

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 43.412/1/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 "tot vaststelling van het statuut van het wetenschappelijk personeel van 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 strekt tot een herziening van het statuut van het wetenschappelijk personeel van de federale wetenschappelijke instellingen.

2. Het ontwerp vindt rechtsgrond in artikel 107, tweede lid, van de Grondwet, uit welke bepaling de Koning de bevoegdheid put om het statuut van het rijkspersoneel te regelen.

⁽¹⁾ Zie ook de ontwerpen 43.410/1/V, 43.411/1/V en 43.413/1/V, waarover de Raad van State, afdeling wetgeving, heden eveneens een advies geeft.

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

Het valt niet in te zien waarom, zoals uit artikel 4, § 1, 3/, eerste lid, van het ontwerp blijkt, wetenschappelijke deskundigen die niet de Belgisch nationaliteit hebben, *a priori* uitgesloten worden om deel uit te maken van de jury.

Artikel 17

Er is een tegenstrijdigheid tussen het eerste lid van artikel 17, § 1 ("De stage duurt hoogstens twee jaar"), en het tweede lid ("De stage kan hoogstens met één jaar worden verlengd"). Wellicht dient in het eerste lid te worden bepaald dat de stage een jaar duurt ⁽²⁾.

Artikel 36

In de vierde paragraaf van dit artikel wordt, in verband met de berekening van de beëindigingsvergoeding toegekend aan het wetenschappelijk personeelslid dat wordt ontslagen wegens beroepsongeschiktheid, melding gemaakt van "de indexcijfers van de consumptieprijzen".

Krachtens titel I van het koninklijk besluit van 24 december 1993 ter uitvoering van de wet van 6 januari 1989 tot vrijwaring van 's lands concurrentievermogen, bekrachtigd bij de wet van 30 maart 1994, dient met ingang van 1 januari 1994 bij de koppeling van de lonen aan het indexcijfer der consumptieprijzen, het prijsindexcijfer in aanmerking te worden genomen dat daartoe berekend en benoemd wordt, de zogenaamde 'gezondheidsindex'. Volgens artikel 1, § 1, is dit besluit van toepassing op de werknemers en werkgevers gebonden door een arbeidsovereenkomst. Artikel 1, § 2, breidt de toepassingssfeer ervan uit tot "de in vast verband benoemde, stagedoende, contractuele en hulppersoneelsleden", van onder meer "de administraties en andere diensten van de Federale overheid" (1/).

⁽²⁾ Vergelijk met artikel 25, § 1, eerste lid, van het ontwerp en met artikel 30, § 3, van koninklijk besluit van 2 oktober 1937 houdende het statuut van het rijkspersoneel ("De stage duurt één jaar. Zij kan ten hoogste met één derde van haar duur worden verlengd (...)").

Om terzake geen verwarring te scheppen kan dan ook beter kortweg worden geschreven: "ingevolge de schommelingen van het indexcijfer".

Artikel 52

De gemachtigde ambtenaar heeft bevestigd dat de verwijzing naar de persoonlijke verantwoordelijkheid van de wetenschappelijke personeelsleden in paragraaf 1, zesde gedachtestreepje, van artikel 52, de toepassing beoogt te bevestigen van de wet van 10 februari 2003 betreffende de aansprakelijkheid van en voor personeelsleden in dienst van openbare rechtspersonen.

Deze bepaling moet uit het ontwerp worden geschrapt omdat het de Koning niet toekomt om het van toepassing zijn van wetskrachtige normen te bevestigen.

Artikel 63

1. Luidens artikel 63, § 1, treden de meeste bepalingen van 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.

Zulke regeling van inwerkingtreding heeft evenwel het nadeel dat, indien de bekendmaking van de regeling op het einde van de maand gebeurt, de bestemmelingen 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 63 niet beter wordt weggelaten of wordt vervangen door een andere bepaling van inwerkingtreding.

2. Op grond van artikel 63, § 2, van het ontwerp zullen een aantal bepalingen ervan uitwerking hebben met ingang van 1 december 2006. In dat verband moet worden opgemerkt dat het verlenen van terugwerkende kracht slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar kan worden geacht.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is enkel toelaatbaar ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke grondslag 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 daardoor, 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.

