militair die in dienst wordt geroepen in een graad van niveau B of C of in een vakklasse van niveau A wordt ter beschikking gesteld van de begunstigde dienst voor een periode van één jaar.

.../...

De militair die in dienst wordt geroepen in een graad van niveau D wordt ter beschikking gesteld van de begunstigde dienst voor een periode van ten minste drie maanden en ten hoogste één jaar."

Artikel 13

Luidens artikel 13 van het ontwerp gelden de bepalingen van het koninklijk besluit van 19 november 1998 betreffende de verloven en afwezigheden toegestaan aan de personeelsleden van de rijksbesturen die van toepassing zijn op de stagiairs, ook voor de ter beschikking gestelde militair.

Krachtens artikel 1, § 2, van het voormelde koninklijk besluit van 19 november 1998 kunnen de stagiairs aanspraak maken op dezelfde verloven als de personeelsleden die onder het statuut van het rijkspersoneel vallen, met uitzondering van de verloven opgesomd in de punten 1° tot 8° van die bepaling. De steller van het ontwerp moet erop attent worden gemaakt dat bepaalde categorieën van verloven die worden opgesomd in artikel 102 van het voormelde koninklijk besluit van 2 oktober 1937, welk artikel luidens artikel 25 van het ontwerp nochtans van toepassing is op de ter beschikking gestelde militairen, buiten die opsomming vallen.

De steller van het ontwerp moet ervoor zorgen dat de artikelen 13 en 25 van het ontwerp beter op elkaar worden afgestemd.

Artikel 14

1. In artikel 14, eerste lid, van het ontwerp hoeft niet te worden bepaald dat de beslissing tot overplaatsing of tot niet-overplaatsing gemotiveerd moet worden.

Dat vereiste vloeit reeds voort uit de wet van 29 juli 1991 betreffende de uitdrukkelijke motivering van de bestuurshandelingen.

2. In artikel 14, vierde lid, van het ontwerp wordt "In afwijking van het derde lid" bedoeld in plaats van "In afwijking van het vierde lid".

De kamer was samengesteld uit

de Heren	R. ANDERSEN,	eerste voorzitter van de Raad van State,
	P. LIÉNARDY,	staatsraden,
	P. VANDERNOOT,	
Mevrouw	C. GIGOT,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de H. Y. CHAUFFOUREAUX, auditeur.

De overeenstemming tussen de Franse en de Nederlandse tekst werd nagezien onder toezicht van de H. P. LIÉNARDY.

DE GRIFFIER,

DE EERSTE VOORZITTER,

C. GIGOT

R. ANDERSEN