

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.411/1/V
VAN 2 AUGUSTUS 2007

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vakantiekamer, op 18 juli 2007 door de Minister van Wetenschapsbeleid verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, van advies te dienen over een ontwerp van koninklijk besluit "betreffende de aanduiding en de uitoefening van de management-, staf- en leidinggevende functies in de federale wetenschappelijke instellingen", heeft het volgende advies gegeven:

Rekening houdende met het tijdstip waarop dit advies gegeven wordt, vestigt de Raad van State de aandacht op het feit dat, wegens het ontslag van de regering, de bevoegdheid van deze laatste beperkt is tot het afhandelen van de lopende zaken. Dit advies wordt evenwel gegeven zonder dat wordt nagegaan of dit ontwerp in die beperkte bevoegdheid kan worden ingepast, aangezien de afdeling wetgeving geen kennis heeft van het geheel van de feitelijke gegevens welke de regering in aanmerking kan nemen als zij te oordelen heeft of het vaststellen of wijzigen van een verordening noodzakelijk is.

*

* *

Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de gecoördineerde wetten op de Raad van State, heeft de afdeling wetgeving zich beperkt tot het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond alsmede van de vraag of aan de voorgeschreven vormvereisten is voldaan.

*

* *

STREKKING EN RECHTSGROND VAN HET ONTWERP

1. Het om advies voorgelegde ontwerp past in en draagt mede bij tot een grondige hervorming van de federale wetenschappelijke instellingen ⁽¹⁾. Het opent de mogelijkheid voor de federale wetenschappelijke instellingen om te beschikken over mandaathouders voor het vervullen van de bestuurlijke en wetenschappelijke managementfuncties.

2.1. Het ontwerp vindt in hoofdzaak rechtsgrond in artikel 107, tweede lid, van de Grondwet, dat de Koning de bevoegdheid geeft om het statuut van het rijkspersoneel te regelen.

⁽¹⁾ Zie ook de ontwerpen 43.410/1/V, 43.412/1/V en 43.413/1/V, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden eveneens een advies geeft.

2.2. Indien in artikel 30 van het ontwerp met de verwijzing naar "artikel 1, § 1" van de wet van 22 juli 1993 houdende bepaalde (niet: "diverse") maatregelen inzake ambtenarenzaken eigenlijk bedoeld wordt te verwijzen naar artikel 1, 1/, van die wet, dan vindt ook die bepaling rechtsgrond in artikel 107, tweede lid, van de Grondwet. In het tegenovergestelde geval zal voor de regeling in verband met het statuut van de personeelsleden van de diensten en instellingen bedoeld in artikel 1 van de wet 22 juli 1993, naar de desbetreffende rechtsgrondbepalingen (artikel 11, § 1, eerste lid, van de wet van 16 maart 1954 betreffende de controle op sommige instellingen van openbaar nut en koninklijk besluit van 3 april 1997 houdende maatregelen met het oog op de responsabilisering van de openbare instellingen van sociale zekerheid, met toepassing van artikel 47 van de wet van 26 juli 1996 tot modernisering van de sociale zekerheid en tot vrijwaring van de leefbaarheid van de wettelijke pensioenstelsels, bekrachtigd bij de wet van 12 december 1997) dienen te worden verwezen en zullen de daarmee verbonden vormvereisten moeten worden vervuld ⁽²⁾.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 40

Het recht van een personeelslid van de overheid kan om redenen van dienstbelang beperkt worden, doch de ontworpen regeling vereist in alle gevallen een akkoord van overheidswege. Ook in het geval van een opzegging van zes maand legt de regeling immers een akkoord van overheidswege op, wat de mogelijkheid opent voor een onevenredige beknotting van het recht van het personeelslid om vrijwillig ontslag te nemen. Vraag is echter of dit de bedoeling is.

Artikel 48

Krachtens dit artikel treedt het besluit dat thans in ontwerpvorm voorligt, in werking de eerste dag van de maand na die waarin het in het Belgisch Staatsblad is bekendgemaakt.

⁽²⁾ Zie artikel 21, § 3, van het koninklijk besluit van 3 april 1997.

Zulke regeling van inwerkingtreding heeft evenwel het nadeel dat, indien de bekendmaking van de regeling op het einde van de maand gebeurt, de bestemmingen ervan zelfs niet over de normale termijn van tien dagen zullen beschikken om zich aan de regeling aan te passen.