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 43.412/1/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 "fixant le statut du personnel scientifique 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 vise une révision du statut du personnel scientifique des établissements scientifiques fédéraux.

2. Le projet trouve son fondement juridique 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, 43.411/1/V et 43.413/1/V, sur lesquels le Conseil d'État, section de législation, rend également un avis ce jour.

EXAMEN DU TEXTE

Article 4

On n'aperçoit pas pourquoi, comme l'indique l'article 4, § 1^{er}, 3/, alinéa 1^{er}, du projet, des experts scientifiques qui n'ont pas la nationalité belge, sont exclus *a priori* de la composition du jury.

Article 17

Il existe une contradiction entre l'alinéa 1^{er} de l'article 17, § 1^{er} ("Le stage est d'une durée maximale de deux ans"), et l'alinéa 2 ("Il peut être prolongé d'une durée d'un an au maximum"). Il convient sans doute de prévoir à l'alinéa 1^{er} que le stage dure un an ⁽²⁾.

Article 36

En ce qui concerne le calcul de l'indemnité de départ accordée à l'agent scientifique licencié pour inaptitude professionnelle, le paragraphe 4 de cet article fait état de "l'indice des prix à la consommation".

Le titre premier de l'arrêté royal du 24 décembre 1993 portant exécution de la loi du 6 janvier 1989 de sauvegarde de la compétitivité du pays, confirmé par la loi du 30 mars 1994, prévoit qu'à partir du 1^{er} janvier 1994, il y a lieu de prendre en considération, pour la liaison des rémunérations à l'indice des prix à la consommation, l'indice des prix calculé et nommé à cet effet, à savoir "l'indice santé". Selon l'article 1^{er}, § 1^{er}, cet arrêté s'applique aux travailleurs et aux employeurs liés par un contrat de travail. L'article 1^{er}, § 2, en étend le champ d'application notamment aux "membres du personnel nommé dans un lien statutaire, stagiaire, auxiliaire et contractuel des administrations et autres services de l'État fédéral" (1/).

⁽²⁾ Comparez l'article 25, § 1^{er}, alinéa 1^{er}, du projet à l'article 30, § 3, de l'arrêté royal du 2 octobre 1937 portant le statut des agents de l'État ("Le stage est d'une durée d'un an. Il peut être prolongé au maximum d'un tiers de sa durée (...)").

Afin d'éviter toute confusion à cet égard, il vaut dès lors mieux écrire succinctement "dues aux fluctuations de l'indice des prix".

Article 52

Le fonctionnaire délégué a confirmé que la référence à la responsabilité personnelle des agents scientifiques au paragraphe 1^{er}, sixième tiret, de l'article 52, vise à confirmer l'application de la loi du 10 février 2003 relative à la responsabilité des et pour les membres du personnel au service des personnes publiques.

Cette disposition doit être supprimée du projet, dès lors qu'il n'appartient pas au Roi de confirmer l'applicabilité de normes ayant force de loi.

Article 63

1. Aux termes de l'article 63, § 1^{er}, la plupart des dispositions de l'arrêté dont le projet est à l'examen, entrent en vigueur le premier jour du mois qui suit celui de sa publication au Moniteur belge.

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 63, ou de le remplacer par une autre disposition d'entrée en vigueur.

2. En vertu de l'article 63, § 2, du projet, un certain nombre de dispositions de celui-ci produiront leurs effets le 1^{er} décembre 2006. À ce propos, il convient de rappeler que c'est sous certaines conditions seulement que l'attribution d'un effet rétroactif à des arrêtés peut être réputée admissible.

L'attribution d'un effet rétroactif aux arrêtés n'est admissible que lorsqu'il existe un fondement légal à cet effet, lorsque la rétroactivité se rapporte à une règle qui accorde des avantages, dans le respect du principe de l'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.

L'effet rétroactif ne se justifie que si la rétroactivité du texte en projet s'inscrit dans l'une des hypothèses énumérées.

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