Vraag is dan ook of artikel 48 niet beter wordt weggelaten of wordt vervangen door een andere bepaling van inwerkingtreding.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	M. VAN DAMME,	kamervoorzitter,
	J. BOVIN, J. BAERT,	staatsraden,
	H. COUSY,	assessor van de afdeling wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

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

DE GRIFFIER,

DE VOORZITTER,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME

ROYAUME DE BELGIQUE

AVIS 43.411/1/V

DU 2 AOÛT 2007

DE LA SECTION DE LÉGISLATION

DU CONSEIL D'ÉTAT

Le CONSEIL D'ÉTAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Politique scientifique, le 18 juillet 2007, d'une demande d'avis, dans un délai de trente jours, sur un projet d'arrêté royal "relatif à la désignation et à l'exercice des fonctions de management, d'encadrement et dirigeante au sein des établissements scientifiques fédéraux", a donné l'avis suivant:

Compte tenu du moment où le présent avis est donné, le Conseil d'État attire l'attention sur le fait qu'en raison de la démission du gouvernement, la compétence de celui-ci se trouve limitée à l'expédition des affaires courantes. Le présent avis est toutefois donné sans qu'il soit examiné si le projet relève bien de la compétence ainsi limitée, la section de législation n'ayant pas connaissance de l'ensemble des éléments de fait que le gouvernement peut prendre en considération lorsqu'il doit apprécier la nécessité d'arrêter ou de modifier des dispositions réglementaires.

*
* *

En application de l'article 84, § 3, alinéa 1^{er}, des lois coordonnées sur le Conseil d'État, la section de législation s'est limitée à l'examen de la compétence de l'auteur de l'acte, du fondement juridique et de l'accomplissement des formalités prescrites.

*
* *

PORTÉE ET FONDEMENT JURIDIQUE DU PROJET

1. Le projet soumis pour avis s'inscrit dans le cadre d'une réforme approfondie des établissements scientifiques fédéraux, et il contribue à cette réforme ⁽¹⁾. Il permet aux établissements scientifiques fédéraux de disposer de mandataires pour assumer des fonctions de gestion administrative et scientifique.

2.1. Il trouve son fondement juridique principalement dans l'article 107, alinéa 2, de la Constitution, qui habilite le Roi à régler le statut des agents de l'État.

⁽¹⁾ Voir également les projets 43.410/1/V, 43.412/1/V et 43.413/1/V, sur lesquels le Conseil d'État, section de législation, rend également un avis ce jour.

2.2. Si, en se référant à "l'article 1^{er}, § 1^{er}" de la loi du 22 juillet 1993 portant certaines mesures en matière de fonction publique, l'article 30 du projet vise en fait l'article 1^{er}, 1/, de cette loi, cette disposition trouve également son fondement juridique dans l'article 107, alinéa 2, de la Constitution. Dans le cas contraire, il conviendra, en ce qui concerne les dispositions relatives au statut des membres du personnel des services et établissements visés à l'article 1^{er} de la loi du 22 juillet 1993, de faire référence aux dispositions qui leur confèrent un fondement juridique (article 11, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, de la loi du 16 mars 1954 relative au contrôle de certains organismes d'intérêt public et arrêté royal du 3 avril 1997 portant des mesures en vue de la responsabilisation des institutions publiques de sécurité sociale, en application de l'article 47 de la loi du 26 juillet 1996 portant modernisation de la sécurité sociale et assurant la viabilité des régimes légaux des pensions, confirmé par la loi du 12 décembre 1997), et les formalités y afférentes devront être remplies ⁽²⁾.

EXAMEN DU TEXTE

Article 40

Le droit d'un membre du personnel des services publics peut être restreint dans l'intérêt du service, mais les dispositions en projet requièrent dans tous les cas un accord de l'autorité. Dans le cas d'un préavis de six mois également, le texte en projet impose en effet un accord de l'autorité, ce qui ouvre la possibilité d'une restriction disproportionnée du droit du membre du personnel de démissionner volontairement. La question se pose toutefois de savoir si telle est bien l'intention des auteurs du projet.

Article 48

En vertu de cet article, l'arrêté dont le projet est à l'examen entre en vigueur le premier jour du mois qui suit celui de sa publication au Moniteur belge.

⁽²⁾ Voir l'article 21, § 3, de l'arrêté royal du 3 avril 1997.

Pareille règle d'entrée en vigueur présente toutefois l'inconvénient que si la réglementation est publiée à la fin du mois, ses destinataires ne disposeront même pas du délai normal de dix jours pour s'y conformer.

La question se pose dès lors de savoir s'il ne serait pas préférable d'omettre l'article 48, ou de le remplacer par une autre disposition d'entrée en vigueur.

La chambre était composée de

Messieurs	M. VAN DAMME,	président de chambre,
	J. BOVIN, J. BAERT,	conseillers d'État,
	H. COUSY,	assesseur de la section de législation,
Madame	G. VERBERCKMOES,	greffier.

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

La concordance entre la version néerlandaise et la version française a été vérifiée sous le contrôle de M. J. SMETS, conseiller d'État.

LE GREFFIER,

LE PRÉSIDENT,

G. VERBERCKMOES

M. VAN DAMME